

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 13.05.2024, поданное индивидуальным предпринимателем Мерзляковым А.Б., Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023747844 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2023747844, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 02.06.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 03, 06, 09, 16, 20, 21, 24-26, 28, 35, 37, 39, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 13.03.2024 о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг 03, 06, 20, 21, 24-26, 28, 35 классов МКТУ, а также части товаров и услуг 06, 09, 42 классов МКТУ. При этом, в отношении части товаров и услуг 06, 09, 42 классов МКТУ заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного

знака (далее – решение Роспатента). Указанное решение Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Так, согласно решению Роспатента заявленное обозначение сходно до степени смешения со знаком «magiccloud» по международной регистрации №1242018 (с приоритетом от 12.01.2015), правовая охрана которому предоставлена на имя компании «MagiCAD Group Oy», Турция, в отношении товаров и услуг 09, 41, 42 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 09, 16, 42 классов МКТУ.

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

- заявителю принадлежат исключительные права на товарный знак «ВОЛШЕБНОЕ ОБЛАКО MAGIC CLOUD» по свидетельству №467212, зарегистрированный в отношении товаров и услуг 03, 09, 35, 38, 41, 42, 45 классов МКТУ с датой приоритета 16.09.2011, то есть в период более ранний, чем противопоставленный знак по международной регистрации №1242018;

- товарный знак заявителя «ВОЛШЕБНОЕ ОБЛАКО MAGIC CLOUD» по свидетельству №467212 представляет собой словесный элемент на русском языке и его прямой недвусмысленный перевод на английский язык, в связи с чем исполнение обозначений на разных языках (русский и английский алфавиты). Заявленное обозначение «magic cloud» не отличается существенно от уже зарегистрированного на имя заявителя товарного знака №467212, поскольку совпадает значение обозначений в разных языках и имеет место семантическое сходство данных обозначений;

- учитывая тот факт, что в рамках экспертизы обозначения «magiccloud» №1242018 не был противопоставлен ранее зарегистрированный товарный знак заявителя по свидетельству №467212 в части отдельно стоящего элемента «MAGIC CLOUD», обозначение «magiccloud» по международной регистрации №1242018 было зарегистрировано в качестве товарного знака, то указанный знак не может препятствовать предоставлению правовой охраны заявленному обозначению «magic

cloud» по заявке №2023747844, которое является сходным до степени смешения с ранее зарегистрированным товарным знаком заявителя;

- регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака (знака обслуживания) является реализацией важнейшего принципа единообразия правоприменительной практики как судебными, так и иными государственными органами, что как следствие является реализацией конституционных принципов равенства всех перед законом и судом (предусматривает запрет на неравное обращение с лицами, находящимися в одинаковых условиях, без объективного и разумного оправдания), свободы экономической деятельности, а также основополагающего гражданско-правового принципа равенства участников гражданского оборота;

- таким образом, заявитель, как правообладатель товарного знака по свидетельству №467212, обладает правом использования входящего в обозначение элемента «MAGIC CLOUD» в отношении товаров 09 и услуг 41, 42 классов МКТУ, для которых предоставлена правовая охрана, и однородных им (в том числе, однородных товаров 16 класса МКТУ). Заявитель полагает, что противопоставление против государственной регистрации знака «magiccloud» по международной регистрации №1242018, может быть полностью снято;

- заявленное обозначение и противопоставленный знак имеют ряд различий. Словесные элементы сравниваемых обозначений являются разными с точки зрения фонетики. Словесный элемент заявляемого обозначения «magic cloud» [мэджик клауд] состоит из двух слов, 10 букв, 11 звуков. Словесный элемент товарного знака «magiccloud» [мэджикклауд] состоит из одного слова, 9 букв, 10 звуков. Таким образом, данные словесные элементы состоят из различного количества слов, букв и звуков, что доказывает разницу при фонетическом восприятии потребителем противопоставляемых обозначений;

- заявленное на регистрацию обозначение представляет собой законченное связанное словосочетание (высказывание, слоган), обладающее определенной оригинальной семантикой: «magic cloud» в переводе с английского означает «волшебное облако». Противопоставленный товарный знак «magiccloud» является

