

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 06.10.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Подарки оптом», Республика Татарстан, г. Казань (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №947864, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2023711343 с приоритетом от 16.02.2023 зарегистрирован 08.06.2023 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за № 947864 в отношении товаров 16, 20, 21 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, на имя Индивидуального предпринимателя Павловой Надежды Александровны, Самарская область, м.р-н Сергиевский, с.п. Сергиевск, с. Сергиевск (далее – правообладатель).

Оспариваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «Сегодня можно», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 06.10.2023 поступило возражение, в котором изложено мнение о том, что правовая охрана

товарному знаку по свидетельству №947864 представлена в нарушение требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения, а также дополнений к возражению, сводятся к следующему:

- правовая охрана оспариваемому товарному знаку по свидетельству №947864 в отношении товаров 21 класса МКТУ представлена с нарушением положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса;

- ООО «Подарки оптом» является производителем сувенирной продукции, в частности, бокалов и кружек, маркированных шутливыми надписями, в том числе, обозначением «Сегодня можно»;

- выпуск лицом, подавшим возражение однородной продукции, маркируемой обозначением «Сегодня можно», а также риск получения претензий от правообладателя оспариваемого товарного знака свидетельствует о наличии заинтересованности;

- до даты приоритета оспариваемого товарного знака (16.02.2023) обозначение «Сегодня можно» активно использовалось многими производителями для индивидуализации идентичных или однородных товаров;

- необходимо отметить, что в России на протяжении последних трех лет (с 2020 по 2022) среди интернет-магазинов лидируют две виртуальные торговые площадки – Wildberries и Ozon;

- согласно данным исследований рост онлайн-продаж за последние годы составил 100% у Wildberries и 83% у Ozon, что безусловно свидетельствует об известности и активном использовании данных маркетплейсов потребителями;

- так, лицом, подавшим возражение, выявлены многочисленные факты использования обозначения «Сегодня можно» для идентичных или однородных товаров 21 класса МКТУ до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- на платформах Wildberries и Ozon были выявлены следующие независимые друг от друга продавцы, использующие обозначение «Сегодня можно» для маркировки товаров 21 класса МКТУ;

- кроме того, Павлова Надежда Александровна, не была первой, кто ввел обозначение «Сегодня можно» в гражданский оборот, поэтому обозначение «Сегодня можно» не может ассоциироваться в сознании потребителей только с одним производителем при наличии на рынке аналогичной или однородной продукции с таким же названием разных производителей;

- представленные доказательства в совокупности обуславливают вывод, что товары, маркованные обозначением «Сегодня можно» производились и вводились в оборот многими субъектами предпринимательской деятельности задолго до даты подачи заявки на оспариваемый товарный знак.

На основании изложенного лица, подавшее возражение, просит признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №947864 недействительной в отношении товаров 21 класса МКТУ.

К возражению были приложены следующие материалы:

1. Договор № Л310321 на разработку леттеринга;
2. Техническое задание к договору № Л310321;
3. Акт №12 от 23.04.2021 к договору № Л310321;
4. Скриншоты с личного кабинета лица, подавшего возражение;
5. Скриншоты <https://top100.datainsight.ru/#tab658970022>;
6. Скриншоты со сведениями о Wildberries;
7. Скриншоты со сведениями об Ozon;
8. Скриншоты ИП Гредякина Л. В.;
9. Скриншоты ИП Бабушкин Данила Михайлович;
10. Скриншоты ИП Василевская Ю.А.;
11. Скриншоты ИП Кондюрин А.И (Wildberries);
12. Скриншоты ИП Кондюрин А.И (Ozon);
13. Скриншоты ИП Харитонов Антон Алексеевич;
14. Скриншоты ИП Сизов Павел Александрович;
15. Скриншоты ИП Чмиль Андрей Олегович;
16. Скриншоты ИП Бирюкова Анна Алексеевна;
17. Скриншоты ИП Федорова Ольга Викторовна;

18. Скриншоты ИП Романова Екатерина Олеговна;
19. Скриншоты ИП Шитоев Денис Андреевич;
20. Скриншоты ООО «ЭМ-ПРИНТ»;
21. Скриншоты ООО «ВСЕМАРКЕТ».

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв на возражение, а также дополнения к отзыву, доводы которых сводятся к следующему:

- представленные лицом, подавшим возражение, доказательства не свидетельствуют об отсутствии у товарного знака различительной способности на дату подачи заявки на его регистрацию;
- доказательства, представленные лицом, подавшим возражение, относятся лишь к незначительной части товаров 21 класса МКТУ и свидетельствуют лишь о единичных случаях продаж третьими лицами бокалов с использованием обозначения «Сегодня можно»;
- с учетом фактических обстоятельств, связанных с действиями лица, подавшего возражение, по защите исключительных прав на уже зарегистрированные на его имя товарные знаки и по регистрации в таком качестве новых обозначений, изложенная в возражении правовая позиция свидетельствует о противоречивости поведения лица, подавшего возражение;
- из содержания представленного лицом, подавшим возражение, скриншота о заказе бокалов «Сегодня можно» более 200 раз не представляется возможным установить период, в течение которого имело место такое количество продаж, равно как не представляется достоверным образом установить, что такие продажи имели место именно в период до 16.02.2023;
- наряду с этим правообладатель полагает необходимым отметить, что представленные лицом, подавшим возражение, материалы свидетельствуют о незначительном количестве осуществленных третьими лицами продаж товаров с использованием обозначения «Сегодня можно» и при этом не в полной мере позволяют сделать вывод о том, что даже такое незначительное количество продаж имело место непосредственно до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- на имя лица, подавшего возражение, зарегистрировано в общей сложности более 60 (Шестидесяти) товарных знаков в виде фраз-слоганов, подобных по идейному содержанию оспариваемого товарного знака, и в настоящий момент им подано более чем 200 (Двести) заявок на регистрацию аналогичных обозначений-слоганов в качестве товарных знаков;

