

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления


Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный №59454), рассмотрела возражение, поступившее 02.08.2024, поданное Андреевым Александром Петровичем, Красноярский край, г. Красноярск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2023762348, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «Duetт» по заявке №2023762348 с приоритетом от 13.07.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 03, 10, 25, 28 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.


Роспатентом было принято решение от 03.04.2024 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023762348 ввиду несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарными знаками:




- с обозначением «» по заявке №2023741331, с приоритетом от 16.05.2023 в отношении товаров 03, 10, 25, 28 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 03, 10, 25, 28 классов МКТУ [1];




- с обозначением «  » по заявке №2023715671, с приоритетом от 02.03.2023 в отношении товаров 03, 10, 25, 28 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 03, 10, 25, 28 классов МКТУ [2];



- с обозначением «  » по заявке №2023709817, с приоритетом от 10.02.2023 в отношении товаров 03, 10, 25, 28 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 03, 10, 25, 28 классов МКТУ [3];

ДУЭТ

- с товарным знаком «  » по свидетельству №884400, с приоритетом от 11.02.2020 в отношении товаров 25 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 25 класса МКТУ [4];

- с товарным знаком «DUETT» по свидетельству №769805, с приоритетом от 01.11.2018 в отношении товаров 03, 10, 25 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 03, 10, 25 классов МКТУ [5];

- с товарным знаком «ДУЕТ» по свидетельству №555395, с приоритетом от 29.10.2012 в отношении товаров 03, 25 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 03, 25 классов МКТУ [6].

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 02.08.2024 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого, сводятся к следующему:

- заявитель просит исключить из заявленного перечня все товары 03, 25 и 28 классов МКТУ, и зарегистрировать заявленное обозначение только в отношении товара «вибромассажеры» в 10 классе МКТУ;

- противопоставленное обозначение «DUETT» по заявке №2023709817 с приоритетом от 10.02.2023 отозвано;

- заявитель полагает, что в перечне противопоставленных экспертизой товарных знаков (обозначений) указаны в основном медицинские товары и товары, используемые с определенной целью. Указанные товары не предназначены для

рядового бытового использования всеми категориями потребителей, включая пожилое население;

- в перечне заявленного обозначения указаны товары, не предназначенные для медицинских и иных целей, а предназначенные для бытового использования всеми категориями населения независимо от возраста, пола, физического состояния и прочего;

- товары из перечня заявленного обозначения – это товары широкого потребления, а товары из перечня противопоставленных товарных знаков — это товары медицинского и др. назначения, так как эти товары предназначены для ограниченного круга потребителей;

- потребительские свойства и функциональное назначение заявленных товаров - вибромассажеров, это домашнее пользование широким кругом лиц, не имеющее медицинского назначения и лечащего эффекта, а противопоставленные товары 10 класса МКТУ относятся к товарам медицинского назначения, следовательно, вибромассажеры и противопоставленные товары не могут друг друга взаимодополнять или взаимозаменять, у них разные сферы реализации, потребители и использование.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 03.04.2024 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2023762348 в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 10 класса МКТУ «вибромассажеры».

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

С учетом даты подачи (13.07.2023) заявки №2023762348 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 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.

Положения, предусмотренные абзацем пятым настоящего пункта, не применяются в отношении обозначений, сходных до степени смешения с коллективными знаками.

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.

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 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).


На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «Duett», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке №2023762348 испрашивается в отношении товаров 10 класса МКТУ.

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


Противопоставленный товарный знак [1] является комбинированным



«», состоящим из изобразительного элемента в виде стилизованного прямоугольника, на фоне которого помещены словесные элементы «ДУЭТ DUET», выполненных оригинальным шрифтом буквами русского и латинского алфавитов соответственно в две строки. Правовая охрана предоставлена в оранжевом, синем, белом цветовом сочетании, в том числе, в отношении товаров 10 класса МКТУ.


