

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 29.04.2022 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Ивановым Кириллом Гергиевичем, Санкт-Петербург (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021706657, при этом установила следующее.

Обозначение «**СБПЧ**» по заявке №2021706657 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 10.02.2021 на имя заявителя для индивидуализации товаров и услуг 25, 41 классов Международной классификации товаров и услуг МКТУ (далее - МКТУ), указанных в перечне регистрации.

Роспатентом 29.03.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг по причине его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что входящие в состав заявленного обозначения буквы «СБПЧ», не имеющие семантического значения и характерного графического исполнения, являются неохранными. Заявителем не представлены достаточные сведения и материалы, подтверждающие факт восприятия потребителем обозначения как средства

индивидуализации товаров (услуг), исключительно заявителя, а также длительность использования заявленного обозначения заявителем.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, указав, что на стадии экспертизы им были представлены доказательства использования заявленного обозначения в качестве названия музыкального коллектива. Заявитель отмечает, что им предоставлялись изображения (1) входного билета на концерт группы «СБПЧ», проведенный в клубе «16 ТОНН» (г. Москва) 15.03.2019 г., афиши (анонса) концерта, проведенного 25.03.2019 в клубе «Главклуб» (г. Москва). Более ранних билетов у заявителя не оказалось в наличии, хотя музыкальный коллектив ведет свою творческую и концертную деятельность с 2006 года (основатель Кирилл Иванов, заявитель), первое выступление коллектива на сцене произошло на фестивале «AVANT 2006».

Полная история группы есть на сайте электронной энциклопедии Википедия ([https://ru.wikipedia.org/wiki/Самое\\_Большое-Простое-Число](https://ru.wikipedia.org/wiki/Самое_Большое-Простое-Число) (2)), а также созданный 18.11.2013 канал на Youtube <https://www.youtube.com/user/sbp4band> (3) и в социальной сети ВКонтакте (4).

Факт использования обозначения также подтверждается многочисленными видеосъемками с живых выступлений артистов, в том числе размещенных многими пользователями в сети Youtube (например, <https://www.youtube.com/watch?v=yYfoQW-QA-o> видеоролик «СБПЧ» - «Нельзя сказать короче / live @ Тонн 13.03.2014», снятый на выступлении в клубе «16 Тонн» 13.04.2014 (5); <https://www.youtube.com/watch?v=FL9NVvNu1EQ> видеоролик «СБПЧ» - «Белое/доктор хаус/16-ти этажка [live@16ещты 03.09.2009]», съемка концерта от 03.09.2009, ролик размещен в сети 26.09.2009 и др. (6)). На канале группы размещены десятки клипов и записей живых выступлений, общее количество просмотров более 16 миллионов.

В силу изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2021706657 в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела в отсутствие заявителя, надлежащим образом

уведомленном о дате, времени и месте рассмотрения поступившего возражения, коллегия считает изложенные в нем доводы убедительными. Следует констатировать, что согласно положениям пункта 21 Правил ППС сторона спора, уведомленная о принятии возражения к рассмотрению, самостоятельно предпринимает меры по получению информации о движении дела с использованием любых источников такой информации и любых средств связи и несет риск наступления неблагоприятных последствий в результате мер по получению такой информации. С учетом изложенного заседание коллегии было проведено в отсутствие заявителя.

С учетом даты (10.02.2021) поступления заявки №2021706657 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 20.07.2015 №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.

Пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса предусмотрено, что положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, согласно пункту 34 Правил относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово.

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.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 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 различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения 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.

Обозначение «СБПЧ» по заявке №2021706657 с датой подачи от 10.02.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении таких товаров и услуг 25, 41 классов МКТУ как:

25 класс МКТУ - *апостольники; банданы [платки]; белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; береты; блузы; боа [горжетки]; боди [женское белье]; боксеры [шорты]; ботильоны; ботинки лыжные; ботинки спортивные;*

