

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 01.04.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Подарки оптом», Республика Татарстан, г. Казань (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022736308 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2022736308 подано на регистрацию 03.06.2022 на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 09, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 28 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное обозначение «Все бабы как бабы, а я - богиня», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 30.11.2023 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022736308 в отношении товаров 03, 05, 09 (части), 16 (части), 18, 20, 21 (части), 24, 28 и услуг

35 (части) классов МКТУ, а в отношении другой части товаров 09, 16, 21, товаров 25 и услуг 35 (части) классов МКТУ было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что словесные элементы «Все бабы как бабы, а я - богиня» представляют собой шутовское, ироничное смысловое значение. Часто такие обозначения используются при маркировке сувенирной продукции и не способны для потребителей ассоциироваться с конкретным изготовителем. Наделение единственного лица исключительным правом на такого рода обозначения создаст препятствия для других участников гражданского оборота.

Экспертиза обращает внимание, что к сувенирной продукции относятся такие товары как магниты, блокноты, наклейки, ручки, карандаши, обложки, футболки, кружки и т.д., кроме того, к «сувенирам» в широком смысле также может быть отнесена пищевая продукция, в особенности местные специалитеты и кондитерские изделия.

Заявленное обозначение «Все бабы как бабы, а я - богиня» широко используется в гражданском обороте различными лицами для маркировки товаров и услуг, однородных заявленным (см. <https://www.labirint.ru/souvenir/168838/>; <https://market.yandex.ru/product--vse-baby-kak-baby-ia-boginia/>; <https://www.nagradimvseh.ru/maket-medali-vse-babi-kak-babi-a-ya-boginya.html>; <http://www.1000show.ru/prodajapodarkov/294868.html>; https://printdirect.ru/storefront/product_info/1968500; <https://fashion-stickers.ru/dlja-jenshin/26261-boginja.html>; https://www.podarokplus.ru/catalog/podarki_dlya_zhenshin_na_8_marta/bannye-prinadlezhnosti/shapka-dlya-bani-vse-baby-kak-baby-a-ya-boginya-miks/; <https://podarokars.ru/product/kubok-podarochnyj-zvezda-vse-baby-kak-baby-a-ja-boginja-030502019/>;

<https://www.pinkbus.ru/tshirts/634108>;

<https://foto-vspishka.ru/suveniriy-s-foto/oformlenie-futbolok/vse-baby-kak-baby-a-ya-boginya>;

<https://rcvostok.ru/product/1202840>; <https://qiosk.ru/good/32351107/>; и др.) в связи с

чем оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) для части заявленных товаров 09 класса МКТУ (магниты; магниты декоративные), части товаров 16 класса МКТУ (авторучки; акварели [картины]; альбомы; альманахи; аппараты для ламинирования документов офисные; аппараты множительные; атласы; банкноты; банкноты сувенирные; баннеры бумажные; банты бумажные, за исключением галантерейных изделий или украшений для волос; бейджи именные [офисные принадлежности]; белье столовое бумажное; билеты; бирки багажные из бумаги; бланки; бланки уведомлений [канцелярские товары]; блестки для канцелярских целей; блокноты; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; браслеты для удерживания письменных принадлежностей; брошюры; буклеты; бумага; бумага в листах [канцелярские товары]; бумага вощеная; бумага для выпечки; бумага для оригами складная; бумага для посева семян [канцелярские принадлежности]; бумага для регистрирующих устройств; бумага для рентгеновских снимков; бумага для рисования и каллиграфии; бумага для электрокардиографов; бумага для ящичков шкафов ароматизированная или неароматизированная; бумага из древесной массы; бумага копировальная; бумага офисная; бумага пергаментная; бумага почтовая; бумага рисовая; бумага светящаяся; бумага туалетная; бумага упаковочная; бумага фильтровальная; бумага японская [васи]; бювары; бюллетени информационные; валики для пишущих машин; валики малярные; верстатки наборные; вещества клеящие [клеи] канцелярские или бытовые; воск для моделирования, за исключением используемого в стоматологии; вывески бумажные или картонные; выкройки для шитья; вымпелы бумажные; газеты; гальваностереотипы; гектографы; глина для лепки; глина полимерная для моделирования; глобусы; готовальни; гравюры; грифели; грифели для карандашей; держатели для документов [канцелярские принадлежности]; держатели для карандашей; держатели для мела; держатели для чековых книжек; держатели для штампов [печатей]; держатели

