

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 31.01.2025, поданное Индивидуальным предпринимателем Головиным В.В., Московская обл., г.Домодедово (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2023775118, при этом установила следующее.



Обозначение « **ШЕСТЬДЕСЯТ ДЕВЯТЬ** » по заявке №2023775118 с приоритетом от 16.08.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 30, 32, 33 классов МКТУ.

Роспатентом 15.10.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2023775118 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пунктов 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении было указано, что входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «ШЕСТЬДЕСЯТ ДЕВЯТЬ» являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку представляют собой порядковое числительное, которое не обладает различительной способностью, а также указывает на свойство (крепость) для части товаров (см. Интернет <https://alcomarket.ru/catalog/krepkiy-alkogol/filter/strong-69/?ysclid=ltscssupnj> 278606795, <https://nsk.winestyle.ru/products/Grande-Absente-69-1000.html>, <https://alcofan.com/marka-absenta-grande-absente-69.html?ysclid=ltscub56p173449736>, <https://luding.ru/collection/item/69-overproof-takamaka--280836/> и др.).

В тоже время, для части товаров с иными свойствами (иной крепостью) заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку оно способно ввести потребителей в заблуждение относительно свойств (крепости) товаров в соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса.

Также установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком под № 560990, с датой приоритета от 10.01.2006 г., на имя ООО «МНОЖЕСТВО УМНЫХ ЛЮДЕЙ», 299014, г.Севастополь, Камышовое ш., д.15, кабинет 10, в отношении однородных товаров 30, 32, 33 классов МКТУ.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для однородных товаров 30, 32, 33 классов МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В возражении на решение Роспатента и в дополнении к нему изложено следующее:

- порядковое числительное, включенное в состав заявленного обозначения, вполне способно индивидуализировать товары и соответствует положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса;

- в качестве примера вхождения в товарный знак порядкового числительного могут служить большое количество обозначений, воспринимаемых потребителями как товарные знаки: «**РАЗ – ДВА!**» свидетельство №224585;

«**ПЯТЬ ПЯТЬ ПЯТЬ**» свидетельство №151149; «» свидетельство №151149; «» свидетельство №151149;



свидетельство №1019393; «777» свидетельство №476551 и многие другие;

- таким образом, предоставляя правовую охрану обозначениям, состоящим из порядковых числительных, административный орган сформировал определенную практику и выработал подходы к анализу подобных обозначений;

- изменение подхода к экспертизе объектов интеллектуальной собственности должно быть системным, а не результатом сиюминутной случайности или субъективных предпочтений;

- включение в состав заявленного обозначения порядкового числительного, никоим образом не влияет на его охраноспособность;

- нормативно-правовые акты, регулирующие отношения в области объектов интеллектуальной собственности, не содержат прямого запрета на использование порядкового числительного в составе товарного знака;

- заявитель не может понять, по каким основаниям из всех свойств товаров 30, 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки №2023775118, относящихся к разным продуктам и состояниям вещества (твердое, пастообразное, желеобразное, жидкое и пр.), экспертизой безальтернативно было выбрано именно такое свойство товара, как крепость, и исключительно по отношению к товарам 33 класса МКТУ;

- у любого товара (вещества), имеется ряд других физических, химических, геометрических, органолептических свойств, параметров, показателей, которые так же присущи этому веществу (товару), например, удельная площадь, температура плавления, теплопроводность, коэффициент температурного расширения, гигроскопичность и др.;

- если говорить о товарах, относящихся к продуктам питания, то к ним применимы, помимо свойств, указанных выше, такие как, вес, объем, пористость, водопроницаемость, морозостойкость, температура кипения, срок хранения, температура хранения и пр.;

- также пищевые продукты могут характеризоваться иными коэффициентами, такими как: прочность, твердость, упругость, эластичность, пластичность, релаксация, ползучесть, вязкость, липкость и т.д.;

- для характеристики структурно-механических свойств пищевых продуктов применяют термин «консистенция» - свойства продукта, обнаруженные при осязании или разжевывании;

- в связи с изложенным, с одинаковой вероятностью можно утверждать, что свойства пищевых продуктов или напитков определяются не только таким параметром как крепость, но и другими, перечисленными выше, обладающих иными единицами измерения, коэффициентами и прочими параметрами;

- экспертизой неправомерно сужен перечень рассматриваемых товаров 30, 32, 33 классов МКТУ исключительно до алкогольных напитков и применен лишь один безальтернативный показатель свойства продукта - «крепость»;

- вышеизложенное, относится к свойствам товаров, если их рассматривать непосредственно, применяя единицу измерения или коэффициент 69 (шестьдесят девять) к тому или иному товару;

- элемент «шестьдесят девять» заявленного обозначения может рассматриваться с точки зрения фантазийного характера, поскольку не относится непосредственно к какому-либо коэффициенту, параметру или иным единицам измерений;

- в древнеиндийском философском трактате «Камасутра» поза, получившая название «69», описывается как часть прелюдии, дающая партнёрам реализовать определенные возможности, данная позиция широко применима и популярна среди населения, о чем свидетельствуют результаты выдачи российской поисковой системы «Яндекс»;

- крепость алкогольных напитков с обозначением «69» не упоминается в поисковых системах сети Интернет;

- помимо этого, восприятие числа «69» (шестьдесят девять) вариативно и способно указывать рядовым потребителям на чёрную комедию тайландского производства, роман японского писателя Рю Мураками, песню Сержа Генсбурга,

год записи 1968, астероид главного пояса, меридиан или параллель, регион на авто номерах (Тверская область) и т.д.;

- кроме того, экспертизой объективно не сформулирован довод относительно описательности заявленного обозначения по отношению к каждому товару, указанному в перечне товаров 30, 32, 33 классов МКТУ, а так же способность заявленного обозначения вводить в заблуждение адресную группу потребителей;

- экспертизой не дана правовая оценка изобразительному элементу обозначения, представляющему собой стилизованное изображение орбиты небесного тела;

- правовая охрана противопоставленного товарного знака по свидетельству №560990 принадлежит заявителю на основании зарегистрированного Роспатентом договора об отчуждении исключительного права на данный товарный знак в отношении всех товаров 29, 30, 32, 33 классов МКТУ.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров, без дискламации каких-либо элементов, входящих в состав заявленного обозначения.

