

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 27.04.2023 возражение Общества с ограниченной ответственностью «ТИНДЕЙЛИ», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021702308, при этом установила следующее.

TEEN

Обозначение « D A I L Y » по заявке №2021702308 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 22.01.2021 на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 28, 28, 29, 30, 32, 35, 38, 41, 42 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 30.06.2022 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021702308 в отношении всех заявленных товаров 25, 28, 29, 30, 32 классов МКТУ. Вместе с тем в отношении иных заявленных товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ в регистрации товарного знака было отказано с учетом требований пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками «**Teens**» (свидетельство №691793 с приоритетом от 28.02.2018),

«**НН.Teens**» (свидетельство №662552 с приоритетом от 28.08.2017), зарегистрированных в отношении однородных товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «Хэдхантер», 129085, Москва, ул. Годовикова, 9, стр. 10.

Кроме того, в заключении по результатам экспертизы отмечается, что элемент «DAILY» (в переводе с английского языка «ежедневно», см. <https://translate.google.ru/>, <https://translate.yandex.ru/>, <https://www.multitran.com/>) является не охраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса как не обладающий различительной способностью.

В поступившем возражении заявителем не оспаривается не охраноспособность словесного элемента «DAILY», а также наличие сходства до степени смешения между заявленным обозначением и противопоставленными товарными знаками по свидетельствам №691793, №662552, а указывается на наличие письменного согласия (далее – письмо-согласие) на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2021702308 от правообладателя этих товарных знаков, подлинник которого прилагается к возражению. При этом в тексте письма-согласия приводится ограниченный перечень товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ, в отношении которых ООО «Хэдхантер» не возражает против регистрации товарного знака по заявке №2021702308.

В силу изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021702308 в отношении заявленных товаров и услуг с учетом перечня, приведенного в письме-согласии, при этом с указанием словесного элемента «DAILY» в качестве не охраняемого.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия полагает, что доводы, изложенные в возражении, являются убедительными.

С учетом даты (22.01.2021) поступления заявки №2021702308 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).

Согласно пункту 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

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.

В соответствии с положениями пункта 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными 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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

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).

TEEN

Заявленное обозначение « D A I L Y » по заявке №2021702308 с приоритетом от 22.01.2021 является комбинированным, включает словесные элементы «TEEN» и «DAILY», выполненные буквами латинского алфавита разного размера и в разной шрифтовой манере с использованием голубого и черного цветов, а также расположенную между ними горизонтально-ориентированную линию.

Исходя из доводов возражения, решение Роспатента от 30.06.2022 оспаривается в отношении скорректированного перечня товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения показал, что включенный в его состав элемент «DAILY» (в переводе с английского языка «ежедневный, повседневный, суточный», см. <https://translate.google.ru/>, <https://translate.yandex.ru/>, <https://www.multitran.com/>), не занимающий доминирующего положения, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса и может быть исключен из правовой охраны товарного знака как не обладающий различительной способностью, что заявителем не оспаривается.

Вместе с тем, отказ в государственной регистрации заявленного обозначения **TEEN** « D A I L Y » по заявке №2021702308 в качестве товарного знака основан на выводе о несоответствии этого обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в связи с наличием принадлежащих ООО «Хэдхантер» товарных знаков «**Teens**» по свидетельству №691793 (приоритет от 28.02.2018),

«**НН.Teens**» по свидетельству №662552 (приоритет от 28.08.2017), зарегистрированных в отношении товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ.

Заявителем не оспаривается сходство заявленного обозначения  «**TEEN**» и противопоставлений «**Teens**», «**НН.Teens**», а также однородность товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые обозначения.

Вместе с тем при сопоставительном анализе заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы, а именно ООО «Хэдхантер» предоставило заявителю письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака для скорректированного перечня товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ, а именно:

09 класс МКТУ - *обеспечение программное для компьютеров развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащее информацию о трудоустройстве и не связанное с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; приложения для компьютерного программного обеспечения, загружаемые, развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащие информацию о трудоустройстве и не связанные с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; программы для компьютеров развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащие информацию о трудоустройстве и не связанные с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; обеспечение программное для мобильных телефонов развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащее информацию о трудоустройстве и не связанное с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий;*

35 класс МКТУ - *предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях в развлекательном сетевом издании для подростков, не*

содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью в развлекательном сетевом издании для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях в развлекательном сетевом издании для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; публикация рекламных текстов в развлекательном сетевом издании для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; распространение рекламных материалов в развлекательном сетевом издании для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; реклама в развлекательном сетевом издании для подростков, не содержащая информацию о трудоустройстве и не связанная с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; прокат рекламного времени в средствах массовой информации, а именно в развлекательном сетевом издании для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; ведение автоматизированных баз данных, связанных с деятельностью развлекательного сетевого издания для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; обновление и поддержка информации в электронных базах данных, связанных с деятельностью развлекательного сетевого издания для подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством,

в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий;

38 класс МКУ - доска сообщений электронная [телекоммуникационные службы] развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащая информацию о трудоустройстве и не связанная с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; обеспечение доступа на дискуссионные форумы в Интернете развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащие информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; обеспечение доступа к базам данных развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащим информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; передача видео по запросу развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; передача сообщений и изображений с использованием компьютера развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; передача цифровых файлов развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление онлайн форумов развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий;

41 класс МКТУ - организация досуга для аудитории подростков, не связанного с трудоустройством; предоставление видео файлов онлайн,

незагружаемых, развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых, развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу» развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление рейтинга пользователей в развлекательных или культурных целях для аудитории подростков, не содержащего информацию о трудоустройстве и не связанного с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых, развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; публикация интерактивная книг и периодики развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных, развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; развлечения для аудитории

подростков, не содержащие информацию о трудоустройстве и не связанные с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; служба новостей развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащая информацию о трудоустройстве и не связанная с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий;

42 класс МКТУ - консультации по вопросам программного обеспечения развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащие информацию о трудоустройстве и не связанные с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; обслуживание программного обеспечения развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащее информацию о трудоустройстве и не связанное с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; размещение компьютерных сайтов [веб-сайтов] развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; разработка компьютерных платформ развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; разработка программного обеспечения развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащего информацию о трудоустройстве и не связанного с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; создание и разработка информационных каталогов на базе веб-сайтов для третьих лиц [услуги в области информационных технологий] развлекательного характера для аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий; хранение данных в электронном виде развлекательного характера для

аудитории подростков, не содержащих информацию о трудоустройстве и не связанных с трудоустройством, в том числе с поиском и подбором персонала, размещением и просмотром резюме и вакансий.

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

Так, сравниваемые обозначения «» и противопоставлений «**Teens**», «**НН.Teens**», не тождественны. Противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №691793, №662552 не являются коллективными или общеизвестными товарными знаками.

Наличие письма-согласия от правообладателя противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №691793, №662552 для указанного скорректированного перечня товаров и услуг 09, 35, 38, 41, 42 классов МКТУ, возможность предоставления которого предусмотрена положениями абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, при отсутствии сведений о введении потребителя в заблуждение, позволяет снять эти противопоставления.

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

удовлетворить возражение, поступившее 27.04.2023, изменить решение Роспатента от 30.06.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021702308.