

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, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 12.05.2020 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Шумалом Евгением Тимофеевичем, г. Владивосток (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019733857, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**AVTOSPALNIK4x4**» по заявке №2019733857 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя 12.07.2019 в отношении товаров и услуг 19, 20, 22, 34, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 25.02.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг. В соответствии с заключением по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, основанием для данного решения явилось несоответствие заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Согласно доводам, изложенным в заключении по результатам экспертизы, заявленное обозначения полностью состоит из неохраноспособных элементов:

- элемент «AVTOSPALNIK» (транслитерация «автоспальник») то же, что автомобильный спальник (спальный мешок, см. Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/229398>), указывает на конкретный вид и назначение части заявленных товаров 22 класса МКТУ (например: «пух [перо]; пух гагачий», данный перечень не является исчерпывающим), части товаров 24 класса МКТУ (например: «вкладыши для спальных мешков; мешки спальные», данный перечень не является исчерпывающим) и на назначение части связанных с ними заявленных услуг 35 класса;

- элемент «4x4» представляет собой сочетание простых цифр и знака умножения, которые не имеют характерного графического исполнения, а также характеризуют заявленные товары, указывая на их свойство (размер), и указывают на назначение связанных с ними услуг 35 класса.

В отношении всех заявленных товаров 19, 20 классов МКТУ, части заявленных товаров 22 класса МКТУ (например: «мешки почтовые; мешки сетчатые для стирки белья; оплетки соломенные для бутылок; сети [ловушки] для животных», данный перечень не является исчерпывающим), части заявленных товаров 24 класса МКТУ (например: «подкладка для шляп текстильная; подхваты для занавесей текстильные; рукавицы для мытья тела; чехлы для мебели», данный перечень не является исчерпывающим) и части заявленных услуг 35 класса МКТУ (например: «продажа оптовая фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продажа розничная фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей» и т.д.) заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида, назначения товаров и услуг.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с вышеприведенными доводами, приведенными в заключении по результатам экспертизы, при этом основные аргументы сводятся к следующему:

- заявленное обозначение «AVTOSPALNIK4x4» не может являться указанием на вид товара, характеризовать товар, так как такого вида товара не существует, это выражение является искусственно созданным;

- заявленное обозначение в целом не способно ассоциироваться с конкретным видом услуг 35 класса МКТУ и соответственно вводить в заблуждение;

- обозначение «AVTOSPALNIK4x4» заявлено в латинице, а в иностранных языках тем более не имеется такого вида товаров или услуг;

- не существует такого товара, как «спальный мешок для автомобилей»; спальные мешки - это разновидность туристического снаряжения, используемая для сна в палатке или на свежем воздухе, спальных мешков, выпускаемых специально для сна внутри автомобиля, не имеется, салон автомобиля сам по себе подразумевает определенное качество комфорта, превосходящее соответствующие характеристики примитивных спальных мешков, соответственно, заявляемое обозначение «AVTOSPALNIK4x4» (аналогично обозначению «СТЕКЛЮШПАТ») не может быть признано описательным, по той причине, что рядовому потребителю смысл обозначения «спальник» вряд ли может быть понятен;

- толкование смысла обозначения «AVTOSPALNIK4x4» требует рассуждений, домысливания, которые могут быть различными, например, можно предположить, что это - спальный мешок, или комплект постельного белья, или устройство, создающее более комфортные условия для сна внутри автомобиля, и т.д.

В силу изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2019733857 в отношении заявленных товаров и услуг указанием словесного элемента «AVTOSPALNIK4x4» в качестве охраняемого.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (12.07.2019) поступления заявки №2019733857 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутые 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 подпункта 3 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 указывающие на их вид, качество, количество, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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

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

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или 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.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

Заявленное обозначение «**AVTOSPALNIK4x4**», поданное 12.07.2019 на регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2019733857, является словесным, регистрация товарного знака испрашивается в отношении широкого перечня товаров и услуг 19, 20, 22, 34, 35 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения показал, что в его состав входят словесный элемент «AVTOSPALNIK» и буквенно-цифровая комбинация «4x4», которые в совокупности не образуют какое-либо единое и неделимое, устойчивое выражение. Данные элементы воспринимаются по отдельности.

