

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 апреля 2020 г. № 644/261, рассмотрела поступившее 28.12.2020 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Апартель» (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019718031, при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака по заявке №2019718031 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 17.04.2019 испрашивается на имя заявителя в отношении услуг 35, 36, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 04.09.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому обозначение по заявке №2019718031 не соответствует требованиям пункта 1 и подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается тем, что включенные в состав заявленного обозначения словесные элементы «АПАРТЕЛЬ» и «APARTEL», написанные с нарушением правил орфографии, воспринимаются как слова «апарт-

отель» и «*apart-hotel*», имеющие вполне определенное значение, а именно апартамент-отель (англ. *apart-hotel* от *apart* — отдельный и *hotel* — гостиница), тип гостиницы, в которой номера представляют собой отдельную квартиру (см.dic.academic.ru/).

Указанные словесные элементы относятся к категории неохраняемых, так как они не обладают различительной способностью, поскольку представляют собой видовое наименование организации. Кроме того, заявленное обозначение противоречит общественным интересам, поскольку содержит слова, написание которых нарушает правила орфографии.

Также в заключении по результатам экспертизы указано, что в связи с доминирующим положением слов «АПАРТЕЛЬ» и «APARTEL» заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве знака обслуживания по вышеприведенным основаниям.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, заявителем выражено несогласие с указанным выше решением Роспатента и приведены следующие аргументы:

- словесные элементы «Апартель/Apartel» не содержатся ни в одном словаре. Это подтверждается поисковым запросом в dic.academic.ru, на который ссылается и эксперт. Следовательно, оно уже само по себе является фантазийным, то есть придуманным заявителем и не имеющим сематической привязки к какому-либо явлению. Его просто не существует. Потребитель не сможет его ассоциировать с чем-угодно, так как оно ему не известно;

- эксперт рассматривает обозначение «Апартель» в привязке к услугам гостиниц. Однако даже применительно к гостиничному бизнесу обозначение «Апартель» будет являться фантазийным и оригинальным. Например, потребитель видит вывеску: Гостиница «Апартель». Даже в таком прямом контексте слово «Апартель» будет восприниматься как что-то новое, фантазийное, необычное, привлекающее внимание и запоминающееся. Возможно, потребитель увидит в этом элементы слов «апартаменты» и «отель», но сама такая комбинация будет новой для

потребителя и однозначно не будет воспринята как указание на вид услуги. Доказательств иного экспертизой не представлено, выводы эксперта основаны лишь на предположениях;

- экспертиза никак не обосновала свои доводы о допущенных орфографических ошибках. Из решения не следует, какие правила орфографии были нарушены, в каких частях слов допущены эти ошибки. Одного лишь предположения недостаточно, чтобы сделать категоричный вывод о нарушении правил орфографии;

- орфографическая ошибка – это неправильное написание слова; она может быть допущена только на письме, обычно в слабой фонетической позиции (для гласных – в безударном положении, для согласных - на конце слова или перед другим согласным) или в слитно-раздельно-дефисных написаниях. Такую ошибку можно только увидеть, услышать ее нельзя: на площади, о синем карандаше, небыл и т.д.;

- чтобы прийти к выводу, что слово написано с ошибкой, нужно чтобы данное слово читалось и воспринималось исключительно как «апарт-отель» и из контекста следовало, что имеется ввиду именно это слово. Слово «апарт-отель» является сложным, оно состоит из двух слов и имеет два ударения. Поэтому для его узнаваемости даже в ошибочном виде нужно, чтобы сохранялись его основные характеристики: оно должно состоять из двух конкретных частей «апарт» и «отель», должны сохраниться все слоги и ударения. Иначе получается совершенно другое слово с похожим набором букв;

- словесное обозначение «Апартель/Apartel» является фантазийным, не написано с орфографическими ошибками, не воспринимается потребителями как указание на конкретный вид услуги и может быть зарегистрировано в качестве знака обслуживания в отношении всех заявленных услуг.

