

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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 11.03.2024, поданное ООО «АНАПОЛИС», Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021772804, при этом установила следующее.



Объемное обозначение «  » по заявке №2021772804 с приоритетом от 08.11.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 21, 32, 33 классов МКТУ.

Роспатентом 10.11.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021772804 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пунктов 1, 3 (1), (2), 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение обосновывается тем, что входящий в заявленное обозначение словесный элемент «NEFIGASE» (транслитерация «НЕФИГАСЕ») может быть воспринят как искаженное написание сленгового (жаргонного) выражения «НИФИГАСЕ» (нифигасе - сокращенная фраза "ни фи́га себе!", возглас выражения удивления (иногда — раздражения), оценка ситуации как необычной, широко распространено в молодежной среде и в Интернетных тусовках (см. <http://www.mathsolution.ru/slang/6692>; <https://slenga.ru/nifigase.html>; <https://you-slang.ru/words/nifigase>; <https://www.studydocx.ru/slang/nifigase.html>; <http://www.terminy.info/jargon/dictionaries-of-teen-slang/nifigase>; <https://myslang.ru/slovo/figase>).

Таким образом, данный словесный элемент может быть отнесен к группе слов с отрицательной экспрессивной окраской, следовательно, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака будет противоречить общественным интересам, в связи с чем оно не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение представляет собой реалистичное (натуралистическое) изображение товара определенного вида, а именно, бутылки (бутыль, бутылка – стеклянный сосуд с узким горлом; потребительская тара преимущественно из бесцветного или светозащитного стекла или из полимеров с цилиндрическим корпусом, переходящим в узкую горловину, с плоским или вогнутым дном (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/752534>; <https://official.academic.ru/>), форма которого определяется главным образом функциональными свойствами и назначением товаров.

Таким образом, форма бутылки не обладает различительной способностью в отношении заявленных товаров 21 класса МКТУ «бутыли; бутылки оплетенные; емкости стеклянные [бутыли для кислот]» на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В то же время, реалистичное (натуралистическое) изображение товара, а именно, бутылки, может ввести потребителя в заблуждение относительно вида следующих заявленных товаров 21 класса МКТУ «автоклавы для приготовления

пищи неэлектрические; аквариумы комнатные; аэраторы для вина; бадьи; банки для печенья; баночки для создания свечи; безделушки китайские из фарфора; блюда; блюда-подносы для овощей; блюда; бокалы; бонбоньерки; бюсты из фарфора, керамики, фаянса или стекла; вазы; вазы для обеденного стола; вазы для фруктов; ванночки детские надувные; ванночки для птиц; ванны детские переносные; вантузы; вафельницы неэлектрические; ведра; ведра для использованных подгузников; ведра для льда; ведра для отжима швабр; ведра из тканей; венчики бытовые неэлектрические; вертела металлические; вешалки в виде колец и перекладин для полотенец; вешалки для растягивания одежды; волос для щеточных изделий; волос конский для изготовления щеток; воронки; воскоплавы электрические и неэлектрические; выбивалки для ковров; вывески из фарфора или стекла; гасильники для свечей; головки для электрических зубных щеток; горшки для цветов; горшки ночные; горшочки для клея; графинчики для уксуса или масла; графины; гребни для волос; гребни для животных; грелки для чайников; губки абразивные для кожи; губки для макияжа; губки для хозяйственных целей; губки туалетные; держатели для губок; держатели для детских ванночек; держатели для зубочисток; держатели для мыла; держатели для салфеток; держатели для цветов и растений [в цветочных композициях]; держатели для чайных пакетиков; держатели кисточек для бритья; держатели туалетной бумаги; диспенсеры для туалетной бумаги; диспенсеры мыла; диффузоры для отпугивания комаров, подключаемые к электросети; диффузоры масляные ароматические, за исключением тростниковых, электрические и неэлектрические; доски гладильные; доски для резки кухонные; доски для резки хлеба; доски стиральные; дробилки кухонные неэлектрические; дуршлаги бытовые; дымопоглотители бытовые; емкости бытовые или кухонные; емкости кухонные; емкости термоизоляционные; емкости термоизоляционные для напитков; емкости термоизоляционные для пищевых продуктов; емкости шаровидные стеклянные [сосуды]; задвижки для крышек кастрюль; замша для чистки; зубочистки; изделия бытовые керамические; изделия из майолики; изделия из фарфора, керамики, фаянса, терракота или стекла художественные; измельчители кухонные неэлектрические; инструменты с ручным управлением для чистки; кабаре

