

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 рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденных приказом Министерства науки и образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 16.09.2020 возражение, поданное Акционерного общества «Технологическая компания «Центр», Москва (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2018755267, при этом установила следующее.

Словесное обозначение « **СЧАСТЛИВЫЙ ДЕНЬ** » по заявке №2018755267 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 14.12.2018 на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 28, 41 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 15.07.2020 было принято решение о государственной регистрации товарного знака для всех заявленных товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ и части заявленных товаров 28 класса МКТУ «автоматы игровые для азартных игр». В соответствии с заключением по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных товаров 28 класса МКТУ «билеты лотерейные со стираемым слоем /

скретч-карты для лотерей; карты для бинго; кости игральные; портативные игры с жидкокристаллическими дисплеями; фишки [жетоны] для игр в лотереи; фишки для азартных игр».

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение « СЧАСТЛИВЫЙ ДЕНЬ » сходно до степени

СЧАСТЛИВЫЙ
ДЕНЬ

смешения с товарным знаком « ДЕНЬ » (свидетельство №295910 с приоритетом от 09.08.2024), зарегистрированным в отношении однородных товаров 28 класса МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской», 188513, Ленинградская обл., Ломоносовский район, деревня Велигонты, Ропшинское шоссе, д. 1.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом его основные доводы сводятся к тому, что в перечень противопоставленного товарного знака по свидетельству №295910 по заявлению правообладателя были внесены изменения, с учетом которых правовая охрана товарного знака в настоящее время распространяется только на товары 28 класса МКТУ «игры, игрушки, а именно, мягконабивные игрушки, пазлы; гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам; елочные украшения». Судом по интеллектуальным правам в рамках рассмотрения дела №СИП-881/2019 было установлено, что противопоставленный товарный знак по свидетельству №295910 используется правообладателем для индивидуализации товаров 28 класса МКТУ «пазлы», которые, в свою очередь, относятся к такому роду товаров как «игры». Указанные товары неоднородны товарам 28 класса МКТУ заявленного обозначения «билеты лотерейные со стираемым слоем / скретч-карты для лотерей; карты для бинго; кости игральные; портативные игры с жидкокристаллическими дисплеями; фишки [жетоны] для игр в лотереи; фишки для азартных игр», следовательно, оснований для противопоставления товарного знака по свидетельству №295910 не имеется.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака по заявке №2018755267 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав представителей заявителя, коллегия сочла доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (14.12.2018) поступления заявки №2018755267 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 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.

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.

Исходя из положений пункта 42 Правил, 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.

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).

Обозначение « СЧАСТЛИВЫЙ ДЕНЬ » по заявке №2018755267 с приоритетом от 14.12.2018 является словесным, выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Заявленное обозначение подано на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 09, 28, 41 классов МКТУ.

Отказ в государственной регистрации заявленного обозначения « СЧАСТЛИВЫЙ ДЕНЬ » в качестве товарного знака в отношении части товаров 28 класса МКТУ основан на наличии сходного до степени смешения товарного знака СЧАСТЛИВЫЙ « ДЕНЬ » по свидетельству №295910, принадлежащего Обществу с ограниченной ответственностью «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской».

СЧАСТЛИВЫЙ

Противопоставленный товарный знак « ДЕНЬ » по свидетельству №295910 с приоритетом от 09.08.2024 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Что касается вопроса сходства сравниваемых обозначений СЧАСТЛИВЫЙ « СЧАСТЛИВЫЙ ДЕНЬ » и « ДЕНЬ », то они являются практически тождественными, поскольку совпадают семантически и фонетически. Графические отличия не оказывают существенного влияние на их восприятие в целом. Высокая степень сходства сравниваемых обозначений является очевидной, заявителем не оспаривается.

Анализ заявленного перечня товаров показал, что регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается для товаров 28 класса МКТУ «билеты лотерейные со стираемым слоем / скретч-карты для лотерей; карты для бинго; кости игральные; портативные игры с жидкокристаллическими дисплеями; фишки [жетоны] для игр в лотереи; фишки для азартных игр», которые представляют собой предметов, предназначенных для различного вида игр.

Согласно словарно-справочным данным (см. Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/> 818650) под игрой

понимается с одной стороны *«тот или иной вид этого действия, как совокупность определенных приемов, правил»*, а, с другой стороны, *«то, во что играют - комплект нужных для этого предметов»*.

В свою очередь, с учетом сокращения перечня товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №295910, по заявлению правообладателя, правовая охрана распространяется, в частности на товары 28 класса МКТУ *«игры, игрушки, а именно, мягконабивные игрушки, пазлы; гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам; елочные украшения»*. Судом по интеллектуальным правам от 13.08.2020 по делу №СИП-881/2019 было установлено, что вид товара 28 класса МКТУ «пазлы» (детская игра, в которой нужно составлять рисунки, узоры из разноцветных элементов, см. Новый толково-словообразовательный словарь русского языка Т.Ф. Ефремовой) относится к такой родовой группе как «игры».

Сопоставляемые товары 28 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака *«билеты лотерейные со стираемым слоем / скретч-карты для лотерей; карты для бинго; кости игральные; портативные игры с жидкокристаллическими дисплеями; фишки [жетоны] для игр в лотереи; фишки для азартных игр»* и «пазлы» относятся к одному роду товаров (представляют собой комплект предметов для игр), имеют одинаковое назначение (предназначены для игр), характеризуются одинаковыми каналами сбыта (магазины, предлагающие к продаже товары для игр и развлечений), следовательно, однородны.

Наличие высокой степени сходства заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №295910, а также однородность товаров 28 класса МКТУ, для маркировки которых они предназначены, обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений до степени их смешения. Сходство сравниваемых обозначений до степени их смешения предопределяет возможность их столкновения в гражданском обороте при маркировке однородных товаров, и как следствие, возникновения у потребителя представления о том, что сопоставляемые средства индивидуализации

принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника.

Следовательно, заявленное обозначение не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении вышеуказанных товаров 28 класса МКТУ заявленного обозначения, в силу чего основания для удовлетворения поступившего возражения и регистрации товарного знака по заявке №2018755267 отсутствуют.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.09.2020, оставить в силе решение Роспатента от 15.07.2020.