

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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), рассмотрела возражение, поступившее 11.02.2022, поданное компанией КОКОСЛАБ КАМПАНИ ЛИМИТЕД (KOCOSLAB Company Limited), Республика Корея (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №643382, при этом установила следующее.

7DAYS

Оспариваемый товарный знак «» по заявке № 2017705668,
поданной 16.02.2017, зарегистрирован 14.06.2018 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №643382 на имя Индивидуального предпринимателя Кузнецову Людмилу Александровну, Москва, в отношении товаров 03 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В поступившем 11.02.2022 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении, а также дополнении к нему от 06.05.2022 и 31.05.2022

выражено мнение лица, его подавшего, о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №643382 произведена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, КОКОСЛАБ КАМПАНИ ЛИМИТЕД является корейской компанией, деятельность которой связана с производством косметических средств;



- свою продукцию «», в упаковке которой присутствует обозначение «7 days», корейская компания продвигает на рынке Российской



Федерации под обозначением «May Island», товарный знак « MAY ISLAND » по свидетельству №1506252 (дата приоритета 25.01.2019) зарегистрирован на территории Республики Кореи;

- правообладателем оспариваемой регистрации в адрес лица, подавшего возражения, поступила претензия с требованием прекратить использование обозначения «7DAYS», сходного с товарным знаком « » по свидетельству №643382;

- КОКОСЛАБ СО., LTD. полагает, что действия ИП Кузнецовой Л.А. являются недобросовестной конкуренцией, а различные решения судов, представленные в материалы возражения, связаны с тем, что оспариваемый товарный знак не обладает различительной способностью в отношении косметической продукции;

- лицо, подавшее возражение, представляет примеры использования обозначения «7 days» при маркировке продукции различными производителями:



другие;

- в указанных примерах обозначение «7 days» не является товарным знаком или идентификатором товара, а указывается наряду с товарным знаком и только сообщает потенциальным потребителям о том, что если потребитель использует данный товар, этот товар будет показывать эффект для кожи в течение 7 дней;

- согласно международной заявке правовая охрана товарного знака «7 days» запрашивалась в других странах, кроме Российской Федерации, отказ был в 16 странах, при этом 10 заявок были отклонены на национальной стадии именно по

причине того, что обозначение не обладает различительной способностью, что подтверждается материалами возражения;

- лицо, подавшее возражение, обращает внимание, что как в Российской Федерации, так и в Республике Корея есть немалое количество производителей, указывающих словосочетание 7 days на упаковке своих товаров (список производителей и примеры товаров прилагаются), поскольку данное словосочетание является общеупотребимым, используется всеми участниками рынка, данный вывод также подтверждается приложением, а именно официальным заключением Международного патентного поверенного от 05.10.2021 г., в котором указано: «Слова, которые прямо указывают на эффективность или характеристики продукта, не имеют различительной способности и не могут быть монополизированы (зарегистрированы за) конкретным лицом». При этом возможно зарегистрировать товарный знак (7 days), объединив его с другими словами, обладающими различительной способностью (что и можно наблюдать в международной системе регистрации);

- в спорном обозначении присутствует цифра 7, которая не обладает различительной способностью и не имеет характерного графического исполнения;

- наименование «7 days» используется для обозначения времени (не только на русском языке, но и на английском) и означает неделю, что также подтверждается экспертным заключением №11176 от 02.08.2021 г., подготовленным АНО Центр «Независимая экспертиза»;

- в русском языке существуют устойчивые выражения, так «7 дней в неделю», «365 дней в году» означает ежедневно, без выходных, «24 часа в сутки» - круглосуточно, в английском языке также есть устойчивое выражение «seven days a week»;

- спорное обозначение « **7DAYS** » в отношении части заявленных товаров (масок для лица, кремов, средств для ежедневного ухода и иных средств для ежедневного применения) не обладает различительной способностью, носит описательный характер, характеризует товар, так как указывает на свойство и способ использования товара;

- обозначение «7DAYS» (применительно к косметике) является таким же описательным обозначением эффекта, как обозначения 24HOUR, ONE DAY, WHITENING, COLORFUL – означающие косметику, которая сохраняется в течение 24 часов, косметику, которая действует в течение одного дня, косметику с отбеливающим эффектом и косметику, которая красочная (разноцветная);

- сочетание цифры и слова в комбинации «7 дней», «7 days» в косметике используется как описание, относящееся к времени появления эффекта от использования косметического средства, или к описанию использования средства (ежедневное использование);

- графическое исполнение оспариваемой регистрации не является уникальным или обладающим различительной способностью, элемент "7 days" является словесным, а не изобразительным, так как отсутствует явное для потребителя дизайнерское оформление и/или уникальное цветовое сочетание. Словесный элемент в данном случае запоминается легче изобразительного и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения;

