

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.03.2020 возражение на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 29.11.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019700689 (далее решение – Роспатента), поданное ИП Свириным Александром Александровичем, г. Ростов-на-Дону (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2019700689 подано на регистрацию 14.01.2019 на имя заявителя в отношении товаров 20 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное обозначение «Парящая», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 29.11.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019700689 для всех заявленных товаров 20 класса МКТУ.

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 и пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение в силу своего семантического значения («Парящая» - прилагательное

то же что и висящий, летающий, см. Интернет словари Словарь синонимов ASIS. В.Н. Тришин. 2013, https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_synonims/ и др.), в отношении части товаров 20 класса МКТУ - «бамперы защитные для детских кроваток, за исключением постельного белья; болты неметаллические; буфеты; валики для поддерживания подушек; верстаки; верстаки с тисками [мебель]; вешалки для костюмов напольные; вешалки для одежды [мебель]; витрины; витрины [мебель]; витрины для газет; витрины для ювелирных изделий; вывески деревянные или пластиковые; гардеробы [шкафы платяные]; дверцы для мебели; держатели для занавесей, за исключением текстильных; детали стержневые крепежные неметаллические; диваны; доводчики дверные неметаллические, неэлектрические; домики для комнатных животных; домики для птиц; доски для ключей; доски для объявлений; дюбели неметаллические; жалюзи внутренние [мебель]; жардиньерки [мебель]; завязки для занавесей; зеркала; зеркала ручные [зеркала туалетные]; изделия бамбуковые; изделия из копыт животных; изделия из кораллов; изделия из морской пенки; изделия из необработанного или частично обработанного китового уса; изделия из оленьих рогов; изделия из панциря черепах; изделия из раковин; изделия из рога необработанного или частично обработанного; изделия из рогов животных; изделия из ротанговой пальмы; изделия из слоновой растительной кости; изделия из соломы плетеные, за исключением циновок; изделия плетеные; изделия художественные из дерева, воска, гипса или пластмасс; изделия художественные резные деревянные; канапе; картотеки [мебель]; колесики для кроватей неметаллические; колесики для мебели неметаллические; колыбели; комоды; консоли [мебель]; конторки; корзины неметаллические; кресла парикмахерские; кресла раздвижные легкие; кровати; кровати больничные; кровати водяные, за исключением медицинских; кровати деревянные; кровати надувные, за исключением медицинских; кровати детские; кромка пластмассовая для мебели; кронштейны для мебели неметаллические; крючки для одежды неметаллические; крючки для сумок неметаллические; манежи для детей; матрацы; матрацы надувные, за исключением медицинских; матрацы туристические; маты для сна; мебель; мебель металлическая; мебель надувная; мебель офисная; мебель школьная;

направляющие для раздвижных дверей неметаллические; ножки для мебели; ножки короткие для мебели; основания для кроватей; перегородки для мебели деревянные; перегородки отдельностоящие [мебель]; подголовники [мебель]; подпорки для растений и деревьев неметаллические; подставки [мебель]; подставки для журналов; подставки для книг [фурнитура]; подставки для счетных машин; подставки для цветочных горшков; подушки диванные; подушки надувные диванные, за исключением медицинских; подушки надувные, за исключением медицинских; полки [мебель]; полки для библиотек; полки для картотечных шкафов; полки для мебели; полки для хранения; полотенцедержатели [мебель]; полочки для шляп; прилавки [столы]; принадлежности постельные, за исключением белья; ручки дверные неметаллические; ручки круглые неметаллические; секретеры; сиденья для ванны детские; сиденья металлические; скамьи [мебель]; софы; стеллажи; стойки для зонтов; стойки для ружей; столики на колесиках для компьютеров [мебель]; столики рабочие на колени; столики туалетные; столики умывальные [мебель]; столы; столы для пишущих машин; столы для рисования, черчения; столы массажные; столы металлические; столы пеленальные настенные; столы пильные [мебель]; столы письменные; столы рабочие портативные; столы сервировочные; столы сервировочные на колесиках [мебель]; стулья [сиденья]; стулья высокие для младенцев; стулья для душа; табуреты; табуреты для ног; фурнитура дверная неметаллическая; фурнитура для кроватей неметаллическая; фурнитура мебельная неметаллическая; шезлонги; ширмы [мебель]; шкафы для документов; шкафы для лекарств; шкафы для посуды; шкафы для хранения пищевых продуктов; шкафы книжные; шкафы платяные; шкафы стенные; экраны каминные [мебель]; ящики выдвигаемые; ящики для игрушек; ящики для инструментов неметаллические; ящики из дерева или пластика; ящики с перегородками для бутылок» указывает на их свойства, а также используется различными производителями для маркировки товаров однородных заявленным (указание на свойство товаров), см. например, парящие кровати <https://wingsmeb.ru/#b471780/>; парящая мебель <http://парящаямебель/>; парящие кровати от студии по производству мебели AirMebel <https://www.airmebel.com/>; КРОВАТЬ С ПАРЯЩИМ ЭФФЕКТОМ,

