

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ~~во~~зражения ~~з~~явления

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 поступившее 28.05.2021 возражение, поданное ИП Тютиным С.В., Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 28.01.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019762112, при этом установлено следующее.

Комбинированное обозначение « **артерия**
кино♂ » по заявке №2019762112
подано на регистрацию 04.12.2019 на имя заявителя в отношении услуг 41
класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом принято решение от 28.01.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019762112. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно


которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении упомянутых товаров и услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса и пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное решение обосновано тем, что в состав заявленного обозначения входит словесный элемент «кино», который в силу своего смыслового значения указывает на вид, свойство и назначение части заявленных услуг 41 класса МКТУ, вследствие чего не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Для другой части услуг 41 класса МКТУ, не связанных с «кино», заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, так как способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида, свойств и назначения услуг.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее



зарегистрированным на имя другого лица товарным знаком «» по свидетельству №741590 с приоритетом 21.01.2019 в отношении услуг 41 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 41 класса МКТУ [1].

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.05.2021 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 28.01.2021. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение «артерия кино» воспринимается как единое словосочетание и имеет самостоятельную семантику («источник, проводящий энергию к сердцу кино»), ввиду чего не нарушает пункты 1, 3 статьи 1483 Кодекса;

- заявленное обозначение не сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком [1], поскольку они различаются по фонетическому, семантическому и визуальному признакам сходства.

- заявленное обозначение прочитывается [АРТЕРИЯ КИНО], в то время как противопоставленный товарный знак [1] имеет следующее звучание [АРТАРЕА ПРОДЖЕКТ], то есть сравниваемые товарные знаки имеют разное количество слогов, состав гласных и согласных в связи с наличием иных слов, что определяет их фонетическое различие;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [1] различаются по визуальному признаку сходства, так как выполнены разными видами и размерами шрифтов;

- наличия цветового деления в противопоставленном обозначении [1] способствует его восприятию как «ART AREA», что будет восприниматься рядовым потребителем с учетом перевода данного словосочетания как «область искусства», а не как «артерия»; таким образом, сравниваемые обозначения различаются по семантическому признаку сходства.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 28.01.2021 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных услуг 41 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (04.12.2019) поступления заявки №2019762112 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) 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;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков

обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с пунктом 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 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. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

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.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) 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;

2) 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;

3) 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 настоящем пункте, 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 заявлено комбинированное

обозначение «  », состоящее из геометрической фигуры в виде прямоугольника, из изобразительного элемента, и из словесных элементов «артерия», «кино», выполненных оригинальным шрифтом строчными буквами русского алфавита.

Государственная регистрация заявленного обозначения испрашивается для услуг 41 класса МКТУ.

Заявленное обозначения «  » состоит из словесных элементов «артерия», «кино», не связанных друг с другом, в связи с чем анализ данных элементов проводится отдельно.

Анализ заявленного обозначения «  » на предмет его

соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В состав заявленного обозначения входит словесный элемент кино, который обозначает «то же, что и кинематография (искусство воспроизведения на экране заснятых на светочувствительную плёнку движущихся изображений, создающих впечатление живой действительности, а также отрасли деятельности, связанные с производством кинофильмов (<https://gufo.me/dict/ozhegov/кинематография>))», вследствие чего является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладает различительной способностью, характеризует часть заявленных услуг 41 класса МКТУ «бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; дублирование; кинопрокат; киностудии; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; передача ноу-хау [обучение]; передачи развлекательные телевизионные; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; предоставление услуг кинозалов; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат аудиооборудования; прокат видеокамер; прокат видеомагнитофонов; прокат видеофильмов; прокат звукозаписей; прокат кинематографического оборудования; прокат кинофильмов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий (в части «прокат осветительной аппаратуры для телестудий»); создание фильмов, за исключением рекламных; субтитрование; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги по распространению билетов [развлечение]», указывая на их вид, свойства и назначение (связаны с кино/кинематографом). Коллегия сообщает, что в современном мире развитие киноиндустрии затрагивает многие сферы жизни

человека, вследствие чего при восприятии заявленного обозначения у потребителей будет возникать реальная ассоциация с услугами, которые каким-либо образом связаны с кино/кинематографом. Таким образом, регистрация подобного обозначения нарушила бы пункт 1 статьи 1483 Кодекса. Так как словесный элемент «кино» не занимает доминирующего положения в заявленном обозначении, для указанных услуг заявленное обозначение может быть зарегистрировано с исключением из правовой охраны указанного словесного элемента на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

артерия


Анализ обозначения « **КИНО** » на предмет его соответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

По отношению к оставшейся части услуг 41 «агентства по предоставлению моделей для художников; академии [обучение]; аренда комнатных аквариумов; аренда произведений искусства; аренда спортивных площадок; аренда теннисных кортов; библиотеки, обеспечивающие выдачу книг на дом; воспитание физическое; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; дрессировка животных; игры азартные; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; образование религиозное; обучение айкидо; обучение гимнастике; обучение дзюдо; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация балов; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение

семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация лотерей; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; организация спортивных состязаний; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; парки аттракционов; перевод с языка жестов; передвижные библиотеки; переподготовка профессиональная; предоставление полей для гольфа; предоставление спортивного оборудования; предоставление услуг игровых залов; представление цирковых спектаклей; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; проведение туров с восхождением; проведение фитнес-классов; проведение экзаменов; прокат декораций для шоу-программ; прокат игрушек; прокат оборудования для игр; прокат оборудования стадионов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий (в части «прокат осветительной аппаратуры для театров»); прокат радио- и телевизионных приемников; прокат снаряжения для подводного погружения; прокат спортивного оборудования, за исключением транспортных средств; прокат театральных декораций; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; радиопередачи развлекательные; развлечение гостей; развлечения; редактирование текстов; садо [обучение японской чайной церемонии]; сады зоологические; служба новостей; составление программ встреч [развлечение]; сочинение музыки; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги гидов; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги индивидуальных тренеров [фитнес]; услуги казино [игры]; услуги каллиграфов; услуги караоке; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги композиторов; услуги культурные,


образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги образовательно-воспитательные; услуги образовательные, предоставляемые помощниками по особым потребностям; услуги образовательные, предоставляемые школами; услуги оркестров; услуги переводчиков; услуги проведения квалификационных экзаменов по пилотированию дронов; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; услуги светотехников для мероприятий; услуги спортивных лагерей; услуги студий записи; услуги устных переводчиков; учреждения дошкольные [воспитание]; фотографирование; фоторепортажи; хронометраж спортивных состязаний; школы-интернаты; шоу-программы», не связанных с кино/кинематографом, словесный элемент «кино» является ложным указанием вида услуг, а также способным ввести в заблуждение относительно назначения и свойств перечисленных услуг, что обуславливает несоответствие данного элемента требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса. Таким образом, в отношении вышеуказанной части услуг 41 класса МКТУ заявленное обозначение не может быть зарегистрировано.

В отношении того, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя другого лица товарным знаком [1], коллегия нашла целесообразным сообщить следующее.

Заявленное обозначение «  » является комбинированным, состоящим из геометрической фигуры в виде прямоугольника, из изобразительного элемента, и из словесных элементов «артерия», «кино», выполненных оригинальным шрифтом строчными буквами русского алфавита.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных услуг 41 класса МКТУ основано, в том числе, на наличии сходного до степени смешения товарного знака [1].



Противопоставленный знак «  » [1] является комбинированным, состоящим из изобразительного элемента в виде оригинально выполненной буквы «А», и из словесных элементов «ARTAREA», «PROJECT», выполненных оригинальными шрифтами заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении услуг 41 класса МКТУ.

Наиболее значимым элементом вышеуказанного противопоставленного знака [1] является элемент «ARTAREA», который выполнен крупным шрифтом в центре знака и акцентирует на себя внимание потребителя, в связи с чем именно по нему происходит запоминание знака в целом.

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

Как было указано выше, словесный элемент «кино» является неохраняемым, в связи с чем анализ заявленного обозначения на предмет его соответствия пункту 6 статьи 1483 будет проводиться только по словесному элементу «артерия».

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] было установлено, что сравниваемые знаки содержат фонетически тождественные словесные элементы «артерия»/«ARTAREA». Так, словесный элемент «артерия» заявленного обозначения прочитывается как [А Р Т Э Р И Я], однако, согласно правилам русского языка пишется как «артерия», так как «буква е пишется в иноязычных словах после твердых согласных (как в середине, так и в конце слова)» (<https://grammatika-rus.ru/upotreblenie-bukv-e-e/>). Слово «артерия» является иноязычным словом и образовано от латинского слова «arteria» (<https://lexicography.online/etymology/a/артерия>). Словесный элемент

«ARTAREA» противопоставленного товарного знака [1] тоже произносится как [А Р Т Э Р И Я], поскольку, согласно правилам произношения английского языка, – в закрытом слоге буква «e» будет звучать как «э» (<http://englishstory.ru/chitaem-angliyskie-slova-s-bukvoy-e.html>).

Что касается различных изобразительных элементов, содержащихся в заявленном обозначении и противопоставленном товарном знаке [1], то данные элементы не оказывают существенного влияния на вывод о сходстве знаков, так как графический признак носит вспомогательный характер, поскольку сходство знаков в целом признается за счет фонетического тождества словесных элементов.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантическом значении противопоставленного товарного знака [1], анализ по семантическому сходству заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] провести невозможно.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что услуги 41 класса МКТУ заявленного обозначения являются однородными услугам 41 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [1], поскольку относятся к услугам в сфере развлечений, к услугам в области образования и воспитания, к услугам по организации деловых мероприятий, к услугам по организации культурно-развлекательных мероприятий, к услугам, связанным с игорным бизнесом, к услугам по прокату оборудования, к услугам по производству кино, аудио- и видеозаписей, а также к услугам в области фотографий, имеют одно назначение, область применения, условия сбыта и круг потребителей.

Однородность услуг заявителем в возражении не оспаривается.

Следовательно, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком [1] в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что заявленное обозначение не соответствует требованиям подпункта 1 пункта 3 и пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Соответственно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.05.2021,
оставить в силе решение Роспатента от 28.01.2021.**