фантазийным словом, не представлен в словарях и требует домысливания в сознании потребителя. Так как обозначение выполнено в одно слово буквами единого размера, цвета, шрифта, алфавита, то потребитель воспринимает данное словесное обозначение в целом. Таким образом, данные словесные элементы имеют отличную друг от друга смысловую нагрузку, по-разному воспринимаются потребителями;

- заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «magic cloud» и графический элемент. Словесный элемент заявляемого обозначения выполнен оригинальным шрифтом буквами голубого цвета. Оригинальный графический элемент обозначения расположен над словесным элементом и представлен стилизованным изображением окружности, внутри которой расположена геометрическая фигура, напоминающая каплю воды, с расположенными внутри нее волнистыми линиями, в совокупности напоминающими очертания облака. Цветовая гамма графического элемента – белый, голубой. Доминирующим элементом является графический элемент, именно с него начинается осмотр обозначения. Словесный и графический элементы связаны по цветовой гамме (единая цветовая гамма). Противопоставленный товарный знак «magiccloud» является словесным обозначением, выполненным стандартным шрифтом буквами черного цвета. Следовательно, данные обозначения различаются графически.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 03, 06, 09, 16, 20, 21, 24, 25, 26, 28, 35, 37, 39, 42 классов МКТУ.

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

С учетом даты (02.06.2023) поступления заявки №2023747844 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.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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).



Заявленное обозначение «» является комбинированным и состоит из словесных элементов «magic cloud», выполненных стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, буква «i» в слове «magic» напоминает факел. В верхней части обозначения помещен изобразительный элемент в виде

окружности с каплей внутри, в капле помещено изображение облака. Анализ словарей основных европейских языков (см. www.yandex.slovari.ru) показал, что словосочетание «magic cloud» переводится с английского на русский язык как волшебное облако. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 03, 06, 09, 16, 20, 21, 24, 25, 26, 28, 35, 37, 39, 42 классов МКТУ.

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака в отношении части заявленных товаров и услуг 06, 09, 42 классов МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в рамках чего ему был противопоставлен словесный знак «magiccloud», правовая охрана которому предоставлена на имя иного лица в отношении товаров и услуг 09, 41 и 42 классов МКТУ.

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

Как отмечалось выше, заявленное комбинированное обозначение



«magic cloud» включает в свой состав как изобразительный, так и словесные элементы, однако, как известно, основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем. В качестве индивидуализирующих словесных элементов в состав заявленного обозначения входят лексические единицы английского языка - «magic cloud».

В свою очередь противопоставленный знак образован словесным элементом «magiccloud».

По мнению коллегии, словесные элементы «magic cloud» и «magiccloud» заявленного обозначения и знака по международной регистрации №1242018 обладают высокой степенью фонетического сходства, поскольку содержат девять

тождественных букв и звуков, расположенных в одинаковой последовательности и, следовательно, образуют близкий звукоряд при их произношении.

Отсутствие сведений о семантике словесного элемента «magiccloud» противопоставленного знака не позволяет провести его сравнение по семантическому критерию сходства со словесными элементами «magic cloud» заявленного обозначения, что снижает значение данного фактора восприятия.

Заявленное обозначение и противопоставленный ему знак имеют графические отличия в силу наличия в заявленном обозначении графического элемента, исполнении буквы «i» в слове «magic» в виде факела и т.д. Вместе с тем, нельзя не отметить и признаки визуального сходства, заключающиеся в исполнении их словесных элементов буквами латинского алфавита.

С учетом вышеизложенного, коллегия констатирует высокую степень сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака.

Заявленные товары 09 класса МКТУ «3D-очки; 3D-сканеры; аппараты телефонные; блоки магнитной ленты для компьютеров; блоки памяти для компьютеров; гарнитуры беспроводные для телефонов; гарнитуры головные; гарнитуры головные для видеоигр; держатели для мобильных телефонов и смартфонов; джойстики для компьютеров, за исключением предназначенных для видеоигр; дисководы для компьютеров; дисководы с автоматической сменой дисков для компьютеров; дисплеи головные; дисплеи носимых мониторов; дисплеи электронно-цифровые; доски интерактивные электронные; доски объявлений электронные; значки настройки, загружаемые, для мобильных телефонов; интерфейсы для компьютеров; карандаши электронные [элементы дисплеев]; клавиатуры компьютеров; клиенты тонкие [компьютеры]; коврики для "мыши"; компьютеры; компьютеры квантовые; компьютеры персональные переносные; компьютеры планшетные; компьютеры портативные; компьютеры, носимые на себе; манипуляторы типа "мышь" [периферийное оборудование]; манипуляторы шаровые [компьютерная периферия]; маркеры безопасности; маршрутизаторы компьютерной сети; мониторы [компьютерное оборудование]; мониторы [программы для компьютеров]; наборы данных, записанные или

