

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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, поступившее 04.02.2019, поданное компании «Алибаба Груп Холдинг Лимитед», Каймановы острова (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017732038 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

ET BRAIN

Словесное обозначение по заявке №2017732038, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 08.08.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 35, 38, 39, 41, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 05.10.2018 о государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных услуг 38, 39, 42 классов МКТУ, а также в отношении части товаров и услуг 09, 35, 41 классов МКТУ. В отношении товаров 09 класса МКТУ «аппаратура для записи, передачи или воспроизведения звука; магнитные носители информации, диски звукозаписи; компьютерное программное обеспечение для интерактивных развлечений, позволяющее пользователям настраивать/модифицировать впечатления от просмотра, прослушивания и проигрывания посредством выбора и расположения дисплея и функционирования аудио- и аудиовизуальных элементов; загружаемые аудио-, визуальные и аудиовизуальные файлы и записи с мультимедийными развлекательными программами и контентом; коммуникационное программное обеспечение для электронного обмена данными, аудио посредством компьютерных, мобильных, беспроводных и

телекоммуникационных сетей; компьютерное программное обеспечение для обработки аудио; загружаемое компьютерное программное обеспечение, способствующее электронной передаче информации, данных, голоса, посредством Интернета; компакт-диски; цифровая музыка (загружаемая из Интернета); загружаемая музыка; передвижные радиовещательные устройства; наушники/головные телефоны; наушники-вставки телефонные; колонки, динамики, громкоговорители, акустические системы; радионяни», услуг 35 класса МКТУ «реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; услуги рекламные, предоставляемые через Интернет; производство телевизионной и радио рекламы; организация торговых ярмарок; изучение общественного мнения; обработка данных; предоставление бизнес информации; рекламные агентства; реклама для третьих лиц; управление базами данных; сбор информации по компьютерным базам данных; распространение деловой информации о товарах и услугах третьих лиц посредством локальной и глобальной компьютерных сетей; реклама товаров и услуг третьих лиц посредством локальной и глобальной компьютерных сетей; прокат рекламных площадей во всех средствах массовой информации; услуги маркетинга и продвижения (товаров и услуг); публикация рекламных материалов; реклама свободной жилой и коммерческой недвижимости для продажи и аренды; распространение рекламных материалов, обновление рекламных материалов, сбор и предоставление рекламы для использования в качестве веб-страниц в Интернете; аренда площадей для размещения рекламы; обработка компьютерных баз данных; предоставление информации по вопросам рекламы и продвижения (товаров и услуг) посредством глобальной компьютерной сети и посредством Интернета; представление товаров во всех медиасредствах с целью розничной продажи; сбор для третьих лиц различных товаров и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями с общего торгового Интернет сайта и через магазины оптовой продажи; сбор для третьих лиц различных товаров и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями этих товаров посредством телекоммуникаций или почтовых заказов по каталогам товаров широкого потребления; сбор для третьих лиц различных товаров и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями этих товаров в магазинах розничной продажи; рассылка рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; коммерческая помощь, относящаяся к сбору и предоставлению и сдаче в аренду рассылочных списков с целью рассылки рекламных