[подносы для напитков]; кастрюли; кастрюли для приготовления кускуса неэлектрические; кашпо, за исключением бумажных; кисточки для бритья; кисточки для макияжа; кисточки кухонные; клетки для комнатных животных; клетки для птиц; коврики для выпечки; ковши для вина; кожа для полирования; коготницы неэлектрические; колбы стеклянные [сосуды]; колодки обувные; кольца для салфеток; кольца маркировочные для домашней птицы; кольца маркировочные для птиц; контейнеры из алюминиевой фольги одноразовые бытовые; копилки; копилки-свиньи; корзинки для хлеба бытовые; корзины бытовые; корзины для бумаги; кормушки; кормушки для домашних животных, автоматические; кормушки для животных; коробки для завтрака; коробки для конфет; коробки для печенья; коробки для чая; корыта для стирки; котелки глиняные; котелки походные; котелки солдатские; котлы; кофеварки неэлектрические; кофейники неэлектрические; кофемолки ручные; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; крысоловки; крышки для горшков; крышки для комнатных аквариумов; крышки для масленок; крышки для посуды; крышки для сырниц; крышки силиконовые многоразовые для пищевых продуктов; крючки для застегивания обуви или перчаток; кубики льда многоразовые; кувшины; кукусницы неэлектрические; курильницы для благовоний; лейки; ловушки для мух; ловушки для насекомых; ложки для мороженого; ложки для перемешивания [кухонная утварь]; ложки разливательные [кухонная утварь]; лопатки для тортов; лопатки косметические; лопатки кухонные; лотки туалетные для домашних животных; масленки; материалы для изготовления щеток; материалы для придания блеска, за исключением препаратов, бумаги и камня; маты на стол, за исключением бумажных или текстильных; машинки для изготовления лапши [ручные инструменты]; машинки для снятия катышков электрические или неэлектрические; машины для изготовления макаронных изделий ручные; машины и приспособления для полирования бытовые неэлектрические; мельницы для перца ручные; мельницы ручные бытовые; метелки перьевые; метлы; мешки изотермические; мешочки кондитерские; миски [чаши]; миски для домашних животных; мозаики стеклянные, за исключением строительных; мочалки для мытья посуды; мочалки металлические для чистки кухонной посуды; мыльницы;

мышеловки; наборы кухонной посуды; нагреватели воска электрические и неэлектрические; насадки для леек; насадки для наливания; насадки для розлива вина; насадки и трубки для украшения кондитерских изделий; насадки шлангов для орошения; насадки шлангов для поливки; несессеры для пикников с набором посуды; несессеры для туалетных принадлежностей; нити зубные; нити из стекловолокна, за исключением текстильных; ножи для резки бисквитов [кухонные принадлежности]; ножи для теста; опрыскиватели; опрыскиватели для цветов и растений; отделители яичного желтка; отходы хлопчатобумажные для уборки; отходы шерстяные для уборки; очесы льняные для уборки; пакеты охлаждающие для продуктов питания и напитков; палочки для еды [принадлежности кухонные]; палочки для коктейлей; пароварки неэлектрические; перечницы; перчатки абразивные отшелушивающие для кожи; перчатки для барбекю; перчатки для груминга; перчатки для домашнего хозяйства; перчатки для мытья автомобиля; перчатки для полирования; перчатки для садово-огородных работ; перчатки для ухода за животными; перчатки кухонные; пестики кухонные; пипетки для бытовых целей; пипетки для взятия проб вина; пипетки для косметических целей; пластины для рассеивания ароматических масел; пластины-сторожа, используемые при кипячении молока; поддоны; подносы бытовые; подносы бытовые бумажные; подносы вращающиеся [кухонные принадлежности]; подогреватели бутылок с сосками для детского питания неэлектрические; подсвечники; подставки для блюд [столовая утварь]; подставки для графинов, за исключением бумажных или текстильных; подставки для грилей; подставки для меню; подставки для ножей для сервировки стола; подставки для утюгов; подставки для яиц; подставки под рашперы; подушечки абразивные кухонные; подушечки для чистки; поилки; половники сервировочные; порошок стеклянный для украшений; посуда глиняная; посуда для варки; посуда для тепловой обработки пищи; посуда из окрашенного стекла; посуда столовая, за исключением ножей, вилок и ложек; посуда фарфоровая; посуда фаянсовая; посуда хрустальная [стеклянная]; предметы домашней утвари для косметики; предметы домашней утвари туалетные; прессы гладильные для брюк; прессы для выдавливания зубной пасты из тюбиков; прессы для приготовления

