

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 05.09.2024, поданное Индивидуальным предпринимателем Калёновым Д.А., Владимирская обл., г.Вязники (далее – лицо, подавшее возражение), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023753033 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение « » по заявке №2023753033, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.06.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 35, 38, 42, 45 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 16.05.2024 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров (далее – решение Роспатента). Указанное решение Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, которое

мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

В заключении экспертизой было установлено, что в состав заявленного обозначения включены словесные элементы: слово «НИШТЯКИ» и его транслитерация - «NISHTYAKI» (от «ништяк» - жарг., Что-л. хорошее, качественное. Выражает любую экспрессию. Хорошо, отлично, качественно (см. Словарь русского арго. - ГРАМОТА.РУ. В. С. Елистратов. 2002., https://russian_argo.academic.ru/7649/ништяк); Отлично, хорошо; приятно. 1. Всё хорошо, всё в порядке (см. Словарь криминального и полукриминального мира: мат, сленг, жаргон. Мельник Ярослав. 2004., <https://fenya.academic.ru/3788/Ништяк>); Хорошо, отлично, здорово, великолепно, замечательно (см. Словарь современной лексики, жаргона и сленга. 2014., <https://argo.academic.ru/3383/ништяк>); кроме того, как отмечено в ответе заявителя: «ништяки» - Объедки в предприятии общественного питания (см. Словарь русского арго. — ГРАМОТА.РУ. В. С. Елистратов. 2002., https://russian_argo.academic.ru/7650/ништяки); Приятная вещь; Еда, заправка еды (см. Словарь современной лексики, жаргона и сленга. 2014., <https://argo.academic.ru/3384/ништяки>)).

Учитывая изложенное, словесные элементы заявленного обозначения имеют определенное семантическое значение, содержащееся в общедоступных словарях и справочниках, сети Интернет, и в отношении заявленных товаров и услуг способны восприниматься потребителем как носящие описательный характер, характеризующие заявленные товары и услуги, указывающие на их назначение, свойства, качество, в связи с чем не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми на основании положения, предусмотренного пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, регистрация заявленного обозначения, включающего жаргонные слова, а также использование подобного обозначения в гражданском обороте для маркировки товаров и услуг, способны восприниматься как противоречащие

общественным интересам, принципам морали и этическим нормам, принятым в обществе.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров и услуг на основании положений пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 05.09.2024 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение имеет много значений, вызывает у потребителей разные ассоциации, поэтому нельзя сказать, что обозначение является описательным и прямо указывает на какие-либо свойства, качество, назначение товаров и услуг;

- другие производители товаров, лица, оказывающие услуги, не используют слово «Ништяки» для описания своих товаров и услуг, что свидетельствует о наличии различительной способности у обозначения;

- слово «Ништяки / Nishtyaki» может индивидуализировать товары и услуги одного конкретного лица, так как другие хозяйствующие субъекты не имеют необходимости использовать его в своей деятельности;

- заявитель приводит примеры зарегистрированных товарных знаков, включающих в себя охраняемые элементы, имеющие положительную смысловую характеристику, которая может восприниматься как хвалебная: «KLASSNO» (св-во № 788971); «КЛАСНО КОЛБАСНО» (св-во № 661269); «ВЕЛИКОЛЕПНАЯ» (св-во № 987924); «ОТЛИЧНО» (св-во № 802492); «ОТЛИЧНО!» (св-во № 574761); «ВСЕ ОТЛИЧНО» (св-во № 650178); «ОЧЕНЬ ХОРОШО» (св-во № 738028); «Horoshiekraski» (св-во № 887787); «ХОРОШО» (св-во № 728217); «Всё в порядке» (св-во № 623636); «всё в порядке» (св-во № 890639) и другие;

- в законодательстве нет запрета на регистрацию любых жаргонных слов;

- заявленное обозначение не относится к бранным, ругательным выражениям, нецензурной лексике, не имеет негативную, оскорбительную коннотацию, не несет

в себе неприятный, обидный, унижительный смысл, поэтому нет никаких препятствий для его регистрации в качестве товарного знака;

- обозначение со значением «приятные вещи» не может каким-либо образом оскорбить членов общества, так как не вызывает никаких негативных ассоциаций;

- заявитель приводит сведения по обозначениям «STREET PRIKID» по заявке № 2021730554, «Деловая колбаса» по заявке № 2010732320, которые признаны не противоречащие общественным интересам, принципам морали и этическим нормам;

- кроме того, существуют большое количество зарегистрированных товарных знаков, включающих в себя жаргонные слова: «оттянись карамельно» (св-во №823784), «Лафа» (св-во № 821426), «ЛАФА» (св-во № 643189), «БалдЁЖ» (св-во № 867186), «БАЛДЕЖНЫЕ» (св-во № 647355), «ДаёжьБалдёж» (св-во № 816055), «ЕЖ-БАЛДЕЖ» (св-во № 854504) и т.д.;

- заявленное обозначение будет использоваться в IT-секторе экономики для индивидуализации мобильного приложения;

- в пользу регистрации заявленного обозначения к материалам возражения было представлено заключение эксперта-лингвиста;

- на имя заявителя зарегистрирована программа ЭВМ №2024682009 под названием «Nishtyaki», проходившая экспертизу в соответствии с требованиями законодательства, в том числе на предмет противоречия общественным интересам, принципам гуманности и морали.