- лицом, подавшим возражение, был проведен опрос мнения потребителей относительно вопроса «Какую ассоциацию вызывает надпись 7 days на упаковке косметики?» (целевая аудитория была выбрана: женщины в возрасте от 18 до 44 лет). Согласно результатам опроса 50% опрошенных пользователей связывают надпись на этикетке косметики «7 days» со временем или сроком: - 22,5% - ассоциация с неделями, - 10,7% - срок годности, - 9% - срок для появления эффекта, - 7,2% - срок использования;

- в материалы возражения представлены ссылки из Интернет архива, содержащие информацию, размещенную до даты приоритета оспариваемого товарного знака: <https://eapteka.ru/good/id208078/>, <https://web.archive.org/web/20161102201036/https://eapteka.ru/goods/id208078/>, <https://web.archive.org/web/20160627234859/>, <https://irecommend.ru/content/reshproblemv-na-otlichno-rasskazyvayu-ne-stesnyavas-podrobnostei>, <https://web.archive.org/web/20150707013546/>, <http://www.garnier.co.uk/body-care/beauty/garnier/intensive-7-days/intensive-7-days-loti-on-almond>, <https://web.archive.org/web/20140412120448> <http://www.garnier.co.uk>

/body-care/beauty/garnier/intensive-7-days, отражающие использование обозначения «7 days» на упаковке товаров 03 класса МКТУ различными производителями в качестве указания на назначение и свойства товаров;

- анализ рынка косметических товаров наглядно иллюстрирует факт того, что часто используемые указания «30 days», «7 days», «one day» и т. д. не могут обладать различительной способностью и используются различными производителями исключительно для информирования потребителя о свойствах и качестве товара и его рекламы, данный вывод подтверждается представленными в возражении Интернет ссылками;

- лицо, подавшее возражение, приводит примеры регистраций, в которых обозначения указывающие на время «24/7», «24H», «everyday» выведены из правовой охраны: « **SPEED STICK 24/7** » по свидетельству

№260260, « **NIA 24/7** » по свидетельству №255936,  « **EVERYDAY** » по свидетельству №614695, « **LASH BLAST 24H** » по свидетельству №538340 и другие;

- при регистрации товарного знака « **7DAYS** » были допущены нарушения пункта 3 статьи 1483 Кодекса;

- часть товаров рассматриваемого обозначения не применяются каждый день, поэтому относятся к ложным.

На основании изложенного лицом, подавшим возражение, выражена просьба об исключении из правовой охраны товарного знака по свидетельству № 643382 элемента «7 days», а также скорректировать перечень товаров, исключив товары, вводящие в заблуждение потребителя.

К возражению, с учетом дополнительных материалов, поступивших 06.05.2022, 31.05.2022 приложены следующие документы:

1. Подтверждение регистрации товарного знака «MayIsland»;
2. Письмо от 21.10.2021 с договором дизайна;

3. Письмо патентного поверенного от 05.10.2021;
4. Сертификат о продаже в Российской Федерации;
5. Контракт от 16 мая 2019г.;
6. Судебные решения в отношении ООО Бьютипедия, ИП Симонов А.С., ООО Крем Шоп;
7. Претензии направленные ИП Платонову, ООО Сиб-ДВ, ИП Одуденко, ИП Савицкому, ООО Косметика Востока;
8. Справки о продаже косметики от ИП Крехова, ООО Амрус, ООО Старлайн;
9. Примеры товаров;
10. Примеры размещения в магазинах;
11. Экспертное заключение от 02.08.2021;
12. Поисковый запрос в Google и Яндекс по товарному знаку 7 days компании Unilever;
13. Решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 02.12.2021 г. по делу № А56-42553/2021;
14. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 02.03.2022 г. по делу № А56-42553/2021;
15. Анализ отказов в регистрации товарного знака 7 days в других странах по Мадридской системе с приложением копий решений национальных ведомств;
16. Решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 19 февраля 2009 г. по заявке №2006723361/50 О товарном знаке "Фитоспрей";
17. Информация, подтверждающая использование обозначения 7days, другими производителями в качестве срока использования и эффективности косметического средства;
18. Результаты опроса от 22.04.2022 г.