тортилий неэлектрические [кухонная утварь]; приборы дезодорирующие индивидуальные; приборы для растительного масла и уксуса; приборы для снятия макияжа; приборы для специй; приспособления для натирания воском неэлектрические; приспособления для открывания бутылок, электрические и неэлектрические; приспособления для растягивания перчаток; приспособления для снятия сапог; приспособления для собирания крошек; приспособления для сохранения формы галстуков; прихватки; прищепки; пробки стеклянные; пудреницы пустые; пульверизаторы для духов; пуховки для пудры; пылеуловители неэлектрические; разделители для пальцев ног для педикюра; распялки; расчески; расчески электрические; рашперы [кухонная утварь]; решетка [бытовые]; рога для питья; рожки для обуви; розетки подсвечников; ручки для метел; салатницы; салфетки под столовые приборы, за исключением бумажных или текстильных; самовары неэлектрические; сахарницы; сбивалки неэлектрические; сепараторы для яиц бытовые неэлектрические; сервизы [столовая посуда]; сервизы кофейные [столовая посуда]; сервизы ликерные; сервизы чайные [столовая посуда]; сетки кухонные, не предназначенные для микроволновок; сита [бытовая утварь]; сита для золы [бытовая утварь]; ситечки чайные; сифоны для взятия проб вина; сифоны для газированной воды; скалки для теста бытовые; сковороды; скороварки неэлектрические; скребки [чистящие инструменты]; скребки для чистки полов металлические; скребницы; смешиватели бытовые неэлектрические; совки бытовые; соковыжималки бытовые неэлектрические; соломинки для дегустации напитков; солонки; сосуды для питья; сосуды для приготовления льда и напитков со льдом металлические; сосуды охлаждающие; спринцовки кулинарные грушевидной формы; стаканчики бумажные или пластмассовые; стаканы [емкости]; стаканы для напитков; статуи из фарфора, керамики, фаянса, терракота или стекла; статуэтки из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; стекла для окон транспортных средств [полуфабрикаты]; стекло кварцевое [частично обработанный продукт], за исключением используемого для строительных целей; стекло листовое [необработанное]; стекло матовое; стекло необработанное или частично обработанное, за исключением строительного; стекло опаловое; стекло с

введенными внутрь тонкими электрическими проводами; стекло эмалевое, не для строительства; стекловата, за исключением используемой для изоляции; стекловолокно кварцевое прозрачное нетекстильное; стекловолокно, за исключением используемого для изоляции или как текстиль; ступки кухонные; сумки-холодильники переносные неэлектрические; супницы; сушилки для белья; сушилки для белья зонтичные; тажины неэлектрические; тазы [емкости]; тарелки; тарелки бумажные; тарелки одноразовые; терки кухонные; термосы; террариумы для выращивания растений в комнатных условиях; террариумы комнатные [виварии]; трубки для очистки чеснока; трубочки для питья; тряпки для мытья полов; тряпки для полировки; тряпки для уборки; тряпки для удаления пыли; тряпки для удаления пыли с мебели; устройства аэрозольные, за исключением медицинских; устройства для натирания обуви неэлектрические; устройства для орошения ротовой полости; устройства для приманивания и уничтожения насекомых электрические; устройства оросительные; утварь бытовая; утварь кухонная; утварь кухонная для приготовления пищи неэлектрическая; утилизаторы для подгузников; фильтры для кофе неэлектрические; флаконы; фляги карманные; фляги спортивные; формодержатели для сапог; формы [кухонная утварь]; формы для варки яиц без скорлупы; формы для выпечки; формы для льда; формы кулинарные; фритюрницы неэлектрические; футляры для расчесок; хлебницы; хлопущки для мух; чайники заварочные; чайники неэлектрические; чашки; чеснокодавилки [кухонная утварь]; чехлы для гладильных досок; шампуры металлические; шарики для заварки чая; шары стеклянные декоративные; швабры; швабры отжимные; шейкеры коктейльные; шпатели косметические; штопоры, электрические и неэлектрические; щетина животных [щетки и кисти]; щетина свиная для изготовления щеток; щетки; щетки для мытья посуды; щетки для натирания лыж; щетки для чистки емкостей; щетки для чистки ламповых стекол; щетки для чистки лошадей; щетки жесткие; щетки зубные; щетки зубные электрические; щетки кухонные; щетки механические для ковров; щетки обувные; щетки половые; щетки туалетные; щетки электрические, за исключением деталей машин; щеточки для бровей; щеточки для ногтей; щеточки для ресниц; щипцы для