страниц; держатели удостоверений личности [офисные принадлежности]; диаграммы; дорожки настольные из бумаги; доски гравировальные; доски грифельные для письма; доски классные; доски магнитные [офисные принадлежности]; доски наборные [полиграфия]; доски чертежные; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; дубликаторы; дыроколы [офисные принадлежности]; емкости для сливок бумажные; жидкости корректирующие [канцелярские принадлежности]; журналы [издания периодические]; зажимы для денег; зажимы для держателей удостоверений личности [офисные принадлежности]; зажимы для каталожных карточек; зажимы для ручек; закладки для книг; иглы гравировальные для офортов; иглы разметочные для черчения; издания периодические; издания печатные; измельчители для бумаг для офисных целей; изображения графические; импринтеры неэлектрические; инструменты для биговки [офисные принадлежности]; инструменты для отделки под мрамор переплетных крышек; инструменты чертежные; календари; калька бумажная; калька тканевая; кальки; камедь [клеи] для канцелярских или бытовых целей; камни литографские; камни чернильные [тушечницы]; карандаши; карандаши автоматические; карандаши угольные; картинки; картинки переводные; картины [рисунки] обрамленные или необрамленные; картины для раскрашивания; картон; картон из древесной массы [канцелярские товары]; картонки для шляп; карточки; карточки каталожные [канцелярские товары]; карты географические; карты или ленты бумажные для записи программ для вычислительных машин; карты коллекционные, за исключением используемых для игр; карты перфорированные для жаккардовых ткацких станков; каталоги; катушки для красящих лент; кашпо бумажные; кисти для рисования; кисти для художников; кисточки для письма; клавиши пишущих машин; клеи канцелярские или бытовые; клей рыбий для канцелярских или бытовых целей; клейковина [клей] для канцелярских или бытовых целей; клейстер крахмальный [клеящее вещество] для канцелярских или бытовых целей; клише типографские; книги; книги для раскрашивания; книжки квитанционные [канцелярские товары]; книжки-комиксы; кнопки канцелярские; коврики для пивных кружек бумажные; кольца сигарные; конверты [канцелярские товары]; коробки бумажные или

картонные; коробки для штемпелей [печатей]; коробки с красками [школьные принадлежности]; купоны печатные; лекала [канцелярские принадлежности]; лекала чертежные; ленты бумажные, за исключением галантерейных изделий или украшений для волос; ленты гуммированные [канцелярские товары]; ленты для пишущих машин; ленты для штрих-кодов; ленты клейкие для канцелярских или бытовых целей; ленты корректирующие [конторские принадлежности]; ленты красящие; ленты самоклеящиеся канцелярские или бытовые; ленты сигарные; линейки квадратные чертежные; линейки чертежные; листовки; листы бумажные или пластиковые абсорбирующие для упаковки пищевых продуктов; листы бумажные или пластиковые для контроля влажности, используемые как материал для упаковки; листы вязкозные для упаковки; листы из регенерированной целлюлозы для упаковки; листы пузырчатые пластмассовые для упаковки или расфасовки; литеры стальные; литеры типографские [цифровые и буквенные]; литографии; лотки для корреспонденции; лотки для красок; макеты архитектурные; марки почтовые; массы пластические для лепки; материалы графические печатные; материалы для лепки; материалы для обучения [за исключением приборов]; материалы канцелярские для запечатывания; материалы набивочные из бумаги или картона; материалы переплетные; материалы упаковочные [прокладочные, набивочные] из бумаги или картона; материалы упаковочные из крахмала; материалы фильтровальные бумажные; маты на стол бумажные; машины адресные; машины для точки карандашей электрические или неэлектрические; машины и устройства переплетные [офисное оборудование]; машины пишущие электрические или неэлектрические; машины франкировальные офисные; мел для литографии; мел для письма; мел для портных; мел для разметки; мел-спрей; мешки [конверты, пакеты] для упаковки бумажные или пластмассовые; мешки для мусора бумажные или пластмассовые; мешки пластиковые для уборки отходов домашних животных; мольберты; муштабели для художников; наборы типографские портативные [офисные принадлежности]; нагрудники детские бумажные; нагрудники с рукавами бумажные; наклейки напольные; наклейки самоклеящиеся [канцелярские товары]; напальчники канцелярские; несессеры для письменных принадлежностей

