

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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 05.03.2021, поданное ООО "Инспирит Компани", Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019738701 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «APHRODISIA» по заявке №2019738701, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 07.08.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 03, 10, 18, 25, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 08.02.2021 о государственной регистрации товарного знака в отношении части товаров 18, 25 классов МКТУ и всех услуг 35 классов МКТУ (далее – решение Роспатента). Данное решение Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение в отношении всех заявленных товаров 03, 05, 10 классов МКТУ и части товаров 18, 25 классов МКТУ не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Так, заявленное обозначение в переводе с английского языка имеет значение "афродизия" - половая похоть/общее название различных проявлений полового влечения/эротизм (см. <https://translate.google.ru>, <https://ru.wiktionary.org>, <https://translate.academic.ru>).

В связи с изложенным, в отношении части заявленных товаров и услуг, заявленное обозначение указывает на свойства, назначение товаров, а для другой части будет вводить в заблуждение относительно назначения товара, а в отношении товаров 18, 25 классов МКТУ, являющихся церковной одеждой или предназначенной для детей, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, так как оно противоречит общественным интересам.

В поступившем возражении заявитель выразил следующие доводы относительно решения Роспатента:

- экспертиза приводит ссылки на электронные словари, которые в отличие от бумажных версий могут содержать недостоверную информацию;

- в представленных заявителем выдержках из печатных версий словарей отсутствует заявленное обозначение;

- в электронных версиях словарей, которые пользуются наибольшим доверием (мультитран и электронная версия Оксфордского словаря), по сравнению с другими аналогами также отсутствует перевод заявленного обозначения;

- даже если заявленное обозначение рассматривать в семантике слов “похоть” и “эротизм”, оно напрямую не будет указывать на назначение товаров;

- заявленное обозначение фигурирует только в узко-специализированном словаре, отсутствует в других общедоступных словарях, и для рядового потребителя не известно;

- у заявленного обозначения существует значение, которое соотносится с названием ежегодного фестиваля, проводимого в Древней Греции в честь богини любви и красоты Афродиты;

- с учетом вышеизложенного, заявленное обозначение является фантазийным и не может указывать на свойства, назначение части заявленных товаров, а для другой части вводить потребителей в заблуждение.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг.

В ходатайстве заявителя от 27.04.2021 была выражена просьба сократить изначально заявленный перечень товаров/услуг и вынести решение о регистрации заявленного обозначения по заявке №2019738701 в отношении следующего перечня товаров/услуг:

03 класса МКТУ - ароматизаторы [эфирные масла]; вазелин косметический; вода ароматическая; вода жавелевая; вода лавандовая; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; диффузоры с палочками ароматические; масла для парфюмерии; масла косметические; масла туалетные; масла эфирные; препараты для ванн косметические; препараты для ванн, не для медицинских целей; растворы вагинальные для интимной гигиены или в качестве дезодоранта; соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; средства моющие для интимной гигиены немедицинские; эссенции эфирные; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло];

05 класса МКТУ - бандажи перевязочные; браслеты, пропитанные репеллентами против насекомых; бумага клейкая от мух; ванны кислородные; вата антисептическая; гели интимные возбуждающие; грязи для ванн; дезодоранты для освежения воздуха; дезодоранты, за исключением предназначенных для человека или животных; дезодораторы для одежды или текстильных изделий; добавки пищевые с косметическим эффектом; лубриканты для интимных целей; лупулин для фармацевтических целей; магnezия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мухоловки клейкие; мыла антибактериальные; мыла дезинфицирующие; препараты для чистки контактных линз; резинка жевательная никотиновая для отказа от курения; репелленты; репелленты для окуривания против насекомых; средства антибактериальные для мытья рук;

10 класса МКТУ - бандажи эластичные; валики надувные для медицинских целей; вибраторы горячего воздуха для медицинских целей; вибромассажеры; клизмы; клипсы-держатели для пустышек; куклы эротические [секс-куклы]; маски для медицинского персонала; маски дыхательные для искусственного дыхания; маски наркозные; маски терапевтические для лица; перевязь [бандаж поддерживающий]; перчатки для массажа; перчатки для медицинских целей; пояса ортопедические; пояса пупочные; пояса электрические для медицинских целей; презервативы; приборы для косметического массажа; приборы для массажа; протезы груди; протезы зубные; протезы конечностей; протезы челюстей; разделители для пальцев ног ортопедические; секс-игрушки; стульчаки

для ночных горшков; чулки эластичные хирургические; чулки эластичные, используемые при расширении вен; средства сексуальной стимуляции для взрослых; аппараты, приборы и товары для сексуальной активности;

18 класса МКТУ - бирки багажные; бумажники; визитницы; вожжи; гарнитурные сбруйные; держатели для кредитных карт [бумажники]; детали для стремян резиновые; картодержатели [бумажники]; кейсы из кожи или кожкартона; клапаны кожаные; кнуты; коврики для верховой езды; кожа искусственная; кожа необработанная или частично обработанная; кошельки; наборы дорожные [кожгалантерея]; намордники; ошейники для животных; плетки многохвостые; поводки; портупеи кожаные; ремешки кожаные; ремни для конской сбруи; ремни кожаные [изделия шорные]; ремни подбородочные кожаные; ремни стременные;

