

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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 поступившее 22.07.2024 возражение, поданное ИП Алилуевым А.В., Челябинская обл., г.Миасс (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023720131, при этом установила следующее.

Заявка №2023720131 на регистрацию товарного знака «ПО ФРЕЙДУ» была подана на имя заявителя 16.03.2023 в отношении услуг 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 21.03.2024 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023720131 в отношении всех заявленных услуг. Указанное решение Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение представляет собой фразу, которая произошла от имени известного психоаналитика Зигмунда Фрейда - основателя психоанализа и учения о сознательном и бессознательном. Означает фраза «ПО ФРЕЙДУ» - промах, который человек произносит бессознательно, по неизвестным ему самому

причинам. Принято считать, что при фрейдистском возражении люди лгут (см. например: <https://thegirl.ru/articles/-po-freydu-cto-eto-znachit-kto-takoy-freyd-i-rochemu-na-nego-vse-ssyilayutsya/?ysclid=lmoxj9cap104315841>; <https://модные-слова.рф/2139-po-freydu-cto-znachit.html>; <https://zvukibukvy.ru/slang/%D0%BF%D0%BE-%D1%84%D1%80%D0%B5%D0%B9%D0%B4%D1%83?ysclid=lmoylwj4o2613641991>; <http://www.terminy.info/jargon/dictionaries-of-teen-slang/po-freydu> и др.).

Подобным элементам не может быть предоставлено исключительное право на их использование, поскольку у любого лица может возникнуть необходимость использовать его в гражданском обороте. Данные словесные элементы должны оставаться свободными для использования всеми субъектами предпринимательской деятельности.

Исходя из изложенного, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве знака обслуживания для всех заявленных услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении и дополнениях к нему, заявителем указывается следующее:

- оговорка — явление, связанное речью, восприятием или письмом, она возникает, когда человек автоматически произносит одно слово вместо другого, пишет искажающую смысл изначальной интенции фразу, которую можно понимать двояко, слышит одно слово вместо другого;

- по Фрейду, оговорки, описки и случаи «забывания», когда человек силится и не может что-то вспомнить, имеют свою причину – это подавленные, вытесненные в сферу бессознательного желания и страхи;

- чаще всего оговорки происходят при быстрой речи - человек буквально не осознаёт, что он проговаривает, из-за темпа;

- понятие «оговорка по Фрейду» - это термин из области психологии человека, имеющий определенное значение;

- перечень заявленных услуг 35, 43 классов МКТУ никак не связан ни с медициной, ни с психологией/психотерапией, поэтому заявленное обозначение не является обозначением, вошедшим во всеобщее употребление для данных услуг;

- заявленное обозначение не является общепринятым термином для заявленных услуг 35, 43 классов МКТУ;

- обозначение «ПО ФРЕЙДУ» не характеризует услуги 35 и 43 классов МКТУ и не указывает на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их оказания;

- экспертиза не приводит никаких обоснований, в каком случае любому лицу может потребоваться свободно использовать обозначение из области психологии, например, в отношении услуг по приготовлению блюд или предоставления услуг общественного питания (в качестве названия ресторана, кофейни, кафе), тогда как смысловое содержание никак не связано с такими услугами и не характеризует их;

- фраза «ПО ФРЕЙДУ» (оговорка по Фрейду) всегда используется по своему прямому смыслу - оговорка, поведение человека, мыслительная функция, подсознание, психология человека и не имеет какого-либо толкования с точки зрения услуг 35 или 43 классов МКТУ;

- при проведении поиска в сети Интернет не выявлено ссылок на широкое использование обозначения «ПО ФРЕЙДУ» различными лицами, что бы могло показать отсутствие различительной способности заявленного обозначения в отношении 35 и 43 классов в результате такого использования;

- таким образом, заявитель считает заявленное обозначение «ПО ФРЕЙДУ» оригинальным в отношении заявленных услуг;

- заявителем представлены к материалам возражения документы об использовании заявленного обозначения;

- ранее был зарегистрирован товарный знак по свидетельству №1039570, в котором словесный элемент «ПО ФРЕЙДУ» указан в качестве неохраняемого элемента обозначения;

- единственным учредителем правообладателя вышеуказанного товарного знака (ООО «СПЕКТР ПЛЮС») является заявитель.