[канцелярские товары]; нитки для переплетных работ; ножи для разрезания бумаги [письмовскрыватели]; ноты печатные; нумераторы; обертки для бутылок бумажные или картонные; облатки для запечатывания; обложки [канцелярские товары]; обложки для паспортов; обложки защитные для книг; оболочки пластиковые эластичные для штабелирования; образцы вышивок [схемы]; образцы почерков; олеографии; открытки музыкальные; открытки поздравительные; открытки почтовые; офорты; пакетики бумажные; пакеты для приготовления пищи в микроволновой печи; палитры для художников; палочки чернильные; пантографы [инструменты чертежные]; папки на кольцах; папки-картотеки [конторские принадлежности]; папки-обложки для документов; папье-маше; пастели [карандаши]; пасты для лепки; пеналы; пергаменты мезузы; перочистки; перфораторы конторские; перья для письма [офисные принадлежности]; перья золотые; перья писчие; перья стальные; перья чертежные; песенники; печати [канцелярские товары]; печати для сургуча; плакаты; планшеты с зажимом; пластинки с адресами для адресных машин; платки носовые бумажные; пленки пластмассовые для упаковки; пленки прозрачные [канцелярские товары]; подложки-коврики рабочего стола; подносы для сортировки и подсчета денег; подставки для графинов бумажные; подставки для книг; подставки для печатей, штемпелей, штампов; подставки для ручек и карандашей; подставки для фотографий; подушечки для стирания; подушечки чернильные; подушечки штемпельные; полосы клейкие для скрепления переплетов [переплетное дело]; полотенца для лица бумажные; полотенца для рук бумажные; полотно для нанесения краски в машинах для репродуцирования документов; полотно для нанесения краски в множительных аппаратах; полотно для переплетных работ; полотно клейкое для канцелярских целей; полотно офсетное нетекстильное; портреты; пресс-папье; приборы письменные; приборы чернильные; принадлежности конторские, за исключением мебели; принадлежности письменные; принадлежности пишущие; принадлежности чертежные; принадлежности школьные [канцелярские товары]; приспособления для подачи клейкой ленты [офисные принадлежности]; приспособления для приклеивания этикеток ручные; продукция печатная; произведения искусства

литографические; проспекты; расписания печатные; регистры; реглеты типографские; реестры; резак для бумаги [офисные принадлежности]; резинки для стирания; резинки офисные; рейшины чертежные; репродукции графические; рулетки для держателей удостоверений личности [офисные принадлежности]; ручки-держатели для перьев; ручки-маркеры [канцелярские принадлежности]; салфетки бумажные для снятия макияжа; салфетки бумажные для чистки; салфетки для стоматологических лотков бумажные; салфетки под столовые приборы бумажные; салфетки столовые бумажные; скатерти бумажные; скобы канцелярские; скоросшиватели [канцелярские принадлежности]; скребки офисные [принадлежности для подчистки текста]; скрепки для бумаги; скрепки канцелярские; средства для стирания; срезы биологические для исследования под микроскопом [материалы обучающие]; срезы гистологические для обучения; статуэтки из папье-маше; стеатит [мел портновский]; стерки для доски; столы наборные [печатное дело]; сумки для покупок из бумаги или пластика; сургуч; таблицы вычислительные; табло из бумаги или картона для объявлений; тетради; ткани для переплетных работ; товары писчебумажные; точилки для карандашей электрические или неэлектрические; трафареты для рисования; трафареты для украшения еды и напитков; тубусы картонные; тушь; увлажнители [офисные принадлежности]; увлажнители для поверхностей [офисные принадлежности]; угольники чертежные; указки неэлектронные; упаковки для бутылок бумажные или картонные; устройства для запечатывания конвертов конторские; устройства для запечатывания конторские; устройства для изготовления виньеток; устройства для наклеивания фотографий; устройства для скрепления скобами [конторские принадлежности]; учебники [пособия]; фигурки из папье-маше; фильтры бумажные для кофе; флаги бумажные; флаеры; флипчарты; фольга; формы для моделирования из глины [материалы для художников]; фотогравюры; фотографии [отпечатанные]; футляры для мезузы; футляры для трафаретов; холсты для картин; хромолитографии; целлулоиды мультипликационные; циркули чертежные; цифры [литеры типографские]; чашечки для разведения акварельных красок для художников; чернила; чернила для исправлений [гелиография]; чернильницы;