Правообладатель оспариваемого товарного знака, уведомленный надлежащим образом о поступившем возражении, 16.11.2021 предоставил свой отзыв, дополнив его материалами, представленными 08.04.2022, 30.05.2022, 01.06.2022, доводы которого сводятся к следующему:



- оспариваемый товарный знак «  » представляет собой слитное написание цифрового элемента «7» и словесного «days» (в переводе -7 дней), выполненных в оригинальном графическом исполнении;

- оспариваемое обозначение по отношению к товарам 03 класса МКТУ, для которых оно зарегистрировано («вода туалетная, воск для белья» и др.) носит фантазийный характер, поскольку не содержит сведений об изготовителе указанных товаров или характеризующих товар;

- оспариваемый товарный знак не может быть расценен среднестатистическим российским потребителем как содержащий сведения о сроке сохранения (годности) или сроке действия эффекта товаров 03 класса МКТУ;

- у таких товаров, как косметика, срок годности и действия зависит от состава (в частности, у корейской косметики до вскрытия срок 3 года);

- товарный знак № 643382 имеет выраженную графическую «  » составляющую, образующую дизайнерскую оригинальность. Обозначение способно создать у среднестатистического потребителя товаров 03 класса МКТУ четкую ассоциативную связь с правообладателем товарного знака, т.к. само оригинальное написание «7DAYS» явно визуальное выделяется среди возможных изготовителей аналогичного товара с подобной маркировкой (если предположить, что таковые товары имеются);

- описательность же (указание на свойство косметических товаров) обозначения «  », тем более изображенного слитно, представляется надуманной, так как явным образом не следует из семантического значения

элемента «7DAYS»;

- если рассматривать обозначение как словесное, то его возможно истолковать любым образом с точки зрения среднестатистического потребителя;

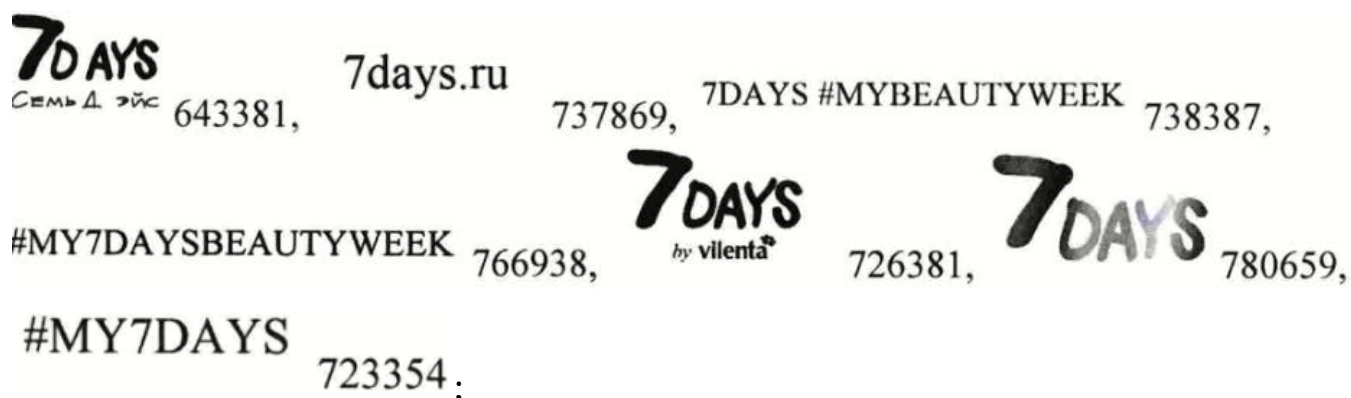
- графическое изображение слов и цифр занимает всегда доминирующее или явно одно из главных положений на этикетке товаров, т.е. воспринимается именно как бренд, но не какое-либо указание на сведения, связанные с товаром;

- в 1995-2015 гг. на территории Российской Федерации действовала международная регистрация № 638988 «7 DAYS» зарегистрированная на имя известной голландской компании Unilever N.V. (Weena 455, NL-3013 AL Rotterdam, NL), знак словесно-цифровой в раздельном написании, без какой-либо графики, тем не менее, 16 августа 1995 г. он получил правовую защиту в Российской Федерации без предварительного отказа на каком-либо основании или возражений третьих сторон, с приоритетом 13 января 1995 г. на основе базовой регистрации в Бенилюксе (Бельгия-Нидерланды-Люксембург с общим патентным ведомством), а также с положительными решениями в Польше, Чехии, Венгрии, Болгарии, Латвии;

- на основе российской регистрации № 643382 была создана международная регистрация № 1427455, получившая положительные решения в трёх десятках стран от Австрии до Узбекистана, включая Австралию, Францию, Великобританию, Испанию, Италию, Турцию, Польшу, Белоруссию, Казахстан, Украину, есть и национальные заграничные регистрации на знаки данной серии;

- доводы лица, подавшего возражение, о том, что часть судебных решений вынесены в пользу ИП Кузнецовой Л.А., а часть в пользу продавцов продукции KOCOSLAB CO не соответствуют реальному положению дел, поскольку в действительности решения судов носят единообразный характер в пользу правообладателя товарного знака по той причине, что использование компанией KOCOSLAB CO., LTD в дизайне упаковки обозначения «7DAYS» не носило описательного характера, как указывает лицо, подавшее возражение, а занимало доминирующее положение на этикетке, имитируя оспариваемый товарный знак;

- на имя правообладателя ИП Кузнецовой Л.А. зарегистрирована серия товарных знаков «7days», в которых данный элемент является охраняемым:



- правообладатель товарного знака по свидетельству № 643382 осуществляет коммерческую деятельность на российском и зарубежном рынке косметики продолжительное время, что подтверждается информационными статьями в популярных тематических изданиях (журналах), датированных до даты приоритета товарного знака - то есть до 16 февраля 2017 года, об известности данного бренда свидетельствуют многочисленные упоминания в журналах, отзывы потребителей;

- лицом, подавшим возражение не представлено доказательств, что оно является заинтересованным лицом в прекращении правовой охраны товарного знака;

- обозначение 7DAYS не является общеупотребительным, не характеризует товары, не указывает на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта товаров;

- обозначение выполнено арабскими цифрами и буквами английского алфавита, имеет транслитерацию «сэвэн дейс», сематическое значение согласно словарям - «семь дней»;

- восприятие данного обозначения носит ассоциативный характер, поскольку требует дополнительных рассуждений, домысливания. Вместе с тем, поскольку такие ассоциации носят субъективный характер и могут быть различными, отсутствуют основания для признания этого слова описательным;

- наличие различительной способности товарного знака 7DAYS неоднократно было отмечено Судом по интеллектуальным правам, в том числе Дело № А40-156574/2020;

- в отношении довода KOCOSLAB CO., LTD о том, что 7DAYS - это указание на эффект, «сообщает потенциальным потребителям о том, что если потребитель

использует данный товар, этот товар будет показывать эффект для кожи в течение 7 дней» правообладатель отмечает, что показатели эффективности, заявленные в аннотации продукции, должны быть обязательно подтверждены исследованиями в компетентных организаций, при этом, лицом, подавшим возражение, не представлено документального подтверждения наличия подтвержденной эффективности косметических продуктов;

- прилагаемый лицом, подавшим возражение, социологический опрос не является корректным аргументом по причине, во-первых, искажения его выводов, по приводимой таблице с результатами опросов данные 50% распределены между различно высказавшимися пользователями (при этом, большинство высказавшихся - 22,5% - ассоциируют это обозначение с неделей, что ни о чем не говорит и ничего не доказывает, а является нейтральным фактором). Кроме того, вторые 50% пользователей не имеют ассоциаций с каким-либо описательным элементом в словах 7 DAYS на этикетке;

- во-вторых, следует внимательнее отнестись к постановке вопросов в опроснике - испрашивается ассоциация со словесным элементом 7 days на этикетке товара без уточнений, в каком именно виде данный элемент размещен, а также в каком именно контексте;

- доводы лица, подавшего возражение, о том, что товарный знак вводит потребителя в заблуждение относительно части товаров 03 класса МКТУ, не связанных с ежедневным применением, также основываются на ложных суждениях, утверждающих незыблемость тезиса о том, что слова «7 days» имеют описательный характер независимо от фактического использования (внутри описания товара или в составе главного идентификатора товара);

- не приведено должных аргументов в пользу того, что товарный знак противоречит пункту 1 статьи 1483 Кодекса, и указывает на какие-либо свойства товаров, а именно, якобы указывает на ежедневность.

В связи с изложенным, правообладатель просит оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 643382.

К отзыву приложены следующие материалы:

19. Распечатки сведений из сети Интернет о выпускаемых товарах под товарным знаком правообладателя;
20. Каталоги продукции товаров под товарным знаком правообладателя;
21. Товарные накладные и счета-фактуры на поставку товаров под товарным знаком правообладателя;
22. Выписка из оборотной ведомости по товарам под товарным знаком правообладателя;
23. Постановление Суда по интеллектуальным правам Дело № Ф05-22884/2021;
24. Постановление Суда по интеллектуальным правам Дело № А53-20936/2021;
25. Рецензия на экспертизу, представленную лицом, подавшим возражение;
26. Заключение о проведении социального опроса потребителей;
27. Письма о добровольном прекращении использования оспариваемого товарного знака от продавцов;
28. Лицензионный договор с ООО «Софис»;
29. Декларации о соответствии продукции;
30. Декларации о ввозе продукции.

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

С учетом даты (16.02.2017) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) 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;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 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.

Согласно подпункту 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.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом. В своем возражении, лицо, его подавшее утверждает, что правообладателем оспариваемая регистрация сходна с обозначением, которое используется им при ведении коммерческой деятельности в отношении однородной продукции. Кроме того, правообладателем оспариваемой регистрации в адрес лица, подавшего возражение, была направлена претензия о нарушении исключительных прав на товарный знак. Принимая во внимание реализацию продукции под этим обозначением «7 days», а также наличие судебных споров между сторонами рассматриваемого возражения, усматривается наличие заинтересованности компании КОКОСЛАБ КАМПАНИ ЛИМИТЕД при подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №643382 на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.



