

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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, рассмотрела поступившее 25.09.2023 возражение индивидуального предпринимателя Самошкина Павла Ивановича (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021764804 , при этом установила следующее.

Регистрация обозначения «Революция детства» в качестве товарного знака по заявке №2021764804 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 05.10.2021 испрашивается на имя заявителя в отношении услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 28.02.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака принято на основании его несоответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что входящее в состав заявленного обозначения слово «детства» будет водить потребителя в заблуждение относительно назначения испрашиваемых услуг на основании положений в отношении части заявленных услуг 41 класса МКТУ (таких как «организация лотерей; предоставление услуг игровых залов; услуги в области азартных игр; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги казино [игры], перечень не является исчерпывающим).

Также по информации, полученной из сети Интернет, было установлено, что заявленное обозначение воспроизводит название выставки «Революция детства», представляющей собой совместный проект Музея гигиены Городского центра медицинской профилактики, Объединенного музея писателей Урала «Литературная жизнь Урала XIX века» при поддержке Управления здравоохранения, Управления культуры Администрации города Екатеринбурга и Музея этикетки (см., например, Интернет-сайты <https://www.ekburg.ru/news/19/68792-revoljutsiya-detstva-vystavka-raskroet-sekrety-postoktyabrskoy-epokhi/>, https://kidsoboz.ru/news/v_ekaterinburge_startuet_vyistavka_revoljutsiya_detstva), в связи с чем заявленное обозначение, поданное на имя заявителя будет вводить потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель принимает точку зрения экспертизы о том, что обозначение не может быть зарегистрировано для услуг казино и аналогичных позиций, однако не согласен с данным решением в отношении остальных услуг и просит коллегию палаты по патентным спорам учесть приведенные в данном возражении доводы и отменить ранее принятое решение;

- норма пункта 3 статьи 1483 Кодекса подлежит применению в том случае, когда установлено, что потребитель осведомлен о ранее существовавшем обозначении и ассоциирует его с иным лицом (конкретным производителем/исполнителем), не являющимся заявителем по заявке. При этом установление фактов разработки данного обозначения каким-либо другим лицом, использования обозначения иным производителем/исполнителем, а также размещения информации о разработанном обозначении в общедоступных источниках информации не является само по себе основанием для применения пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку это не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара;

- обозначение «Революция детства» не использовалось иным лицом до даты приоритета заявки для индивидуализации услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака (знака обслуживания) по заявке. Сам факт наличия в сети Интернет сайта и размещения на сайте информации не гарантирует и не подтверждает известность размещенного обозначения, что не может свидетельствовать о доведении до сведения потребителей информации об оказании каких-либо видов услуг. Исходя из опубликованной на приведенных экспертизах сайтах информации, нельзя однозначно сказать, какое именно лицо оказывает услуги с использованием спорного обозначения, а также нельзя утверждать, что обозначение использовалось и стало известно потребителю применительно ко всем заявленным услугам 41 класса МКТУ. Таким образом, указанные в заключении экспертизы ссылки на сайты из сети Интернет не могут являться безусловным основанием для принятия решения об отказе в предоставлении правовой охраны обозначению по заявке в отношении всех заявленных позиций, например, образовательных услуг;

- при оценке доказательств реального использования спорного обозначения подлежит установлению совокупность обстоятельств, подтверждающих введение в гражданский оборот услуг, маркированных таким обозначением, в том числе показатели объема продаж таких услуг, такой информации у нас нет. Использование товарных знаков и других обозначений должно быть предано гласности, то есть товары/услуги должны выставляться на продажу через нормальные коммерческие каналы. При этом использование должно быть фактическим, номинального использования недостаточно;

- действующее законодательство Российской Федерации не содержит запрета на регистрацию тождественных или сходных до степени смешения обозначений в отношении неоднородных товаров и услуг. Указанный подход основан на правовой позиции Всемирной организации интеллектуальной собственности, которая указана в пунктах 9.86 и 9.88 раздела F главы 9 Введения в интеллектуальную собственность, и находит отражение в судебной практике. Норма пункта 3 статьи 1483 Кодекса в части заблуждения потребителя в отношении изготовителя

применяется только в случае, когда обозначение активно использовалось не заявителем, а иным лицом для обозначения именно товаров и услуг, и только тогда, когда в результате такого использования у потребителей возникли устойчивые ассоциации с этим иным лицом, с его товарами и/или услугами;

- ассоциативные связи должны быть доказаны не в отношении каких-либо товаров или услуг в целом, а в отношении товаров или услуг в той сфере, для которых испрашивается правовая охрана товарного знака;

- правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении различных родовых групп услуг в 41 классе МКТУ. Приведенные экспертизой источники датированы 16 октября 2017 года, а заявленное обозначение подано на регистрацию 05.10.2021. Проанализировав информацию по выставке «Революция детства» в сети интернет, становится очевидным тот факт, что данная выставка не проводилась многократно и не продвигалась каким-либо способом далее. Иными словами, указанная экспертизой выставка «Революция детства» существовала ограниченное количество времени и далее прекратила свое существование задолго до даты приоритета. Кроме того, в приведенных экспертизой ссылках, указано, что выставка «Революция детства» продлилась до 30 января 2018 года. Таким образом, с момента окончания выставки прошло уже практически 5 лет. Даже если учитывать дату окончания данной выставки и дату подачи заявки, то она составляет 3 года и 8 месяцев. Кажется сомнительным тот факт, что потребитель может быть введен в заблуждение, а точнее воспринимать заявленное обозначение, как название выставки, которая проводилась однократно 5 лет назад в отдельно взятом городе страны;