- обнаружив факты использования оформленных в виде леттерингов фраз-слоганов, которые текстуально совпадают с частью зарегистрированных в настоящий момент на его имя товарных знаков, и впоследствии осуществив их государственную регистрацию в таком качестве, лицо, подавшее возражение, инициировало массовое направление претензий субъектам предпринимательской деятельности (включая правообладателя);

- возражая против заявленных требований, ответчики (включая правообладателя), настаивают на позиции о том, что их действия по размещению спорных обозначений на бокалах не могут быть квалифицированы в качестве использования товарных знаков по смыслу статьи 1484 Кодекса, поскольку, в том числе с учетом факта использования аналогичных обозначений третьими лицами до дат приоритета товарных знаков, в этом случае они не выступают в качестве средств индивидуализации товаров;

- тем не менее лицо, подавшее возражение, категорически не согласилось с такой позицией и считает, что, несмотря на предшествующее использование аналогичных обозначений третьими лицами, функцию индивидуализации товаров 21 класса МКТУ выполняют как зарегистрированные на его имя товарные знаки, так и использованные ответчиками обозначения;

- лицом, подавшим возражение, были поданы заявки №2023781728 «Сегодня твой день» и №2023781729 «Сегодня будет круто», правовая охрана которых испрашивается лицом, подавшим возражение, в том числе в отношении товаров 21 класса МКТУ, однородных тем товарам 21 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак;

- таким образом, несмотря на сходство фактических обстоятельств, которые предшествовали государственной регистрации оспариваемого товарного знака и

которые имеют отношение к обозначениям по заявкам №2023781728 и №2023781729, лицо, подавшее возражение, занимает противоречивую позицию, полагая, что по состоянию на даты приоритета различительную способность утратило только обозначение «Сегодня можно», но не обозначения «Сегодня твой день» и «Сегодня будет круто»;

- подобный взгляд лица, подавшего возражение, противоречит элементарным правилам логики.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения, поступившего 19.09.2023 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №627157.

С отзывом были представлены следующие материалы:

22. Скриншоты правил использования сервиса «MPSTATS»;

23. Сведения о перечне зарегистрированных на имя лица, подавшего возражение, товарных знаков и поданных на регистрацию заявок;

24. Претензии лица, подавшего возражение, адресованные иным лицам в связи с использованием спорных обозначений;

25. Скриншот картотеки арбитражных дел о судебных делах с участием лица, подавшего возражение;

26. Исковые заявления лица, подавшего возражение, адресованные иным лицам в связи с использованием спорных обозначений;

27. Определения арбитражных судов о принятии исковых заявлений лица, подавшего возражение, к производству;

28. Отзывы правообладателя и иных лиц на исковые заявления лица, подавшего возражение;

29. Возражения лица, подавшего возражение, на отзыв ответчика по одному из исков.

30. Выписки из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания в отношении обозначений по заявкам № 2023781728 и № 2023781729;

31. Доказательства использования третьими лицами обозначений «Сегодня твой день» и «Сегодня будет круто» до дат приоритета обозначений лица, подавшего возражение, на маркетплейсе «Wildberries».

В свою очередь лицом, подавшим возражение, были представлены пояснения от 26.01.2024 и от 21.03.2024 на доводы правообладателя, в которых указано следующее:

- когда несколько лиц использовали обозначение в своей деятельности, невозможно прийти к выводу о том, что это обозначение приобрело ассоциативную связь только с каким-либо одним лицом (аналогичная правовая позиция признана правомерной, в частности, в решении Суда по интеллектуальным правам от 16.01.2018 по делу N СИП-533/2017);

- потребители при выборе посуды ориентируются либо на конкретный бренд посуды (например, CoinCasa, Essenza, Asa, Tognana, Easy life и др.) либо, совершают покупки спонтанно, доверяясь отзывам и ориентируясь на цену;

- обозначение «Сегодня можно» не является уникальным, созданным правообладателем (иного в материалы дела не представлено), использовалось в течение 2-х лет предшествующих дате подачи заявки, как минимум 14-ю самостоятельными хозяйствующими субъектами, можно утверждать, что оно не может служить средством индивидуализации одного лица – правообладателя;

- в целом, представляется маловероятным, что у потребителя при наличии на одной торговой площадке однородных товаров, маркированных одним обозначением (в различных шрифтовых исполнениях), но реализуемых разными продавцами могут возникнуть ассоциативные связи с одним конкретным лицом, соответственно, ввиду использования обозначения иными лицами ранее даты приоритета обозначение «Сегодня можно» утратило различительную способность;