Оспариваемый товарный знак « » по свидетельству

№643382 включает цифру «7» и словесный элемент «DAYS» выполненный заглавными буквами латинского алфавита. Обозначение выполнено оригинальным шрифтом. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 03 класса МКТУ «депилятории; абразивы; амбра [парфюмерия]; антинакипины бытовые; антистатика бытовые; ароматизаторы [эфирные масла]; ароматизаторы воздуха; ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; аэрозоль для освежения полости рта; баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли; бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; блески для губ; бруски для полирования; бумага абразивная; бумага наждачная; бумага полировальная; вазелин косметический; средства для ухода за обувью; вар сапожный; вата для косметических целей; вещества ароматические для отдушивания белья; вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин; вещества клейкие для косметических целей; вода ароматическая; вода жавелевая; вода лавандовая; вода туалетная; воск для белья; воск для паркетных полов; воск для пола; воск для пола, предохраняющий от скольжения; воск для удаления волос; воск для усов; воск портновский; воски для кожи / кремы для кожи; воски для полирования мебели и полов; воски обувные; воски полировочные; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; гелиотропин; гель для отбеливания зубов; гераниол; грим; дезодоранты для домашних животных; древесина ароматическая; духи; жидкости для пола, предохраняющие от скольжения; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; жиры для косметических целей; зола вулканическая для чистки; изделия парфюмерные; изображения переводные декоративные для косметических целей; ионон [парфюмерный]; камень квасцовый для бритья [вяжущее средство]; камни шлифовальные; карандаши для бровей; карандаши косметические; карбид кремния [абразивный материал]; карбиды металлов [абразивные материалы]; квасцы алюминиевые [вяжущее средство]; кизельгур для полирования; клеи для прикрепления искусственных ресниц; клеи для прикрепления накладных волос; кора мыльного дерева для стирки; корунд [абразив]; красители для бороды и усов; красители для воды в туалете; красители косметические;

крахмал [аппрет]; крахмал для придания блеска белью; кремы для кожи; воски для кожи; кремы для полирования; вакса, гуталин для обуви; кремы косметические; кремы косметические отбеливающие; крокус красный для полирования; ладан; лаки для волос; лаки для ногтей; лосьоны для волос; лосьоны для косметических целей; лосьоны после бритья; маски косметические; масла для парфюмерии; масла косметические; масла туалетные; масла эфирные; масла эфирные из кедра; масла эфирные из лимона; масла эфирные из цитрона; масла, используемые как очищающие средства; масло бергамотовое; масло гаультериевое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; масло терпентинное для обезжиривания; мел для побелки; мел для чистки; молоко миндальное для косметических целей; молочко туалетное; мускус [парфюмерия]; мыла; мыла дезодорирующие; мыла для бритья; мыла для оживления оттенков тканей; мыла кусковые туалетные; мыла против потения; мыла против потения ног; мыло миндальное; мята для парфюмерии; наборы косметические; наждак; наклейки для ногтей; ногти искусственные; одеколон; основы для цветочных духов; палочки ватные для косметических целей; палочки фимиамные; пасты для ремней для заточки бритв; пасты зубные / порошки зубные; пасты зубные; порошки зубные; пемза; пероксид водорода для косметических целей; полоски для освежения дыхания; полотно абразивное; полотно наждачное со стеклянным абразивом; помада губная; помады для косметических целей; препараты для бритья; препараты для ванн косметические; изделия для гигиенических целей, относящиеся к категории парфюмерно-косметических; препараты для завивки волос; препараты для замачивания белья; препараты для заточки инструментов; препараты для интимной гигиены, дезодоранты; препараты для лощения [подкрахмаливания]; препараты для обесцвечивания; препараты для осветления кожи; препараты для полирования; препараты для полирования зубных протезов; препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях; препараты для похудения косметические; препараты для придания блеска белью; препараты для придания лоска; препараты для промывания глаз, не для медицинских целей; препараты для смягчения белья при стирке; препараты для стирки; препараты для

