

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела поступившее 28.02.2018 возражение Закрытого акционерного общества «М.Т. Калашников», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016721140 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2016721140 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 14.06.2016 на имя заявителя в отношении товаров 09, 11, 14, 16, 18, 20, 21, 22, 24, 26, 28, 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой



комбинированное обозначение , состоящее из стилизованного изображения автомата Калашникова АК-47 с помещенной на нем аббревиатурой «АК-47».

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 30.10.2017 о государственной регистрации товарного знака. Отказ в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров и услуг, за исключением только товаров 28 класса МКТУ «игры, а именно настольные», мотивирован в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что заявленное обозначение представляет собой реалистическое изображение оружия (автомата Калашникова), ввиду чего оно не обладает различительной способностью и указывает на вид товаров (оружие), способно ввести в заблуждение потребителя относительно вида, свойств и назначения других товаров и услуг и противоречит общественным интересам для товаров 28 класса МКТУ «игрушки», а также сходно до степени смешения в отношении однородных товаров и услуг с товарными знаками по свидетельствам №№ 618663, 593189, 593023, 601017, 601168, 605052, 618664, 618665, 618666, 618667 и 618668, охраняемыми на имя других лиц и имеющими более ранние приоритеты.

При этом в данном заключении указано, в частности, что противопоставления по товарным знакам по свидетельствам №№ 595257, 593190 и 619377 экспертизой были сняты.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 28.02.2018 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 30.10.2017.

Доводы возражения сводятся к тому, что заявленное обозначение является всего лишь стилизованным изображением оружия (автомата Калашникова), в котором никак не обнаруживаются реалистичные конструктивные особенности изделия, а имеется только его контур, носящий исключительно фантазийный характер для приведенных в заявке не являющихся оружием товаров и услуг.

В возражении также указано, что заявленное обозначение не является сходным с противопоставленными товарными знаками ввиду имеющих у них графических отличий, а товары и услуги, для индивидуализации которых они предназначены, не являются однородными друг другу.

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг, приведенных в заявке, с уточнением лишь перечня товаров 28 класса МКТУ – «рыболовные принадлежности, спортивные товары, не относящиеся к другим

классам, за исключением моделей оружия масштабных, ружей гарпунных и любых изделий, используемых в играх с применением огнестрельного оружия, пневматического оружия, оружия для пейнтбола; туристические товары, не относящиеся к другим классам».

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

С учетом даты подачи заявки (14.06.2016) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса. К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, характеризующие товар.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся

ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

В соответствии с абзацем 1 и 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.

В соответствии с пунктом 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 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; 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 настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов. 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).

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение



, состоящее из стилизованного изображения, характерный контур которого порождает ассоциации с широко известным автоматом Калашникова АК-47, с помещенной на нем аббревиатурой «АК-47». Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 14.06.2016 испрашивается в отношении товаров 09, 11, 14, 16, 18, 20, 21, 22, 24, 26, 28 (с учетом приведенных в возражении уточнений), 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ.

Поскольку в вышеуказанном изобразительном элементе не обнаруживаются реалистичные конструктивно-технические особенности

соответствующего изделия, а имеется всего лишь его условный контур, позволяющий лишь через дополнительные рассуждения, домысливание и ассоциации воспринимать его в качестве изображения известного определенного боевого огнестрельного оружия, то коллегия пришла к выводу, что данный изобразительный элемент носит исключительно фантазийный характер для конкретных товаров и услуг, для которых заявителем испрашивается регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака, а именно не являющихся оружием и никак не связанных с оружием.

Для таких товаров и услуг оно никак не является указанием на их вид и, вместе с тем, не способно и ввести в заблуждение потребителя относительно этих товаров и услуг, поскольку является для них, очевидно, неправдоподобным, не способным породить у потребителя, собственно, не соответствующие действительности те или иные представления о них. Так, например, приобретая соответствующие товары и услуги, потребитель, очевидно, никогда не воспримет их как имеющие какое-либо отношение к оружию.

Кроме того, отсутствуют и какие-либо основания полагать, что заявленное обозначение противоречит общественным интересам, а именно способно каким-либо образом затронуть те или иные интересы российского общества, оскорбить чувства кого-либо или имеет какой-либо непристойный, неприличный, нецензурный либо антигуманный характер.