- для законной продажи бокалов, стаканов, фужеров необходимо оформление разрешительной документации. Независимо от того, импортирует предприниматель товар или производит его в Российской Федерации, на стеклянную посуду согласно Постановлению Правительства РФ от 23 декабря 2021 г. №2425 на посуду для взрослых нужно оформлять декларацию;

- наличие или отсутствие деклараций любой потребитель может проверить на сайте <https://pub.fsa.gov.ru/rds/declaration>. По запросу «Павлова Надежда Александровна» база данных не выдает результаты не по заявителю ни по изготовителю продукции. Иного правообладателем не доказано;

- при подаче заявок на товарный знак на заявителе не лежит обязанности по проверке заявленного обозначения, равно как и выявления использования заявленного обозначения иными лицами, в этой связи доводы правообладателя о противоречивости действий лица, подавшего возражение, по подаче заявок и оспаривании товарного знака по свидетельству №947864 следует признать голословными;

- установление объемов продаж не отнесено к числу обстоятельств, устанавливаемых при формировании вывода об утрате обозначением различительной способности.

- указанное подтверждается Постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 28.12.2023 №СО1-2483/2023 по делу №СИП-503/2023.

- лицо, подавшее возражение, указывает на то, что количество проданного товара через маркетплейсы может быть определено с использованием специализированного сервиса аналитики «Маяк» <https://mayak.bz>, который производит, в том числе, подсчет сделок по продаже определенного товара определенным продавцом. Соответственно, с помощью данного сервиса возможно установить объемы продаж конкретного продавца через маркетплейс.

- представленные скриншоты с mayak.bz свидетельствуют о том, что в период, предшествующий дате приоритета оспариваемого товарного знака, 5-ю различными продавцами, было реализовано товаров в общем количестве 51 529 штук на общую сумму 25 546 678 рублей, что является интенсивным и широким использованием. Вместе с тем, товары начали вводиться в оборот в начале 2021 года, т.е. за 2 года до даты приоритета оспариваемого товарного знака, что свидетельствует о длительности использования обозначения иными лицами.

К пояснениям были приложены следующие материалы:

32. Сведения о продажах ИП Бабушкин (с сервиса МАЯК);

33. Сведения о продажах ИП Гредякина Л. В. (с сервиса МАЯК);
34. Сведения о продажах ИП Василевская Ю. А. (с сервиса МАЯК);
35. Сведения о продажах ИП Кондюрин А.И (с сервиса МАЯК);
36. Сведения о продажах ООО ПОДАРКИ ОПТОМ (Артикул 59202610) (с сервиса МАЯК);
37. Сведения о продажах ООО ПОДАРКИ ОПТОМ (Артикул 19906241) (с сервиса МАЯК);
38. Сведения о продажах ООО ПОДАРКИ ОПТОМ (Артикул 34394656) (с сервиса МАЯК);
39. Сведения о заявках и товарных знаках Павловой Н.А.

Правообладатель, в свою очередь, представил ответы от 01.02.2024 и от 25.03.2024 на доводы пояснений, в которых пришел к следующим выводам:

- одного факта использования (при том немногочисленного использования) обозначения различными лицами до даты подачи заявки на товарный знак недостаточно для установления ассоциативных связей, которые возникли или могли возникнуть у потребителей в связи с этим обозначением, и, соответственно, для вывода об отсутствии у обозначения различительной способности. Этот факт должен учитываться наряду с другими обстоятельствами по делу, свидетельствующими о формировании или вероятности формирования у потребителей ассоциаций в связи с конкретным обозначением;

- доводы лица, подавшего возражение, о том, что реальное количество продаж соответствующих товаров гораздо больше ввиду того, что не каждый покупатель оставляет отзыв о полученном товаре, не освобождают это лицо от бремени доказывания обстоятельств, на которые оно ссылается в подтверждение своей правовой позиции;

- представленные в возражении доказательства не подтверждают факт утраты оспариваемым товарным знаком способности индивидуализировать распространяемые каким-либо лицом товары 21 класса МКТУ до даты подачи соответствующей заявки, а потому не могут быть признаны достаточными для вывода об утрате обозначением «Сегодня можно» различительной способности в

отношении товаров 21 класса МКТУ до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- ни одно утверждение лица, подавшего возражение, о противоречивости правовых позиций самого правообладателя, не находят фактического подтверждения в материалах настоящего административного дела, а потому не могут быть признаны состоятельными;

- лицом, подавшим возражение, не учитывается тот факт, что в силу положений действующего законодательства лицо, желающее зарегистрировать на свое имя товарный знак, не обязано приступать к его использованию до предполагаемой даты приоритета;

- после подачи заявки на регистрацию товарного знака правообладатель стал активно его использовать и продолжает осуществлять такую деятельность вплоть до настоящего момента;

- при этом простой факт использования сходного до степени смешения обозначения иными производителями на рынке аналогичной продукции не может сам по себе указывать на то, что до даты приоритета конкретного товарного знака такое обозначение утратило свою способность индивидуализировать соответствующие товары;

- представленные лицом, подавшим возражение, сведения из сервиса аналитики продаж на маркетплейсах «МАЯК» не могут быть приняты во внимание для целей оценки степени широты и интенсивности использования спорного обозначения до даты приоритета оспариваемого товарного знака, поскольку не являются полностью достоверными;

- использование аналогичных обозначений третьими лицами не было непрерывным и постоянным.