сухой чистки; препараты для удаления красок; препараты для удаления лаков; препараты для удаления макияжа; препараты для удаления паркетного воска [очищающие препараты]; препараты для удаления политуры; препараты для ухода за ногтями; препараты для чистки; препараты для чистки зубных протезов; препараты для чистки обоев; препараты для чистки сточных труб; препараты отбеливающие для стирки; препараты с алоэ вера для косметических целей; препараты солнцезащитные; препараты химические бытовые для оживления красок при стирке белья; продукты для наведения блеска [для полировки]; пудра для макияжа; пыль алмазная [абразив]; пятновыводители; растворители лаков для ногтей; растворы вагинальные для интимной гигиены или в качестве дезодоранта; растворы для очистки; ресницы искусственные; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; сафрол; синька для обработки белья; скипидар для обезжиривания; смеси ароматические из цветов и трав; сода для отбеливания; сода для стирки / сода для чистки; соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; соли для отбеливания; составы для окулирования ароматическими веществами [парфюмерные изделия]; составы для предохранения кожи [полировальные]; спирт нашатырный [моющее, очищающее средство]; средства вяжущие для косметических целей; средства для бровей косметические; средства для гримирования; средства для загара косметические; средства для окрашивания волос; средства для перманентной завивки нейтрализующие; средства для придания блеска листьям растений; средства для ресниц косметические; средства для удаления волос; средства для ухода за кожей косметические; крем для обуви; средства косметические; средства косметические для животных; средства косметические для окрашивания ресниц и бровей; средства моющие для интимной гигиены немедицинские; средства моющие, за исключением используемых для промышленных и медицинских целей; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях; средства обесцвечивающие [деколораторы] для косметических целей; средства туалетные против потения [туалетные принадлежности]; средства туалетные; средства фитокосметические; тальк туалетный; терпены [эфирные масла]; ткань

наждачная; тряпки для уборки, пропитанные моющими средствами; хна [краситель косметический]; шампуни; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни сухие; шкурка стеклянная; щелок содовый; экстракты растительные для косметических целей; экстракты цветочные [парфюмерия]; эссенции эфирные; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло]».

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегией было установлено следующее.

В поступившем возражение содержится довод о том, что оспариваемое обозначение не обладает различительной способностью, поскольку является описательным в отношении оспариваемых товаров 03 класса МКТУ.

В отношении данного довода коллегия отмечает, что оспариваемый товарный знак включает в свой состав цифру «7» и словесный элемент «DAYS», который является лексической единицей английского языка и в переводе на русский язык имеет значение «дни», в целом обозначение имеет значение «7 дней», «неделя» (см. Интернет-переводчик <https://translate.google.com/>), что также подтверждается представленным в материалы возражения лицом, подавшим возражение, экспертным заключением от 02.08.2021 (см. приложение 11).

Учитывая вышеприведенное значение, в отношении оспариваемых товаров 03 класса МКТУ, которые включают препараты для отбеливания и прочие вещества для стирки; препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки; мыла; парфюмерные изделия, эфирные масла, косметика, лосьоны для волос; зубные порошки и пасты, оспариваемое обозначение не содержит каких-либо прямых указаний на характеристику товаров.

При отсутствии каких-либо иных элементов (словесных, изобразительных) в составе знака, данное обозначение способно вызвать лишь ассоциативные значения, связанные с временным указанием наступления того или иного эффекта от использования той или иной продукции, например: «эффект через 7 дней», «эффект, длящийся неделю», «ежедневное применение», то есть не имеет однозначного

восприятия.

Следует отметить, что материалы возражения, не содержат документального подтверждения, исследования компетентной организации, о фактическом наступлении того или иного эффекта «через 7 дней» или «длящегося неделю» при использовании оспариваемых товаров 03 класса МКТУ.

При этом, коллегия приняла во внимание представленный лицом, подавшим возражения, опрос покупателей с использованием сервиса Яндекс (<https://surveys.yandex.ru/>) от 22.04.2022 г. (18), проведенный путем Интернет из которого следует: из 178 ответов 90 (то есть 50.6%) указывают на отсутствие у респондентов каких либо ассоциаций со словом «7 days» на упаковке косметики, 22.5% - ассоциируют «7 days» с неделями, 10.7% - со сроком годности, 9% - со сроком для появления эффекта, 7.3 % - со сроком использования.

В отношении довода лица, подавшего возражение, о том что, в целом



графическое исполнение оспариваемой регистрации «» не является уникальным или обладающим различительной способностью, коллегия отмечает, что элементы, входящие в состав оспариваемой регистрации, а именно цифра «7» и слово «DAYS» выполнены в характерной графической манере, где шрифт приближен к рукописному, а сами элементы отличаются по высоте, что не позволяет признать их стандартными, не обладающими различительной способностью.

Вывод о наличии различительной способности оспариваемой регистрации также сделан и Судом по интеллектуальным, который был учтен и коллегией. Так, в Решение Суда по интеллектуальным правам дело № А40-156574/2020 от 28.09.2021 года указано *«Судами первой и апелляционной инстанций установлено, что элемент «7DAYS» является доминирующим, размещен большими буквами в центральной части упаковки товара и акцентирует на себе внимание потребителя при восприятии обозначения в целом.*

Кроме того, суд кассационной инстанции учитывает, что обозначение

«7DAYS» размещено именно на центральной части упаковки спорных товаров, в то время как информация для потребителей о характеристиках товара может содержаться в инструкции к продукции.

Обозначение «7DAYS» помещено на лицевую часть упаковки без каких-либо разъяснений и указаний о применимости и свойствах товара.