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба отменить решение Роспатента от 21.03.2024 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленного перечня услуг 35,

43 классов МКТУ.

В материалы дела представлены следующие материалы:

- скриншоты статей из сети Интернет о значении слова ПО ФРЕЙДУ (1);
- скриншоты поискового запроса на yandex.ru по словам ПО ФРЕЙДУ (2);
- фотографии кофейни (3);
- документы о заказе вывески и расходных материалов (4);
- документы о заказе стаканчиков (5);
- выписка из ЕГРЮЛ ООО «Спектр плюс» (6);
- выписка из ИП Алилуев А.В. (7).

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия пришла к следующим выводам.

С учетом даты подачи (16.03.2023) заявки №2023720131 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с 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).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;
- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности 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 по заявке №2023720131 представляет собой словесное обозначение «ПО ФРЕЙДУ», выполненное заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении услуг 35, 43 классов МКТУ.

Анализ заявленного словесного обозначения показал, что словесный элемент «ПО ФРЕЙДУ» представляет собой выражение, которое произошло благодаря известному психоаналитику Зигмунду Фрейдю – австрийскому невропатологу и психиатру, который являлся основателем психоанализа и учения о сознательном и бессознательном.

Под обозначением «По Фрейдю» имеется ввиду некая оговорка, которую человек случайно обронил, показав, что он думает на самом деле. Простыми словами это произвольная искренность, которую можно трактовать, как случайное высказывание скрываемых намерений (<https://terminy.info/jargon/dictionaries-of-teen-slang/po-freydu>).

С учетом изложенного, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение «ПО ФРЕЙДУ» в силу частного использования в разговорной речи и обычном обиходе, не способно индивидуализировать конкретного производителя или лица, оказывающего услуги, ввиду чего расценивается как не обладающее различительной способностью. Таким образом, применительно к заявленным услугам 35, 43 классов МКТУ словесные элементы «ПО ФРЕЙДУ» заявленного обозначения должны быть свободны для использования различными лицами в своей хозяйственной деятельности. Учитывая, что словесный элемент «ПО ФРЕЙДУ» является единственным элементом в заявленном обозначении, ему в целом не может быть предоставлена правовая охрана на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вышеуказанный вывод, сделанный коллегией в данном заключении, подтверждается, в частности регистрацией комбинированного товарного знака



« » по свидетельству №1039570 в отношении услуг 43 класса МКТУ на имя ООО «СПЕКТР ПЛЮС» с исключением из правовой охраны словесного элемента

«По Фрейду». При этом следует отметить, что заявитель, являясь единственным учредителем ООО «СПЕКТР ПЛЮС», согласился с тем, что словесный элемент «По Фрейду» является неохраняемым и получил свидетельство на данный товарный знак.

Представленные к материалам возражения документы (3-5), касающиеся деятельности заявителя, связанной с кофейней под названием «По Фрейду», датированы после даты приоритета, либо не датированы вовсе, что не позволяет установить какой период времени они затрагивают. Часть представленных документов содержит указание на иное обозначение, нежели заявленное обозначение. С учетом сказанного, анализ документов не приводит к выводу о приобретении заявленным обозначением различительной способности на территории Российской Федерации в отношении заявленных услуг 35, 43 классов МКТУ, следовательно, у коллегии нет оснований считать, что в глазах потребителей заявленное обозначение ассоциируется с заявителем.

На основании вышеизложенного, заявленное обозначение не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса и ему не может быть предоставлена правовая охрана в отношении испрашиваемых услуг 35, 43 классов МКТУ.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.07.2024, оставить в силе решение Роспатента от 21.03.2024.