<http://www.mebelta.ru/krovati/krovat-s-paryashchim-effektom>; парящая в воздухе мебель с AIR Collection от Lago <https://museum-design.ru/air-collection/> и др., в связи с чем не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, регистрация заявленного обозначения «Парящая» для части товаров 20 класса МКТУ, не обладающих указанными свойствами, способна ввести потребителя в заблуждение относительно их вида, свойств, назначения на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Также, регистрация заявленного обозначения «Парящая» для части товаров 20 класса МКТУ, таких как, «гробы; фурнитура для гробов неметаллическая» на основании положений подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса будет противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 11.03.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 29.11.2019, доводы которого сводятся к следующему:

- термин «парящая» обладает двумя основными семантическими значениями: - Парить: 1) Держаться в воздухе на неподвижно распростертых крыльях (о птицах). 2) а) перен. Возноситься в область возвышенных идей, мыслей, б) Мечтать, предаваться фантазиям. 3) а) Лететь или держаться в воздухе, попадая в восходящий поток воздуха (о планере), б) Лететь с равномерным снижением по наклонной траектории при выключенном моторе (о самолете); парить: Выпускать пар. 2) Испускать, отдавать пар (см. Толковый словарь Ефремовой Т. Ф. <https://www.efremova.info>);

- ни один из видов товаров, в представленном перечне товаров 20 класса МКТУ, а также в примерах, в виде ссылок на различные сайты, приведенные экспертизой, не могут лететь или держаться в воздухе, попадая в восходящий поток воздуха либо испускать, отдавать пар. Поскольку «парение», во всех значениях этого термина, не характерно для товаров 20 класса МКТУ, заявленное обозначение «Парящая», проистекающее из слова «парение» - является полностью фантазийным для заваленных товаров, в связи с чем не противоречит пункту 1 и пункту 3 статьи 1483 Кодекса;

- сайты, указанные экспертизой, не могут быть использованы в качестве доказательств, подтверждающих «использование различными производителями для маркировки однородных товаров», так как страницы сайтов могли быть созданы после даты подачи заявки № 2019700689 (14.01.2019);

- в отношении доводов экспертизы о противоречии обозначения «Парящая» подпункту 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как противоречащее общественным интересам, принципам гуманности и морали для части товаров 20 класса МКТУ «гробы; фурнитура для гробов неметаллическая», заявитель выражает согласие и просит исключить указанные товары из заявленного перечня.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019700689 в отношении заявленных товаров 20 класса МКТУ, кроме «гробы; фурнитура для гробов неметаллическая».

Возражение было рассмотрено на заседании коллегии от 02.11.2020, и по результатам рассмотрения возражения Роспатентом было принято решение от 20.11.2020 об удовлетворении возражения, поступившего 11.03.2020, отмене решения Роспатента от 29.11.2019 и регистрации товарного знака по заявке №2019700689 только в отношении части заявленных товаров 20 класса МКТУ.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 27.05.2021 по делу №СИП-1126/2020 признано недействительным решение Роспатента от 20.11.2020 года об отказе в удовлетворении возражения, поступившего 11.03.2020, оставлении в силе решение Роспатента от 29.11.2019 в части отказа в государственной регистрации в отношении части заявленных товаров 20 класса МКТУ, а также суд обязал Федеральную службу по интеллектуальной собственности повторно рассмотреть возражение, поступившее 11.03.2020 на решение Роспатента от 29.11.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака.