С ответом были представлены следующие материалы:

40. Скриншоты, подтверждающие факт использования товарного знака правообладателем;

41. Скриншоты с сервиса аналитики продаж на маркетплейсах «МАЯК».

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета товарного знака (16.02.2023) правовая база для рассмотрения возражения 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. №482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования.

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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые 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 заявлении 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.

Оспариваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «Сегодня можно», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана представлена в отношении товаров 16, 20, 21 классов МКТУ.

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

При подаче возражения лицом, его подавшим, были представлены сведения о том, что между ним и правообладателем оспариваемого товарного знака ведутся

споры, касающиеся использования обозначения «Сегодня можно», кроме того, лицо, подавшее возражение, осуществляет хозяйственную деятельность с использованием обозначения «Сегодня можно» путем нанесения данного обозначения на сувенирную продукцию, в частности на бокалы, что соотносится со следующими товарами 21 класса МКТУ «аксессуары для кухонной утвари; аксессуары для свечей; банки для печенья; баночки для создания свечи; безделушки китайские из фарфора; блюда-подносы для овощей; блюдца; бутыли; бутыли оплетенные; вазы; вазы для обеденного стола; вазы для фруктов; ведра для льда; вилки сервировочные; графинчики для уксуса или масла; графины; грелки для чайников; держатели для зубочисток; держатели для салфеток; держатели для чайных пакетиков; держатели различного назначения, включенные в 21 класс; доски для резки кухонные; доски для резки хлеба; доски разделочные; емкости для напитков; емкости для пищевых продуктов; емкости кухонные; емкости различного функционального назначения, включенные в 21 класс; емкости стеклянные [бутыли для кислот]; емкости термоизоляционные для напитков; емкости термоизоляционные для пищевых продуктов; емкости шаровидные стеклянные [сосуды]; изделия бытовые керамические; изделия из фарфора, керамики или стекла, включенные в 21 класс; изделия из фарфора, керамики, фаянса, терракота или стекла художественные; изделия различного назначения из стекла, включенные в 21 класс; кабаре [подносы для напитков]; кольца для салфеток; корзинки для хлеба бытовые; коробки для конфет; коробки для чая; кофейники неэлектрические; кружки; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; крышки для масленок; крышки для посуды; крышки для сырниц; кубики льда многоразовые; кубки памятные из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; кубки призовые из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; кувшины; ложки для мороженого; ложки для перемешивания [кухонная утварь]; ложки разливательные [кухонная утварь]; ложки сервировочные; лопатки для тортов; лопатки кухонные; манжеты на кружки; масленки; мельницы для перца ручные; мельницы ручные бытовые; мешалки для коктейлей; миски [чаши]; миски суповые; наборы для специй; наборы кухонной посуды; насадки для розлива вина; насадки и трубки для украшения кондитерских изделий; несессеры для пикников с

набором посуды; ножи для резки бисквитов [кухонные принадлежности]; ножи для снятия цедры; ножи для теста; палочки для еды; палочки для замороженных кондитерских изделий; перечницы; подносы, включенные в 21 класс; подносы бытовые; подносы бытовые бумажные; подносы врачающиеся [кухонные принадлежности]; подставки, включенные в 21 класс; подставки для блюд [столовая утварь]; подставки для графинов, за исключением бумажных или текстильных; подставки для грилей; подставки для меню; подставки для ножей для сервировки стола; подставки для пивных стаканов, не из бумаги или текстиля; подставки для утюгов; подставки для яиц; поилки; половники сервировочные; посуда; посуда глиняная; посуда для питья; посуда из окрашенного стекла; посуда из разных сырьевых материалов; посуда кухонная, включенные в 21 класс; посуда столовая и другие предметы сервировки, включенные в 21 класс; посуда столовая одноразовая, включенные в 21 класс; посуда столовая, за исключением ножей, вилок и ложек; посуда фарфоровая; посуда фаянсовая; посуда хрустальная [стеклянная]; предметы сервировки стола, включенные в 21 класс; предметы сервировки стола вспомогательные, включенные в 21 класс; приборы для растительного масла и уксуса; приспособления для открывания бутылок, электрические и неэлектрические; прихватки; пробки стеклянные; рога для питья; салатницы; салфетки под столовые приборы, за исключением бумажных или текстильных; самовары неэлектрические; сахарницы; сервизы; сервизы [посуда]; сервизы кофейные [столовая посуда]; сервизы ликерные; сервизы чайные [столовая посуда]; ситечки чайные; соломинки для дегустации напитков; солонки; сосуды для питья; сосуды охлаждающие; сотейники; стаканчики бумажные или пластмассовые; стаканы [емкости]; стаканы для напитков; супницы; тарелки; тарелки бумажные; тарелки одноразовые; трубочки для питья; фарфор, фаянс, стекло и изделия из них; фигурки из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла для тортов; фляги карманные; фляги спортивные; хлебницы; чайники заварочные; чайники неэлектрические; чашки; чехлы для коробок с салфетками; чехлы на кружки; шейкеры коктейльные; штопоры, электрические и неэлектрические; щипцы для колки орехов; щипцы для льда; щипцы для салата; щипцы для сахара» оспариваемого товарного знака,

поскольку указанные товары могут относиться к декоративной посуде, а также являются столовыми приборами, при этом, коллегия отмечает, что к сувенирной продукции относятся различные товары, в том числе такие товары как домашняя или кухонная утварь, изделия из стекла и фарфора, кружки и т.д.