чертежи [синьки]; шаблоны; шаблоны для стирания; шарики для шариковых ручек; шкафы настольные канцелярские [офисное оборудование]; шрифты типографские; штампы с адресами; штемпели [печати]; эмблемы [клейма бумажные]; эстампы [гравюры]; этикетки из бумаги или картона), части товаров 21 класса МКТУ (посуда глиняная; посуда для варки; посуда для приготовления льда и мороженого, неэлектрическая; посуда из окрашенного стекла; посуда столовая, за исключением ножей, вилок и ложек; посуда фарфоровая; посуда фаянсовая; посуда хрустальная [стеклянная]; сервизы [столовая посуда]; сервизы кофейные [столовая посуда]; сервизы ликерные; сервизы чайные [столовая посуда]; кружки; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; рога для питья; сосуды для питья; стаканы [емкости]; стаканы для напитков; чашки; блюда; блюда-подносы для овощей; блюдца; вазы; вазы для обеденного стола; вазы для фруктов; графинчики для уксуса или масла; графины; грелки для чайников; ковши для вина; кувшины; ложки для мороженого; ложки для перемешивания [кухонная утварь]; ложки разливательные [кухонная утварь]; ложки сервировочные; лопатки для тортов; масленки; миски [чаши]; миски суповые; приборы для специй; палочки для еды [принадлежности кухонные]; палочки для коктейлей; перчатки; половники сервировочные; приборы для растительного масла и уксуса; салатницы; сахарницы; соломинки для дегустации напитков; солонки; супницы; тарелки; тарелки бумажные; тарелки одноразовые; трубочки для питья; чайники заварочные; чайники неэлектрические; щипцы для барбекю; щипцы для колки орехов; щипцы для льда; щипцы для салата; щипцы для сахара; держатели для зубочисток; зубочистки; ольца для салфеток; салфетки под столовые приборы, за исключением бумажных или текстильных; самовары неэлектрические; маты на стол, за исключением бумажных или текстильных; пробки стеклянные; этикетки для декантеров), всех товаров 25 класса МКТУ, части услуг 35 класса МКТУ (агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; исследования маркетинговые; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг влияния; маркетинг целевой; написание

рекламных текстов; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение аукционов; проведение коммерческих мероприятий; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов прямой почтовой; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; телемаркетинг; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги PPC; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги рекламные по созданию фирменного стиля для

третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]) на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 01.04.2024 поступило возражение и дополнение от 06.09.2024, в которых заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которых сводятся к следующему:

- заявитель не согласен с вынесенным решением экспертизы в части отказа в регистрации в отношении всех товаров 25 и части товаров 09, 16, 21 и услуг 35 классов МКТУ ввиду следующего. В остальной части решение о государственной регистрации товарного знака не оспаривается;

- необходимо отметить, что действующее законодательство не содержит критерия оригинальности при оценке охраноспособности товарного знака, равно как и требований о том, что на дату подачи заявки на товарный знак обозначение уже должно ассоциироваться с заявителем. Напротив, зачастую на регистрацию подаются достаточно тривиальные обозначения (в т.ч. шутливо-ироничные фразы), интерес в использовании которых могут иметь и иные участники гражданского оборота;

- заявитель, также обращает внимание, что шутливые обозначения признаются Роспатентом охраноспособными и успешно регистрируются в качестве товарных знаков;

- относительно довода экспертизы о создании препятствий при наделении единственного лица исключительным правом на такого рода обозначения заявитель отмечает, что, указывая на создание «препятствий для других лиц», Роспатент фактически подменяет положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса понятием недобросовестной регистрации обозначения, при этом проверка действий заявителя на предмет добросовестности не относится к числу полномочий Роспатента;

- приведённые в тексте оспариваемого решения ссылки не являются относимыми и достаточными доказательствами, свидетельствующими об отсутствии у заявленного обозначения различительной способности на дату подачи заявки;

- большинство приведённых экспертизой в оспариваемом решении ссылок не позволяет установить какое конкретно лицо использует обозначение;

- действующее законодательство и актуальная правоприменительная практика свидетельствуют о необходимости учитывать всю совокупность обстоятельств при формулировании вывода о наличии или отсутствии различительной способности у обозначения, заявленного на государственную регистрацию в качестве товарного знака;

- чтобы решить вопрос об отсутствии у обозначения различительной способности необходимо оценить длительность использования обозначения, наличие значительного объёма производства, несения затрат производителями на рекламу маркированной спорным обозначением продукции, неоднократное использование обозначения, причем независимыми друг от друга изготовителями и утраты различительной способности ранее даты подачи заявки;

- заявитель начал использовать заявленное обозначение на маркетплейсе WILDBERRIES задолго до даты подачи заявки на товарный знак

- за период с 25.12.2021 (за 6 месяцев до даты подачи заявки) по 28.08.2023 заявителем было реализовано товаров, маркированных обозначением, в общем количестве 6088 штук на общую сумму 4 117 083 рублей;

- ООО «ПОДАРКИ ОПТОМ» - производственное предприятие, основной деятельностью которого является производство и реализации сувенирной продукции, в частности, бокалов;

- необходимо отметить, что в России на протяжении последних трех лет (с 2020 по 2023) среди интернет-магазинов лидируют две виртуальные торговые площадки – Wildberries и Ozon, заслуженно занимающие первые места в рейтинге «ТОП-100 крупнейших российских интернет-магазинов»;

