

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**коллегии палаты по патентным спорам**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса 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 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 14.01.2013 на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 25.04.2012 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2010728082/50, поданное ООО «ОРИОН-24», г. Новосибирск (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2010728082/50 с приоритетом от 30.08.2010, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное обозначение «APOLLO24», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 25.04.2012 об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) в отношении заявленных услуг 41 класса МКТУ. Основанием для принятия решения являлось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг 41 класса МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя другого лица словесным товарным знаком «Аполлон» по свидетельству №325548 с приоритетом от 18.07.2005 в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ.

Кроме того, элемент «24» является неохраняемым в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладает различительной способностью, так как состоит из простых цифр, не имеющих характерного графического исполнения.

В поступившем в палату по патентным спорам возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- правовая охрана противопоставленного товарного знака по свидетельству №325548, решением Арбитражного суда г. Москвы от 29 декабря 2012 г. по делу №А40-120369/12-51-1100, прекращена в отношении всех товаров в связи с неиспользованием, в отношении следующих услуг 41 класса МКТУ: «информация по вопросам отдыха, информация по вопросам развлечений, клубы здоровья, клубы культурно-просветительные и развлекательные, клубы-кафе ночные, организация выставок с культурно-просветительной целью, организация досугов, организация и проведение мастер-классов [обучение], организация и проведение семинаров, организация и проведение симпозиумов, организация конкурсов учебных или развлекательных, организация развлечений на базах отдыха, организация спортивных состязаний, парки аттракционов, предоставление услуг игровых залов, развлечение гостей, развлечения, шоу-программы»;

- заявитель согласен, что элемент «24» не обладает различительной способностью и, поскольку он не занимает в обозначении доминирующего положения, просит включить его в товарный знак в качестве неохраняемого.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, выразило просьбу об отмене решения Роспатента от 25.04.2012 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных услуг 41 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, палата по патентным спорам установила следующее.

С учетом даты (30.08.2010) приоритета заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

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 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями, с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) и (г) пункта 14.4.2.2. Правил.

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2(а) Правил, а именно: 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.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2(б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пунктах 14.4.2.2 (в) Правил:

- 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, перечисленные в подпунктах (а) – (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «APOLLO24», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ. Элемент «24» является неохраняемым в

соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладает различительной способностью, так как состоит из простых цифр, не имеющих характерного графического исполнения.

Противопоставленный знак представляет собой словесное обозначение «Аполлон», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 30, 31 и услуг 41, 43 классов МКТУ.

При проведении сопоставительного анализа палатой по патентным спорам было установлено следующее.

Так, фонетическое сходство сравниваемых знаков обусловлено тем, что сопоставляемые обозначения содержат в своем составе фонетически сходные элементы «APOLLO»/«Аполлон» (совпадает большая часть звуков), которые расположены в обозначениях в одинаковом порядке.

Анализ сопоставляемых обозначений по семантическому фактору сходства показал следующее.

Словесный элемент «APOLLO» заявленного обозначения в переводе с английского языка означает «Аполлон» (сын Зевса, бог-целитель и прорицатель, покровитель искусства и всякой духовной деятельности, см. Интернет словари Яндекс).

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак являются семантически тождественными.

Графическое отличие сопоставляемых обозначений не оказывает существенного влияния на вывод об их сходстве, поскольку имеющая место быть графическая проработка заявленного обозначения не приводит к сложности его прочтения, что обуславливает второстепенность данного критерия сходства.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №325548 являются сходными.

Анализ услуг 41 класса МКТУ, представленных в перечнях сравниваемых обозначений показал, что они являются однородными, поскольку относятся к сфере развлечений.

Однородность услуг 41 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, с услугами 41 класса МКТУ, для которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, и сходство самих обозначений свидетельствует об их сходстве до степени смешения.

Данный вывод заявителем не оспаривался.

Однако при рассмотрении поступившего возражения палатой по патентным спорам были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены экспертизой при подготовке решения об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2010728082.

К указанным обстоятельствам относится информация о том, что решением Арбитражного суда г. Москвы от 27 декабря 2012 г. по делу № А40-120369/12-51-1100 досрочно полностью прекращена правовая охрана товарного знака по свидетельству №325548 в отношении следующих услуг 41 класса МКТУ: «информация по вопросам отдыха, информация по вопросам развлечений, клубы здоровья, клубы культурно-просветительные и развлекательные, клубы-кафе ночные, организация выставок с культурно-просветительной целью, организация досугов, организация и проведение мастер-классов [обучение], организация и проведение семинаров, организация и проведение симпозиумов, организация конкурсов учебных или развлекательных, организация развлечений на базах отдыха, организация спортивных состязаний, парки аттракционов, предоставление услуг игровых залов, развлечение гостей, развлечения, шоу-программы».

В связи с вышеизложенным товарный знак по свидетельству №325548 не является препятствием для регистрации товарного знака по заявке №2010728082 в отношении услуг 41 класса МКТУ в рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу:

**удовлетворить возражение от 14.01.2013, отменить решение Роспатента от 25.04.2012 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2010728082.**