- при этом речь идет именно о среднестатистическом потребителе, а не о человеке, который постоянно посещает какие-либо выставки и это является его увлечением или хобби. Такого человека сложно назвать среднестатистическим потребителем. Вместе с тем, даже если подобный «любитель выставок» посещает огромное количество выставок на протяжении многих лет, то также кажется сомнительным, что обозначение «Революция детства» сразу будет

проассоциировано с выставкой пятилетней давности. Также стоит отметить, что выставка «Революция детства» не является какой-то крупной и известной выставкой. Данный факт подтверждается отсутствием этой выставки в архиве лучших выставок Екатеринбурга за 2017-2018 годы. Вместе с тем, данная выставка проводилась в Екатеринбурге, а не более крупных городах (Москва, Санкт-Петербург и др.), где могла бы получить большую известность и количество посетителей;

- заявитель – предприниматель, который занимается т.н. социальным предпринимательством, организовал и развивает детский клуб. Занятия с детьми ведутся по следующим направлениям: Образовательное направление (Все школьные предметы; скорочтение; Языковые школы; Ментальная арифметика; Подготовка к ЕГЭ и др.), занятия с психологом (Нейропсихолог; Психология; Логопед; Аватерапия и др.), техническое направление (Робототехника; Программирование; Создание игр; 3Д-анимация; Анимация; Лего-программирование; Столярная мастерская и др.), творческое направление (Театральная студия; Ораторское искусство; Актерское мастерство, Вокал; Хоровая студия; Музыкальная студия, Диджеинг; Хореография; Танцы; Танцевальная студия; Бальные танцы), художественное направление (Студия скульптуры и керамики; Изобразительное искусство; Арт-студия; Дизайн; Рисование песком; Диджитал; Графический дизайн; Моделирование и др.), детское модельное агентство (Актерское мастерство; Основы макияжа и стиля; Подиумный шаг; Фотопозирование; Блогинг и др.), киношкола (Операторское мастерство; Монтаж; Занятия по драматургии и др.), ведение блогов (Интервьюирование; Создание контента; Визуальное представление; Работа с платформами; Подбор темы; Публикация и распространение; Взаимодействие с аудиторией; Этика и безопасность; Аналитика и монетизация; Саморазвитие и уверенность и др.), рукоделие (Вязание; Макраме; Вышивка; Квиллинг; Карвинг; Фелтинг; Икебана; Осибана; Энкуастика; Поделки из дерева; Выжигание; Кружок «умелые ручки»; Мастер-классы и др.), радио-студия (Информационное вещание; Информационно-музыкальное вещание; Музыкально-информационное вещание; Музыкальное вещание и др.), спортивное направление (Гольф; Бильярд; Теннис;

Шахматы; Крокет, Биатлон; Плавание; Катание на коньках; Каякинг; Катание на лыжах; Различные виды легкой атлетики; Фитнес; Футбол; Хоккей; Гандбол; Баскетбол; Буксир; Тяжелая атлетика; Тяжелая атлетика; Бодибилдинг; Тяжелая атлетика; Бокс; Самбо; Айкидо; Бокс в конце; Бой на поясах; Рукопашный бой; Карате; Самбо; Тхэквондо; Паркур; Дайвинг; Катание на лыжах; Акробатика; Художественная Гимнастика; Йога и др.), прикладное направление (Спортивная рыбалка; Верховая езда; Парусный спорт; Ориентирование; Кастинг и др.), экстремальное направление (Альпинизм; Дайвинг; Пещеры; Спортивный туризм; Зимние купания и др.), повседневно-бытовое направление (Кулинария и др.), развлекательное направление (Организация концертов; Концертная деятельность и др.). Часть из перечисленных направлений уже реализуется, часть планируется к внедрению в будущем. Существующий в настоящее время детский центр функционирует по адресу: Москва, Рязанский проспект, 53 более года, деятельность освещается в социальных сетях (<https://t.me/wonderkit> и <https://vk.com/wonderkit>). Сейчас планируется расширение и ребрендинг.