Таким образом, не имеется каких-либо оснований для признания заявленного обозначения не соответствующим требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Данное обстоятельство подтверждается, в частности, и фактами наличия соответствующих противопоставленных регистраций товарных знаков, состоящих из аналогичных изображений.

Так, противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 593023



охраняемые на имя другого лица (ОАО «Концерн «Калашников», г. Ижевск) и имеющие более ранние приоритеты, представляют собой изобразительные или комбинированные обозначения, состоящие также из изображений автомата Калашникова одинаковой или весьма близких по своим внешним контурам модификаций.

В силу наличия в заявленном обозначении стилизованного изображения автомата Калашникова, имеющего идентичную или близкую к ним внешнюю форму и соответствующую одинаковую симметрию, которые обуславливают при визуальном восприятии заявленного обозначения и данных противопоставленных товарных знаков одинаковое общее зрительное впечатление, коллегия пришла к выводу о том, что они, несмотря на имеющиеся у них отдельные графические отличия в цветовом сочетании и в проработке мелких деталей, несомненно, ассоциируются друг с другом в целом, то есть являются, собственно, сходными. При этом обнаруживается и подобие заложенных в них соответствующих понятий и идей, связанных с известным огнестрельным оружием, что усиливает сходство сравниваемых знаков.

Противопоставленный словесный товарный знак «**AK 47**» по свидетельству № 593189, охраняемый также на имя указанного лица и имеющий более ранний приоритет, позволяет прийти к выводу о наличии его полного фонетического вхождения в состав заявленного обозначения, поскольку он имеет идентичный со словесным элементом «AK-47» в составе заявленного обозначения состав звуков, букв и цифр, в силу чего они, несмотря на

имеющиеся у них отличия по графическому критерию сходства обозначений, ассоциируются друг с другом в целом, то есть являются сходными.

Противопоставленные товарные знаки охраняются, в частности, в отношении товаров 09, 14, 16, 18, 20, 21, 22, 24, 26, 28 и 30 классов МКТУ.

Товары 09 класса МКТУ «батареи солнечные; батареи электрические», приведенные в заявке, и товары 09 класса МКТУ «батареи солнечные; батареи электрические», для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 618664, 618665, 618666, 618667 и 618668, совпадают, то есть они являются однородными.

Товары 14 класса МКТУ «бижутерия», приведенные в заявке, и товары 14 класса МКТУ «изделия ювелирные», для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 601017, 601168 и 605052, относятся к одной и той же родовой группе товаров (предметы украшения для человека), имеют соответствующие одинаковое назначение и область применения (для украшения человека), являются вполне взаимозаменяемыми (например, стоимость элитной бижутерии может быть равна или быть даже выше стоимости ювелирных изделий), имеют одинаковые условия сбыта (реализуются в одних и тех же ювелирных салонах-магазинах) и, следовательно, имеют одинаковый круг потребителей, то есть они являются однородными.

Все товары 16 класса МКТУ, приведенные в заявке и представляющие собой различные канцелярские и писчебумажные товары, и товары 16 класса МКТУ, представляющие собой различную канцелярско-бумажную продукцию и упаковку для нее, для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам № 593189, 605052, 601017 и 601168, относятся к одной и той же родовой группе товаров (канцелярско-бумажная продукция) или являются сопутствующими им товарами, имеют одинаковую область применения (в офисной деятельности), имеют одинаковые условия сбыта (реализуются в одних и тех же специализированных канцелярских магазинах), то есть они являются однородными.

Товары 18 класса МКТУ, приведенные в заявке и представляющие собой различные сумки, дорожные сундуки и иные кожаные изделия, и товары 18 класса МКТУ «сумки кожаные для упаковки товаров; коробки из кожи», для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 593023, 601017 и 601168, относятся к одним и тем же родовым группам товаров (средства багажа; продукция из кожи), в изготовлении которых применяется одинаковый материал (кожа), имеют одинаковые условия сбыта (реализуются в одних и тех же специализированных кожгалантерейных магазинах), то есть они являются однородными.