материалов; агентства по подписке на газеты; управление отношениями, взаимодействиями с потребителями; менеджмент в сфере бизнеса, относящийся к электронной коммерции; менеджмент в сфере бизнеса и административная деятельность, относящаяся к спонсорским программам; услуги рекламные "оплата за клик", услуги PPC; обновление и поддержка информации в компьютерных базах данных», услуг 41 класса МКТУ «образование, воспитание; обеспечение учебного процесса; развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; публикация текстовых материалов, издание книг и журналов (за исключением рекламных); публикация диаграмм, схем, графиков, изображений и фотографий; издание газет, журналов и периодических изданий; обучение, практическая подготовка и рекомендации в отношении телекоммуникаций, компьютеров, компьютерных программ, дизайна веб-сайтов, электронной торговли, менеджмента в сфере бизнеса и рекламы; предоставление образования, восстановительного отдыха, руководства, тьюторинга и подготовки как в интерактивном, так и в неинтерактивном режимах; планирование, разработка образовательных курсов, экзаменов и квалификационных экзаменов; развлечения, предоставляемые посредством электронных и цифровых интерактивных средств; услуги электронных игр, предоставляемые посредством Интернета; предоставление информации, относящейся к воспитанию, образованию, учебным процессам, развлечениям, восстановительному отдыху, к спортивным, социальным и культурно-просветительным мероприятиям; предоставление онлайн-электронных публикаций (незагружаемых); подготовка, организация, сопровождение и проведение конкурсов по пению; подготовка, организация, сопровождение и проведение концертов; подготовка, организация, сопровождение и проведение мероприятий и конкурсов для образовательных или развлекательных целей; подготовка, организация, сопровождение и проведение игровых шоу и игр с приключениями; услуги агентств по распространению билетов на развлекательные мероприятия; информация в отношении развлечений или образования, воспитания, предоставляемая в онлайн-режиме из компьютерных баз данных или Интернета; предоставление цифровой музыки (незагружаемой) из Интернета; предоставление цифровой музыки (незагружаемой) из MP3 Интернет веб-сайтов; услуги развлечений и обучения, относящиеся к планированию, производству и распределению звука, изображений, цифровой музыки, кинофильмов, живого или записанного звука, визуальных или аудиовизуальных материалов для вещания по наземным кабелям,

спутниковым каналам, интернету, беспроводным или проводным системам и другим средствам коммуникаций; музыкальные развлекательные мероприятия, музыкальные развлечения; прокат звукозаписей; подготовка развлекательных, обучающих, воспитательных, документальных и новостных программ для вещания; услуги корреспондентов, репортеров; информация, относящаяся к спортивным или культурно-просветительным мероприятиям, текущим событиям и свежим новостям, предоставляемым посредством телевизионной спутниковой связи, Интернета или посредством иных электронных средств; производство, монтирование телевизионных передач, радиопередач и фильмов; премиальные или платные услуги составления телевизионных программ и услуги составления телевизионных программ; планирование развлекательных телевизионных программ; предоставление развлекательной информации, мультимедийного контента, развлекательных телевизионных программ и предоставление фильмов в онлайн-режиме; подготовка и производство, монтаж телевизионных программ; предоставление информации, данных, графики, звука, музыки, видео, анимации и текста (текстовой информации) для развлекательных целей; услуги в области игр; предоставление оборудования для клубного отдыха, спортивного и гимнастического оборудования; вокально-инструментальные ансамбли; услуги клубных развлечений, дискотек, показов мод и ночных клубов, клубов-кафе ночных; услуги клубов, относящиеся к развлечениям, воспитанию, образованию и культуре; организация, проведение и предоставление, оснащение конференций, съездов, конгрессов, семинаров и мастер-классов; организация и проведение выставок, показов мод, образовательных выставок, показов и культурно-просветительных выставок и представлений; услуги художественных выставок и галерей; услуги художественных галерей, относящиеся к длительной аренде, аренде предметов изобразительного искусства; практическая подготовка в сфере здоровья и безопасности, охраны окружающей среды; предоставление курсов сигароведения, курсов дегустации вин; предоставление образовательной информации об исследовательских материалах и агентствах и исследований для них; подготовка, организация, планирование и управление семинарами; дрессировка животных; руководство, управление в производстве вещательных программ; обеспечение учебного процесса, относящегося к функционированию, эксплуатации машин и оборудования, в том числе, аудиовизуального оборудования, используемого при производстве вещательных программ; предоставление аудио- и видеостудий; предоставление спортивного оборудования/инвентаря;

предоставление оборудования для кинотеатров, шоу-программ, представлений, спектаклей, музыкальной или образовательной подготовки; агентства по бронированию билетов на развлекательные мероприятия; прокат кинофильмов; прокат музыкальных инструментов; прокат телевизионных программ; прокат телевизионных приемников, телевизоров; субтитрование; перевод с языка жестов; предоставление видеоигр, компьютерных игр, звука или изображений или кинофильмов через телекоммуникационные или компьютерные сети; предоставление онлайн-овых компьютерных игр и конкурсов; прокат предварительно записанных видеозаписей; прокат игровых машин; предоставление в кредит оборудования для аркадных игр; прокат картин, картинок; фотографирование; услуги переводчиков; услуги устных переводчиков; учебные и обучающие, подготовительные программы в области управления рисками; учебные и обучающие, подготовительные программы, относящиеся к сертификации; предоставление новостей; лотереи; предоставление онлайн-овых незагружаемых видео; тьюторинг; консультации, информация и рекомендации в отношении вышеперечисленных услуг; все вышеперечисленные услуги, включенные в 41 класс» Роспатентом было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее - решение Роспатента). Основанием для принятия решения Роспатента явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение в отношении вышеприведенных товаров и услуг не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку является сходным до степени смешения с:

- с товарным знаком «BRAIN» по свидетельству №480753 (1) с приоритетом от 12.09.2011, зарегистрированным на имя ООО "Архитектурные традиции", Россия, в отношении однородных услуг 35, 41 классов МКТУ;

- со знаком «BRAIN» по международной регистрации №446743 (2) с приоритетом от 07.08.1979, правовая охрана которому предоставлена на имя компании «Universal Music GmbH», Германия, в отношении однородных товаров 09 класса МКТУ.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак (1) не являются сходными до степени смешения по фонетическому, семантическому визуальным критериям сходства;

- заявленное обозначение представляет собой словосочетание «ET BRAIN» произносимое как [эт брейн]. Словесный элемент знака (1) представляет собой словосочетание «BRAIN ON», которое может быть произнесено как [брейн он]. Сравнимые обозначения имеют различный звуковой состав: заявленное обозначение начинается со слога [эт], что существенно влияет на восприятие обозначения в целом - начальный элемент всегда слышим полностью, не редуцируется в речи, произносится четко; значимую роль в создании звукового образа противопоставленного товарного знака играет второе слово: повторяющийся звонкий носовой звук [н] в сочетании гласным звуком [о] формирует единый фонетический слог, на который падает как фонетическое, так и смысловое ударение. Указанное свидетельствует об отсутствии их звукового сходства;

- что касается визуального критерия сходства, то противопоставленный товарный знак (1) представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесные элементы «BRAIN ON» выполнены буквами латинского алфавита в оригинальном написании: элемент «BRAIN» расположен по горизонтали, элемент «ON» расположен вертикально, причем буква «N» является единой для обоих элементов; визуально элемент «ON» отделен от элемента «BRAIN» контрастным цветовым исполнением; буква «O» элемента «ON» стилизована под общепринятое обозначение «вкл/выкл». Очевидно, что заявленное обозначение не сходно с противопоставленным товарным знаком (1) по общему зрительному впечатлению;

- вариантами перевода словосочетания «ET BRAIN» с английского на русский язык могут, например, быть «внеземной разум», «равные возможности разума», «и другой разум». Кроме того, фонетический образ элемента «ET» [эт] может пониматься как символ «@», который в речи произносится как [эт], соответственно, рассматриваемое обозначение может также иметь коннотацию «в уме, в разуме» (по аналогии с указанием домена электронной почты). Одним из вариантов перевода словосочетания «BRAIN ON» с английского на русский язык может быть «включи мозг». Таким образом, сравниваемые обозначения имеют различное семантическое значение и переводятся на русский язык по-разному. Соответственно, семантические ассоциации, порождаемые заявленным обозначением и противопоставленным товарным знаком (1), будут различны;

- заявленное обозначение фонетически и графически отличается от противопоставленного знака (2) за счет наличия в его составе частицы «ET», находящейся в начальной позиции;

- с учетом различного словесного состава заявленного обозначения и знака (2) они имеют различное семантическое значение и переводятся на русский язык по-разному. Таким образом, сравниваемые обозначения не являются сходными между собой;

- правовая охрана противопоставленному знаку (2) предоставлена для товаров «звуковые носители, особенно звукозаписи и записанные саундтреки». Данная категория товаров является узкой и специфичной. Звуковые носители (или аудионосители) - это носители для хранения звука с целью последующего воспроизведения. Так, можно сделать вывод о том, что носитель - это хранилище. Подобные товары не являются однородными части товаров, представляющих собой программное обеспечение, предоставляющее возможность модифицирования, передачи, обмена, обработки звука/звуковой информации, поскольку по своей сути программное обеспечение принадлежит к другой категории товаров. Программное обеспечение - это множество программ, используемых для управления компьютером, следовательно, программное обеспечение является неотъемлемой частью системы, обуславливающей работу компьютера. Программное обеспечение обуславливает комплексную работу системы, являясь многозадачным, функциональным продуктом, в то время как основная функция звукового носителя только «хранение»;

- товарный знак «ET BRAIN» сосуществует с противопоставленным знаком «BRAIN» (2) в странах Евросоюза и в Швейцарии.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг 09, 35, 38, 39, 41, 42 классов МКТУ.

