

Приложение
к решению Федеральной службы по интеллектуальной собственности

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 27.04.2022, поданное Индивидуальным предпринимателем Сенаторовой Еленой Геннадьевной, Омская область, город Омск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020767522, при этом установила следующее.

В качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение



«**КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА**», состоящее из словесных элементов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА», «ТОВАРЫ ДЛЯ ПРАЗДНИКА», «ОПТОВО-РОЗНИЧНЫЙ МАГАЗИН»,

выполненных буквами русского алфавита, а также из изобразительных элементов в виде флагов, шариков, букета, пирамидки и разноцветной широкой полосы сверху обозначения.

Роспатентом 19.12.2021 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020767522 в отношении товаров и услуг 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28, 35, 40, 41, 45 классов МКТУ с указанием всех словесных элементов в качестве неохранныемых.

Словесные элементы «ОПТОВО-РОЗНИЧНЫЙ МАГАЗИН», «ТОВАРЫ ДЛЯ ПРАЗДНИКА», указывающие на вид и свойства товаров и услуг, на видовое наименование предприятия, следовательно, не обладающие различительной способностью и являющиеся неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров и услуг, что было указано заявителем в заявке на регистрацию товарного знака.

Словесный элемент «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» («Карнавальная» - прил. от карнавал, относящаяся к карнавалу, предназначенная для карнавала; «Лавка» - мелкое торговое заведение, небольшой магазин / см. Интернет-словари <https://dic.academic.ru/> и др.) указывает на свойство и назначение товаров и услуг, видовое наименование предприятия, следовательно, не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров и услуг 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28, 35, 40, 41 и 45 классов МКТУ. Слово «ЛАВКА» широко используется различными компаниями для обозначения предприятий производства, торговли и оказания услуг, связанных с определенными товарами, например, «молочная лавка», «мясная лавка», «фермерская лавка», «хлебная лавка» (см., например, Интернет-сайты <https://primemeat.ru/>; <http://mlavka.ru/>; <https://ecumeat.ru/>; <https://kozyovцы.рф/molochnayalavka/>; <https://msk.spravka.city/company/molochnaya-lavka-17/>; <https://fermerskaya-lavka.ru/>;

<https://2gis.ru/moscow/search/%D0%A4%D0%B5%D1%80%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1>

0;

<https://хлебнаялавка.рф/>;

<https://yandex.ru/search/?text=%D1%85%D0%BB%D0%B5%D0%B1%D0%BD%D0%B0%D1%8F%D0%BB%D0%B0%D0%B2%D0%BA%D0%B0&lr=213>. Таким образом, словосочетание «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» в области деятельности заявителя, а именно, в области производства и продажи товаров для праздников, сувенирной продукции и т.п. и оказании связанных с данными товарами услуг, не будет способно индивидуализировать товары и услуги заявителя, то есть, не будет обладать различительной способностью. Также следует отметить, что словосочетание «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами, то есть, графическое исполнение не имеет характерных отличий, способных придать различительную способность данному словесному элементу.

Таким образом, заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28, 35, 40, 41 и 45 классов МКТУ с указанием всех словесных элементов, входящих в его состав, в качестве неохранных на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 14.02.2022 поступило возражение.

Доводы возражения сводятся к следующему.

Заявитель согласен с указанием словесных элементов «ОПТОВО-РОЗНИЧНЫЙ МАГАЗИН», «ТОВАРЫ ДЛЯ ПРАЗДНИКА» в качестве неохранных элементов.

Вместе с тем, заявитель полагает, что слова «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» выполняют индивидуализирующую функцию и подлежат охране.

В целях определения наличия или отсутствия социологических признаков различительной способности словесного обозначения «Карнавальная лавка» по заявке №2020767522, заявитель обратился в Лабораторию социологической экспертизы Федерального социологического центра РАН. По результатам

проведенного анализа, заявителем представляется Заключение №02-2022 от 18.04.2022 г.

Заключением установлено, что слово «Карнавал» не обозначает определенное официальное название формы предприятия, а является скорее художественным синонимом и используется для наименований фантастического характера. Аналогичным образом слово «Лавка» не является официальной формой наименования торговли и также носит синонимичный и фантастический характер. Сочетание в наименовании двух художественных терминов фантастического и синонимичного характера с высокой степенью вероятности приводит к созданию уникального наименования, обладающего способностью к индивидуализации заявленных на регистрацию товаров и услуг.