Остальные товары 21 класса МКТУ «автоклавы для приготовления пищи неэлектрические; аквариумы комнатные; аппараты для микродермабразии косметические; аэраторы для вина; бады; баки мусорные для бытовых целей; баки мусорные с автоматическим открыванием и закрыванием; бонбоньерки; бюсты из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; ванночки детские надувные; ванночки для птиц; ванны детские переносные; вантузы; вафельницы неэлектрические; ведра; ведра для использованных подгузников; ведра для отжима швабр; ведра из тканей; ведра мусорные для бытовых целей; венчики бытовые неэлектрические; вертела металлические; вешалки в виде колец и перекладин для полотенец; вешалки для растягивания одежды; вилки для барбекю; волос для щеточных изделий; волос конский для изготовления щеток; воронки; воронки пироговые; воскоплавы электрические и неэлектрические; выбивалки для ковров [ручные инструменты]; вывески из фарфора или стекла; гасильники для свечей; головки для электрических зубных щеток; горшки для цветов; горшки ночные; горшки одноразовые переносные для взрослых и детей; горшочки для клея; гребни для волос; гребни для животных; губки абразивные для кожи; губки для ванны; губки для макияжа; губки для хозяйственных целей; губки чистящие; держатели для губок; держатели для зубочисток; держатели для мыла; держатели для цветов и растений [в цветочных композициях]; держатели кисточек для бритья; держатели туалетной бумаги; диффузоры для отпугивания комаров, подключаемые к электросети; диффузоры масляные ароматические, за исключением тростниковых, электрические и неэлектрические; домашние или кухонные приспособления и устройства, включенные в 21 класс; доски глажильные; доски стиральные; дробилки кухонные неэлектрические; дуршлаги бытовые; дымопоглотители бытовые; емкости бытовые или кухонные; емкости бытовые различного назначения; емкости бытовые, не вошедшие в другие группы; емкости термоизоляционные; задвижки для крышек

кастрюль; замша для чистки; зубочистки; изделия для домашнего обихода, не вошедшие в другие группы; изделия для домашних растений, включенные в 21 класс; изделия для содержания животных и птиц, включенные в 21 класс; изделия из майолики; изделия туалетные, не вошедшие в другие группы; изделия щетинно-щеточные, включенные в 21 класс; измельчители кухонные неэлектрические; измельчители пищевых продуктов, включенные в 21 класс; инструменты с ручным управлением для чистки; кастрюли для приготовления кускуса неэлектрические; кастрюли для приготовления пищи неэлектрические; кашпо, за исключением бумажных; кисти с длинной ручкой для нанесения дегтя; кисточки для бритья; кисточки для макияжа; кисточки кухонные; клетки для домашних животных; клетки для птиц; клетки для сбора насекомых; коврики для выпечки; ковши для вина; кожа для полирования; кокотницы неэлектрические; колбы стеклянные [сосуды]; колодки обувные; кольца маркировочные для домашней птицы; кольца маркировочные для птиц; контейнеры из алюминиевой фольги одноразовые бытовые; копилки; копилки-свиньи; корзины бытовые; корзины для бумаги; корзины мусорные для бытовых целей; кормушки; кормушки для домашних животных автоматические; кормушки для животных; коробки для завтрака; коробки для коллекции насекомых; корыта для стирки; котелки глиняные; котелки походные; котелки солдатские; котлы; кофеварки неэлектрические; кофемолки ручные; крысоловки; крышки для горшков; крышки для комнатных аквариумов; крышки силиконовые многоразовые для пищевых продуктов; крючки для застегивания обуви или перчаток; курильницы для благовоний, электрические и неэлектрические; кускусницы неэлектрические; лейки; ловушки для мух; ловушки для насекомых; лопатки косметические; лотки для мелочей [емкости для мелких предметов] для бытовых целей; лотки туалетные для домашних животных; материалы для изготовления щетинно-щеточных изделий; материалы для изготовления щеток; материалы для придания блеска, за исключением препаратов, бумаги и камня; маты на стол, за исключением бумажных или текстильных; машинки для изготовления лапши [ручные инструменты]; машинки для снятия катышков электрические или неэлектрические; машины для изготовления макаронных изделий ручные; машины и приспособления для

