

Приложение
к решению Федеральной службы по интеллектуальной
собственности

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 10.01.2019 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Провоторовым А.В., г. Красноярск (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017733769, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение «» по заявке №2017733769

заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 18.08.2017 на имя заявителя в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 30.10.2018 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных услуг 35 класса МКТУ и части услуг 41 класса МКТУ «аренда спортивных площадок; аренда теннисных кортов; воспитание физическое; переподготовка профессиональная; предоставление полей для гольфа; предоставление спортивного оборудования; предоставление услуг игровых залов; прокат снаряжения для подводного погружения; прокат спортивного оборудования, за исключением транспортных средств; услуги спортивных лагерей». В соответствии с заключением по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью

решения Роспатента, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении иных заявленных услуг 41 класс МКТУ по причине его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к



тому, что заявленное обозначение « **Level UP** » сходно до степени смешения со знаком «LEVEL UP» (международная регистрация №1140517 с приоритетом от 15.10.2012), правовая охрана которому на территории Российской Федерации представлена в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ на имя Turner Broadcasting System Europe Limited, Turner House, 16 Great Marlborough Street London W1F 7HS (GB).

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к тому, что заявленное обозначение, которое, по мнению заявителя, включает слово «LEVEL» и изобразительный элемент, не сходно до степени смешения со знаком «LEVEL UP» по международной регистрации №1140517, поскольку отличаются по семантике, фонетике и графике. В возражении отмечается, что слово «LEVEL» относится к слабым элементам, что подтверждается большим количеством зарегистрированных для 41 класса МКТУ товарных знаков с этим элементом, принадлежащих разным



лицам: « **LEVEL 90** » по свидетельству №591689, « **LEVEL 90** » по свидетельству №645626, « **NextLevel** » по свидетельству №263852, « **Eye Level** » по



свидетельству №569923 и « **New Level** » по международной регистрации №1365274. Кроме того, услуги 41 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака не являются однородными. Как полагает заявитель, приведенные в перечне противопоставленного знака услуги 41 класса МКТУ связаны с развлечениями и культурно-массовыми мероприятиями через

телевидение, Интернет, различные аудио- и видеоносители, а регистрация заявленного обозначения предполагается для индивидуализации услуг, связанных с физической подготовкой людей, следовательно, сопоставляемые услуги отличаются по роду, месту оказания, кругу потребителя, цене.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака по заявке №2017733769 в отношении всех заявленных услуг 35, 41 классов МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия сочла доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (18.08.2017) поступления заявки №2017733769 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 от 20.07.2015 №482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями подпункта 1 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, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах. 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 заявлении обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.

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).



Обозначение «**Level UP**» по заявке №2017733769, заявленное на регистрацию в качестве товарного знака 18.08.2017, является комбинированным, выполнено в зеленом и темно-сером цветовом сочетании, включает в свой состав выполненные буквами латинского алфавита словесные элементы «LEVEL» и «UP», при этом элемент «UP» имеет оригинальную графическую манеру исполнения – буква «U» стилизована под стрелку, указывающую вверх. Отказ в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака оспаривается в отношении услуг 41 класса МКТУ «оздоровительные и фитнес-тренировки; клубы здоровья; клубы-кафе ночные [развлечение]; клубы айкидо; обучение гимнастике; проведение фитнес-классов; услуги индивидуальных тренеров».

Причиной для отказа в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении вышеуказанных услуг 41 класса МКТУ послужило наличие сходного до степени смешения знака «**LEVEL UP**» по международной регистрации №1140517 с более ранним приоритетом, правовая охрана которому предоставлена на имя иного лица в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак «**LEVEL UP**» по международной регистрации №1140517 с приоритетом от 15.10.2012 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку по международной регистрации №1140517 предоставлена в отношении услуг 41 класса МКТУ «education; entertainment; sporting and cultural activities; provision of television, broadband, wireless and online entertainment information services; provision of television, broadband, wireless and online computer games; provision of television, broadband, wireless and online entertainment multimedia programs; production, distribution, presentation and rental of television programs, video films, motion picture