В социологическом заключении отмечается, что словосочетание «Карнавальная лавка» используется не в формате простого шрифта, существующего «само по себе». Данное обозначение оформлено определенным, уникальным образом и используется в сочетании с элементами оформления и фирменного стиля. В данном обозначении словосочетание «Карнавальная лавка» выполняет такую же функцию, как элементы фона, оформления, расположения и т.д. В заключении делается вывод, что словесное обозначение рассматривается не частично, а как единое целое, являющееся продуктом графического дизайна.

Кроме того, заявителем на этапе ответа на уведомление экспертизы был представлены документы в подтверждение приобретенной различительной способности заявленного обозначения, которые не были прокомментированы в решении.

На основании изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 19.12.2021 и зарегистрировать обозначение по заявке №2020767522 в качестве товарного знака для всех заявленных товаров 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28 классов МКТУ и услуг 35, 40, 41, 45 классов МКТУ с указанием словесных элементов «Карнавальная лавка» в качестве охраняемых.

В подтверждение изложенного заявителем представлены следующие документы:

1. Заключение №02-2022 от 18.04.2022 относительно анализа обозначения по заявке №2020767522 «Карнавальная Лавка»;

2. Ответ заявителя на уведомление о результатах проверки обозначения требованиям законодательства.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (26.11.2020) подачи заявки №2020767522 правовая база для оценки охранных способностей 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) 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: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или

схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение « » по заявке №2020767522 состоящее из словесных элементов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА; ТОВАРЫ ДЛЯ ПРАЗДНИКА; ОПТОВО-РОЗНИЧНЫЙ МАГАЗИН», выполненных буквами русского алфавита, а также из изобразительных элементов в виде рисунков флагов, шаров, букета, пирамидки на темном фоне и широкой разноцветной полосы сверху обозначения. Государственная регистрация заявленного обозначения испрашивается для товаров и услуг 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28, 35, 40, 41, 45 классов МКТУ в черном, белом, красном, желтом, зеленом, синем, голубом, бирюзовом, фиолетовом, сиреневом, розовом, оранжевом, сером цветовом сочетании.

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

В поступившем возражении заявитель выразил согласие с указанием элементов «ТОВАРЫ ДЛЯ ПРАЗДНИКА» и «ОПТОВО-РОЗНИЧНЫЙ МАГАЗИН» заявленного обозначения в качестве неохраняемых, ввиду их несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, так как представляют собой родовое наименование товаров и наименование предприятия торговли,

которые должны оставаться свободными от исключительных прав какого-либо одного участника гражданского оборота.

Вместе с тем заявитель не согласен с выводом оспариваемого решения об отсутствии различительной способности словесных элементов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» обозначения по заявке №2020767522. В этой связи коллегия провела анализ соответствия указанных словесных элементов требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Для определения описательных характеристик необходимо установить значение слов входящих в заявленное обозначение.

Слово «ЛАВКА» имеет следующие значения: 1 - «Небольшой магазин. Сельская лавка. Сходить в лавку. Передвижная лавка. Книжная лавка писателей; 2- в старом русском жилище и крестьянской избе доска для сидения и лежания, прикрепленная к стене. «И царевна очутилась в светлой горнице; кругом лавки, крытые ковром» (Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992 <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/95694>).

Слово «Карнавальная» представляет собой прилагательное, образованное от слова карнавал, и имеющее значение «относящийся к карнавалу». Слово «карнавал» в свою очередь имеет значение «в романских странах Западной Европы - весенний народный праздник, сопровождающийся маскировкой и мимическими играми (соответствующий русской масленице). Римский карнавал» (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/831674>).

Принимая во внимание то, что слово «ЛАВКА» в значении элемента мебели во-первых не ассоциируется с испрашиваемыми товарами и услугами, а во-вторых является устаревшим значением, на первый план выходит более вероятное относительно испрашиваемых товаров и услуг значение слова «лавка» в качестве родового названия торгового предприятия.

Восприятие слова «лавка» именно в значении торгового предприятия может быть подтверждено также интернет-ссылками, приведёнными в оспариваемого решения, относительно использования многими данного слова в настоящее время именно для обозначения торгового предприятия.