Противопоставленный товарный знак [2] является комбинированным



«», состоящим из стилизованного изображения двух изогнутых линий, между которыми расположен словесный элемент «DUETT», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена в зеленом, черном цветовом сочетании, в том числе, в отношении товаров 10 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [3] является комбинированным



«», состоящим из стилизованного изображения двух изогнутых линий, между которыми расположен словесный элемент «DUETT», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена в красном, черном цветовом сочетании, в том числе, в отношении товаров 10 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [4] является словесным

ДУЭТ

«**DUET**», состоящим из словесных элементов «ДУЭТ DUET», выполненных стандартным шрифтом буквами русского и латинского алфавитов соответственно,

в две строки. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 25 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [5] является словесным «DUETT», выполненным стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 10 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [6] является словесным «ДУЕТ», выполненным наклонным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 03, 25 классов МКТУ.

Коллегия отмечает, поскольку заявитель испрашивает правовую охрану заявленного обозначения только в отношении товаров 10 класса МКТУ «вибромассажеры», то противопоставленные товарные знаки [4, 6] в отношении товаров 03, 25 классов МКТУ, не являются препятствием для регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 10 класса МКТУ.

Кроме того, противопоставленная заявка [3] является отозванной с 30.01.2024, в связи с чем, также не является препятствием для регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 10 класса МКТУ.

Таким образом, анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 2, 5] показал следующее.

При проведении сопоставительного анализа коллегией было установлено, что в противопоставленных товарных знаках [1, 2] основным, «сильным» элементом, по которому знаки (и, как следствие, товары и их производители) идентифицируются потребителем, являются словесные элементы: «ДУЭТ DUET»/«DUETT». Данный факт обусловлен тем, что данные словесные элементы являются наиболее запоминаемыми и имеют семантическое значение (дуэт (Duett/Duet (англ.)) - музыкальное сочинение для двух инструментов или двух голосов с инструментальным сопровождением; любой артистический коллектив из двух человек; в переносном смысле — любой коллектив из двух человек, имеющий общую деятельность, см. <https://www.translate.ru>; <https://dic.academic.ru>).

Таким образом, анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 2, 5] показал, что обозначения включают в себя фонетически и семантически тождественные словесные элементы: «Duett»/«ДУЭТ DUET»/«DUETT».

На основании указанного сравниваемые обозначения признаны сходными по фонетическому и семантическому факторам сходства словесных обозначений.

Графическое отличие заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 2] не оказывает существенного влияния на вывод об их сходстве, поскольку графическая проработка противопоставленных товарных знаков [1, 2] не снимает высокой степени фонетического и семантического сходства их словесных составляющих, которое определяет запоминание знаков потребителями.

Кроме того, следует отметить, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [5] выполнены стандартными шрифтовыми единицами, в виду чего, графически не имеют никаких отличий.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

В соответствии с изложенным, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Коллегия отмечает, что сходство сравниваемых обозначений заявителем не оспаривалось.

Анализ однородности испрашиваемых к регистрации товаров 10 класса МКТУ показал следующее.

Товары 10 класса МКТУ «вибромассажеры» заявленного обозначения относятся к электрическим приборам, передающим телу вибрации различной амплитуды и частоты. Вибрационный массаж аппаратом широко используется во многих сферах: косметологии, спорте, медицине, реабилитации после травм и

заболеваний, см. <https://impulse-device.ru/articles/vibracionnyj-massazh/>, также, электрические вибрационные массажёры применяются для снятия напряженности и расслабления мышц в качестве секс-игрушек, см. https://ru.wikipedia.org/wiki/Hitachi_Magic_Wand, в связи с чем, указанные товары являются однородными с товарами 10 класса МКТУ «аппаратура для физических упражнений для медицинских целей; изделия ортопедические; приборы и инструменты медицинские; секс-игрушки» противопоставленного товарного знака [1], с товарами 10 класса МКТУ «аппаратура для физических упражнений для медицинских целей; аппаратура медицинская терапевтическая; аппаратура и инструменты медицинские; изделия ортопедические; приборы и инструменты медицинские; секс-игрушки» противопоставленного товарного знака [2], с товарами 10 класса МКТУ «секс-игрушки» поскольку соотносятся как род/вид, относятся к одному виду продукции (приборы медицинского и специального назначения), имеют одно назначение, область применения, условия сбыта и круг потребителей.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [1, 2, 5] в отношении товаров 10 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 02.08.2024, оставить в силе решение Роспатента от 03.04.2024.