загружаемые; ноты электронные, загружаемые; ноутбуки; обеспечение программное для компьютерных игр, записанное; обеспечение программное для компьютеров, записанное; обеспечение программное для управления транзакциями с криптоактивами с использованием технологии блокчейн; обеспечение программное загружаемое, являющееся медицинским устройством; опоры для запястий при работе с компьютерами; переводчики электронные карманные; перчатки для виртуальной реальности; платформы программные, записанные или загружаемые; пленка защитная для компьютерных экранов; пленка защитная для смартфонов; пленки для звукозаписи; пленки защитные для мобильных телефонов; подставки для ноутбуков; подставки охлаждающие для ноутбуков; помощники цифровые персональные [ПЦП]; приложения для компьютерного программного обеспечения, загружаемые; принтеры беспроводные портативные для использования с ноутбуками и мобильными устройствами; принтеры компьютерные; программы для компьютеров, записанные; программы для компьютеров, загружаемые; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров, записанные; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; проигрыватели; процессоры [центральные блоки информации]; публикации электронные загружаемые; сканеры [оборудование для обработки данных]; сканеры [устройства] для проведения автомобильной диагностики; сканеры документов портативные; словари карманные электронные; смарт-очки; смартфоны; смартфоны складные; смарт-часы; сумки для переносных компьютеров; телефоны мобильные; телефоны переносные; телефоны сотовые; трекболы [компьютерная периферия]; устройства для обработки информации; устройства коммутационные [оборудования для обработки информации]; устройства считывающие [оборудование для обработки данных]; файлы звуковые загружаемые для звонков мобильных телефонов; файлы изображений загружаемые; файлы музыкальные, загружаемые; файлы цифровые, загружаемые аутентификационные невзаимозаменяемые токенами [NFT]; чехлы для переносных компьютеров; чехлы для персональных цифровых помощников [ПЦП]; чехлы для планшетных компьютеров; чехлы для смартфонов; чехлы для смартфонов с клавиатурой; шлемы виртуальной реальности; элементы

графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов» однородны товарам 09 класса МКТУ «computer software downloaded from the internet; encoded programs; computer software applications, downloadable; programs for computers; data processing programs; computer programmes for data processing; computer software to enable the searching of data; computer programs for accessing and using the internet; computer programmes [programs], recorded; computer software programs for database management; computer software for application and database integration; computer software for creating searchable databases of information and data; computer software for database management; computer software for computer aided software engineering; databases (electronic); data recorded electronically; none of the aforesaid in relation to music, radio, musical entertainment, radio broadcasting or television broadcasting» («компьютерное программное обеспечение, загружаемое из Интернета; закодированные программы; компьютерные программные приложения, доступные для загрузки; программы для компьютеров; программы для обработки данных; компьютерные программы для обработки данных; компьютерное программное обеспечение, позволяющее осуществлять поиск данных; компьютерные программы для доступа в Интернет и использования Интернета; компьютерные программы [программы], записанные; компьютерные программы для управление базами данных; компьютерное программное обеспечение для интеграции приложений и баз данных; компьютерное программное обеспечение для создания доступных для поиска баз информации и данных; компьютерное программное обеспечение для управления базами данных; компьютерное программное обеспечение для автоматизированной разработки программного обеспечения; базы данных (электронные); данные, записанные электронным способом; ничто из вышеперечисленного не относится к музыке, радио, музыкальным развлечениям, радиовещанию или телевидению») противопоставленного знака. Так, сравниваемые товары относятся к программному обеспечению, носителям данного программного обеспечения, сопутствующему оборудованию. По мнению коллегии, существуют предпосылки для их восприятия

как относящимся к единому источнику происхождения. Сравнимые товары могут быть реализованы и использованы совместно одной группы потребителей.

