

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 07.03.2019, поданное компанией «Эппл Инк.», Соединенные Штаты Америки (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1363524 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Международная регистрация знака «» была произведена Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (далее – МБ ВОИС) 19.06.2017 с датой конвенционного приоритета от 19.05.2017 за №1363524 в отношении товаров 09 класса МКТУ на имя компании «Apple Inc.», Соединенные Штаты Америки (далее – заявитель).

Роспатентом 13.11.2018 принято решение об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1363524 в отношении всех товаров 09 класса МКТУ (далее - решение Роспатента).

В предварительном решении от 20.04.2018 было указано, что знак по международной регистрации №1363524 не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходен до степени смешения с:

AR

1. Товарным знаком «» по свидетельству №626533 (1) с приоритетом от 04.02.2013, зарегистрированным на имя АО Управляющая компания «Аэропорты Регионов», Россия, в отношении однородных товаров 09 класса МКТУ;



2. Товарным знаком «» по свидетельству №565008 (2) с приоритетом от 21.07.2016, зарегистрированным на имя АО Управляющая компания «Аэропорты Регионов», Россия, в отношении однородных товаров 09 класса МКТУ;



3. Знаком «» по международной регистрации №1205013 (3) с конвенционным приоритетом от 14.08.2013, правовая охрана которому предоставлена на имя компании «Layar B.V.», Нидерланды, в отношении однородных товаров 09 класса МКТУ;



УВЛЕКАТЕЛЬНАЯ
РЕАЛЬНОСТЬ

4. Товарным знаком «» по свидетельству №565008 (4) с приоритетом от 17.12.2014, зарегистрированным в отношении однородных товаров 09 класса МКТУ. Правообладателем знака (4) является ООО «Интернет для жизни», Россия.

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

- элемент «AR» является общеупотребительным термином в области деятельности заявителя, означающим «дополненная реальность», в связи с чем заявитель просит исключить данный элемент из самостоятельной правовой охраны;

- знаку по международной регистрации №1363524 противопоставлено четыре знака, включающих словесный элемент «AR». Знаков с указанным элементом, зарегистрированных для товаров 09 класса МКТУ, намного больше (например, знак



по международной регистрации №1061455, знак «AR.FreeFlight» по

международной регистрации №1063545, знак «» по

международной регистрации №12373512, знак «» по международной

регистрации №1431230, товарный знак «» по свидетельству №409345) и др. Следовательно, различительная способность элемента «AR» снижена. Более того, очевидным объяснением сосуществования данных знаков является то, что элемент «AR» в отношении программного обеспечения является общеупотребительным термином и не способен привести к смешению знаков, поскольку не указывает на какого-либо производителя, но характеризует товар;

- у сравниваемых знаков различаются внешний контур, изобразительные элементы, композиционное построение, цветовая гамма, что полностью исключает возможность смешения знаков;

- сравниваемые знаки характеризуются только одним совпадением – элементом «AR», который не является чем-то уникальным, используемым одним производителем, чтобы говорить о его сильной различительной способности;

- совпадение неохраняемого (лишенного различительной способности) элемента не может являться достаточным основанием для признания включающих его товарных знаков сходными до степени смешения.

В подтверждение изложенных доводов с возражением, поступившим 07.03.2019 заявителем представлены:

1. Распечатка сайта www.multitrans.ru;
2. Распечатка с сайта www.abbreviationfinder.org;
3. Распечатка определения понятия «дополненная реальность» из Википедии;
4. Распечатки с сайтов www.igudvin.ru, www.likevr.ru, www.blog.dti.team.ru/dopolnennaya-realnost/, <https://spotphone.ru>, <http://tofar.ru>, <https://rb.ru/>.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и предоставить правовую охрану на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1363524 в отношении всех товаров 09 класса МКТУ.

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

С учетом даты конвенционного приоритета (19.05.2017) знака по международной регистрации №1363524 правовая база для оценки его охраноспособности 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 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 положениями пункта 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 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).



Согласно описанию, приведенному на сайте МБ ВОИС, знак по международной регистрации №1363524 является комбинированным и состоит из квадратной фигуры со скругленными углами. На вершине квадрата помещено изображение трех кругов голубого, фиолетового и розового цвета, а также словесный элемент «AR», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита белого цвета. Боковые стороны квадрата представляют собой три слоя – нижний слой в оттенках темно-синего цвета, средний слой – в оттенках голубого, верхний слой – в оттенках серого, голубого, фиолетового, розового и красного цветов. Предоставление правовой охраны знаку испрашивается в белом, голубом, фиолетовом, сером, розовом и красном цветовом исполнении в отношении товаров 09 класса МКТУ «computer software used in developing other software applications; application development software»

(«программное обеспечение, используемое в разработке других программных приложений; программное обеспечение для разработки приложений»).



Противопоставленный товарный знак (1) является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении, в том числе, товаров 09 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак (2) является комбинированным и состоит из словесного элемента «AR», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита и вписанного в незамкнутую квадратную рамку. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении, в том числе, товаров 09 класса МКТУ.