В качестве материалов, подтверждающих доводы возражения, заявителем представлены:

1. Распечатки перевода словесных элементов «et», «brain», «on»;
2. Распечатка определений понятий «звуковые носители», «программное обеспечение»;
3. Перечень регистраций знака «ET BRAIN» в странах Евросоюза и Швейцарии;

4. Распечатки перечня стран, в которых были поданы заявки на регистрацию обозначения «ET BRAIN».

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (08.08.2017) поступления заявки №2017732038 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 подпунктом 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 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.

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.

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.

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 пункте 42 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).

ET BRAIN

Заявленное обозначение является словесным и выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 09, 35, 38, 39, 41, 42 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «**BRAIN**» (1) является комбинированным и состоит из словесного элемента «BRAIN», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, причем буквы «B», «R», «A», «I» - выполнены черным цветом, а буква «N» - красным. Над буквой «N» помещен графический элемент в виде несмыкающейся окружности с вписанной вертикальной чертой. Указанный изобразительный элемент близок по восприятию с символом включения и выключения питания электрического прибора. Правовая охрана знаку предоставлена, в том числе, для услуг 35 и 41 классов МКТУ.

Противопоставленный знак «BRAIN» (2) является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 09 класса МКТУ.

Заявленное обозначение и противопоставленные ему знаки (1-2) являются сходными, что было установлено на основе вхождения в их состав тождественного слова «BRAIN», которое способно вызывать идентичные ассоциации (от англ. brain – мозг, интеллект, разум, см. www.slovari.yandex.ru). Наличие в заявленном обозначении букв «ET», а также возможность восприятия знака (1) как «BRAIN ON» не опровергает изложенного выше факта и не приводит к различному восприятию сравниваемых обозначений.

Особенности графического исполнения сравниваемых обозначений незначительны и играют второстепенную роль при их восприятии.

Таким образом, коллегия усматривает, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, а также способны порождать идентичные ассоциации, связанные со значением английского слова «BRAIN», что свидетельствует об их сходстве.

Анализ однородности товаров и услуг, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и зарегистрированы знаки (1-2) показал следующее.

Часть услуг 35 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака (1) идентичны («услуги в области общественных отношений; изучение

общественного мнения»). Иная часть услуг относится к одному и тому же роду деятельности – услугам по продвижению товаров, услугам в сфере менеджмента, услугам по исследованию рынка и общественного мнения. Так, например, однородными признаются услуги 35 класса МКТУ заявленного обозначения («реклама; услуги рекламные, предоставляемые через Интернет; производство телевизионной и радио рекламы; организация торговых ярмарок; рекламные агентства; реклама для третьих лиц; распространение деловой информации о товарах и услугах третьих лиц посредством локальной и глобальной компьютерных сетей; реклама товаров и услуг третьих лиц посредством локальной и глобальной компьютерных сетей; прокат рекламных площадей во всех средствах массовой информации; услуги маркетинга и продвижения (товаров и услуг); публикация рекламных материалов; реклама свободной жилой и коммерческой недвижимости для продажи и аренды; распространение рекламных материалов, обновление рекламных материалов, сбор и предоставление рекламы для использования в качестве веб-страниц в Интернете; аренда площадей для размещения рекламы; предоставление информации по вопросам рекламы и продвижения (товаров и услуг) посредством глобальной компьютерной сети и посредством Интернета; представление товаров во всех медиасредствах с целью розничной продажи; сбор для третьих лиц различных товаров и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями с общего торгового Интернет сайта и через магазины оптовой продажи; сбор для третьих лиц различных товаров и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями этих товаров посредством телекоммуникаций или почтовых заказов по каталогам товаров широкого потребления; сбор для третьих лиц различных товаров и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями этих товаров в магазинах розничной продажи; рассылка рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; коммерческая помощь, относящаяся к сбору и предоставлению и сдаче в аренду рассылочных списков с целью рассылки рекламных материалов; управление отношениями, взаимодействиями с потребителями; услуги рекламные "оплата за клик", услуги РРС») и услуги 35 класса МКТУ «организация торговых ярмарок, выставок в рекламных и коммерческих целях» знака (1), поскольку они относятся к услугам по продвижению товаров, то есть имеют одну направленность и могут быть оказаны одним лицом, в отношении сходного круга потребителей.