Так, обозначение «4x4» представляет собой комбинацию цифр и буквы, не имеет словесного характера и характерного графического исполнения, в силу чего

не обладает различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В свою очередь словесный элемент «AVTOSPALNIK», как справедливо отметил заявитель, отсутствует в каких-либо распространенных языках, использующих в письменности буквы латинского алфавита. Однако, этот элемент представляет собой транслитерацию сложносоставного слова «АВТОСПАЛЬНИК», где «АВТО» обозначает отнесённость, связь чего-либо с автомобилем, а «СПАЛЬНИК» (*разг.*) - спальный мешок (см. например, Энциклопедический словарь на портале <https://dic.academic.ru>).

Согласно терминологии, приведенной в Энциклопедии туриста (см., https://tourist.academic.ru/13150/Спальный_мешок), «спальный мешок» - это элемент снаряжения, который используется для сна и отдыха на стоянках. Существуют различные виды спальников, которые можно классифицировать по различным факторам.

В толковом словаре русского языка под редакцией С.И. Ожегова и Ю.Н. Шведовой приводится следующее определение «спального мешка»: утеплённый чехол для спанья на открытом воздухе, в палатке, спальник (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/106854>).

Таким образом, словесный элемент заявленного обозначения «AVTOSPALNIK», несмотря на его выполнение буквами латинского алфавита, не воспринимается в качестве фантазийного элемента, а указывает на определенный вид товара 24 класса МКТУ «*мешки спальные; мешки спальные для новорожденных*».

Наличие в гражданском обороте такого товара как «спальник» подтверждается приведенными в заключение по результатам экспертизы ссылками из сети Интернет с различных сайтов: <https://novasport.ru/poleznoe/anatomiya-spalnogo-meshka/>; <http://geoschool.web.ru/db/msg.html?mid=1181731&uri=spalnik.htm>; <https://www.sportmaster.ru/knowledgebase/sport/10/article/110/>; <http://zabroska.su/snarjazhenie/spalniki/spalnyiy-meshok-naznachenie-konstrukts.html>.

Принимая во внимание установленную семантику слова «AVTOSPALNIK», можно сделать вывод, что для заявленных товаров 24 класса МКТУ, представляющих собой непосредственно «спальные мешки», а также для товаров 22, 24 классов МКТУ (*«мешки бивуачные, являющиеся укрытием; перо для набивки; перо для набивки постельных принадлежностей; пух [перо]; пух гагачий; ткани сетчатые; угары хлопковые для набивки; хлопок-сырец»*), *«вкладыши для спальных мешков; мешки бивуачные, являющиеся защитными чехлами для спальных мешков; подкладка [ткань]; ткани клейкие, приклеиваемые при высокой температуре; ткани хлопчатобумажные; ткани шерстяные; ткани эластичные»*) и услуг 35 класса МКТУ, связанных с производством «спальных мешков» и их продвижением в гражданском обороте, этот словесный элемент является неохранным на основании требований пункта 1 статьи 1383 Кодекса, поскольку указывает на вид и назначение товаров, а также на назначение услуг.

Вместе с тем, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака также испрашивается для широкого перечня товаров 19, 20, 22, 24 классов МКТУ, а также для услуг 35 класса МКТУ *«менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; продажа оптовая фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продажа розничная фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; прокат фотокопировального оборудования; управление коммерческими проектами для строительных проектов; управление гостиничным бизнесом; услуги по переезду предприятий; услуги стенографистов»*, не имеющими отношения к производству и продвижению спальных мешков (спальников) для автомобилей.

В этой связи при использовании для маркировки вышеприведенной группы товаров и услуг словесного элемента «AVTOSPALNIK» возможно возникновение у потребителя не соответствующих действительности представлений о товарах и услугах. Следовательно, заявленное обозначение в целом является ложным или

способным ввести в заблуждение относительно этих товаров и услуг в соответствии с требованиями пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, все вышеизложенные обстоятельства в совокупности свидетельствуют о неохраноспособности заявленного обозначения «**AVTOSPALNIK4x4**» в целом. В этой связи оснований для отмены оспариваемого решения Роспатента и удовлетворения поступившего возражения не имеется.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 12.05.2020, оставить в силе решение Роспатента от 25.02.2020.