К возражению заявителем представлена распечатка товарного знака по свидетельству №560990 [1].

Изучив материалы дела и выслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (16.08.2023) поступления заявки №2023775118 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. № 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; 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).

В соответствии с требованиями пункта 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 или его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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.

В соответствии с требованиями подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц,

охраняемыми в Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение. Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание. Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает

логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2023775118 заявлено



комбинированное обозначение « ШЕСТЬДЕСЯТ ДЕВЯТЬ », включающее изобразительный элемент в виде оригинально выполненных цифр «6» и «9», под которыми в одну строку содержится надпись «шестьдесят девять». Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 30, 32, 33 классов МКТУ.

Анализ заявленного комбинированного обозначения, включающего в свой состав словесный элемент «шестьдесят девять», который для части заявленных товаров, по мнению экспертизы, будет указывать на свойство (крепость) товаров, а в отношении иной части заявленных товаров способен ввести потребителя в заблуждение, показал следующее.

Словесный элемент «шестьдесят девять» заявленного обозначения, как правомерно отмечено в решении Роспатента, действительно является порядковым

числительным. При этом указанное числительное выполнено без каких-либо дополнительных элементов, которые могли бы позволить прийти к выводу о том, что оно воспринимается в качестве указания на свойство заявленных товаров, а именно на крепость каких-либо товаров.

Следует обратить внимание, что правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ, относящихся к продуктам питания, напиткам, приправам, специям, товаров 32 класса МКТУ, относящихся к напиткам безалкогольным, слабоалкогольным, фруктовым, товаров 33 класса МКТУ, относящихся к алкогольным напиткам. В этой связи, для того, чтобы предположить, что числительное «шестьдесят девять» для указанных товаров способно восприниматься как указание на какие-либо свойства товаров, в том числе крепость, потребителю потребуются дополнительные рассуждения. Приведенные аргументы позволяют коллегии прийти к выводу о фантазийности словесного элемента «шестьдесят девять» заявленного обозначения ввиду отсутствия прямого указания на какие-либо характеристики заявленных товаров 30, 32, 33 классов МКТУ.

Оценивая заявленное обозначение, включающее в свой состав словесный элемент «шестьдесят девять», коллегия приняла во внимание сведения, приведенные в возражении, относительно применения числительного в качестве названия комедии, романа, песни, небесного тела, географических терминов, вместе с тем, как было указано выше, рассматриваемое обозначение выполнено без каких-либо дополнительных уточнений, в связи с чем не представляется возможным провести какие-либо ассоциации с конкретным восприятием данного обозначения. В этой связи заявленное обозначение может вызывать множество различных домысливаний. Ввиду отсутствия у потребителей единого понимания слова «шестьдесят девять» нельзя однозначно сделать вывод о том, что заявленное обозначение будет указывать на характеристики испрашиваемых товаров, в том числе, указывать на свойства товаров.

Помимо прочего, охраноспособность порядкового числительного в заявленном обозначении подкрепляется зарегистрированными на имя иных лиц



товарными знаками «РАЗ – ДВА!», «ПЯТЬ ПЯТЬ ПЯТЬ», «



«ШЕСТЬ», «ШЕСТЬ ДРОБЬ ОДИН», «

по свидетельствам №№224585, 151149, 933276, 872271, 1019393, 476551, перечисленными в возражении.

Учитывая вышеизложенную информацию, заявленное обозначение носит фантазийный характер в отношении заявленного перечня товаров 30, 32, 33 классов МКТУ не является описательным, в связи с чем вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения для части заявленных товаров требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является несостоятельным.

Словесный элемент «шестьдесят девять», как было указано выше, является фантазийным в отношении заявленных товаров, в связи с чем нет оснований для вывода и о том, что заявленное обозначение будет вводить потребителя в заблуждение относительно каких-либо характеристик товара или его изготовителя.

Указанное позволяет коллегии утверждать, что заявленное обозначение по заявке №2023775118 соответствует пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

В качестве несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса экспертизой был противопоставлен товарный знак «**69**» по свидетельству №560990.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству №560990 показал, что они являются сходными в силу полного графического вхождения элемента «**69**» противопоставленного



товарного знака в состав заявленного обозначения «ШЕСТЬДЕСЯТ ДЕВЯТЬ», а заявленные товары 30, 32, 33 классов МКТУ являются однородными товарам 30, 32, 33 класса МКТУ, поскольку соотносятся друг с другом как род-вид, имеют одно назначение, круг потребителей.

Вместе с тем, при анализе материалов дела коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при принятии решения Роспатента от 15.10.2024.

К таким обстоятельствам относится то, что на основании государственной регистрации 11.04.2025 в Роспатенте договора №РД0500915 об отчуждении исключительного права на товарный знак по свидетельству №560990 в отношении товаров 29, 30, 32, 33 классов МКТУ, его правообладателем стал ИП Головин В.В., Московская область, г. Домодедово, то есть заявитель. В результате отчуждения исключительного права на товарный знак ему присвоен новый номер регистрации №1104947.

В этой связи основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения по заявке №2023775118 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, отсутствуют.

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

удовлетворить возражение, поступившее 31.01.2025, отменить решение Роспатента от 15.10.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023775118.