Нанесение спорного обозначения не позволяет потребителям установить назначение косметического средства (предназначено ли оно для ежедневного использования или действие такого средства сохраняется в течение семи дней)».

Таким образом, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемое обозначение не обладает различительной способностью, поскольку является описательным в отношении оспариваемых товаров 03 класса МКТУ, следует признать недоказанным.

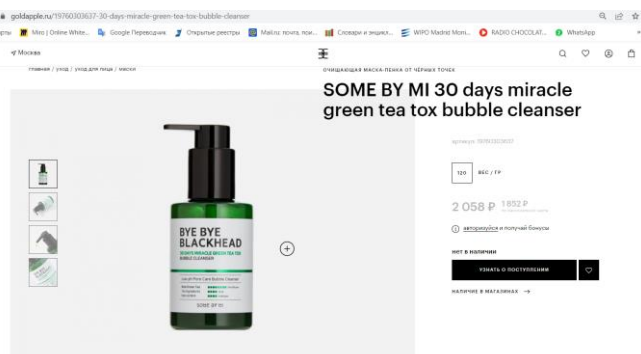
Вместе с тем, лицо, подавшее возражение, указывает на то, что оспариваемый товарный знак не обладает различительной способностью в отношении косметической продукции, поскольку обозначение «7 DAYS» использовалось различными производителями до даты приоритета оспариваемой регистрации и является общеупотребимым для всех участников рынка.

В доказательство использования обозначения «7 DAYS», до даты приоритета оспариваемой регистрации, различными производителями при маркировке товаров 03 класса МКТУ лицом, подавшим возражение, представлены сведения (17) о наличии в сети Интернет продукции различных производителей, маркированной обозначением «7 DAYS» в качестве срока использования или наступления эффекта.

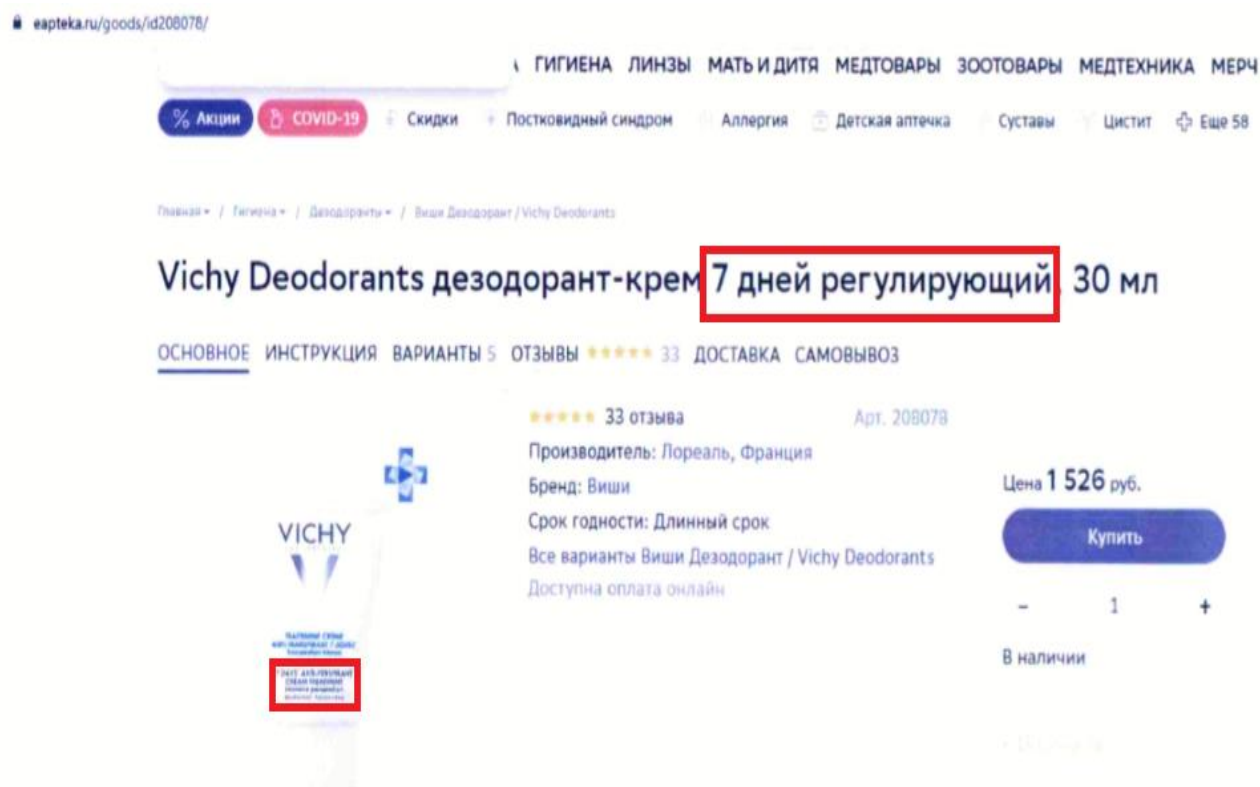
Относительно представленных доказательств, коллегия отмечает, что не каждый продукт маркирован обозначением «7 days», то есть не содержат вовсе