колки орехов; щипцы для льда; щипцы для салата; щипцы для сахара; этикетки для декантеров; яйца подкладные для несушек искусственные; ящики для выдачи бумажных салфеток; ящики для мусора; ящики для растений; ящики стеклянные», следовательно, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Экспертиза также указала, что заявленное обозначение представляет собой оригинальную форму упаковки (бутылки) для всех заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ, следовательно, снимает мотивы для отказа по пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с



комбинированным товарным знаком «», зарегистрированным под №577335 с приоритетом от 20.02.2015 г. на имя Нафгутдинова Фариды Фанисовича, 299040, Севастополь, ул. Флагманская, 1, кв. 62 в отношении товаров 33 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 32, 33 классов МКТУ.

Кроме того, за счет того, что входящие в заявленное и в противопоставленное обозначение словесные элементы «NEFIGASE» являются тождественными, то регистрация заявленного обозначения на имя заявителя может ввести потребителей в заблуждение относительно производителя товаров, следовательно, в соответствии с пятым абзацем пункта 3 статьи 1483 Кодекса экспертиза не может принять данное письмо-согласие и зарегистрировать заявленное обозначение.

В возражении на решение Роспатента изложено следующее:

- заявитель согласен с доводами экспертизы, что заявленное обозначение представляет собой реалистичное (натуралистическое) изображение товара определенного вида, а именно, бутылки в отношении товаров 21 класса МКТУ «бутыли; бутылки оплетенные; емкости стеклянные [бутылки для кислот]»;

- заявитель согласен с мнением экспертизы, что реалистичное (натуралистическое) изображение товара, а именно, бутылки, может ввести потребителя в заблуждение относительно вида указанных экспертизой товаров 21 класса МКТУ на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса;

- правообладатель противопоставленного товарного знака по свидетельству №577335 является директором и единственным учредителем ООО «АНАПОЛИС», заявленное обозначение используется совместно, указанной группой лиц;

- правообладатель противопоставленного знака по свидетельству №577335 предоставил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2021772804 в отношении товаров 21, 32, 33 классов МКТУ;

- заявитель не согласен с экспертизой относительно того, что она не может



принять письмо-согласие, поскольку заявленное обозначение «
» и



противопоставленный товарный знак «
» по свидетельству №577335 хоть и совпадают фонетически, но отличаются в целом, имея различное общее зрительное впечатление, что не позволяет говорить о сравниваемых обозначениях как тождественных;

- кроме того, противопоставленный товарный знак не является общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком и не является коллективным товарным знаком;

- заявитель не согласен с тем, что заявленное обозначение противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали, так как на имя учредителя и директора компании ООО «АНАПОЛИС» уже зарегистрирован



комбинированный товарный знак «  » по свидетельству №577335, и словесный



товарный знак «  » по свидетельству № 999373 с приоритетом от 19.12.2022 на имя ООО «Анаполис» с учетом письма-согласия от Нафгутдинова Ф.Ф.;

- заявленное обозначение не является неэтично примененной национальной и (или) государственной символикой (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственным лозунгом, словом непристойного содержания, призывом антигуманного характера, оскорбляющим человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, словом, написание которого нарушает правила орфографии, призывом к незаконным действиям и т.д.;

- заявляемое обозначение представляет собой шрифто-графическую композицию, составленную из латинских литер прямого среднежирного начертания разной высоты, размещенных вертикально и горизонтально, в одном вертикально расположенном шрифтовом бруске, литеры размещены в композиции, в следующей последовательности, при перечислении литер слева направо и сверху вниз «N», «E», «i», «F», «A», «G», «S», «E» и представляет собой в целом словесный элемент «NEIFAGSE»;