25 класса МКТУ - банданы [платки]; белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; боди [женское белье]; боксеры [шорты]; бюстгальтеры; вуали [одежда]; габардины [одежда]; галстуки; жилеты; каблуки; колготки; комбинации [белье нижнее]; комбинезоны [одежда]; корсажи [женское белье]; корсеты [белье нижнее]; костюмы; костюмы купальные; костюмы маскарадные; костюмы пляжные; купальники гимнастические; одежда из искусственной кожи; одежда кожаная; одежда форменная; панталоны [нижнее белье]; перчатки [одежда]; пижамы; платья; подвязки для чулок; пояса [белье нижнее]; пояса [одежда]; пояса-кошельки [одежда]; тапочки банные; трусы; халаты; халаты купальные; чулки; юбки;

35 класса МКТУ - продвижение продаж для третьих лиц, а именно товаров 03, 05, 10, 18, 25 классов МКТУ настоящего перечня; услуги по розничной, оптовой продаже товаров, а именно товаров 03, 05, 10, 18, 25 классов МКТУ настоящего перечня; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров, а именно товаров 03, 05, 10, 18, 25 классов МКТУ настоящего перечня; услуги по развозной продаже товаров, а именно товаров 03, 05, 10, 18, 25 классов МКТУ настоящего перечня; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправок, а именно товаров 03, 05, 10, 18, 25 классов МКТУ настоящего перечня; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или интернет-сайтов, а именно товаров 03, 05, 10, 18, 25 классов МКТУ настоящего перечня.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (07.08.2019) поступления заявки №2019738701 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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 неохраняемые 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.

В соответствии с требованиями пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

При рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие

человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

Заявленное обозначение по заявке №2019738701 представляет собой словесное обозначение «APHRODISIA», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

С учетом того, что заявитель ограничил перечень товаров и услуг, исключив из него позиции, относящиеся к церковной тематике, церковной утвари и товарам детского назначения, коллегия снимает основания о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, коллегия указывает следующее.

Анализ заявленного словесного обозначения показал, что в соответствии с данными Интернет-словарей (<https://translate.google.ru>, <https://translate.academic.ru>) словесный элемент «APHRODISIA» в переводе с английского языка на русский язык означает «афродизия». В свою очередь слово «афродизия» является полисемичным словом, согласно словарям (<https://classes.ru/all-russian/dictionary-russian-med-term-5578.htm>, <https://ru.wiktionary.org/>, <https://ru.wikipedia.org/wiki>, https://gufo.me/dict/sexology_encyclopedia/, <https://classes.ru/all-russian/dictionary-russian-foreign2-term-5015.htm>, «Словарь иностранных слов, вошедших в состав русского языка». Чудинов А.Н., 1910) имеет несколько значений, таких как: «любовные наслаждения, эротизм, общее название различных проявлений полового влечения». Словесный элемент «афродизия» выступает в качестве названия ежегодного фестиваля, проводимого в Древней Греции в честь богини любви и красоты Афродиты.

«Афродита» - в греческой мифологии – богиня красоты и любви, включавшаяся в число двенадцати олимпийских богов (<https://ru.wikipedia.org/wiki/>).

Таким образом, вполне вероятно, что словесный элемент «афродизия» заявленного обозначения образован от имени богини любви и красоты Афродиты. Кроме того, вышеуказанная семантика словесного элемента заявленного обозначения способна вызывать ассоциации с чувством любви, наслаждения, чрезмерной чувственности, с ощущениями, связанными с переживаниями, имеющими в своей основе биологические инстинкты, направленные на воспроизведение жизни. В этой связи заявленное

обозначение может вызывать множество различных ассоциаций и домысливаний. В виду отсутствия у потребителей единого понимания слова «APHRODISIA» нельзя однозначно сделать вывод о том, что заявленное обозначение будет указывать на характеристики испрашиваемых товаров, в том числе, указывать на свойства и назначение товаров.

Для того, чтобы сделать вывод об описательности заявленного обозначения применительно к перечню товаров и услуг, среднему российскому потребителю потребуются дополнительные существенные рассуждения и домысливания, что позволяет прийти к выводу о фантазийности элемента «APHRODISIA» по отношению к испрашиваемым товарам и услугам.

Вместе с тем, следует указать, что словесный элемент «APHRODISIA» заявленного обозначения исполнен буквами латинского алфавита, следовательно, для среднего российской потребителя, не владеющего знаниями какого-либо иностранного языка, оно будет восприниматься как фантазийное, не имеющее определенного значения слово.

Учитывая вышеизложенную информацию, заявленное обозначение носит фантазийный характер в отношении скорректированного заявителем перечня товаров и услуг, не является описательным, в связи с чем вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является несостоятельным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 05.03.2021, изменить решение Роспатента от 08.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019738701.