В решении Суда по интеллектуальным правам указано, что выводы Роспатента о том, что в отношении товаров 20 класса МКТУ «буфеты; бамперы защитные для детских кроваток, за исключением постельного белья; валики для поддерживания подушек; верстаки с тисками [мебель]; вешалки для костюмов

напольные; вешалки для одежды [мебель]; вешалки для одежды [плечики]; вешалки для транспортировки [плечики]; витрины [мебель]; гардеробы [шкафы платяные]; дверцы для мебели; диваны; жалюзи внутренние [мебель]; жардиньерки [мебель]; зеркала; зеркала ручные [зеркала туалетные]; изделия бамбуковые; изделия из ротанговой пальмы; изделия деревянные для точки когтей для кошек; изделия из соломы плетеные, за исключением циновок; изделия плетеные; изделия плетеные [короба, корзины] для транспортировки продуктов; картотеки [мебель]; карнизы для занавесей; когтеточки для кошек; колесики для кроватей неметаллические; колесики для мебели неметаллические; колыбели; комоды; консоли [мебель]; кресла; кресла парикмахерские; кресла раздвижные легкие; кровати; кровати больничные; кровати водяные, за исключением медицинских; кровати деревянные; кровати надувные, за исключением медицинских; кровати детские; кромка пластмассовая для мебели; кронштейны для мебели неметаллические; крышки столов; крючки вешалок для одежды неметаллические; крючки для занавесей; крючки для одежды неметаллические; крючки для сумок неметаллические; лежанки для комнатных животных; лежанки-гнезда для комнатных животных; манежи для детей; матрацы; матрацы надувные, за исключением медицинских; маты для сна; мебель; мебель металлическая; мебель надувная; мебель офисная; мебель школьная; ножки для мебели; ножки короткие для мебели; основания для кроватей; перегородки для мебели деревянные; перегородки отдельностоящие [мебель]; подголовники [мебель]; подставки [мебель]; подушки надувные диванные, за исключением медицинских; полки [мебель]; полки для библиотек; полки для картотечных шкафов; полки для мебели; полки для хранения; полотенцедержатели [мебель]; полочки для шляп; прилавки [столы]; секретеры; сиденья металлические; скамьи [мебель]; софы; стеллажи; стойки для зонтов; стойки для ружей; столики на колесиках для компьютеров [мебель]; столики рабочие на колени; столики туалетные; столики умывальные [мебель]; столы; столы для пишущих машин; столы для рисования, черчения; столы массажные; столы металлические; столы пеленальные настенные; столы пильные [мебель]; столы письменные; столы рабочие портативные; столы сервировочные; столы сервировочные на колесиках

[мебель]; стулья [сиденья]; стулья высокие для младенцев; стулья для душа; табуреты; табуреты для ног; тележки [мебель]; фурнитура для кроватей неметаллическая; фурнитура мебельная неметаллическая; шезлонги; ширмы [мебель]; шкафы для документов; шкафы для лекарств; шкафы для посуды; шкафы для хранения пищевых продуктов; шкафы книжные; шкафы платяные; шкафы стенные; экраны каминные [мебель]; ящики выдвижные; ящики для игрушек; ящики для инструментов неметаллические; ящики из дерева или пластика; ящики почтовые неметаллические и некаменные; ящики с перегородками для бутылок», относящихся к мебели заявленное обозначение не способно выполнять индивидуализирующую функцию товарного знака, ввиду чего не обладает различительной способностью, сделаны с существенным нарушением процедуры принятия решения, вследствие чего обжалуемое решение не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса и нарушает права заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Судом также указано, что приведенный выше, вывод Роспатента противоречит выводу, приведенному в оспариваемом решении, о фантазийном характере обозначения «Парящая» для товаров 20-го класса МКТУ.

Кроме того указано, что для решения вопроса о соответствии спорного обозначения положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса правовое значение имеет не само по себе использование обозначения «парящая» иными лицами в качестве характеристики подвесной мебели, а наличие или отсутствие на дату подачи заявки широкого и длительного характера такого использования разными производителями в отношении однородных товаров, в результате которого обозначение «парящая» утратило бы различительную способность.

Вместе с тем, в материалах дела не содержатся распечатки материалов, размещенных в сети Интернет, на которые ссылается Роспатент в оспариваемом решении, с указанием адреса интернет-страницы и даты размещения сведений, либо ссылки на архивные копии страниц, при том, что адреса интернет-сайтов, в том виде, в котором они приведены в оспариваемом решении, не позволяют суду

проверить дату размещения указанных сведений для соотнесения с датой подачи заявки.