бриджи; брюки; ботсы; бюстгальтеры; бюстгальтеры самоклеящиеся; валенки [сапоги фетровые]; варежки; воротники [одежда]; воротники съёмные; вставки для рубашек; вуали [одежда]; габардины [одежда]; галоши; галстуки; галстуки-банты с широкими концами; гамаши; гамаши короткие; гетры [теплые носочно-чулочные изделия]; голенища сапог; грации; джерси [одежда]; жилеты; изделия спортивные трикотажные; изделия трикотажные; каблук; каблуки для обуви; капюшоны [одежда]; каркасы для шляп [остовы]; карманы для одежды; кашне; кепки [головные уборы]; кимоно; козырьки для фуражек; козырьки, являющиеся головными уборами; колготки; комбинации [белье нижнее]; комбинезоны [одежда]; комбинезоны для водных лыж; корсажи [женское белье]; корсеты [белье нижнее]; костюмы; костюмы купальные; костюмы маскарадные; костюмы пляжные; косынки; купальники гимнастические; куртки [одежда]; куртки из шерстяной материи [одежда]; куртки рыбацкие; легинсы [штаны]; ливреи; лифы; майки спортивные; манжеты; манишки; мантильи; манто; маски для сна; меха [одежда]; митенки; митры [церковный головной убор]; муфты [одежда]; муфты для ног неэлектрические; нагрудники детские, за исключением бумажных; нагрудники с рукавами, за исключением бумажных; накидки меховые; накидки парикмахерские; насадки защитные на каблук; наушники [одежда]; носки; носки, абсорбирующие пот; обувь; обувь гимнастическая; обувь пляжная; обувь спортивная; одежда; одежда бумажная; одежда верхняя; одежда вышитая; одежда готовая; одежда для автомобилистов; одежда для велосипедистов; одежда для гимнастов; одежда из искусственной кожи; одежда из латекса; одежда кожаная; одежда непромокаемая; одежда светодиодная; одежда форменная; одежда, содержащая вещества для похудения; окантовка металлическая для обуви; орари [церковная одежда]; пальто; панталоны [нижнее белье]; парки; пелерины; перчатки [одежда]; перчатки без пальцев; перчатки для лыжников; пижамы; плавки; пластроны; платки головные; платки шейные; платочки для нагрудных карманов; платья; повязки для головы [одежда]; подвязки; подвязки для носков; подвязки для чулок; подкладки готовые [элементы одежды]; подмышники; подошвы для обуви; подтяжки; полуботинки; полуботинки на

шнурках; пончо; пояса [белье нижнее]; пояса [одежда]; пояса церемониальные; пояса-кошельки [одежда]; пояса-шарфы; приданое для новорожденного [одежда]; приспособления, препятствующие скольжению обуви; пуловеры; пятки для чулок двойные; ранты для обуви; ризы [церковное облачение]; рубашки; сабо [обувь]; сандалии; сандалии банные; сапоги; сарафаны; сари; саронги; свитера; союзки для обуви; стельки; стихари; тапочки банные; тоги; трикотаж [одежда]; трусы; туфли; туфли комнатные; тюбетейки; тюрбаны; уборы головные; фартуки [одежда]; форма для дзюдо; форма для карате; футболки; футболки компрессионные [рашгарды]; халаты; халаты купальные; цилиндры; части обуви носочные; чулки; чулки, абсорбирующие пот; шали; шапки бумажные [одежда]; шапочки для душа; шапочки купальные; шарфы; шарфы-трубы; шипы для бутс; шляпы; штанишки детские [белье нижнее]; штрипки; шубы; эспадриллы; юбки; юбки нижние; юбки-шорты;

41 класс МКТУ - бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; дублирование; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досуга; организация и проведение концертов; организация костюмированных представлений для развлечений; организация спектаклей [услуги импресарио]; передачи развлекательные телевизионные; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление информации по вопросам отдыха; предоставление информации по вопросам развлечений; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях; предоставление рейтинга пользователей в развлекательных или культурных целях; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; производство фильмов, за исключением рекламных; прокат звукозаписей; прокат кинофильмов; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; редактирование

*текстов; создание фильмов, за исключением рекламных; сочинение музыки; услуги артистов; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги композиторов; услуги оркестров; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги по распространению билетов [развлечение]; услуги студий записи; шоу-программы.*

Следует констатировать, что буквенно-цифровое обозначение «СБПЧ» представляет собой сочетание букв русского алфавита которые не воспринимаются как слово и выполнены стандартным шрифтом.

Поскольку заявленное обозначение не имеет какой-либо графической проработки, способной оказать влияние на его индивидуализирующую функцию, вывод экспертизы о его несоответствии требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса как не обладающего различительной способностью, следует признать обоснованным.

Вместе с тем, по мнению заявителя, представленные им на стадии экспертизы материалы свидетельствуют о том, что заявленное обозначение для вышеупомянутых товаров и услуг воспринимается в качестве товарного знака заявителя.

Согласно положениям, приведенным в пункте 35 Правил, при оценке наличия приобретенной различительной способности заявленного обозначения могут быть приняты во внимание сведения об объемах производства и продаж товаров, маркированных этим обозначением, территория реализации товаров с его применением, длительность использования спорного обозначения для маркировки соответствующих товаров (услуг), объемы затрат на рекламу товаров (услуг), сведения о степени информированности потребителей о спорном обозначении и производстве маркированных им товаров (услуг), включая результаты социологических опросов, сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах (услугах), сопровождаемых этим обозначением, сведения об экспонировании на выставках в Российской Федерации и за ее пределами товаров (услуг), маркированных им и т.д.

Анализ приведенных в возражении материалов (1) – (6) показал следующее.

Согласно информации, опубликованной в электронной энциклопедии Википедия (2), «СБПЧ» представляет собой аббревиатуру российского музыкального коллектива «Самое Большое Простое Число», созданного в 2006 году Кириллом Ивановым и дуэтом «Ёлочные игрушки». Необходимо отметить, что в соответствии с данными Википедии упомянутая музыкальная группа представляет собой коллектив исполнителей, в связи с чем нет оснований полагать, что спорное обозначение должно ассоциировать исключительно с ИП Ивановым К.Г., испрашивающего регистрацию товарного знака по заявке №2021706657 в качестве собственного средства индивидуализации товаров и услуг.