Заявленные товары 16 класса МКТУ «акварели [картины]; альбомы; альманахи; атласы; банкноты; банкноты сувенирные; баннеры бумажные; билеты; бирки багажные из бумаги; бирки для каталожных карточек; бланки; бланки уведомлений [канцелярские товары]; блестки для канцелярских целей; блокноты; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; брошюры; буклеты; бюллетени информационные; вывески бумажные или картонные; выкройки для шитья; вымпелы бумажные; газеты; диаграммы; гравюры; журналы [издания периодические]; закладки для книг; издания периодические; издания печатные; изображения графические; календари; картинки переводные; картины [рисунки]; обрамленные или необрамленные; картины для раскрашивания; картон; картон из древесной массы [канцелярские товары]; карточки; карточки каталожные [канцелярские товары]; карты географические печатные; карты коллекционные, за исключением используемых для игр; каталоги; книги; книги для раскрашивания; книжки квитационные [канцелярские товары]; книжки – комиксы; конверты [канцелярские товары]; купоны печатные; листовки; литографии; марки почтовые; материалы графические печатные; материалы для лепки [за исключением приборов]; наклейки напольные; ноты печатные; олеографии; открытки музыкальные; открытки поздравительные; открытки поздравительные; открытки почтовые; офорты; папки на кольцах; папки обложки для документов; песенники; плакаты; портреты; продукция печатная; произведения искусства литографические; проспекты; расписания печатные; регистры [книги]; реестры; репродукции графические; срезы биологические для исследования под микроскопом [материалы обучающие]; срезы гистологические для обучения; таблицы вычислительные; тетради; учебники [пособия]; флаеры; фотогравюры; хромографии; щиты рекламные бумажные или картонные; эмблемы [клейма бумажные]; эстампы [гравюры]; этикетки из бумаги или картона» признаются коллегией однородными по отношению к услугам 41 класса МКТУ «on-line publishing services; publication of material which can be accessed from databases or from the internet; publishing services

carried out by computerised means; providing on-line publications; none of the aforesaid in relation to music, radio, musical entertainment, radio broadcasting or television broadcasting» («издательские услуги онлайн; публикация материалов, доступ к которым можно получить из баз данных или из Интернета; издательские услуги, осуществляемые компьютеризированными средствами; предоставление онлайн-публикаций; ничего из вышеперечисленного в отношении музыки, радио, музыкальных развлечений, радиовещания или телевещания») противопоставленного знака. Так, правовая охрана противопоставленного знака распространяется на услуги редакционно-издательские, результатом оказания данных услуг является издание, в том числе, полиграфической продукции. Следовательно, сравниваемые услуги и товары могут быть произведены / оказаны одним предприятием (например, издательством), являются сопутствующими.

Кром того, коллегия усматривает наличие однородности между заявленными услугами 42 класса МКТУ «анализ компьютерных систем; аренда помещений для центра обработки данных; восстановление компьютерных данных; вычисления квантовые; защита информационных систем от вирусов; инсталляция программного обеспечения; исследования в области телекоммуникационных технологий; исследования в области технологий по искусственному интеллекту; консультации в области дизайна веб-сайтов; консультации в области информационной безопасности; консультации в области искусственного интеллекта; консультации в области компьютерных технологий; консультации в области разработки и развития компьютерной техники; консультации по вопросам интернет-безопасности; консультации по вопросам программного обеспечения; консультации по защите телекоммуникационных сетей; консультации по защите цифровых данных; криптомайнинг; майнинг криптоактивов; модернизация программного обеспечения; мониторинг компьютерных систем для выявления неисправностей; мониторинг компьютерных систем для обнаружения несанкционированного доступа или взлома данных; мониторинг операций с кредитными картами для обнаружения мошенничества через Интернет; мониторинг работы компьютерных систем в режиме удаленного доступа; мониторинг учетных записей для обнаружения кражи персональных данных через Интернет; написание компьютерных кодов; обеспечение программное как услуга [SaaS]; обслуживание программного обеспечения; оцифровка