Кроме того, однородными являются и услуги менеджерские в сфере бизнеса, содержащиеся в перечне заявленного обозначения («менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; предоставление бизнес информации; менеджмент в сфере бизнеса, относящийся к электронной коммерции; менеджмент в сфере бизнеса и административная деятельность, относящаяся к спонсорским программам») и противопоставленного товарного знака (1) (например, «менеджмент в области творческого бизнеса»). Однородность данных услуг обусловлена тем, что у потребителя при их восприятии может создаться неверное представление о едином источнике их происхождения.

Услуги 35 класса МКТУ «сбор и систематизация информации в компьютерных базах данных» знака (1) однородны по отношению к услугам 35 класса МКТУ «обработка данных; управление базами данных; сбор информации по компьютерным базам данных; обработка компьютерных баз данных; обновление и поддержка информации в компьютерных базах данных». Данные виды услуг могут быть сопутствующими, взаимозаменяемыми и взаимодополняемыми.

Однородными признаются и услуги 35 класса МКТУ «организация подписки на средства массовой информации [для третьих лиц]» знака (1) и услуги 35 класса МКТУ «агентства по подписке на газеты», в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению. Указанные услуги могут быть оказаны одним лицом в отношении сходного круга потребителей.

Однородность услуг 41 класса МКТУ заявленного обозначения и знака (1) не вызывает сомнений, поскольку часть сравниваемых услуг совпадает (например, «обеспечение учебного процесса; развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий» и т.д.), часть услуг соотносится между собой как «род-вид», иная часть услуг относится к одним родовым группам.

Так, коллегия усматривает однородность услуг 41 класса МКТУ «образование, воспитание; обеспечение учебного процесса; обучение, практическая подготовка и рекомендации в отношении телекоммуникаций, компьютеров, компьютерных программ, дизайна, веб-сайтов, электронной торговли, менеджмента в сфере бизнеса и рекламы; предоставление образования, восстановительного отдыха, руководства, тьюторинга и подготовки как в интерактивном, так и в неинтерактивном режимах; планирование,

разработка образовательных курсов, экзаменов и квалификационных экзаменов» и т.д., в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и услуг 41 класса МКТУ «обучение; обучение профессиональное; услуги образовательно-воспитательные; обеспечение учебного процесса» и т.д.) знака (1). Однородность данных услуг обусловлена тем, что они относятся к одному роду деятельности – образовательно-воспитательным услугам, которые могут совместно присутствовать в гражданском обороте и исходить от одного лица.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении редакционно-издательских услуг (например, «публикация текстовых материалов, издание книг и журналов (за исключением рекламных); публикация диаграмм, схем, графиков, изображений и фотографий; издание газет, журналов и периодических изданий; предоставление онлайн-электронных публикаций (незарушаемых)» и т.д.). Знак (1) также зарегистрирован для редакционно-издательских услуг (например, «издание книг, периодических изданий (за исключением рекламных); публикация текстовых и художественных материалов (за исключением рекламных)»). В связи с тем, что сравниваемые виды услуг 41 класса МКТУ относятся к одной родовой группе, они признаются однородными.