- словесный элемент «NEIFAGSE» не является лексической единицей какого-либо языка, а для восприятия обозначения как словесного элемент «NEFIGASE» нет никаких оснований;

- заявленное обозначение за счет высокой степени стилизации словесного элемента воспринимается как комбинированный знак, не напоминающий выражение, на которое ссылается экспертиза, потребителю для того, чтобы

сформулировать определенную характеристику необходимы дополнительные рассуждения и домысливания;

- возможное домысливание является допустимым и не свидетельствует о противоречии общественным интересам, принципам морали и гуманности;

- принимая во внимание, что товарный знак представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесный элемент представляет собой фантазийное слово, то в целом товарный знак воспринимается потребителями как фантазийное обозначение;

- довод экспертизы относительно восприятия потребителем заявленного обозначения «NEIFAGSE» как искаженного написания сленгового (жаргонного) выражения «НИФИГАСЕ» ничем не подтвержден, поскольку отсутствуют словарные, справочные, информационные источники и опросы мнений, согласно которым подтверждался бы вывод, что при восприятии заявленного обозначения потребители однозначно будут воспринимать заявленное обозначение именно в качестве выражения «НИФИГАСЕ»;

- согласно словарным источникам <https://dic.academic.ru>, словесный элемент «ни фи́га себе» (нифигасе) - это оценочная характеристика чего-либо как вызывающего удивление, восхищение и т.п. (Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000.), этовозглас удивления, изумления. (Словарь многих выражений. 2014), следовательно, данное обозначение производит позитивное впечатление и не воспринимается в качестве оскорбительного или содержащего какую-либо отрицательную характеристику;

- таким образом, словесный элемент «NEFIGASE» не носит какого-либо скандального характера и не имеется оснований полагать, что его регистрация в качестве товарного знака способна каким-либо образом затронуть те или иные интересы российского общества, оскорбить чувства кого-либо;

- слово «NEFIGASE» присутствует в общедоступных словарях и согласно им, не имеет никаких значений, которые носили бы какой-либо непристойный, неприличный, нецензурный, антигуманный или оскорбительный характер;

- данное выражение пришло из молодежного жаргона, но в современном русском языке оно утратило социальную ограниченность и стало известным всем носителям языка и перешло в сферу разговорной речи, то есть общеупотребительной лексики и используется как удивление, восхищение, то есть чего-либо положительно оцениваемого, поэтому не может употребляться в качестве бранного слова;

- в виду сказанного, не имеется каких-либо оснований для признания заявленного обозначения противоречащим общественным интересам, то есть не соответствующим требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака для части заявленных товаров 21 класса МКТУ и всех товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в заявке, с исключением из правовой охраны формы бутылки в отношении товаров 21 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

- выписка из ЕГРЮЛ ООО «АНАПОЛИС» (1);
- решение Роспатента от 10.11.2023 об отказе в регистрации товарного знака по заявке № 2021772804 (2);
- оригинал письменного согласия на регистрацию товарного знака (3).

На заседании коллегии, состоявшемся 25.04.2024, коллегией были выдвинуты основания о том, что форма бутылки в заявленном обозначении в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ не обладает различительной способностью, не является оригинальной, в связи с чем может быть включена в состав заявленного обозначения в качестве неохраняемого элемента на основании пункта 1 (4) статьи 1483 Кодекса. Участвующий по видео-конференцсвязи представитель заявителя выразил согласие с дискламацией формы бутылки для товаров 32, 33 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и выслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (08.11.2021) поступления заявки №2021772804 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 и подпункта 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, в частности, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, реалистические или схематические изображения товаров, заявляемые на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

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 (пункт 34 Правил). В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих Правил 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.

В соответствии с требованиями пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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 случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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

Согласно пункту 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 требованиями подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Исходя из требований абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком другого лица, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

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

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 43 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные и объемные элементы.

