

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), рассмотрела возражение, поступившее 20.01.2022, поданное Обществом с ограниченной ответственностью КЦ "Мерлетто", Липецкая область, Липецкий р-н, с. Косыревка (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020752735, при этом установила следующее.

НМ!

ХМ!

Словесное обозначение « **НМ!** **ХМ!** » по заявке № 2020752735 с приоритетом от 23.09.2020 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 30 класса «кондитерские изделия»

Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 29.09.2021 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020752735 в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы комбинированного обозначения, заявленного в отношении товаров 30 класса МКТУ, указано, что заявленное обозначение состоит из простых букв «НМ», «ХМ» которые не имеют словесного характера, характерного графического исполнения, не обладают различительной способностью, в связи с чем являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 20.01.2022 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- сочетание букв «ХМ», равно как и её латинская транслитерация «НМ», обладает словесным характером и самостоятельным семантическим значением, в подтверждение изложенного ООО КЦ «Мерлетто» ссылается на словарные источники;

- размещение восклицательного знака не меняет /не устраняет словесного характера словесных элементов «НМ», «ХМ», а лишь подчеркивает восклицательную интонацию;

- практика Роспатента демонстрирует примеры регистрации в качестве товарных знаков междометий, в которых отсутствуют гласные буквы;

- различительная способность словесного элемент «Нм!» уже признана Роспатентом, на имя ООО КЦ «Мерлетто» в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия» 24.10.2019 зарегистрирован товарный знак №732556.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:-

1. Копия Решения об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020752735 от 29.09.2021;
2. Распечатка сведений с сайта Роспатента в отношении товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 732556;
3. Документы в подтверждение полномочий подписанта возражений;
4. Распечатка с сайта Викисловарь в отношении слова «Хм»;
5. Копии отдельных страниц Современного толкового словаря Т.Ф. Ефремовой в отношении слова «Хм», Толкового словаря современного русского языка Д.Н. Ушакова в отношении слова «Хм», Толкового словаря современного русского языка Д.Н. Ушакова в отношении слова «Гм», Словаря русского языка Академии наук СССР Института русского языка в отношении слова «Хм», Словаря русского языка Академии наук СССР Института русского языка в отношении слова «Гм»; Толкового словаря русского языка СИ. Ожегова и Н.Ю. Шведовой в отношении слова «Хм», Учебного словаря русского языка В.В. Репкина в отношении слова «Хм», сведения из Большого современного толкового словаря русского языка (источник - сеть интернет) в отношении слова «Хм», Англо-русского учебного словаря Е.А. Уилсона в отношении слова «Нм», Словаря активного усвоения лексики английского языка в отношении слова «Нм», Толкового словаря современного английского языка для продвинутого этапа: Специальное издание для СССР в отношении слова «Нм», Oxford Russian Dictionary в отношении слова «Нм», Кембриджского академического словаря (Cambridge Academic Content Dictionary) в отношении слова «Нм», онлайн-словаря Macmillan dictionary в отношении слова «Нм», онлайн-словаря Macmillan dictionary в отношении слова «Нмм»;

6. Распечатка с сайта: <https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%BE%D0%BF%D0%B8%D1%81%D0%BD%D0%B0%D1%8F%D0%B1%D1%83%D0%BA%D0%B2%D0%B0>; 23. Распечатка с сайта: <https://scienceforum.ru/2015/article/2015017917>; 24. Распечатка с сайта: http://levin.rinet.ru/FRIENDS/SUHOVEI/Articles/caps_tartu.html;
7. Копия отдельных страниц Справочника по русскому языку: орфография и пунктуация Д.Э. Розенталя в отношении междометия;
8. Распечатка статьи Джермакяна В.Ю. «200 вопросов по товарным знакам: разъяснения правоприменительной практики»;
9. Распечатка Решения Суда по интеллектуальным по делу № СИП-300/2020 от 12.08.2020;
10. Заявление о внесении изменений в заявку № 2020752735.

Изучив материалы дела, коллегией было установлено следующее.

С учетом даты (23.09.2020) поступления заявки №2020752735 на регистрацию товарного знака 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 июля 2015 г. N 482 (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 не охраняемые 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).

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2020752735

НМ!

ХМ!

заявлено словесное обозначение «», включает знак препинания «!», выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия».

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

Заявленное обозначение представляет собой простые заглавные буквы «ХМ» и «НМ» латинского и/или русского алфавитов, что позволяет прочитывать их как русские буквы («ЭН», «ЭМ», «ХЭ», «ЭМ»), имеющие звучание [НМ] и [ХМ], а также как латинские буквы («ЭЙЧ», «ЭМ», «ЭКС», «ЭМ»), имеющие звучание [ХМ] и [КСМ]. Изложенное, свидетельствует о поливариантном восприятии потребителем данного обозначения.

Таким образом, довод заявителя о том, что заявленное обозначение воспринимается в качестве междометия, выражающего сомнение, недоверие заминку и другие подобные чувства, следует признать необедительным.


Вместе с тем, следует отметить отсутствие в заявленном обозначении каких-либо художественных и графических приемов, придающих ему дополнительную различительную способность.

Таким образом, заявленное обозначение представляет собой отдельные буквы, выполненные стандартным шрифтом без характерной графической проработки, состоит из неохраняемых элементов.

В этой связи заявленному обозначению в целом не может быть предоставлена правовая охрана в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Довод заявителя о наличии у него исключительного права на товарный



знак «» по свидетельству №732556, в котором словесный элемент «НМ» указан в качестве охраноспособного элемента, не может быть рассмотрен в качестве аргумента в пользу предоставления правовой охраны заявленному обозначению, поскольку товарный знак по свидетельству №732556 представляет собой иное (комбинированное) обозначение, где элемент «НМ» является частью графической композиции и не несет в себе самостоятельную индивидуализирующую функцию.

Вместе с тем, документов подтверждающих приобретение различительной способности заявленного обозначения в результате использования его заявителем в своей коммерческой деятельности в материалы дела не представлено.

Принимая во внимание вышесказанное коллегия не находит оснований для признания заявленного обозначения соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Просьба заявителя о внесении изменений в заявленное обозначение, а именно указание знака препинания «!» в качестве неохраняемого элемента не может быть удовлетворена, поскольку данные изменения не соответствуют нормам пункта 2 статьи 1500 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившее 20.01.2022, оставить в силе решение Роспатента от 29.09.2021.