Однородными являются и услуги в сфере развлечений, которые содержатся в перечне услуг 41 класса МКТУ заявленного обозначения («организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; развлечения; развлечения, предоставляемые посредством электронных и цифровых интерактивных средств; услуги развлечений, относящиеся к планированию, производству и распределению звука, изображений, цифровой музыки, кинофильмов, живого или записанного звука, визуальных или аудиовизуальных материалов для вещания по наземным кабелям, спутниковым каналам, интернету, беспроводным или проводным системам и другим средствам коммуникации; музыкальные развлекательные мероприятия, музыкальные развлечения») и знака (1) (например, «развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий»). Указанные виды услуг также относятся к одной родовой группе – услуги в сфере развлечений, в связи с чем могут быть смешаны потребителями в гражданском обороте.

Как заявленное обозначение, так и знак (1) содержат в своих перечнях услуги 41 класса МКТУ, относящиеся к производству, обработке кино, аудио- и видеозаписей,

которые признаются однородными. Так, например, предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ «монтаж телевизионных программ; субтитрование», а знак (1) зарегистрирован в отношении услуг 41 класса МКТУ «фото- и видеорепортажи». Данные виды услуг могут быть сопутствующими и взаимодополняемыми.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным ему товарным знаком (1) в отношении однородных услуг 35 и 41 классов МКТУ, и, следовательно, мнение лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать обоснованным.

Что касается однородности товаров 09 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и предоставлена правовая охрана знаку (2), коллегией установлено следующее.

Правовая охрана противопоставленному знаку (2) предоставлена в отношении товара 09 класса МКТУ «supports de sons, particulièrement disques acoustiques et bandes sonores enregistrée» (звуковые носители, особенно звукозаписи и записанные саундтреки).

Товары 09 класса МКТУ «support de son» («звуковые носители») знака (2) являются однородным по отношению к товарам 09 класса МКТУ «магнитные носители информации, диски звукозаписи; компакт диски» заявленного обозначения, поскольку они относятся к одному виду товаров – носителям, хранилищам информации, которые могут быть произведены на одном предприятии и реализовываться в отношении одного круга потребителей.

Товары 09 класса МКТУ «disques acoustiques et bandes sonores enregistrée» («звукозаписи и записанные саундтреки») знака (2) являются однородными по отношению к товарам 09 класса МКТУ заявленного обозначения, относящимся к аудиофайлам и записям (например, «загружаемые аудио-, визуальные и аудиовизуальные файлы и записи с мультимедийными развлекательными программами и контентом; загружаемая музыка»). Так, сравниваемые товары могут иметь одинаковые потребительские свойства, функциональное назначение, а также общее место реализации.

Кроме того, однородными признаются и товары 09 класса МКТУ заявленного обозначения «supports de sons, particulièrement disques acoustiques et bandes sonores enregistrée» (звуковые носители, особенно звукозаписи и записанные саундтреки), а также

товары 09 класса МКТУ знака (2), представляющие собой программное обеспечение (например, «компьютерное программное обеспечение для интерактивных развлечений, позволяющее пользователям настраивать/модифицировать впечатления от просмотра, прослушивания и проигрывания посредством выбора и расположения дисплея и функционирования аудио- и аудиовизуальных элементов; коммуникационное программное обеспечение для электронного обмена аудио посредством компьютерных, мобильных, беспроводных и телекоммуникационных сетей; компьютерное программное обеспечение для обработки аудио; загружаемое компьютерное программное обеспечение, способствующее электронной передаче голоса посредством Интернета»). Однородность сравниваемых товаров обусловлена тем, что они могут быть сопутствующими, так, например, программное обеспечение также может храниться на звуковых носителях. Указанное может привести к дезориентации потребителя, у которого может создаться неверное представление о том, что сравниваемые виды товаров изготовлены одним лицом.

Вместе с тем, товары 09 класса МКТУ «аппаратура для записи, передачи и воспроизведения звука; передвижные радиоустройства; наушники/головные телефоны; наушники-вставки телефонные; колонки, динамики, громкоговорители, акустические системы; радионяни» признаются неоднородными товарам 09 класса МКТУ знака (2), поскольку сравниваемые виды товаров относятся к различному роду и виду, имеют различные функции, условия производства и каналы сбыта.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение признается сходным с противопоставленным ему знаком (2) в отношении части товаров 09 класса МКТУ, в связи с изложенным вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным в части.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 04.02.2019, изменить решение Роспатента от 05.10.2018, зарегистрировать товарный знак по заявке №2017732038.