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 пункте 43 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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 в материалах заявки, на регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2021772804 заявлено объемное обозначение в



виде бутылки серого цвета «  ». На фронтальной части бутылки расположен словесный элемент "NEFIGASE", выполненный в оригинальном шрифтовом исполнении, заглавными буквами латинского алфавита черного цвета. По бокам от словесного элемента расположены углубления, четыре с левой стороны и одно с правой стороны, обрамленные полосами черного цвета. Немного выше расположены полосы черного цвета. В верхней части обозначения расположен не охраняемый элемент "NF", выполненный заглавными буквами латинского алфавита в оригинальном шрифтовом исполнении серого и черного цветов. Выше размещены полосы черного цвета. Горлышко бутылки вытянуто по вертикали, плечики выпуклые. На задней части бутылки расположено углубление оригинальной формы. Нижняя часть бутылки углублена, по диаметру расположена резьба.

Анализ объемного обозначения на предмет его несоответствия требованиям

пункта 1 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Заявленное объемное обозначение предназначено для хранения и реализации жидких товаров, представляет собой натуралистическое изображение товара – бутылку, имеющую горловину, тулово и дно. В целом объемное обозначение представляет собой трехмерный объект, форма которого определяется главным образом, видом, свойствами и функциональным назначением товаров 21 класса МКТУ «бутыли; бутылки оплетенные; емкости стеклянные [бутылки для кислот]», всех товаров 32 класса МКТУ, относящихся к безалкогольным и слабоалкогольным напиткам, составам для их изготовления, товарам 33 класса МКТУ, относящихся к алкогольным напиткам.

В силу изложенного, коллегия пришла к выводу о том, что форма товара в виде бутылки, не являясь оригинальной и альтернативной, не обладает различительной способностью в отношении вышеуказанных товаров 21, 32, 33 классов МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, с чем заявитель выразил свое согласие.

Следует учесть, что поскольку заявитель оказался от правовой охраны заявленного обозначения по заявке №2021772804 в отношении остальной части заявленных товаров 21 класса МКТУ, за исключением вышеуказанных, коллегия снимает основания по пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса, так как оно более не является ложным указанием в отношении вида товаров.

Вместе с тем, коллегия не может согласиться с мнением заявителя относительно того, что заявленное обозначение не противоречит требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Так, заявленное объемное обозначение содержит словесный элемент, выполненный в центральной части бутылки и обращающий на себе внимание потребителей. При этом словесный элемент заявленного обозначения разбит на четыре слога «NE», «FI», «GA», «SE», каждый из которых выполнен по горизонтали, по вертикали, «вверх ногами», сверху вниз, что позволяет интерпретировать его в качестве единого слова «NEFIGASE». Обращает на себя внимание описание данного элемента как слова «NEFIGASE» при подаче заявки

№2021772804 на регистрацию в качестве товарного знака. Довод заявителя о том, что указанное слово можно прочесть как фантазийное слово «NEIFAGSE» является неубедительным, поскольку является очевидным, что словесный элемент состоит из слогов, которые прочитываются сверху вниз и различное их расположение не приводит к иному прочтению, нежели как слово «NEFIGASE». Таким образом, в данном случае, выполнение словесного элемента в несколько необычном варианте не позволяет коллегии прийти к выводу об ином его прочтении.

В свою очередь, обращение к общедоступным словарно-справочным изданиям (см. <http://www.mathsolution.ru/slang/6692>; <https://slenga.ru/nifigase.html>; <https://you-slang.ru/words/nifigase>; <https://www.studydocx.ru/slang/nifigase.html>; <http://www.terminy.info/jargon/dictionaries-of-teen-slang/nifigase>; <https://myslang.ru/slovo/figase>) позволяет констатировать тот факт, что словесный элемент «NEFIGASE» заявленного обозначения (транслитерация «НЕФИГАСЕ») может быть воспринят средним российским потребителем как искаженное написание сленгового (жаргонного) выражения «НИФИГАСЕ».

Вместе с тем, согласно словарно-справочной литературе «сленг» (англ. slang) — 1) то же, что жаргон (в отечественной литературе преимущественно по отношению к англоязычным странам). 2) Совокупность жаргонизмов, составляющих слой разговорной лексики, отражающей грубовато-фамильярное, иногда юмористическое отношение к предмету речи (Лингвистический энциклопедический словарь. — М.: Советская энциклопедия. Гл. ред. В. Н. Ярцева. 1990).

