

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии
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 07.07.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Подарки оптом», Республика Татарстан, г. Казань (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022701713 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2022701713 подано на регистрацию 17.01.2022 на имя заявителя в отношении товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное обозначение «ЛЮБОВЬ ЖИВЁТ ТРИ ГОДА», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 24.03.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022701713 для всех заявленных товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение воспроизводит название известных книги и фильма «ЛЮБОВЬ ЖИВЁТ ТРИ ГОДА», автором и режиссером которых является Фредерик Бегбедер (см. интернет <https://www.labirint.ru/books/410870/>; <https://www.litres.ru/frederik-begbeder/lubov-zhivet-tri-goda/chitat-onlayn/>; <https://www.ozon.ru/product/lyubov-zhivet-tri-goda-139660920/?sh=OQbPSAmRPA>; <https://www.chitai-gorod.ru/catalog/book/966563/>; <https://litmore.ru/2075-lyubov-zhivet-tri-goda.html>; <https://www.kinopoisk.ru/film/558523/>; <https://www.ivi.ru/watch/90561>; <https://www.kino-teatr.ru/kino/movie/euro/99378/annot/> и др.).

Поскольку в материалах заявки отсутствуют документы, подтверждающие правомерность регистрации названия книги и фильма на имя заявителя (ООО «Подарки оптом»), то заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ на основании положений пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку будет способно вводить потребителей в заблуждение относительно лица, производящего товары.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 07.07.2023 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не включает элементов, указывающих на определённого производителя;
- сведений о том, что Фредерик Бегбедер является производителем товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ, маркированных обозначением «Любовь живёт три года», экспертизой не представлено, аналогичных сведений не выявлено и в сети Интернет;

- говоря об ассоциативных связях, важно понимать, что при упоминании обозначения «Любовь живёт три года» потребитель действительно может соотнести данное название с конкретным лицом – Фредериком Бегбедером, но исключительно как автором романа или режиссёром фильма, но никак не производителем бокалов, канцелярских товаров, сумок и тканей, указанных в перечне заявленных товаров рассматриваемой заявки. И ассоциация возникает также именно с конкретным романом или фильмом, а не с какими-либо товарами;

- существует множество примеров подобных регистраций в качестве товарных знаков, тождественных названиям известных среди российских потребителей книг/фильмов;

- заявитель обращает внимание на то, что подобные заявленному обозначению, товарные знаки не являются простыми и общепринятыми словами/словосочетаниями, в ряде случаев являются узнаваемыми российскими потребителями в большем степени в связи с соответствующими объектами авторских прав;

- решение об отказе в регистрации заявленного обозначения основано на неверном применении положений пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса и вопреки актуальной практике Роспатента и Суда по интеллектуальным правам по аналогичным делам;

- заявитель обращает внимание на то, что им была подана заявка №2022702712 «Волшебная на всю голову», где была подобная ситуация, при этом, экспертиза сочла доводы заявителя убедительными и вынесла решение о регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров, за исключением товаров 09 класса МКТУ «публикации электронные загружаемые», 16 класса МКТУ «издания печатные; книги» (свидетельство №939631);

- в связи с чем, заявитель обоснованно ожидает от Роспатента аналогичного подхода к оценке заявленного обозначения;

- также заявитель обращает внимание на то, что теория о том, что чувство любви между людьми длится не более трёх лет, не принадлежит Ф. Бегбедеру. Ещё до выхода его романа в свет была довольно широко известна гормональная

(биологическая) теория возникновения привязанностей (влюблённости) между людьми, основанная на действии на мозг человека дофамина, окситоцина и других гормонов в определённый момент времени;

- заявитель скорректировал перечень товаров, в отношении которых спрашивается правовая охрана заявленного обозначения и отказывается от притязаний в отношении следующего перечня товаров: 09 класс МКТУ: «компакт-диски [аудио-видео]; компакт-диски [неперезаписываемые]; публикации электронные загружаемые; фильмы мультипликационные; книги электронные»; 16 класс МКТУ: «издания печатные; книги».

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022701713 в отношении, заявленных товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ.

С возражением были представлены следующие материалы:

1. Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022701713 от 24.03.2023;

2. Уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения по заявке №2022701713 от 20.07.2022;

3. Постановление Президиума суда по интеллектуальным правам от 02.09.2021 по делу №СИП-883/2020;

4. Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 04.04.2022 №С01-245/2022 по делу №СИП-607/2021;

5. Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 18.02.2021 по делу №СИП-479/2020;

6. Уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения по заявке № 2022702712 требованиям законодательства от 07.11.2022;

7. Ответ ООО «Подарки потом» на Уведомление по заявке №2022702712;

8. Решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022702712 от 27.04.2023;

9. Обращение патентных поверенных РФ Иващенко О.И. и Лелякиной Н.А. в Центр мониторинга качества ФИПС от 16.09.2022.

10. Ответ Центра мониторинга качества ФИПС от 22.09.2022;

11. Скриншоты.