документов [сканирование]; перенос данных или документов с физического носителя на электронный; платформа как услуга [PaaS]; предоставление виртуальных компьютерных систем через "облачные" вычисления; предоставление информации в области компьютерных технологий и программирования через веб-сайты; предоставление поисковых средств для Интернета; преобразование данных и информационных программ, за исключением физического преобразования; проектирование компьютерных систем; прокат веб-серверов; прокат компьютеров; прокат программного обеспечения; разблокировка мобильных телефонов; размещение компьютерных веб-сайтов; разработка видео- и компьютерных игр; разработка компьютерных платформ; разработка программного обеспечения; разработка программного обеспечения для издательского дела; расследования криминалистические цифровые в области киберпреступности; сервисы аутентификации пользователей с использованием технологии блокчейн; служба поддержки в области информационных технологий [ИТ] [устранение неисправностей программного обеспечения]; создание и разработка информационных каталогов на базе веб-сайтов для третьих лиц [услуги в области информационных технологий]; создание и техническое обслуживание веб-сайтов для третьих лиц; создание компьютерной графики для видеопроекций; создание компьютерных моделей; составление программ для компьютеров; тиражирование компьютерных программ; услуги дистанционного резервного копирования данных; услуги компьютерного программирования для обработки данных; услуги консультационные в области телекоммуникационных технологий; услуги по аутентификации пользователей по технологии единого входа для программных онлайн-приложений; услуги по аутентификации пользователей при сделках в области электронной коммерции; услуги программной инженерии для обработки данных; услуги технологического консультирования для цифровой трансформации; услуги хостинга; услуги шифрования цифровых данных; хранение данных в электронном виде», а также услугами 42 класса МКТУ «It consultancy, advisory and information services; software development, programming and implementation; hosting services and software as a service and rental of software; development of systems for the processing of data; data migration services; design services for data processing systems; database design and development; integration of computer systems and networks;

development of computer systems; rental of computer hardware and computer software; computer systems integration services; design and development of computer hardware and software» («ИТ-консультационные, консультационные и информационные услуги; разработка, программирование и внедрение программного обеспечения; услуги хостинга и программное обеспечение как услуга и аренда программного обеспечения; разработка систем обработки данных; услуги миграции данных; услуги по проектированию систем обработки данных; проектирование и разработка баз данных; интеграция компьютерных систем и сетей; разработка компьютерных систем; аренда компьютерного оборудования и компьютерного программного обеспечения; услуги по интеграции компьютерных систем; проектирование и разработка компьютерного оборудования и программного обеспечения») противопоставленного знака. Сравнимые услуги обладают высокой степенью однородности, так как относятся к одним родовым группам (услуги в области компьютерных технологий), могут быть оказаны одним лицом в отношении одной адресной группы потребителей, кроме того, упомянутые услуги могут являться взаимодополняемыми, иметь одно назначение.

Однородность сравниваемых видов товаров и услуг в возражении не оспаривается.

В отношении анализа однородности товаров и услуг, для которых испрашивается предоставление правовой охраны знаку заявленному обозначению и в отношении которых зарегистрирован противопоставленный знак, коллегия учитывала, что вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров и услуг. При этом, смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление Пленума Верховного Суда)). В рассматриваемом случае была установлена высокая степень сходства сравниваемых обозначений, а также высокая степень однородности упомянутых по тексту заключения товаров и услуг, что

может привести к высокой вероятности смешения данных товаров и услуг, маркированных сравниваемыми обозначениями, в гражданском обороте.

При этом для установления нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и заявленного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров, в связи с чем вывод о сходстве сравниваемых обозначений и об однородности вышеуказанных товаров и услуг, является достаточным основанием для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Относительно представленных сведений о том, что заявитель является

ВОЛШЕБНОЕ ОБЛАКО

MAGIC CLOUD

правообладателем товарного знака « **MAGIC CLOUD** » по свидетельству №467212, зарегистрированным 30.07.2012 в отношении товаров и услуг 03, 09, 35, 3841, 42, 45 классов МКТУ, с датой приоритета от 16.09.2011, коллегия отмечает, то, что делопроизводство по данному знаку велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению. Следует отметить также, что вышеприведенная регистрация касается иного обозначения, содержащего, в отличие от заявленного обозначения, дополнительные словесные элементы, которые приносят ему иную фонетику и визуальный образ.

Кроме того, несмотря на более ранние права заявителя на товарный знак

ВОЛШЕБНОЕ ОБЛАКО

MAGIC CLOUD

« **MAGIC CLOUD** » по свидетельству №467212, регистрация противопоставленного знака не была оспорена и является действующей, поэтому противопоставление знака по международной регистрации №1242018 в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса является правомерным, поскольку отсутствуют обстоятельства для его снятия.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 13.05.2024, оставить в силе решение Роспатента от 13.03.2024.