На основании изложенного в возражении выражена просьба об отмене решения Роспатента и государственной регистрации товарного знака по заявке №2019718031 в отношении всех заявленных услуг 35, 36 и 43 классов МКТУ.

К возражению приложено заключение эксперта Зимина В.А. № Э522-21 от 11.02.2021 г.[1].

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы убедительными в части.

С учетом даты (17.04.2019) поступления заявки №2019718031 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса (пункт 34 Правил). К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования, сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Указанные в пункте 34 настоящих Правил элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

При рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии (пункт 37 Правил).

Как было указано выше, заявленное обозначение по заявке №2019718031



представляет собой комбинированное обозначение .

Согласно возражению государственная регистрация товарного знака испрашивается для услуг 35, 36, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ обозначения на предмет его соответствия требованиям законодательства показал следующее.

В состав заявленного обозначения входят словесные элементы «АПАРТЕЛЬ» и «APARTEL», которые не имеют смысловых значений в официальных источниках информации, что не позволяет считать их описательной характеристикой каких-либо из заявленных услуг 35, 36 и 43 классов МКТУ.

В отношении довода экспертизы о том, что указанные словесные элементы написаны с нарушением правил орфографии и воспринимаются как слова «апартамент» и «apart-hotel», имеющие вполне определенное значение.

Действительно, между словесным элементом «Апартель» и словом «Апарт-отель» могут возникать некоторые ассоциации за счёт наличия в них сходных звуков. При этом следует отметить, что словесные элементы «АПАРТЕЛЬ»/«APARTEL» не воспринимаются прямо (не через ассоциации) как указывающие на вид гостиницы, поскольку для того, чтобы сформулировать в данном случае описательную характеристику гостиничных услуг, требуется додумывание или домысливание. Обозначения «АПАРТЕЛЬ»/«APARTEL» могут лишь ассоциироваться в какой-то степени со словами «апарт-отель/apart-hotel» за счёт некоторого звукового сходства. При этом следует отметить, что прямое восприятие может возникнуть, когда потребитель однозначно понимает значение того или иного слова как определённую лексическую и семантическую единицу, а не как нечто похожее на неё.

В связи с наличием у словесных элементов «АПАРТЕЛЬ»/«APARTEL» фантазийного характера не имеется оснований для признания их описательной характеристикой заявленных услуг.

Что касается утверждения экспертизы о том, что указанные словесные элементы написаны с нарушением правил орфографии, что противоречит общественным интересам, то данное утверждение вообще не имеет какого-либо обоснования и, по мнению коллегии, является ошибочным.

Следует отметить, что нарушение правил орфографии предполагает написание слов, в частности, русского языка с орфографическими ошибками. Орфографическая ошибка – это неправильное написание слова; она может быть допущена только на письме, обычно в слабой фонетической позиции (для гласных – в безударном положении, для согласных – на конце слова или перед другим согласным) или в слитно-раздельно-дефисных написаниях, например: вада, призидент, русский, объявление, небыл, из под.

Поскольку анализируемые словесные элементы не являются словами русского или какого-то иного языка, то есть представляют собой фантазийные обозначения, к ним нельзя применить правила правописания (орфографии), следовательно, и

нарушить их невозможно. Иных оснований для признания заявленного обозначения противоречащим общественным интересам в заключении экспертизы не приведено.

Таким образом, словесные элементы «АПАРТЕЛЬ/APARTEL», входящие в состав заявленного комбинированного обозначения, не являются обозначениями, противоречащими общественным интересам.

Мнение коллегии о соответствии заявленного обозначения требованиям законодательства также подтверждается представленным заявителем заключением эксперта [1].

Следовательно, оснований для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 и подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не имеется и заявленному обозначению может быть предоставлена правовая охрана в отношении всех услуг 35, 36 и 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

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

удовлетворить возражение, поступившее 28.12.2020, отменить решение Роспатента от 04.09.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019718031.