Так, разными лицами используется слово «лавка» в следующих сочетаниях «Главная мясная лавка Москвы и Санкт-Петербурга» (<https://primemeat.ru/>), «Мясная лавка» (<http://mlavka.ru/>), (<https://ecumeat.ru/>), «Молочная лавка» (<https://msk.spravka.city/company/molochnaya-lavka-17>). Перечисленные источники представляют собой интернет-магазины по продаже мясной и молочной продукции.

Таким образом, слова «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» имеют значение магазина товаров для карнавала.

Для определения возможных ассоциативных связей коллегии надлежит соотнести установленное значение слов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» с товарами и услугами, в отношении которых испрашивается правовая охрана.

Испрашиваемые услуги 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; информация и советы потребителям в области выбора товаров и услуг; организация торговых ярмарок в коммерческих и рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; презентация товаров на всех медиа средствах с целью розничной продажи; реклама; розничная, оптовая продажа, включая онлайн продажи товаров 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28 классов; продвижение товаров 04, 11, 13, 16, 21, 25, 26, 28 классов и услуг 40, 41, 45 классов; управление процессами обработки заказов товаров» являются услугами продвижения и реализации товаров, то есть представляют собой именно те услуги, которые оказываются торговыми предприятиями и словесные элементы «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» без дополнительного рассуждения и домысливания в отношении перечисленных услуг указывают на вид услуг (реализация и продвижение как и услуги магазина (лавки), назначение услуг (реализация), свойства (продажа товаров, предназначенных для организации праздника).

Испрашиваемые услуги 40 класса МКТУ «вышивание; переделка одежды; пошив одежды; пошив карнавальных костюмов; изготовление гирлянд, растяжек; изготовление декораций», 41 класса МКТУ «аренда произведений искусства; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; организация балов; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досуга; организация и проведение конгрессов; организация и

проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация конкурсов [развлекательных]; организация костюмированных представлений для развлечений; представления театрализованные; представления театральные; прокат декораций для шоу-программ; прокат игрушек; прокат театральных декораций; развлечение гостей; развлечения; фотографирование; фотопортажи; шоу-программы; декорирование помещений, улиц для подготовки проведения зрелищных мероприятий (костюмированных представлений, балов, концертов и других зрелищных мероприятий)», 45 класса МКТУ «прокат вечерней одежды; прокат одежды; прокат карнавальных костюмов» представляют собой услуги развлекательные, услуги проката, фотографирования, а также изготовления декораций и костюмов. Следовательно, в отношении перечисленных услуг словесный элемент «КАРНАВАЛЬНАЯ» без дополнительных размышлений и домысливания способны указывать на назначение перечисленных услуг (осуществляемых в целях организации карнавала), а «ЛАВКА» - указывает на то, что перечисленные услуги оказываются торговыми предприятиями.

Указанные описательные характеристики являются очевидными и правдоподобными, поскольку одновременно верно ориентируют потребителя относительно предприятия торговли (как, к примеру, «лавка портного» ориентирует потребителя на торговое предприятие по пошиву одежды; «лавка художника» на предприятие по написанию картин и так далее), а с другой стороны указывают на назначение услуг (для организации карнавала).

Вместе с тем, в испрашиваемом перечне товаров и услуг присутствуют услуги 35 класса МКТУ «изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования маркетинговые», которые не связаны с организацией праздников, следовательно, словесные элементы «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» являются семантически нейтральными в отношении указанных позиций.

Испрашиваемые товары 04 класса МКТУ, представляющие собой свечную продукцию, 11 класса МКТУ, представляющих собой светодекорации, 13 класса МКТУ, представляющих собой салюты, 16 класса МКТУ, представляющих собой

сувенирную продукцию, 21 класса МКТУ, представляющих собой одноразовую посуду и иную кухонную утварь, 25 класса МКТУ, представляющих собой одежду, 26 класса МКТУ, представляющих собой украшения для одежды и волос, 28 класса МКТУ, представляющих собой игры и игрушки, товары для праздника, безусловно являются товарами, используемыми для организации карнавала, однако сами по себе товары не являются торговым предприятием, поэтому название торгового предприятия для товаров является фантастичным использованием слова. Иными словами при маркировке перечисленных выше товаров словесными элементами «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» ассоциации с видом торгового предприятия являются неправдоподобными, следовательно, для перечисленных товаров словесные элементы «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» обладают различительной способностью.