полирования бытовые неэлектрические; машины и приспособления для чистки и полирования, включенные в 21 класс; метелки перьевые; метлы; мешки изотермические; мешочки кондитерские; мешочки сетчатые для приготовления пищи; миски для домашних животных; мозаики стеклянные, за исключением строительных; мочалки для мытья посуды; мочалки металлические для чистки кухонной посуды; мыло из нержавеющей стали; мыльницы; мышеловки; мясорубки неэлектрические; нагреватели воска электрические и неэлектрические; насадки для леек; насадки для наливания; насадки шлангов для орошения; насадки шлангов для поливки; несессеры для туалетных принадлежностей; нити зубные; нити из стекловолокна, за исключением текстильных; оборудование для уборки, чистки и полирования, включенные в 21 класс; опрыскиватели; опрыскиватели для цветов и растений; отделители яичного желтка; отходы хлопчатобумажные для уборки; отходы шерстяные для уборки; очесы льняные для уборки; пакеты для приготовления пищи; пакеты охлаждающие для продуктов питания и напитков; пароварки неэлектрические; перчатки абразивные отшелушивающие для кожи; перчатки для барбекю; перчатки для груминга; перчатки для домашнего обихода; перчатки для домашнего хозяйства; перчатки для духовки; перчатки для мытья автомобиля; перчатки для полирования; перчатки для садово-огородных работ; перчатки для ухода за животными; перчатки кухонные; пестики кухонные; пипетки для бытовых целей; пипетки для взятия проб вина; пипетки для косметических целей; пипетки кулинарные для соусов; пластины для рассеивания ароматических масел; пластины-сторожа, используемые при кипячении молока; поддоны; подогреватели бутылок с сосками для детского питания неэлектрические; подсвечники; подставки для переносных детских ванночек; подставки под рапшеры; подушечки абразивные кухонные; порошок стеклянный для украшений; посуда для варки; посуда для приготовления льда и мороженого, неэлектрическая; предметы домашней утвари для косметики; прессы гладильные для брюк; прессы для приготовления тортилий неэлектрические [кухонная утварь]; прессы для тюбиков бытовые; прессы для фруктов бытовые неэлектрические; приборы дезодорирующие индивидуальные; приборы для снятия макияжа; приборы и изделия для

косметического ухода и макияжа; принадлежности для уборки, чистки и полирования; принадлежности домашнего обихода; принадлежности и аксессуары кухонные; принадлежности различного назначения для домашнего обихода; принадлежности туалетные; принадлежности туалетные и косметические; приспособления для борьбы с насекомыми и грызунами; приспособления для натирания воском неэлектрические; приспособления для охлаждения еды и напитков, термоконтейнеры; приспособления для приготовления пищи на открытом огне; приспособления для растягивания перчаток; приспособления для снятия сапог; приспособления для сортирования крошек; приспособления для сохранения формы галстуков; приспособления для ухода за одеждой и обувью; приспособления и устройства для изготовления, обработки и переработки пищевых продуктов; прищепки; противни для жарки; пудреницы пустые; пульверизаторы для духов; пуховки для пудры; пылеуловители неэлектрические; разделители для пальцев ног для педикюра; расчески; расчески электрические; рашиперы [кухонная утварь]; резаки кондитерские; решета [бытовые]; рожки для обуви; розетки подсвечников; ручки для метел; сбивалки неэлектрические; сепараторы для яиц бытовые неэлектрические; сита [бытовая утварь]; сита для золы [бытовая утварь]; сифоны для взятия проб вина; сифоны для газированной воды; скалки для теста бытовые; сковороды; сковорарки неэлектрические; скребки [чистящие инструменты]; скребки для чистки полов металлические; скребницы; смарт-флаконы для лекарств пустые; смешиватели бытовые неэлектрические; совки бытовые; статуи из фарфора, керамики, фаянса, терракота или стекла; статуэтки из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; стекла для окон транспортных средств [полуфабрикаты]; стекло алебастровое, не для строительства; стекло и стекломатериалы, изделия из них; стекло кварцевое [частично обработанный продукт], за исключением используемого для строительных целей; стекло листовое [необработанное]; стекло матовое; стекло необработанное или частично обработанное, за исключением строительного; стекло опаловое; стекло с введенными внутрь тонкими электрическими проводами; стекло эмалевое, не для строительства; стекловата, за исключением используемой для изоляции; стекловолокно кварцевое прозрачное

нетекстильное; стекловолокно, за исключением используемого для изоляции или как текстиль; ступки кухонные; сумки-холодильники переносные неэлектрические; сушилки для белья; сушилки для белья зонтичные; тажины неэлектрические; тазы [емкости]; терки кухонные; термосы; террариумы для выращивания растений в комнатных условиях; террариумы комнатные [виварии]; трубы для очистки чеснока; тряпки для мытья полов; тряпки для полировки; тряпки для уборки; тряпки для уборки разные; тряпки для удаления пыли; тряпки для удаления пыли с мебели; устройства для заваривания чая; устройства для натирания обуви неэлектрические; устройства для орошения ротовой полости; устройства для приманивания и уничтожения насекомых электрические; устройства кухонные, не вошедшие в другие группы; устройства оросительные; устройства ультразвуковые для отпугивания вредителей; утварь бытовая; утварь кухонная; утварь кухонная для выпечки; утварь кухонная для приготовления пищи неэлектрическая; утилизаторы для подгузников; фильтры для кофе неэлектрические; флаконы; флаконы с дозатором для мыла; флоссеры водные; формодержатели для сапог; формы [кухонная утварь]; формы для варки яиц без скорлупы; формы для выпечки; формы для выпечки из бумаги; формы для выпечки из силикона; формы для льда; формы кулинарные; фритюрницы неэлектрические; футляры для расчесок; хлопушки для мух; чеснокодавилки [кухонная утварь]; чехлы для гладильных досок; шампуры металлические; шарики для стирки пустые; шарики моющие пустые; шары стеклянные декоративные; швабры; швабры отжимные; шпатели косметические; штампы косметические пустые; щетина животных [щетки и кисти]; щетина свиная для изготовления щеток; щетки; щетки для волос со звуковой вибрацией; щетки для мытья посуды; щетки для натирания лыж; щетки для чистки емкостей; щетки для чистки ламповых стекол; щетки для чистки лошадей; щетки жесткие; щетки зубные; щетки зубные электрические; щетки кухонные; щетки механические для ковров; щетки обувные; щетки туалетные; щетки электрические, за исключением деталей машин; щеточки для бровей; щеточки для ногтей; щеточки для ресниц; щипцы для барбекю; этикетки для декантеров; яйца подкладные для несушек искусственные;