- реализация товаров посредством площадки Wildberries делает доступными товары ООО ПОДАРКИ ОПТОМ для приобретения и просмотра неограниченному кругу лиц. При этом, ООО ПОДАРКИ ОПТОМ на сегодняшний день является одним из лидеров среди продавцов сувенирной продукции (в частности, бокалов), в том числе и на маркетплейсах.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022736308 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

С возражением были представлены следующие материалы:

1. Решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022736308 от 30.11.2023;
2. Скриншоты ссылок, которые недоступны для просмотра;
3. Скриншоты товаров, маркированных иным обозначением;
4. Скриншоты из личного кабинета Заявителя (артикул 54363137);
5. Скриншоты из личного кабинета Заявителя (артикул 59213321);
6. Скриншоты из личного кабинета Заявителя (артикул 61830877);
7. Скриншоты из личного кабинета Заявителя (артикул 89113284);
8. Скриншоты с отзывами на маркетплейсах на товары Заявителя;
10. Договор аренды № 03 от 22.08.2022;
11. Инвентаризационная опись основных средств на 22.11.2023;
12. Декларация о соответствии продукции РОСС RU Д-RU.PA02. В.01957/21;
13. Справка об объемах продаж.

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

С учетом даты (03.06.2022) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. №482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением, и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о

государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Заявленное обозначение «Все бабы как бабы, а я - богиня» является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 25 и части товаров 09, 16, 21 и услуг 35 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

При запросе в поисковой системе Яндекс фразы «Все бабы как бабы, а я - богиня», выявляется информация о том, что данное обозначение используется различными производителями на своей продукции в качестве индивидуализирующих элементов, например: <https://www.ozon.ru> (продавец/производитель: ИП Гранаткин Денис Андреевич; Luckybox; ИП Павлюк Артем Андреевич; Podari; Monkey style; SVN PRINT; Хоттабыч23; Gravure; CoolMugs - Прикольные кружки), <https://www.vseinstrumenti.ru> (продавец/производитель: Банные Секреты (Россия)), <https://banyashop77.ru> (продавец: БАНЯ SHOP), <https://printdirect.ru> (производитель: vdsign), <https://shop.1001futbolka.ru>; <https://www.pinkbus.ru> и т.д.

При этом, коллегия отмечает, что указанная фраза «Все бабы как бабы, а я - богиня» используется как принт (изображение, нанесенное определенным способом на ткань, бумагу или другую поверхность) на различной сувенирной продукции и одежде.

Следовательно, в отношении товаров 09 класса МКТУ «магниты; магниты декоративные», товаров 16 класса МКТУ «авторучки; акварели [картины]; альбомы; банкноты; банкноты сувенирные; баннеры бумажные; банты бумажные, за исключением галантерейных изделий или украшений для волос; блокноты; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; буклеты;

зажимы для ручек; закладки для книг; издания печатные; изображения графические; календари; карандаши; карандаши автоматические; карандаши угольные; картинки; картинки переводные; картины [рисунки] обрамленные или необрамленные; картины для раскрашивания; карточки; карты коллекционные, за исключением используемых для игр; кисточки для письма; коврики для пивных кружек бумажные; конверты [канцелярские товары]; коробки бумажные или картонные; ленты бумажные, за исключением галантерейных изделий или украшений для волос; марки почтовые; обертки для бутылок бумажные или картонные; обложки защитные для книг; открытки музыкальные; открытки поздравительные; открытки почтовые; офорты; пастели [карандаши]; плакаты; подставки для ручек и карандашей; подставки для фотографий; принадлежности письменные; принадлежности пишущие; продукция печатная; проспекты; ручки-держатели для перьев; ручки-маркеры [канцелярские принадлежности]; статуэтки из папье-маше; товары писчебумажные; упаковки для бутылок бумажные или картонные; фигурки из папье-маше; этикетки из бумаги или картона», товаров 21 класса МКТУ «посуда глиняная; посуда для варки; посуда для приготовления льда и мороженого, неэлектрическая; посуда из окрашенного стекла; посуда столовая, за исключением ножей, вилок и ложек; посуда фарфоровая; посуда фаянсовая; посуда хрустальная [стеклянная]; сервизы [столовая посуда]; сервизы кофейные [столовая посуда]; сервизы ликерные; сервизы чайные [столовая посуда]; кружки; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; рога для питья; сосуды для питья; стаканы [емкости]; стаканы для напитков; чашки; блюда; блюда-подносы для овощей; блюдца; вазы; вазы для обеденного стола; вазы для фруктов; графинчики для уксуса или масла; графины; грелки для чайников; ковши для вина; кувшины; ложки для мороженого; ложки для перемешивания [кухонная утварь]; ложки разливательные [кухонная утварь]; ложки сервировочные; лопатки для тортов; масленки; миски [чаши]; миски суповые; приборы для специй; палочки для еды [принадлежности кухонные]; палочки для коктейлей; перечницы; половники сервировочные; приборы для растительного масла и уксуса; салатницы; сахарницы; соломинки для дегустации напитков; солонки; супницы; тарелки; тарелки бумажные; тарелки одноразовые;