films, pre-recorded audio and video tapes, cassettes, discs, records, CDs, DVDs and all other types of audio and video recordings; production and distribution of radio and television programs; information relating to entertainment or education provided via television, broadband, wireless and online; providing television, broadband, wireless and online electronic publications (not downloadable)» / «образование; развлечения; спортивные мероприятия и культурная деятельность; предоставление услуг телевидения, широкополосной сети, беспроводных и информационных услуг развлечений онлайн; предоставление услуг телевидения, широкополосной сети, беспроводных и компьютерных игр онлайн; предоставление услуг телевидения, широкополосной сети, беспроводных и программ мультимедиа развлечений онлайн; производство, распределение, представление и арендная плата телевизионных программ, видео фильмов, фильмов кинофильма, записанных заранее аудиокассет и видеолент, кассет, дисков, отчетов, CD, DVD и всех других типов аудиозаписей и видеозаписей; производство и распределение радио-и телевизионных программ; информация, касающаяся развлечений или образования, обеспечила через телевидение, широкополосную сеть, радио и онлайн; обеспечение услуг телевидения, широкополосной сети, радио и электронных публикаций онлайн (не загружаемых)».

Сопоставительный анализ оспариваемого и противопоставленного товарного знаков показал следующее.

Коллегия приняла к сведению довод заявителя о том, что заявленное

обозначение «» включает в свой состав только слово «LEVEL» (в переводе с английского означает «уровень», см. www.translate.ru). Однако, по мнению коллегии, несмотря на оригинальное графическое исполнение входящего в состав заявленного обозначения элемента «», он своего словесного характера не утратил и может быть прочитан потребителем.

Замена одной из букв в составе товарных знаков рисунком, близким к начертанию по отношению к этой букве, является известным графическим приемом,

знакомым российскому потребителю (см. например, товарные знаки «»



по свидетельству №341662, « » по свидетельству №468224, « ПРОМ » по

свидетельству №120510, « ска[★]ка » по свидетельству №330756).

Так, включенный в состав заявленного обозначения « LevelUP » элемент

«UP» представляет собой выполненное в графике слово «UP», являющееся лексической единицей английского языка, а именно, наречие со значением «вверх». При этом сочетание существительного «LEVEL» с предлогом «UP» представляет собой устойчивое словосочетание со значением «поднимать до определенного уровня» (см. www.translate.ru, www.lingvolve.com).

Следует констатировать, что заявленное обозначение « LevelUP » и противопоставленный знак «LEVEL UP» по международной регистрации №1140517 характеризуются наличием в их составе семантически и фонетически тождественных словесных элементов «LEVEL UP».

Различия сопоставляемых обозначений по графическому критерию сходства в данном случае существенно не влияют на их восприятие, поскольку, как известно, основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем.

Наличие фонетического и семантического тождества индивидуализирующих словесных элементов сравниваемых обозначений предопределяет возможность возникновения представления о том, что сопоставляемые средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника.

Таким образом, все вышеизложенное свидетельствует о сходстве заявленного обозначения и противопоставленного знака в целом, несмотря на отдельные отличия.

Что касается однородности услуг 41 класса МКТУ сравниваемых обозначений, то следует констатировать следующее.

Перечень услуг 41 класса МКТУ заявленного обозначения включает в свой состав услуги, связанные с деятельностью в области спортивных мероприятий (спортивные мероприятия - это спортивные соревнования, а также учебно-тренировочные и другие мероприятия по подготовке к спортивным соревнованиям с участием спортсменов, см. Федеральный закон от 04.12.2007 №329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации») - «оздоровительные и фитнес-тренировки; клубы здоровья; клубы айкидо; обучение гимнастике; проведение фитнес-классов; услуги индивидуальных тренеров», а также услуги из области развлечений (развлечение - занятие, времяпрепровождение, доставляющее удовольствие, развлекающее, см. Толковый словарь русского языка Ожегова С.И. и Шведовой Н.Ю., <https://dic.academic.ru>) – «клубы-кафе ночные [развлечение]». В свою очередь перечень услуг 41 класса МКТУ противопоставленного знака по международной регистрации №1140517 включает такие позиции как «развлечения; спортивные мероприятия».

Сопоставляемые услуги 41 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака относятся к одинаковому роду деятельности (спортивные мероприятия; развлечения), имеют одинаковое назначение (занятие спортом; приятное времяпрепровождения), характеризуются одинаковым кругом потребителей (люди, занимающиеся тем или иным видом спорта; люди, весело и беззаботно проводящие время), что обуславливает вывод об их однородности.

Таким образом, наличие товарного знака «LEVEL UP» по международной регистрации №1140517, с которым заявленное обозначение «» признается сходным до степени смешения в отношении указанных выше однородных услуг 41 класса МКТУ на основании требований подпункта 1 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, препятствует его регистрации в качестве товарного знака. Следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившее 10.01.2019, оставить в силе решение Роспатента от 30.10.2018.