ящики для растений; ящики мусорные для бытовых целей; ящики стеклянные» не относятся к декоративной посуде, имеют иное назначение и область применения.

В связи с этим ООО «Подарки оптом» признано заинтересованным лицом в подаче возражения по основаниям, предусмотренным пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в отношении, указанных выше, товаров 21 класса МКТУ.

Относительно доводов лица, подавшего возражение, о том, что регистрация оспариваемого товарного знака по свидетельству №947864 произведена с нарушением положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, коллегия отмечает следующее.

Лицом, подавшим возражение, были представлены сведения о том, что согласно данным исследований рост онлайн-продаж за последние годы составил 100% у Wildberries и 83% у Ozon, при этом товары размещенные на Wildberries и Ozon доступны для просмотра и могут быть приобретены потребителям на всей территории Российской Федерации [6, 7].

При этом, обращение к Интернет-ресурсам показало, что фраза «Сегодня можно» используется различными производителями на своей продукции в качестве индивидуализирующего элемента, например: <https://www.ozon.ru> (продавец/производитель: Riota; СЧАСТЬЕ; Другие подарки; BonBox; OAKEN; ПОДАРКИ; ИП Борисова А.Б. и т.д.).

Коллегия отмечает, что фраза «Сегодня можно» используется как принт (изображение, нанесенное определенным способом на ткань, бумагу или другую поверхность) на различной посуде.

Кроме того, лицом, подавшим возражение, были представлены материалы [8-19; 32-35] из которых следует, что фраза «Сегодня можно» активно использовалась различными лицами на территории Российской Федерации в отношении перечисленных выше услуг, начиная с 2021 года.

Так, различные предприниматели (ИП Гредякина Л.В. с 28.11.2021, ИП Бабушкин Данила Михайлович с 01.03.2022, ИП Василевская Ю.А. с 21.01.2022, ИП «Кондюрин А.И.» с 29.05.2022, ИП Харитонов Антон Алексеевич с 05.12.2022, ИП

Сизов Павел Александрович с 28.09.2021, ИП Романова Екатерина Олеговна с 02.05.2021 и т.д.) осуществляли и осуществляют однородную деятельность по нанесению гравировки «Сегодня можно», предложению к продаже и продаже подарочных бокалов и кружек, изделий из стекла оригинального вида.

При этом, правообладателем было отмечено, что представленные лицом, подавшим возражение, материалы свидетельствуют о незначительном количестве осуществленных третьими лицами продаж товаров с использованием обозначения «Сегодня можно».

Вместе с тем, коллегия отмечает, что, указанные хозяйствующие субъекты распространяют свою продукцию через торговые интернет-площадки такие, как Wildberries и Ozon, которые являются популярными площадками для приобретения товаров, в связи с чем, сведения о продукции, указанных выше лиц, доступны для просмотра неограниченному числу потребителей, за счет чего у потребителя вряд ли могут возникнуть ассоциации с одним конкретным производителем.

Кроме того, коллегия отмечает, что у потребителя при наличии на одной торговой площадке однородных товаров, маркованных обозначением «Сегодня можно», при этом реализуемых различными хозяйствующими субъектами, не могут возникнуть ассоциативные связи с одним конкретным лицом.

Таким образом, использование обозначения «Сегодня можно» различными хозяйствующими субъектами для маркировки товаров, относящихся к посуде позволяет прийти к выводу о том, что оспариваемый товарный знак применительно к данным товарам, не обладает различительной способностью и не способен отличать товары одного производителя от аналогичных товаров других производителей, в связи с чем, противоречит пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

В свою очередь, правообладателем сообщает, что он также ведет хозяйственную деятельность с использованием обозначения «Сегодня можно» при этом были представлены скриншоты, подтверждающие факт использования оспариваемого товарного знака [40].

Вместе с тем, представленные документы не являются подтверждением приобретения различительной способности оспариваемого товарного знака, поскольку отсутствует дата размещения информации о продажи товаров с использованием обозначения «Сегодня можно».

Помимо этого, представленные материалы не опровергают факта того, что обозначение «Сегодня можно» используется многими производителями.