При этом суд первой инстанции отмечает, что Роспатенту надлежало исследовать и широту использования обозначения, без установления которой самого по себе упоминания о «парящих» моделях мебели на интернет-сайтах иных лиц недостаточно для вывода об утрате различительной способности фантазийным обозначением «Парящая» в отношении приведённых товаров 20-го класса МКТУ.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности была подана кассационная жалоба на решение Суда по интеллектуальным правам от 27.05.2021 по делу №СИП-1126/2020.

Постановлением Суда по интеллектуальным правам от 10.09.2021, решение Суда по интеллектуальным правам от 27.05.2021 по делу №СИП-1126/2020 оставлено без изменения, кассационная жалоба Федеральной службы по интеллектуальной собственности – без удовлетворения.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (14.01.2019) 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. N 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 неохранные 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.

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

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

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии 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 «Парящая» является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 20 класса МКТУ.

Коллегия отмечает, что заявитель уточнил заявленный перечень товаров 20 класса МКТУ, исключив из него следующие товары «гробы; фурнитура для гробов неметаллическая», в связи с чем, основание о несоответствии заявленного обозначения подпункту 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса может быть снято.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно словарно-справочным изданиям, словесный элемент «Парящая» является прилагательным от глагола парить, который имеет несколько значений, а именно:

- обдавать влажным жаром, испускать сильный зной;
- подвергать действию пара, кипятка (*для очистки, распаривания и т.п.*).

Согревать чем-либо - обычно жидким или влажным - тело человека или животного;

- запекать в закрытом сосуде в собственном соку. Вываривать на легком огне;
- истреблять паром или кипятком;
- оставлять землю под паром;

- держаться в воздухе на неподвижно распростертых крыльях (*о птицах*);

- в переносном значении - возноситься в область возвышенных идей, мыслей;

- лететь или держаться в воздухе, попадая в восходящий поток воздуха (*о планере*);

- лететь с равномерным снижением по наклонной траектории при выключенном моторе (*о самолете*);

- выпускать, испускать, отдавать пар, см. Толковый словарь Ефремовой, <https://dic.academic.ru>.

С учетом приведенных значений, заявленное обозначение «Парящая» может иметь различную смысловую нагрузку и вызывать различные ассоциации в зависимости от восприятия семантики вышеуказанного словесного элемента, что исключает возможность отнесения заявленного обозначения к категории обозначений прямо и однозначно характеризующих товары.

Таким образом, семантика заявленного обозначения в отношении товаров 20 класса МКТУ, носит фантазийный характер, поскольку данные товары не могут

обладать такими свойствами как, испускать или отдавать пар, лететь, парить в воздухе.

Кроме того, в заключении экспертизы, не представлено информации о том, что словесное обозначение «Парящая» является видовым наименованием товара.

Также, его значение отсутствует в терминологических словарях, связанных с областью производства мебели, следовательно, не является лексической единицей, характерной для области деятельности заявителя по производству указанных товаров.

Экспертизой не представлено сведений о том, что заявленное обозначение ассоциируется исключительно с производством мебели.

Приведенные статьи из Интернета о «парящей мебели» не являются надлежащими справочными источниками информации.

Кроме того, из представленной информации из сети Интернет невозможно установить дату начала использования обозначений, подобных заявленному обозначению, а также, что производители продукции, однородной заявленным товарам 20 класса МКТУ, используют обозначение «Парящая» для характеристики своих товаров.

Таким образом, в заключении экспертизы не приведено достаточных оснований того, что обозначение «Парящая» вошло во всеобщее употребление для обозначения товаров 20 класса МКТУ определенного вида.

Реального подтверждения того, что до даты приоритета заявленного обозначения «Парящая» товары, маркированные указанным обозначением, производились и выпускались различными производителями, из указанных экспертизой источников сети Интернет не усматривается.

Принимая во внимание изложенное, коллегия полагает, что заявленное обозначение соответствует пункту 1 статье 1483 Кодекса.

Не являясь описательным, нет оснований для вывода и о том, что заявленное обозначение будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида, состава, свойств заявленных товаров.

Указанное позволяет утверждать, что заявленное обозначение соответствует подпункту 1 пункту 3 статье 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 11.03.2020, отменить решение Роспатента от 29.11.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019700689.