Товары 21 класса МКТУ, приведенные в заявке и представляющие собой различные предметы для бытовых нужд, и все товары 21 класса МКТУ, для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 593023, 601017 и 601168, относятся к одной и той же соответствующей родовой группе товаров (предметы для бытовых нужд), имеют одинаковую область применения (в быту), одинаковые условия сбыта (реализуются в одних и тех же специализированных хозяйственных магазинах), то есть они являются однородными.

Товары 22 класса МКТУ «мешки», приведенные в заявке, и товары 22 класса МКТУ «мешки [конверты, пакеты] для упаковки текстильные», для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 593023, 601017 и 601168, соотносятся как род-вид (мешки), то есть они являются однородными.

Все товары 26 класса МКТУ, приведенные в заявке и представляющие собой украшения и фурнитуру для одежды, обуви и головных уборов и галантерейные изделия для волос, и товары 26 класса МКТУ, представляющие собой декоративные галантерейные изделия и фурнитуру для одежды, для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 593023, 601017 и 601168, относятся к одной и той же родовой группе товаров (галантерейная продукция), имеют одинаковое назначение (украшение или обеспечение функционирования соответствующих изделий), реализуются в

одних и тех же специализированных галантерейных магазинах или отделах и имеют один и тот же круг потребителей, пользующихся соответствующими изделиями, для которых предназначены эти украшения и фурнитура, то есть они являются однородными.

Все товары 28 класса МКТУ, приведенные в скорректированном в возражении перечне товаров и представляющие собой рыболовные, спортивные и туристические товары, с одной стороны, и товары 28 класса МКТУ, представляющие собой спортивные принадлежности, элементы спортивной экипировки и оборудование для занятий спортом, для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 593189, 605052, 601017, 601168, 618664, 618665, 618666, 618667 и 618668, и принадлежности для рыбалки и охоты, для которых охраняются товарные знаки по свидетельствам №№ 618664, 618665, 618666, 618667 и 618668, с другой стороны, относятся к одним и тем же родовым группам товаров (спортивные товары; рыболовно-охотничьи товары), имеют одинаковую область применения (в спорте, рыболовстве и охоте), причем рыболовные и охотничьи принадлежности, как правило, реализуются совместно с туристическими товарами в одних и тех же специализированных магазинах и имеют, соответственно, один и тот же круг потребителей, поскольку рыболовство и охота всегда сопровождаются необходимостью обеспечения условий для комфортного (туристического) пребывания на природе, то есть они являются однородными.

Таким образом, в результате сопоставления соответствующих перечней товаров и услуг усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных (однородных) товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (сходные) знаки, одному производителю. Следовательно, заявленное обозначение и вышеуказанные противопоставленные товарные знаки являются сходными до степени смешения в отношении соответствующих однородных товаров.

Принимая во внимание изложенные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении вышеуказанных товаров 09, 14, 16, 18, 21, 22, 26 и 28 классов МКТУ.

Вместе с тем, не усматривается каких-либо препятствий для государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении другой части приведенного в заявке перечня товаров и услуг, которые никак не относятся к вышеупомянутым родовым группам товаров и имеют совершенно иное функциональное назначение, то есть они не являются однородными товарам и услугам вышеуказанных противопоставленных регистраций товарных знаков.

Следовательно, отсутствуют какие-либо основания для признания заявленного обозначения не соответствующим требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении иных (неоднородных) товаров 11, 18, 20, 21, 22, 24, 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ.

При этом коллегией принималось во внимание и то, что противопоставления по товарным знакам по свидетельствам №№ 595257, 593190 и 619377, согласно заключению по результатам экспертизы, были сняты уже на стадии экспертизы заявленного обозначения и, следовательно, не подлежат сравнительному анализу. Не подлежит сравнительному анализу

также и противопоставленный товарный знак  по свидетельству № 618663, который, очевидно, является сходным с товарным

знаком  по свидетельству № 619377, противопоставление по которому было снято экспертизой в связи с отсутствием у него сходства с заявленным обозначением.

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

удовлетворить возражение, поступившее 28.02.2018, изменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 30.10.2017 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2016721140.