Слово ««НИФИГАСЕ» - сокращенная фраза "ни фи́га себе!", возглас выражения удивления (иногда — раздражения), оценка ситуации как необычной, широко распространено в молодежной среде и в Интернетных тусовках.

Слово ««НИФИГАСЕ» - состояние глубокого удивления, сопровождающееся широко открытым ртом и выпученными глазами. Употребляется как при положительных эмоциях так и при отрицательных.

С учетом сказанного, заявленное обозначение является сленговым (жаргонным) словом, несущим в себе, в том числе, негативные ассоциации, связанные с отрицательной эмоциональной окраской или возмущением.

Заявителем не представлено убедительной информации, позволяющей однозначно утверждать, что заявленное обозначение будет восприниматься средним российским потребителем как фантазийное обозначение, вызывающее одобрительные ассоциации.

На основании изложенного, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали на основании подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Относительно доводов экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, коллегия указывает следующее.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №577335 представляет



собой комбинированное обозначение «», в состав которого входит словесный элемент «NEFIGASE», выполненный на черном фоне. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал, что они являются сходными за счет присутствия в обоих обозначениях одного и того же семантически, визуальное и фонетически сходного словесного элемента «NEFIGASE».

Резюмируя вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о сходстве сопоставляемых знаков и ассоциировании их друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров и услуг (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного

Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Анализ однородности испрашиваемых товаров по заявке №2021772804 и товаров 33 класса МКТУ противопоставленного товарного знака показал следующее.

Испрашиваемые товары 32 класса МКТУ «вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива» и товары 33 класса МКТУ «аперитивы; арак; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые» являются однородными товарам 33 класса МКТУ «аперитивы; арак; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые» противопоставленного товарного знака по свидетельству №577335, поскольку относятся к слабоалкогольным и алкогольным товарам и ингредиентам для их приготовления, соотносятся друг с другом как род-вид, имеют одно назначение, круг потребителей.

Остальные испрашиваемые товары 21 класса МКТУ, относящиеся к различным емкостям, товары 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы безалкогольные для приготовления напитков; составы для производства газированной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» никоим образом не являются однородными товарам 33 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №577335, поскольку различаются видами товаров, назначением, кругом потребителей.

С учетом вышеизложенного, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком в отношении части товаров 32 класса МКТУ, всех товаров 33 класса МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Следует отметить, что заявителем к материалам дела было представлено письменное согласие от правообладателя противопоставленного знака по свидетельству №577335, в котором он выражает свое согласие относительно

использования и регистрации заявленного обозначения по заявке №2021772804 в отношении заявленных товаров 21, 32, 33 классов МКТУ.

Таким образом, учитывая что, сравниваемые обозначения не являются тождественными, отличаются по общему зрительному впечатлению, а также то, что противопоставленный товарный знак не является коллективным, коллегия принимает во внимание представленное заявителем письменное согласие от правообладателя противопоставленного товарного знака, возможность которого предусмотрена в рамках положения абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса. При этом коллегия отмечает, что мнение экспертизы относительно отсутствия оснований для принятия положительного решения с учетом письменного согласия на содержащийся в сравниваемых обозначениях тождественный словесный элемент, является неубедительным, поскольку сопоставляемые обозначения сами по себе не являются тождественными, имеют отдельные визуальные и графические отличия, в связи с чем законодательно отсутствует запрет на регистрацию подобного рода товарных знаков.

Вместе с тем, коллегия указывает на то, что представленное письмо-согласие от правообладателя противопоставленного товарного знака не снимает оснований по противоречию заявленного обозначения общественным интересам в соответствии с пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, обладая исключительными правами только на 33 класс МКТУ, правообладатель не вправе давать согласие на неоднородные товары 32 класса МКТУ (безалкогольные напитки и составы для их изготовления), товары 21 класса МКТУ (емкости), испрашиваемые в возражении.

ESAFISE

Исключительные права на словесный товарный знак « » по свидетельству № 999373 не учитываются по данной заявке, поскольку регистрация

товарного знака произведена с более поздней датой приоритета, чем дата заявленного на регистрацию в качестве товарного знака обозначения.

Резюмируя все вышесказанное, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на имя заявителя, поскольку противоречит требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 11.03.2024, оставить в силе решение Роспатента от 10.11.2023.