


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 (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 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 30.03.2021 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ЭКЗОАТЛАНТ», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019701848, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке №2019701848 с приоритетом от 22.01.2019 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 09 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) *«роботизированные немедицинские системы экзоскелета, которые носят люди, состоящие из носимых опор, подтяжек и платформ, чтобы помочь человеку передвигаться, поднимать, переносить и транспортировать грузы для человека, носящего продукт».*

В процессе государственной экспертизы заявленный перечень был приведен в соответствие с требованиями МКТУ и скорректирован до 07 класса МКТУ *«экзоскелеты роботизированные, за исключением используемых для медицинских целей».*

Роспатентом 30.11.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя иных лиц в отношении однородных товаров и услуг товарными знаками с более ранним приоритетом:

- с товарными знаками «**EXO**NAUT» [1] (свидетельство №596774 с приоритетом от 15.05.2015), «**EXO**ATLET» [2] (свидетельство №544053 с приоритетом от 27.01.2014), зарегистрированными на имя Общества с ограниченной ответственностью «ЭкзоАтлет», 119121, Москва, пер. Тружеников 1-й, 15, оф. 1, в отношении однородных товаров 07 класса;

- с товарными знаками «**EXOR**OBOTIX» [3] (свидетельство №547476 с приоритетом от 27.01.2014), «**EXO**» [4] (свидетельства №562870 с приоритетом от 27.01.2014), зарегистрированными на имя Общества с ограниченной ответственностью «ЭкзоМед», 119121, Москва, пер. Труженников 1-й, д.15, пом. I, комн.2, в отношении однородных товаров 07 класса МКТУ.

В поступившем возражении отмечается, что правообладатели противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №596774, №544053, №547476, №562870 – ООО «ЭкзоАтлет» и ООО «ЭкзоМед», предоставили заявителю свое согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака.

С учетом изложенного заявитель просит пересмотреть решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019701848 в отношении заявленных товаров 07 класса МКТУ.

В качестве материалов, подтверждающих доводы возражения, заявителем представлены оригиналы упомянутых писем-согласий.

Изучив материалы дела в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленного о принятии возражения к рассмотрению, коллегия сочла его доводы убедительными.

С учетом даты (22.01.2019) поступления заявки №2019701848 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 20.07.2015 №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 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.

Исходя из требований абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком другого лица, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно 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 заявленном обозначении.

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

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.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 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).



Заявленное комбинированное обозначение « **EXO ATLANT** » по заявке №2019701848 с приоритетом от 22.01.2019 включает в свой состав изобразительный элемент в виде пятиугольника красного цвета, а также словесные элементы «EXO» и «ATLANT», выполненные буквами латинского алфавита черного цвета, при этом словесный элемент «EXO» имеет оригинальное шрифтовое исполнение. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается только для товаров 07 класса МКТУ «экзоскелеты роботизированные, за исключением используемых для медицинских целей».



Отказ в государственной регистрации товарного знака « **EXO ATLANT** » качестве товарного знака основан на выводе о несоответствии заявленного обозначения по заявке №2019701848 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в связи с наличием сходных до степени смешения товарных знаков иных лиц (ООО «ЭкзоАтлет» и ООО «ЭкзоМед») с более ранним приоритетом: « **EXONAUT** » [1] (свидетельство №596774 с приоритетом от 15.05.2015), « **EXOATLET** » [2] (свидетельство №544053 с приоритетом от 27.01.2014), « **EXOROBOTIX** » [3] (свидетельство №547476 с приоритетом от 27.01.2014), « **EXO** » [4] (свидетельства №562870 с приоритетом от 27.01.2014), зарегистрированных в отношении однородных товаров 07 класса МКТУ «манипуляторы автоматические [машины]; роботы [машины]».

Сходство до степени смешения между заявленным обозначением и противопоставленными товарными знаками, а также однородность товаров 07 класса МКТУ заявителем не оспаривается.

При сопоставительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы.

Исходя из приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений, регистрация товарного знака, сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, допускается при наличии согласия их правообладателя в том случае, если не способна ввести потребителя в заблуждение. В этой связи необходимо отметить следующее.

Согласно требованиям законодательства, при рассмотрении вопроса регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака с согласия правообладателя противопоставленного товарного знака следует учитывать, что вероятность возникновения смешения заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака существенно возрастает, в частности, в случае, если:

1. заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак имеют степень сходства, приближенную к тождеству;
2. противопоставленный товарный знак широко известен среди потенциальных потребителей товара и ассоциируется с конкретным производителем;
3. противопоставленный товарный знак является коллективным товарным знаком.

Так, сравниваемые обозначения « EXO ATLANT», «EXONAUT» [1], «EXOATLET» [2], «EXOROBOTIX» [3], «EXO» [4] не тождественны. Противопоставленные товарные знаки [1] – [4] не являются коллективными или общеизвестными товарными знаками.

Наличие писем-согласий от правообладателей противопоставленных товарных знаков [1] – [4], возможность предоставления которых предусмотрена положениями абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, при отсутствии сведений о введении потребителя в заблуждение, позволяет снять указанные противопоставления.

Таким образом, указанные выше обстоятельства устраняют причину для



отказа в государственной регистрации товарного знака « **EXO ATLANT** » для товаров 07 класса МКТУ «*экзоскелеты роботизированные, за исключением используемых для медицинских целей*», основанную на ранее сделанном выводе о несоответствии заявленного обозначения по заявке №2019701848 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 30.03.2021, отменить решение Роспатента от 30.11.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019701848.