


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила), рассмотрела возражение, поступившее 24.10.2022, поданное Индивидуальным предпринимателем Далматовым Алексеем Александровичем, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021720064, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2021720064 с приоритетом от 05.04.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 16, 18, 20, 25, 28, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 20.09.2022 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021720064 в отношении всех заявленных товаров 16, 18, 25 классов МКТУ, а также части заявленных товаров 28 класса МКТУ и части услуг 35 класса МКТУ с указанием словесных элементов «Color Kit» для всех товаров 16 класса МКТУ, словесного элемента «KIDS» в качестве неохраняемых элементов. В отношении всех заявленных товаров 20 класса МКТУ, части заявленных товаров 28 класса МКТУ и части услуг 35 класса МКТУ заявленному обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров на основании пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что в состав заявленного обозначения входят словесные элементы «Color Kit» («Color» - в переводе с английского языка – «цветной, цвет, краска», «Kit» - в переводе с английского языка – «набор, комплект», в целом могут быть восприняты в переводе «цветной набор», «набор красок», см.: <https://translate.google.ru/?sl=en&tl=ru&text=color&op=translate;> <https://www.lingvolive.com/ru-ru/translate/en-ru/kit>) не обладают различительной способностью, указывают на вид и свойства товаров, в силу чего для всех товаров 16 класса МКТУ являются неохраняемыми элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «KIDS» не обладает различительной способностью, указывает на назначение товаров и услуг, в силу чего является неохраняемым элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, поскольку в состав заявленного обозначения включен словесный элемент «KIDS», то заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части товаров 28 класса

МКТУ (фишки для азартных игр), как противоречащее общественным интересам на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Также, заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- со словесным товарным знаком «**Kit Color**» по свидетельству №669763 (с приоритетом от 23.08.16), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "Рута", Москва, г. Зеленоград, для однородных товаров 20, 28 классов МКТУ;


- со словесным товарным знаком «**Kids**» по свидетельству №567386 (с приоритетом от 28.11.14), зарегистрированным на имя Индивидуального предпринимателя Балукова Сергея Александровича, Владимирская область, г. Ковров, для однородных услуг 35 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 24.10.2022 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель не согласен со сходством заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №567386, поскольку в заявленном обозначении сходному словесному элементу «kids» не предоставлена правовая охрана, при этом услуги 35 класса МКТУ в сравниваемых перечнях не являются однородными;

- заявленное обозначение не состоит только из словесного элемента «KiDS», в состав заявленного обозначения фактически входит товарный знак



заявителя «» по свидетельству № 495417. Таким образом, именно уже зарегистрированный товарный знак был положен в основу заявленного обозначения, дополнен словесным элементом «KiDS».

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных услуг 35 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (05.04.2021) поступления заявки №2021720064 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим

(визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание.

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.


Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2021720064



заявлено обозначение «  », которое является комбинированным, состоит из изображения разноцветных полос, на фоне которых расположены словесные элементы «Color Kit», выполненные стандартным буквами латинского алфавита. Ниже расположен словесный элемент «KiDS», выполненный буквами латинского алфавита с заглавными буквами «K», «D», «S».

Несоответствие заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса в возражении, поданном 24.10.2022, заявителем не оспаривается.

Согласно возражению, заявитель оспаривает отказ в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении заявленного перечня услуг 35 класса МКТУ.

Анализ на соответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Противопоставленный товарный знак «**Kit Color**» по свидетельству №669763 не действует в отношении оспариваемых услуг 35 класса МКТУ, таким образом, в отношении указанного товарного знака анализ не проводится.

Противопоставленный товарный знак «**Kids**» по свидетельству №567386 является словесным, выполнен стандартным шрифтом буквами

латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35 класса МКТУ.

При анализе на тождество или сходство коллегия учитывала, что заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, в котором основными несущими индивидуализирующую функцию элементами следует признать словесные элементы «Color Kit» и «KiDS», так как именно на них в первую очередь акцентирует свое внимание потребитель. При этом, словесный элемент «KiDS» графически выделяется в заявленном обозначении за счет использования увеличенного шрифта. Таким образом, словесный элемент «KiDS», визуальное акцентирующий на себе особое внимание в силу своего пространственного положения и соответствующего определенного характера своего графического исполнения, несмотря на его статус неохраемого элемента в составе заявленного обозначения, непосредственно участвует в формировании общего зрительного впечатления от восприятия этого товарного знака в целом.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака обусловлено полным вхождением единственного индивидуализирующего словесного элемента «KIDS» противопоставленного товарного знака в заявленное обозначение, который является фонетически и семантически (где «kids» в переводе с английского языка на русский язык имеет значение «дети», «детский» см. Интернет словарь: <https://translate.academic.ru/>) тождественным.

Графически сравниваемые знаки имеют визуальные отличия ввиду наличия в заявленном обозначении изобразительного элемента. При этом, использование одного и того же алфавита (латинского) в словесных элементах «KiDS» / «Kids», сближает сравниваемые обозначения графически.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) необязательно.

Учитывая вышесказанное, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение и противопоставленный ему товарный знак имеют высокую степень фонетического и семантического сходства, ассоциируются друг с другом в целом.

В результате анализа однородности услуг 35 класса МКТУ *«аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; организация торговых ярмарок; оформление витрин; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг/предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]»,* в отношении которых испрашивается правовая охрана заявленному обозначению и услуг 35 класса МКТУ *«реклама указанных выше товаров, в том числе с помощью сети Интернет или других глобальных сетей; презентация указанных товаров во всех медиасредствах с целью оптовой и розничной продажи; стимулирование сбыта вышеперечисленных товаров, и сбыт указанных товаров через посредников; продвижение товаров для третьих лиц, в том числе, с помощью сети Интернет или других глобальных сетей»,* в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак по свидетельству №567386 являются однородными, поскольку соотносятся как род-вид услуг (продвижение и сбыт товаров/ оказание услуг), имеют одно и то же назначение (доведение продукции до конечного потребителя), могут иметь одни и те же условия оказания и круг потребителей.

Довод заявитель относительно того, что противопоставленный перечень услуг 35 класса МКТУ оказывается только в отношении товаров 06



и 19 классов МКТУ, что приводит к отсутствию вероятности фактического смешения сравниваемых знаков в гражданском обороте, следует признать необидительным. Коллегия отмечает, что испрашиваемый перечень услуг 35 класса МКТУ не ограничен и может оказываться в отношении всех товаров и услуг.

Вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности услуг (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

В данном случае коллегией установлена высокая степень сходства сравниваемых обозначений и однородность услуг, для маркировки которых они предназначены, что является основанием для вывода о наличии вероятности смешения сопоставляемых обозначений.

В отношении довода заявителя о наличии зарегистрированного на его имя товарного знака по свидетельству №495417 коллегия сообщает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом всех обстоятельств дела, кроме того, в товарном знаке по свидетельству №495417 заявителя отсутствует словесный элемент «KiDS».

Таким образом, коллегия пришла к выводу о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении испрашиваемых услуг 35 класса МКТУ.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 24.10.2022, оставить в силе решение Роспатента от 20.09.2022.**