трубочки для питья; чайники заварочные; чайники неэлектрические; щипцы для барбекю; щипцы для колки орехов; щипцы для льда; щипцы для салата; щипцы для сахара; держатели для зубочисток; зубочистки; кольца для салфеток; салфетки под столовые приборы, за исключением бумажных или текстильных; самовары неэлектрические; маты на стол, за исключением бумажных или текстильных; пробки стеклянные; этикетки для декантеров», товаров 25 класса МКТУ и услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; исследования маркетинговые; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг влияния; маркетинг целевой; написание рекламных текстов; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение аукционов; проведение коммерческих мероприятий; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций;

расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов прямой почтовой; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; телемаркетинг; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги PPC; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги рекламные по созданию фирменного стиля для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами])» заявленного обозначения, которые относятся к сувенирной продукции, посуде и одежде, а также к услугам, связанным с продвижением данной продукции, заявленное обозначение не способно выполнять основную функцию товарного знака по индивидуализации товаров заявителя, в виду чего не обладает различительной способностью в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения рядовым, средним потребителем соответствующего товара и в отношении конкретных товаров, для которых испрашивается охрана.

Частое использование обозначения «Все бабы как бабы, а я - богиня» на сувенирной продукции и одежде разных производителей свидетельствует о наличии оснований для признания утраты этим обозначением различительной способности по смыслу положений абзаца второго пункта 34 Правил, поскольку такое обозначение более не способно выполнять индивидуализирующую функцию товарного знака – отличать товары одного производителя от аналогичных товаров другого производителя.

В связи с указанным следует признать, что обозначение «Все бабы как бабы, а я - богиня» по заявке №2022736308 в отношении, указанных выше товаров и услуг, не удовлетворяет требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Документов, свидетельствующих о приобретении заявленным обозначением различительной способности до даты подачи заявки на регистрацию товарного знака в возражении не представлено.

Представленной в возражении информации о том, что заявителем уже ведется хозяйственная деятельность по продаже товаров с использованием обозначения «Все бабы как бабы, а я - богиня», не достаточно, чтобы прийти к выводу о том, что заявленное обозначение приобрело различительную способность до даты приоритета заявленного обозначения.

Помимо этого, представленные материалы не опровергают выводов экспертизы, поскольку, как было указано выше, заявленное обозначение используется многими производителями.

Таким образом, представленные материалы [1-13] не могут быть приняты во внимание.

Для приобретения различительной способности заявленным обозначением «Все бабы как бабы, а я - богиня» заявителю следовало доказать, что по состоянию на 03.06.2022 данное обозначение приобрело различительную способность в результате его использования путем представления, в частности, сведений об объемах продаж товаров и объеме оказания услуг, маркированных заявленным обозначением; о территории реализации товаров и территории распространения услуг, маркированных заявленным обозначением; о длительности использования заявленного обозначения для маркировки товаров 09, 16, 21, 25 классов МКТУ, а также оказания услуг 35 класса МКТУ, об объемах затрат на рекламу товаров и услуг, маркированных заявленным обозначением, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении, включая результаты социологических опросов. Таких сведений, вниманию коллегии, представлено не было.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения, коллегия отмечает то, что данные регистрации касаются иных обозначений, в которых содержатся иные словесные элементы, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что товары 16 класса МКТУ «альманахи; аппараты для ламинирования документов офисные; аппараты множительные; атласы; бейджи именные [офисные принадлежности]; белье столовое бумажное; билеты; бирки багажные из бумаги; бланки; бланки уведомлений [канцелярские товары]; блески для канцелярских целей; браслеты для удерживания письменных принадлежностей; брошюры; бумага; бумага в листах [канцелярские товары]; бумага воощеная; бумага для выпечки; бумага для оригами складная; бумага для посева семян [канцелярские принадлежности]; бумага для регистрирующих устройств; бумага для рентгеновских снимков; бумага для рисования и каллиграфии; бумага для электрокардиографов; бумага для ящиков шкафов ароматизированная или неароматизированная; бумага из древесной массы; бумага копировальная; бумага офисная; бумага пергаментная; бумага почтовая; бумага рисовая; бумага светящаяся; бумага туалетная; бумага упаковочная; бумага фильтровальная; бумага японская [васи]; бювары; бюллетени информационные; валики для пишущих машин; валики малярные; верстатки наборные; вещества клеящие [клеи] канцелярские или бытовые; воск для моделирования, за исключением используемого в стоматологии; вывески бумажные или картонные; выкройки для шитья; вымпелы бумажные; газеты; гальваностереотипы; гектографы; глина для лепки; глина полимерная для моделирования; глобусы; готовальни; гравюры; грифели; грифели для карандашей; держатели для карандашей; держатели для мела; держатели для документов [канцелярские принадлежности]; держатели для чековых книжек; держатели для штампов [печатей]; держатели страниц; держатели удостоверений личности [офисные принадлежности]; диаграммы;