Вместе с тем заявителем с возражением представлено заключение Лаборатории социологической экспертизы Института социологии федерального научно-исследовательского социологического центра Российской академии наук от 18.04.2022, подготовленного по результатам анализа обозначения по заявке №2020767522 «Карнавальная лавка».

Коллегия проанализировала представленное заключение и сообщает следующее.

Выводы заключения о синонимичном и фантастичном характере словесных элементов «КАРНАВАЛЬНАЯ» и «ЛАВКА» сделан на основе контент-анализа, то есть на основе подсчета частоты встречаемости определенных слов, выражений в средствах массовой информации, литературе, повседневной речи и других источниках. Частота встречаемости поисковых запросов «Карнавальная лавка» показана в количестве 100 и 267 в месяц (в поисковиках Google и Yandex соответственно), а по запросу «Оптово-розничный магазин товаров для праздника» получены нулевые показатели, в связи с чем сделан вывод о том, что обозначение «Карнавальная лавка» используется как обозначение одного конкретного производителя, то есть воспринимается потребителями как имеющее различительную способность.

Коллегия в этой связи поясняет, что данный вывод является декларативным, так как согласно приведенной таблице запросов со словами «Карнавальная лавка» искали «Карнавальная лавка Омск», «Карнавальная лавка Омск-адреса», «Карнавальная лавка Омск 70 лет Октября», то есть представляется очевидным, что указанные запросы исходили от лиц, осведомленных о существовании магазина под обозначением «Карнавальная лавка» в городе Омске, но указанные статистические данные не означают сами по себе присутствие различительной способности у слов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА». Иного обоснования фантазийности этих словесных элементов в представленном заключении не приведено, отсутствует анализ справочных и словарных источников на предмет указанных слов, а также значение слов не сопоставляется с испрашиваемыми товарами и услугами.

Выводы же настоящего заключения об отсутствии различительной способности слов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» для части товаров и услуг, напротив, основаны на анализе словарных источников, а установленное значение соотнесено с испрашиваемыми товарами и услугами, ввиду чего оценены возможные описательные характеристики.

Что касается представленной в обоснование выводов Заключения таблице соответствия слов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» списку критериев для определения различительной способности, регламентированный разделом 4 Руководства Роспатента от 20.01.2020 №12, то коллегия отмечает следующее.

Критерий описательности словесного элемента относительно испрашиваемых товаров и услуг является самостоятельным критерием, при установлении признаков которого соответствующее слово или изображение признаются неохраняемыми. В данном случае приведенная таблица содержит все возможные признаки отсутствия различительной способности, при этом учитывается все обозначение в целом, а не его отдельные элементы. При этом отмечены такие факторы характеристики товара как «указание на время производства, место производства и способ производства», но не указано какие именно элементы обозначения по заявке №2020767522 обладают перечисленными описательными характеристиками. Таким образом, представленное заключение не опровергает приведенных выше в настоящем

заключении выводов о несоответствии словесных элементов « КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» для части испрашиваемых услуг требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, ввиду указания на место оказания услуг, назначение и свойства услуг 35, 40, 41, 45 классов МКТУ.

Что касается представленного ответа на уведомление Роспатента, то указанные в нем сведения, в основном, содержат фото вывесок магазинов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА», однако у коллегии отсутствует информация о дате съемки данных фотографий, адресах, по которым они сделаны и принадлежности помещений по таким адресам на праве собственности или аренды заявителю. Представленные сканы рекламных листовок также не соотносятся с датой приоритета заявленного обозначения. Представленный разворот страницы 50 журнала «Максимум» не содержит даты публикации. Учитывая отсутствие документов, подтверждающих доводы возражения о длительном и интенсивном использовании заявленного обозначения в деятельности однородной испрашиваемым товарам и услугам доводы о приобретенной различительной способности слов «КАРНАВАЛЬНАЯ ЛАВКА» в составе заявленного обозначения следует считать недоказанными.

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

удовлетворить возражение, поступившее 27.04.2022, изменить решение Роспатента от 19.12.2021, зарегистрировать товарный знак по заявке №2020767522.