На основании изложенного в возражении выражена просьба отменить решение об отказе и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021764804 для следующего сокращенного перечня услуг 41 класса МКТУ: академии [обучение]; аренда спортивных площадок; аренда теннисных кортов; библиотеки передвижные; библиотеки, обеспечивающие выдачу книг на дом; бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; воспитание физическое; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; издание книг; кинопрокат; киностудии; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; обучение айкидо; обучение гимнастике; обучение дзюдо; обучение практическим навыкам [демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация балов; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение];

организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация показов мод в развлекательных целях; организация спортивных состязаний; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; парки аттракционов; передача ноу-хау [обучение]; предоставление информации по вопросам воспитания и образования; предоставление информации по вопросам отдыха; предоставление информации по вопросам развлечений; предоставление полей для гольфа; предоставление спортивного оборудования; предоставление услуг кинозалов; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; проведение туров с восхождением; проведение фитнес-классов; проведение экзаменов; производство фильмов, за исключением рекламных; прокат аудиооборудования; прокат видеокамер; прокат видеомагнитофонов; прокат видеофильмов; прокат декораций для шоу-программ; прокат звукозаписей; прокат игрушек; прокат кинематографического оборудования; прокат кинофильмов; прокат оборудования для игр; прокат оборудования стадионов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий; прокат снаряжения для подводного погружения; прокат спортивного оборудования, за исключением транспортных средств; прокат театральные декораций; прокат тренажеров; развлечения; садо [обучение японской чайной церемонии]; создание фильмов, за исключением рекламных; сочинение музыки; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги индивидуальных тренеров [фитнес]; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги образовательно-воспитательные; услуги по оценке физического состояния для тренировок; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; услуги спортивных лагерей; услуги студий записи; учреждения дошкольные [воспитание]; фотографирование; фоторепортажи; хронометраж спортивных состязаний; шоу-

программы; образование дополнительное для детей; обучение музыкальным дисциплинам; обучение игре на музыкальных инструментах; проведение развивающих занятий для детей.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (05.10.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «Революция детства», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита и размещенное на одной строке. Регистрация товарного знака согласно возражению испрашивается для ограниченного перечня услуг 41 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям законодательства показал следующее.

Словесное обозначение «Революция детства», по сведениям, имеющимся в сети Интернет, действительно использовалось в качестве названия выставки, проходившей в Екатеринбурге с октября 2017 по январь 2018 гг., что подтверждается информацией с ряда сайтов сети Интернет (см., например, <https://www.ekburg.ru/news/19/68792-revolyutsiya-detstva-vystavka-raskroet-sekrety-postoktyabrskoy-epokhi/>, https://kidsoboz.ru/news/v_ekaterinburge_startuet_vyistavka_revolyutsiya_detstva), https://ural.aif.ru/culture/event/ot_rozog_do_sosok_v_ekaterinburge_otkrylas_vystavka_revolyuciya_detstva?ysclid=lsiskdc16f356160399 и др.

Указанная информация, размещенная в сети Интернет, является общедоступной для большей части потребителей, и, несмотря на однократное проведение выставки под названием «Революция детства» более чем пять лет назад, информация об этой выставке присутствует до настоящего времени на ряде интернет-сайтов, в связи с чем у потребителей может возникнуть ассоциативная связь заявленного обозначения с организаторами данной выставки, что способно ввести потребителя в заблуждение в случае регистрации заявленного обозначения в отношении услуг, касающихся выставочной деятельности.

Вместе с тем следует отметить, что заявителем был скорректирован испрашиваемый перечень услуг 41 класса МКТУ, из которого исключены все услуги, относящиеся к выставочной деятельности, в том числе услуги культурные, образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги музеев [презентация, выставки] и иные аналогичные услуги. Таким образом, регистрация товарного знака испрашивается для услуг, в отношении которых у потребителя не может возникнуть (и сохраниться) ложного представления о лице, оказывающем данные услуги.

Коллегия также не располагает какой-либо информацией, в том числе размещенной в сети Интернет о деятельности по использованию обозначения «Революция детства» какими-либо лицами в отношении испрашиваемых услуг 41 класса МКТУ, кроме заявителя.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке также было мотивировано способностью заявленного обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно назначения части услуг (организация лотерей; предоставление услуг игровых залов; услуги в области азартных игр; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги казино [игры]) в связи с наличием в составе обозначения слова «детства».

Заявитель согласился с доводами экспертизы в этой части и удалил часть услуг, связанных с азартными играми, из испрашиваемого перечня услуг 41 класса МКТУ, что исключает возможность введения потребителя в заблуждение относительно их назначения.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что заявителем, видимо, ошибочно в скорректированном перечне сохранились «услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть», а также «прокат оборудования для игр», которые могут относиться, в том числе и к азартным играм. Оборудование для игр/игровое оборудование - устройства или приспособления, используемые для проведения азартных игр. Источник: Федеральный закон от 29.12.2006 N 244-ФЗ (ред. от 16.10.2012) "О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации". Официальная терминология. Академик.ру. 2012 (см. <https://official.academic.ru/>).

Таким образом, в отношении услуг 41 класса МКТУ – «услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть», а также «прокат оборудования для игр», заявленное обозначение с учетом входящего в него элемента «детства» способно вводить потребителя в заблуждение относительно назначения этих услуг, которые не предназначены для детей, что не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Принимая во внимание вышеизложенное с учетом дополнительных обстоятельств, а именно сокращения перечня испрашиваемых услуг 41 класса МКТУ, у коллегии не имеется оснований для вывода о несоответствии заявленного

обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении части испрашиваемых услуг 41 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 25.09.2023, отменить решение Роспатента от 28.02.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021764804 .