дорожки настольные из бумаги; доски гравировальные; доски грифельные для письма; доски классные; доски магнитные [офисные принадлежности]; доски наборные [полиграфия]; доски чертежные; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; дубликаторы; дыроколы [офисные принадлежности]; емкости для сливок бумажные; жидкости корректирующие [конторские принадлежности]; журналы [издания периодические]; зажимы для денег; зажимы для держателей удостоверений личности [офисные принадлежности]; зажимы для каталожных карточек; иглы гравировальные для офортов; иглы разметочные для черчения; издания периодические; измельчители для бумаг для офисных целей; импринтеры неэлектрические; инструменты для биговки [офисные принадлежности]; инструменты для отделки под мрамор переплетных крышек; инструменты чертежные; калька бумажная; калька тканевая; кальки; камедь [клеи] для канцелярских или бытовых целей; камни литографские; камни чернильные [тушечницы]; картон; картон из древесной массы [канцелярские товары]; картонки для шляп; карточки каталожные [канцелярские товары]; карты географические; карты или ленты бумажные для записи программ для вычислительных машин; карты перфорированные для жаккардовых ткацких станков; каталоги; катушки для красящих лент; кашпо бумажные; кисти для рисования; кисти для художников; клавиши пишущих машин; клеи канцелярские или бытовые; клей рыбий для канцелярских или бытовых целей; клейковина [клей] для канцелярских или бытовых целей; клейстер крахмальный [клеящее вещество] для канцелярских или бытовых целей; клише типографские; книги; книги для раскрашивания; книжки квитанционные [канцелярские товары]; книжки-комиксы; кнопки канцелярские; кольца сигарные; коробки для штемпелей [печатей]; коробки с красками [школьные принадлежности]; купоны печатные; лекала [канцелярские принадлежности]; лекала чертежные; ленты гуммированные [канцелярские товары]; ленты для пишущих машин; ленты для штрих-кодов; ленты клейкие для канцелярских или бытовых целей; ленты корректирующие [конторские принадлежности]; ленты красящие; ленты самоклеящиеся канцелярские или бытовые; ленты сигарные; линейки квадратные чертежные; линейки чертежные; листовки; листы бумажные или

пластиковые абсорбирующие для упаковки пищевых продуктов; листы бумажные или пластиковые для контроля влажности, используемые как материал для упаковки; листы вязкозные для упаковки; листы из регенерированной целлюлозы для упаковки; листы пузырчатые пластмассовые для упаковки или расфасовки; литеры стальные; литеры типографские [цифровые и буквенные]; литографии; лотки для корреспонденции; лотки для красок; макеты архитектурные; массы пластические для лепки; материалы графические печатные; материалы для лепки; материалы для обучения [за исключением приборов]; материалы канцелярские для запечатывания; материалы набивочные из бумаги или картона; материалы переплетные; материалы упаковочные [прокладочные, набивочные] из бумаги или картона; материалы упаковочные из крахмала; материалы фильтровальные бумажные; маты на стол бумажные; машины адресные; машины для точки карандашей электрические или неэлектрические; машины и устройства переплетные [офисное оборудование]; машины пишущие электрические или неэлектрические; машины франкировальные офисные; мел для литографии; мел для письма; мел для портных; мел для разметки; мел-спрей; мешки [конверты, пакеты] для упаковки бумажные или пластмассовые; мешки для мусора бумажные или пластмассовые; мешки пластиковые для уборки отходов домашних животных; мольберты; муштабели для художников; наборы типографские портативные [офисные принадлежности]; нагрудники детские бумажные; нагрудники с рукавами бумажные; наклейки напольные; наклейки самоклеящиеся [канцелярские товары]; напальчники канцелярские; несессеры для письменных принадлежностей [канцелярские товары]; нитки для переплетных работ; ножи для разрезания бумаги [письмовскрыватели]; ноты печатные; нумераторы; облатки для запечатывания; обложки [канцелярские товары]; обложки для паспортов; оболочки пластиковые эластичные для штабелирования; образцы вышивок [схемы]; образцы почерков; олеографии; пакетики бумажные; пакеты для приготовления пищи в микроволновой печи; палитры для художников; палочки чернильные; пантографы [инструменты чертежные]; папки на кольцах; папки-картотеки [конторские принадлежности]; папки-обложки для документов; папье-маше; пасты для лепки; пеналы; пергаменты