На основании изложенного заявителем выражена просьба отменить решение Роспатента от 16.05.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023753033 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

К возражению были приложены следующие материалы:

- уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 15 ноября 2023 года по заявке № 2023753033 (1);

- ответ на уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 15 марта 2024 по заявке №2023753033 с приложениями (2);

- решение об отказе в регистрации от 16 мая 2024 года по заявке №2023753033 (3);

- заключение Палаты по патентным спорам о регистрации обозначения по заявке № 2021730554 (4);

- заключение Палаты по патентным спорам о регистрации обозначения по заявке № 2010732320 (5);

- словарные источники информации из сети Интернет (6);

- свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ «Nishtyaki» №2024682009 (7);

- запись из онлайн реестра зарегистрированных программ для ЭВМ под №2024682009 (8);

- заключение специалиста лингвиста (9).

Изучив материалы дела возражения, коллегия считает доводы заявителя не убедительными.

С учетом даты приоритета (19.06.2023) заявки №2023753033 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Согласно пункту 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

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.

Заявленное обозначение по заявке №2023753033 представляет собой



комбинированное обозначение «», содержащее стилизованное изображение, похожее на молоток судьи, и расположенные от него словесные элементы «Nishtyaki/Ништяки», выполненные одно под другим стандартным шрифтом буквами латинского и русского алфавитов через слеш.

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

Заявленное комбинированное обозначение содержит в своем составе

словесные элементы «Nishtyaki/Ништяки», при этом слово «Nishtyaki» является транслитерацией буквами латинского алфавита слова «Ништяки».

Согласно общедоступным словарно-справочным источникам информации, а также словарным сведениям, представленным заявителем (б) словесный элемент «Ништяк» имеет следующие значения: «жарг., что-л. хорошее, качественное. Выражает любую экспрессию. Хорошо, отлично, качественно» (см. Словарь русского арго. - ГРАМОТА.РУ, В.С. Елистратов. 2002, https://russian_argo.academic.ru/7649/ништяк), «1. Отлично, хорошо, приятно, 2. Всё хорошо, всё в порядке» (см. Словарь криминального и полукриминального мира: мат, сленг, жаргон. Мельник Ярослав. 2004., <https://fenya.academic.ru/3788/Ништяк>), «1. Хорошо, отлично, здорово, великолепно. У меня все ништяк». Молодежный сленг. «2. Хорошо, великолепно, замечательно». Уголовный жаргон (см. Словарь современной лексики, жаргона и сленга. 2014., <https://argo.academic.ru/3383/ништяк>), «Объедки в предприятии общественного питания» (см. Словарь русского арго. — ГРАМОТА.РУ., В.С. Елистратов. 2002., https://russian_argo.academic.ru/7650/ништяки), «Приятная вещь; еда, заправка еды» (см. Словарь современной лексики, жаргона и сленга. 2014., <https://argo.academic.ru/3384/ништяки>).

Приведенные выше значения позволяют коллегии говорить о том, что слово «Ништяки» является полисемичным, многозначным, в связи с чем будет способно вызывать в сознании потребителей разные ассоциации, в зависимости от знания потребителями того или иного значения данного словесного элемента.

С учетом сказанного, коллегия приходит к выводу о том, что без дополнительных рассуждений и домысливаний, а также обладания знаниями жаргонных или сленговых слов, среднему российскому потребителю будет сложно соотнести его с какой-либо характеристикой товаров и услуг, в связи с чем нельзя утверждать, что слово «Ништяки» является описательным.

Таким образом, заявленное обозначение со словесным элементом «Nishtyaki/Ништяки» не противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается несоответствия заявленного обозначения положениям пункта 3

(2) статьи 1483 Кодекса, то коллегия указывает, что с учетом приведенных выше значений, можно сделать вывод о том, что словесный элемент «Nishtyaki/Ништяки» относится к жаргонному слову, употребляемому, в том числе, в уголовной сфере, и, следовательно, не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Таким образом, в силу того, что, словесный элемент «Nishtyaki/Ништяки» принадлежит к относительно автономной социальной группе и используется для обозначения искажённой, неправильной речи, предоставление правовой охраны товарному знаку с указанным словесным элементом будет нарушать положения, установленные пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Довод заявителя о том, что анализируемый словесный элемент может быть воспринят положительно в значении чего-либо, относящегося к хорошим и приятным вещам, является неубедительным, поскольку помимо данной семантики оно несет в себе и иные понятия.

Ссылки заявителя на иные регистрации товарных знаков, приведенные по тексту возражения, не могут служить основанием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, так как не имеют отношения к рассматриваемому возражению, поскольку указанные регистрации не являются в соответствии с Кодексом основанием для регистрации заявленного обозначения и не устраняют препятствий в соответствии с пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса, послуживших основанием для отказа в регистрации заявленного обозначения.

Представленное с возражением заключение (9) не может быть принято во внимание, поскольку является субъективным мнением специалиста в области лингвистики, не обладающего знаниями законодательства в области интеллектуальной собственности.

Что касается информации о зарегистрированной на имя заявителя программы ЭВМ под названием «Nishtyaki» (8), то данные сведения не являются основанием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. Кроме того, в выданном на имя заявителя свидетельстве на программы ЭВМ,

содержится словесный элемент «Nishtyaki», выполненный буквами латинского алфавита, что обуславливает различное его восприятие потребителями, в то время как в заявленном обозначении словесный элемент «Nishtyaki» воспринимается в качестве транслитерации слова «Ништяки», ввиду присутствия данных элементов одновременно в заявленном обозначении.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания для пересмотра вынесенного решения и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям, регламентированным пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 05.09.2024, оставить в силе решение Роспатента от 16.05.2024.