Таким образом, указанное выше не позволяет сделать вывод о том, что обозначение «Сегодня можно» оспариваемого товарного знака приобрело различительную способность в отношении товаров 21 класса МКТУ и то, что данные товары, производимые, под данным обозначением будут ассоциироваться только с правообладателем.

Довод правообладателя о том, что лицом, подавшим возражение, были поданы заявки №2023781728 «Сегодня твой день» и №2023781729 «Сегодня будет круто», правовая охрана которых испрашивается, в том числе в отношении товаров 21 класса МКТУ, однородных тем товарам 21 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, в связи с чем, лицо, подавшее возражение, занимает противоречивую позицию, не может быть принят во внимание, поскольку указанная информация касается иных обозначений, делопроизводство по которым ведется самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о том, довод лица, подавшего возражение, о том, что регистрация оспариваемого товарного знака в отношении товаров 21 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 06.10.2023 и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №947864

недействительным в отношении товаров 21 класса МКТУ «аксессуары для кухонной утвари; аксессуары для свечей; банки для печенья; баночки для создания свечи; безделушки китайские из фарфора; блюда-подносы для овощей; блюдца; бутыли; бутыли оплетенные; вазы; вазы для обеденного стола; вазы для фруктов; ведра для льда; вилки сервировочные; графинчики для уксуса или масла; графины; грелки для чайников; держатели для зубочисток; держатели для салфеток; держатели для чайных пакетиков; держатели различного назначения, включенные в 21 класс; доски для резки кухонные; доски для резки хлеба; доски разделочные; емкости для напитков; емкости для пищевых продуктов; емкости кухонные; емкости различного функционального назначения, включенные в 21 класс; емкости стеклянные [бутыли для кислот]; емкости термоизоляционные для напитков; емкости термоизоляционные для пищевых продуктов; емкости шаровидные стеклянные [сосуды]; изделия бытовые керамические; изделия из фарфора, керамики или стекла, включенные в 21 класс; изделия из фарфора, керамики, фаянса, терракота или стекла художественные; изделия различного назначения из стекла, включенные в 21 класс; кабаре [подносы для напитков]; кольца для салфеток; корзинки для хлеба бытовые; коробки для конфет; коробки для чая; кофейники неэлектрические; кружки; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; крышки для масленок; крышки для посуды; крышки для сырниц; кубики льда многоразовые; кубки памятные из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; кубки призовые из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла; кувшины; ложки для мороженого; ложки для перемешивания [кухонная утварь]; ложки разливательные [кухонная утварь]; ложки сервировочные; лопатки для тортов; лопатки кухонные; манжеты на кружки; масленки; мельницы для перца ручные; мельницы ручные бытовые; мешалки для коктейлей; миски [чаши]; миски суповые; наборы для специй; наборы кухонной посуды; насадки для разлива вина; насадки и трубки для украшения кондитерских изделий; несессеры для пикников с набором посуды; ножи для резки бисквитов [кухонные

принадлежности]; ножи для снятия цедры; ножи для теста; палочки для еды; палочки для замороженных кондитерских изделий; перечницы; подносы, включенные в 21 класс; подносы бытовые; подносы бытовые бумажные; подносы вращающиеся [кухонные принадлежности]; подставки, включенные в 21 класс; подставки для блюд [столовая утварь]; подставки для графинов, за исключением бумажных или текстильных; подставки для грилей; подставки для меню; подставки для ножей для сервировки стола; подставки для пивных стаканов, не из бумаги или текстиля; подставки для утюгов; подставки для яиц; поилки; половники сервировочные; посуда; посуда глиняная; посуда для питья; посуда из окрашенного стекла; посуда из разных сырьевых материалов; посуда кухонная, включенные в 21 класс; посуда столовая и другие предметы сервировки, включенные в 21 класс; посуда столовая одноразовая, включенные в 21 класс; посуда столовая, за исключением ножей, вилок и ложек; посуда фарфоровая; посуда фаянсовая; посуда хрустальная [стеклянная]; предметы сервировки стола, включенные в 21 класс; предметы сервировки стола вспомогательные, включенные в 21 класс; приборы для растительного масла и уксуса; приспособления для открывания бутылок, электрические и неэлектрические; прихватки; пробки стеклянные; рога для питья; салатницы; салфетки под столовые приборы, за исключением бумажных или текстильных; самовары неэлектрические; сахарницы; сервизы; сервизы [посуда]; сервизы кофейные [столовая посуда]; сервизы ликерные; сервизы чайные [столовая посуда]; ситечки чайные; соломинки для дегустации напитков; солонки; сосуды для питья; сосуды охлаждающие; сотейники; стаканчики бумажные или пластмассовые; стаканы [емкости]; стаканы для напитков; супницы; тарелки; тарелки бумажные; тарелки одноразовые; трубочки для питья; фарфор, фаянс, стекло и изделия из них; фигурки из фарфора, керамики, фаянса, терракоты или стекла для тортов; фляги карманные; фляги спортивные; хлебницы; чайники заварочные; чайники неэлектрические; чашки; чехлы для коробок с салфетками; чехлы на кружки;

шейкеры коктейльные; штопоры, электрические и неэлектрические; щипцы для колки орехов; щипцы для льда; щипцы для салата; щипцы для сахара».