мезузы; перочистки; перфораторы конторские; перья для письма [офисные принадлежности]; перья золотые; перья писчие; перья стальные; перья чертежные; песенники; печати [канцелярские товары]; печати для сургуча; планшеты с зажимом; пластинки с адресами для адресных машин; платки носовые бумажные; пленки пластмассовые для упаковки; пленки прозрачные [канцелярские товары]; подложки-коврики рабочего стола; подносы для сортировки и подсчета денег; подставки для графинов бумажные; подставки для книг; подставки для печатей, штемпелей, штампов; подушечки для стирания; подушечки чернильные; подушечки штемпельные; полосы клейкие для скрепления переплетов [переплетное дело]; полотенца для лица бумажные; полотенца для рук бумажные; полотно для нанесения краски в машинах для репродуцирования документов; полотно для нанесения краски в множительных аппаратах; полотно для переплетных работ; полотно клейкое для канцелярских целей; полотно офсетное нетекстильное; портреты; пресс-папье; приборы письменные; приборы чернильные; принадлежности конторские, за исключением мебели; принадлежности чертежные; принадлежности школьные [канцелярские товары]; приспособления для подачи клейкой ленты [офисные принадлежности]; приспособления для приклеивания этикеток ручные; произведения искусства литографические; расписания печатные; регистры; реглеты типографские; реестры; резак для бумаги [офисные принадлежности]; резинки для стирания; резинки офисные; рейшины чертежные; репродукции графические; рулетки для держателей удостоверений личности [офисные принадлежности]; салфетки бумажные для снятия макияжа; салфетки бумажные для чистки; салфетки для стоматологических лотков бумажные; салфетки под столовые приборы бумажные; салфетки столовые бумажные; скатерти бумажные; скобы канцелярские; скоросшиватели [канцелярские принадлежности]; скребки офисные [принадлежности для подчистки текста]; скрепки для бумаги; скрепки канцелярские; средства для стирания; срезы биологические для исследования под микроскопом [материалы обучающие]; срезы гистологические для обучения; стеатит [мел портновский]; стерки для доски; столы наборные [печатное дело]; сумки для покупок из бумаги или пластика; сургуч; таблицы

вычислительные; табло из бумаги или картона для объявлений; тетради; ткани для переплетных работ; точилки для карандашей электрические или неэлектрические; трафареты для рисования; трафареты для украшения еды и напитков; тубусы картонные; тушь; увлажнители [офисные принадлежности]; увлажнители для поверхностей [офисные принадлежности]; угольники чертежные; указки неэлектронные; устройства для запечатывания конвертов конторские; устройства для запечатывания конторские; устройства для изготовления виньеток; устройства для наклеивания фотографий; устройства для скрепления скобами [конторские принадлежности]; учебники [пособия]; фильтры бумажные для кофе; флаги бумажные; флаеры; флипчарты; фольга; формы для моделирования из глины [материалы для художников]; фотогравюры; фотографии [отпечатанные]; футляры для мезузы; футляры для трафаретов; холсты для картин; хромолитографии; целлулоиды мультипликационные; циркули чертежные; цифры [литеры типографские]; чашечки для разведения акварельных красок для художников; чернила; чернила для исправлений [гелиография]; чернильницы; чертежи [синьки]; шаблоны; шаблоны для стирания; шкафы настольные канцелярские [офисное оборудование]; шрифты типографские; штампы с адресами; штемпели [печати]; шарики для шариковых ручек; эмблемы [клейма бумажные]; эстампы [гравюры]» не относятся к декоративной продукции, имеют иное назначение и область применения.

В связи с этим, у коллегии нет оснований для вывода о том, что заявленное обозначение «Все бабы как бабы, а я - богиня» в отношении указанных товаров 16 класса МКТУ используется различными производителями.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу, что заявленное обозначение «Все бабы как бабы, а я - богиня» по заявке №2022736308 способно выполнять основную функцию товарного знака - индивидуализировать заявленные товары 16 класса МКТУ, указанные выше.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания для признания заявленного обозначения несоответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса и, как

следствие, для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 16 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 01.04.2024, изменить решение Роспатента от 30.11.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022736308.