На заседании коллегии, состоявшемся 18.12.2023, коллегией были выдвинуты дополнительные основания, которые не были учтены экспертизой, а именно, заявленное обозначение представляет собой крылатое выражение, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака как в целом не обладающее различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, возражение было рассмотрено на заседании коллегии от 19.02.2024, и по результатам рассмотрения возражения Роспатентом было принято решение от 05.04.2024 отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.07.2023, изменить решение Роспатента от 24.03.2023, отказать в регистрации товарного знака по заявке №2022701713 с учетом дополнительных оснований.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 20.05.2024 по делу №СИП-1177/2023 признано недействительным решение Роспатента от 05.04.2024, которым было изменено решение экспертизы Роспатента от 24.03.2023 года и отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака заявленного обозначения по заявке №2022701713 с учетом дополнительных оснований, как не соответствующее требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса. Также указанным решением Суд по интеллектуальным правам обязал Роспатент повторно рассмотреть возражение ООО «Подарки оптом» от 07.07.2023 года.

В решении Суда по интеллектуальным правам отмечено, что само по себе оспариваемое обозначение не содержит в своем составе ложных или способных ввести потребителя в заблуждение элементов, порождающих в сознании потребителя неверное представление об услугах (товарах) или его производителе.

Суд по интеллектуальным правам пришел к выводу о том, что доводы Роспатента о вероятности возникновения у потребителей при восприятии заявленного обозначения ассоциаций с автором литературного произведения Фредериком Бегбедером как с изготовителем части товаров 09-го и 16-го классов МКТУ либо со смысловым значением психологической теории, в своей

совокупности и взаимосвязи не способны свидетельствовать о существующих (и сохранившихся) у адресной группы потребителей товаров 09-го и 16-го классов МКТУ ассоциативных связей между заявленным обозначением и автором романа и фильма Ф. Бегбедером.

Кроме того, Суд по интеллектуальным правам отмечает, что в российском законодательстве отсутствует запрет на регистрацию наименований произведений в качестве товарных знаков. Такой запрет существует только в отношении регистрации обозначения, тождественного названию произведения науки, литературы или искусства, известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака (подпункт 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса). Однако основание, приведенное в подпункте 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса, не подлежит проверке Роспатентом на стадии экспертизы заявленного обозначения (пункт 1 статьи 1499 Кодекса). Такая проверка может быть осуществлена исключительно на основании возражения заинтересованного лица.

Суд по интеллектуальным правам также не может признать обоснованными выводы Роспатента о введении заявленным обозначением потребителей в заблуждение ввиду существования в интернет-пространстве одноименной психологической теории.

Так, даже при наличии у адресной группы сведений о существовании такой теории, не ясно, в отношении чего именно они будут введены в заблуждение в случае маркировки товаров 09-го и 16-го классов МКТУ.

В решении Суда по интеллектуальным правам указано, что административный орган не использовал методологию оценки обозначения применительно к конкретным товарам.

Также в решении Суда по интеллектуальным правам отмечено, что использование разными лицами в сети Интернет какого-либо обозначения, даже если объем такого использования позволяет сделать вывод об утрате обозначением различительной способности по отношению к какому-то конкретному товару, применительно к которому обозначение используется, само по себе не позволяет

сделать вывод об утрате таким обозначением различительной способности в отношении всех товаров и услуг, в том числе заявленных на регистрацию.

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

С учетом даты (17.01.2022) 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 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(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

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

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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.

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

Согласно пункту 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 в целом признается ложным или вводящим в заблуждение.

Заявленное обозначение «ЛЮБОВЬ ЖИВЁТ ТРИ ГОДА» является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям, изложенным в пункте 1 и пункте 3 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Оценка материалов дела показала, что заявленное обозначение «ЛЮБОВЬ ЖИВЁТ ТРИ ГОДА» представляет собой название романа Фредерика Бегбедера, посвящённого известной теории о том, что чувство влюблённости связано с определёнными гормонами (в романе речь идёт о дофамине), который был издан 1997 году.

Также, коллегия отмечает, что данная теория часто обсуждается в Интернет-пространстве. На различных сайтах идут дискуссии на эту тему, при этом выражение «ЛЮБОВЬ ЖИВЕТ ТРИ ГОДА» часто используется различными лицами, в различных статьях (например, <https://style.rbc.ru/health>; <https://lenta.ru>; <https://www.marieclaire.ru/psychology>; https://fidem.spb.ru/teoriya_uspeha/lyubov-zhivet-tri-goda/; <https://pchela.news>; <https://psy.systems> и т.д.).

При этом Суд по интеллектуальным правам согласившись с наличием приведенных выше значений, пришел к выводу о недоказанности того, что обозначение «ЛЮБОВЬ ЖИВЕТ ТРИ ГОДА» в отношении испрашиваемых к регистрации товаров 09, 16, 18, 21, 24 классов МКТУ способно вводить потребителей в заблуждение относительно производителя товаров и не обладает различительной способностью.

В связи с указанным следует признать, что обозначение «ЛЮБОВЬ ЖИВЕТ ТРИ ГОДА» по заявке №2022701713 удовлетворяет требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 07.07.2023, отменить решение Роспатента от 24.03.2023, зарегистрировать товарный знак по заявке №2022701713.