Кроме того, в отношении указанного источника информации (1) необходимо принять во внимание разъяснения, приведенные в Информационной справке, подготовленной по результатам обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по некоторым вопросам, возникающим при оценке доказательств, содержащих информацию, размещенную в сети Интернет, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 14.09.2017 №СП-23/24 (далее – Информационная справка).

Исходя из положений пункта 3.5.6 Информационной справки, сведения с сайта свободного наполнения («Википедия») не считается подтверждающей изложенные в ней обстоятельства, поскольку такая информация может быть внесена и отредактирована каждым желающим, в связи с чем не является объективной. Вместе с тем, если в основу решения органа, осуществляющего публичные полномочия, положен сам факт размещения какой-либо информации в «Википедии» для всеобщего доступа (например, в целях установления органом известности потребителям какого-либо слова и (или) его значения), суды проверяют момент внесения (размещения) такой информации и сопоставляют эту дату с датой, которая является определяющей применительно к обстоятельствам конкретного дела



(например, при оценке правомерности регистрации товарного знака – на момент его приоритета).

Следует констатировать, что дата опубликования статьи «Самое Большое Простое Число (СБПЧ)» в электронной энциклопедии Википедия не отражена. Также не представляется возможным установить, какое количество потребителей могло ознакомиться с этой статьей на дату приоритета заявленного обозначения.

Из пункта 3.5.9 упомянутой Информационной справки следует, что в подтверждение известности потребителю какого-либо обозначения, возникновения у потребителей ассоциаций между товаром, маркированным этим обозначением, и производителем такого товара лицами, участвующими в деле, представляется в том числе и информация, размещенная на различных форумах, в социальных сетях. Однако размещение названной информации может быть инициировано любым лицом, в том числе и лицом, заинтересованным в результатах рассмотрения спора. В связи с этим при наличии возражений такие сведения признаются достоверными только в совокупности с иными доказательствами, подтверждающими указанный факт.

Заявитель ссылается на информацию относительно группы «СБПЧ», опубликованную в социальных сетях, таких как Youtube (3) и ВКонтакте (4). Однако, Интернет-канал музыкального коллектива на Youtube (3) не содержит аббревиатуры «СБПЧ», там присутствуют обозначения «Самое Большое Простое Число» и «sbp4».

Ролики (5) и (6) были размещены на Youtube 10.04.2014 и 26.09.2009, содержат 7079 тысяч и 583 просмотров, при этом не представляется возможным установить подлинность этих просмотров на дату приоритета заявленного обозначения. Также следует отметить, что под роликом (5) имеется всего три комментария, последний из которых был осуществлен 6 лет назад, ролик (6) комментариев не имеет.

На странице в социальной сети ВКонтакте (4) представлены сведения о мероприятиях с участием группы «Самое Большое Простое Число (СБПЧ)», при этом аббревиатура «СБПЧ», также как в упомянутой выше статье из Википедии (2),

используется только вместе с наименованием музыкального коллектива «Самое Большое Простое Число».

Источник информации (1) представляет собой приведенные в корреспонденции заявителя от 26.02.2021 изображения билетов и афиш с аббревиатурой «СБПЧ» в ряд музыкальных клубов: «16 Тонн», «Главклуб», «Арт-завод механика». Необходимо указать, что представленные изображения билетов и афиш не свидетельствуют о том, что указанные на этих изображениях соответствующие мероприятия состоялись, не отражают количество лиц их посетивших. Только одно изображение из шести представленных содержит дату (15.03.2019) проведения соответствующего мероприятия, остальные не представляется возможным соотнести с каким-либо периодом времени, предшествующим дате приоритета заявленного обозначения.

Также следует отметить, что заявленное обозначение подано на регистрацию в качестве товарного знака для широкого перечня товаров и услуг 25, 41 классов МКТУ. При этом товары 25 класса МКТУ индивидуализируют производство одежды, а в перечне услуг 41 класса МКТУ, помимо деятельности, которая может быть соотнесена с музыкальным коллективом, присутствуют позиции, которые относятся к иным сферам деятельности – театру, кино, телевидению, иным зрелищным мероприятиям. Приобретение заявленным обозначением «СБПЧ» различительной способности в отношении этой деятельности в возражении не отражается.

Таким образом, все вышеизложенные источники информации не отражают наличия ассоциирования заявленного обозначения с заявителем и товарами (услугами) 25, 41 классов МКТУ, приведенными в перечне заявки №2021706657, следовательно, нет оснований для вывода о приобретении заявленным обозначением различительной способности как средства индивидуализации ИП Ивановым К.Г.

В этой связи оснований для удовлетворения поступившего возражения и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака не имеется.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.04.2022, оставить в силе решение Роспатента от 29.03.2022.**