Противопоставленный знак (3) является комбинированным и состоит из словесного элемента «ar», выполненного стандартным шрифтом строчными буквами латинского алфавита на фоне квадратной фигуры черного цвета со скругленными углами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении, в том числе, товаров 09 класса МКТУ.



УВЛЕКАТЕЛЬНАЯ
РЕАЛЬНОСТЬ

Противопоставленный товарный знак (4) является комбинированным и состоит из словосочетания «УВЛЕКАТЕЛЬНАЯ РЕАЛЬНОСТЬ»,

выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита и помещенного выше него изобразительного элемента в виде окружности, в которую вписан круг синего цвета. На фоне круга синего цвета помещены словесный элемент «AR» и круг белого цвета. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении, в том числе, товаров 09 класса МКТУ.

Анализ товаров 09 класса МКТУ, представленных в перечнях сравниваемых регистраций, показал, что они относятся к одному роду - программное обеспечение. Сравнимые товары могут быть произведены одним лицом и иметь одинаковые каналы реализации. Изложенное свидетельствует об их однородности.

Знак по международной регистрации №1363826 и противопоставленный ему товарный знак (4) не являются сходными, поскольку создают различное общее зрительное впечатление и по-разному акцентируют на себе внимание потребителей. Так, сравниваемые знаки характеризует совершенно различное композиционное и цветовое решение, в их состав включены различные графические элементы, кроме того, в знаке (4) помещены доминирующие словесные элементы «УВЛЕКАТЕЛЬНАЯ РЕАЛЬНОСТЬ», отсутствующие в знаке по международной регистрации №1363524. В состав сравниваемых знаков входит тождественный словесный элемент «AR», который, однако, занимает различное положение в них – в знаке по международной регистрации №1363524 этот элемент помещен в верхней части знака, выполнен крупными буквами и визуалью легко прочитывается, тогда как в знаке (4) он выполнен мелким шрифтом, занимает меньшую площадь в знаке и едва различим, в связи с чем наличие данного элемента «AR» в упомянутых знаках не является основанием для признания их сходства в целом.

Сравнение знака по международной регистрации №1363524 с противопоставленными ему знаками (1-3) показало, что они включают в свой состав словесный элемент «AR», являющийся основным индивидуализирующим элементом в них. Указанный элемент имеет идентичное произношение и способен вызывать одинаковые ассоциации (обращение к сети Интернет показало следующие значения элемента «AR» — unix-утилита, создающая и модифицирующая архивы, а также извлекающая файлы из архива. «Ar» (лат. Argon) — обозначение химического элемента аргона. «ar» — код ISO 639-1 для арабского языка. «AR» — почтовый код штата Арканзас. «AR» — обозначение для огнестрельного оружия американской фирмы ArmaLite, например: AR-10 — автомат. AR-18 — автомат. AR-50 — снайперская винтовка. «AR» -

Augmented Reality — дополненная реальность. «AR» - Aspect Ratio — Соотношение сторон экрана. «AR» - Accounts receivable - счета по задолженности; долговые счета; дебиторская задолженность).

Словесные элементы «AR» знака по международной регистрации №1363524 и знаков (1, 2) выполнены стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, что сближает их графически. Между знаком по международной регистрации №1363524 и знаком (3) прослеживается визуальное сходство за счет того, что их основные индивидуализирующие элементы «AR» / «ar» вписаны в квадратную фигуру со скругленными углами. Вместе с тем, необходимо отметить и графические отличия между рассматриваемыми знаками, заключающиеся в исполнении их словесных элементов заглавными / строчными буквами, наличии в их составе различающихся графических элементов. Однако, указанное не опровергает вывода о том, что в сравниваемые знаки включены элементы «AR» («ar»), которые одинаково произносятся и могут вызывать идентичные представления, на основании чего и было установлено их сходство в целом, несмотря на отдельные графические отличия.

Заявитель приводит довод о том, что словесный элемент «AR» часто используется различными производителями в составе товарных знаков, в связи с чем он не является «сильным» элементом и по нему не может быть установлено сходство сравниваемых знаков. Вместе с тем, указанный элемент выбран в качестве единственного словесного элемента знака по международной регистрации №1363524 и знаков (1-3), по которому происходит основная индивидуализирующая функция в них, а также указанный элемент является охраняемым в противопоставленных знаках (1-3) (и иных указанных в возражении знаков), поэтому данный элемент не может быть не учтен в рамках анализа на тождество и сходство.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о том, что знак по международной регистрации №1363524 сходен до степени смешения с противопоставленными ему знаками (1-3) в отношении однородных товаров 09 класса МКТУ, и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В возражении приводится мнение о том, что элемент «AR» представляет собой термин в области деятельности заявителя, в связи с чем выражена просьба об исключении его из самостоятельной правовой охраны. В рамках изложенного, заявителем были представлены материалы (1-4). Вместе с тем, указанные источники информации не

содержат терминологических словарей в области программирования, программного обеспечения, анализ которых позволял бы прийти к выводу о том, что элемент «AR» является термином в области деятельности заявителя. Таким образом, соответствующий довод возражения о неохраноспособности элемента «AR» следует признать неубедительным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.03.2019, оставить в силе решение Роспатента от 13.11.2018.