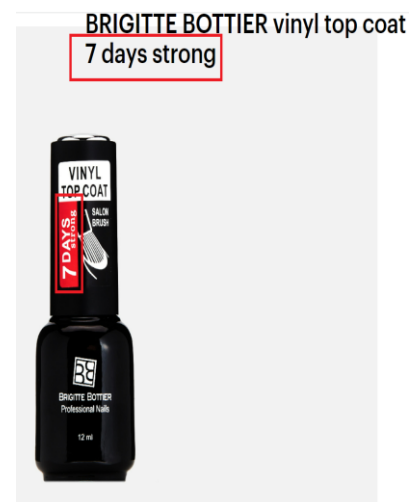
обозначение «7 DAYS», например:





В иных случаях обозначение «7 days» используется совместно с уточняющей информацией, позволяющей воспринимать обозначение «7 days» в качестве характеристики того или иного продукта например:





Syoss Root Retouch Спрей Эффект 7 дней Чёрный

Бренд: Syoss (Германия)

Код товара: 1275099 Артикул: 2797011

★★★★



Смотреть еще 7 фото

ОПИСАНИЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ДОП. ФОТО ДОСТАВКА ОТЗЫВЫ ВОПРОСЫ И ОТВЕТЫ

Syoss Root Retouch Спрей Эффект 7 дней Чёрный

601 ₽ -9% 549 ₽

1

Купить

+5 Бонусов
Нашли дешевле?
Есть в наличии

или долями 4 платежа по 137 ₽
Доставка: 01.05.2022, бесплатно
Самовывоз: 02.05.2022, бесплатно

или содержит обозначение «7 дней» на русском языке отличное от оспариваемого обозначения «7 days» выполненного буквами латинского алфавита, например:

Источник

<https://spb.vkusvill.ru/media/journal/pochemu-vse-lyubyt-koreyskuyu-kosmetiku-assortiment-vkusvilla.html>

Для тех, кто медленно подпускает к себе что-то новое, — попробуйте наши тканевые маски для лица, произведённые в Корее: с экстрактами алоэ, зеленого чая, граната и мёда или в формате набора «7 дней».



. Также были представлены фотоматериалы

(9):



«»,



«»,



«»,



«»,



«», «»,



«»,

При этом данные сведения (9, 17) не содержат указания на наличие у потребителей каких-либо ассоциативных связей с конкретным производителем, а также отсутствуют иные документы, свидетельствующие о фактическом доведении продукции, маркированной обозначением «7 days» до конечного потребителя.

Коллегия отмечает, что согласно Информационной справке, подготовленной по результатам анализа и обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве Суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при применении положений пунктов 1 и 3 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (утв. постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 № СП-23/10), сама по себе длительность использования конкретного обозначения до даты подачи заявки на товарный знак

разными лицами не свидетельствует об отсутствии у этого обозначения различительной способности. Одного факта использования обозначения различными лицами до даты подачи заявки на товарный знак недостаточно для установления ассоциативных связей, которые возникли или могли возникнуть у потребителей в связи с этим обозначением, и, соответственно, для вывода об отсутствии у обозначения различительной способности. Этот факт должен учитываться наряду с другими обстоятельствами по делу, свидетельствующими о формировании или вероятности формирования у потребителей ассоциаций в связи с конкретным обозначением. При этом могут быть учтены, в частности длительность, интенсивность использования обозначения, возможность исчезновения ассоциативных связей в связи с отдаленностью во времени использования обозначения от даты подачи заявки на товарный знак (постановления президиума Суда по интеллектуальным правам от 06.02.2015 по делу № СИП-537/2014 (определением Верховного Суда Российской Федерации от 20.07.2015 № 300-ЭС15-4629 в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации отказано) и от 09.02.2015 по делу № СИП-687/2014), осведомленность потребителей об использовании обозначения различными производителями».

Следует отметить, что оспариваемый перечень товаров 03 класса МКТУ помимо косметической продукции содержит и иную продукцию, которая соотносится с препаратами для отбеливания, стирки, чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки; мылом; зубными порошками и пастами, в отношении которых сведений об использовании обозначения «7 days» в качестве указания характеристик товара, а также о широком использовании иными производителями в материалы дела не представлено.

Таким образом, коллегия не находит основания для признания оспариваемой регистрации не обладающей различительной способностью ввиду использования различными производителями и общеупотребимой, в связи с чем, данный довод лица, подавшего возражение, следует признать недоказанным.

Вышеизложенное позволяет коллегии прийти к выводу о соответствии



оспариваемого товарного знака «

» требованиям пункта 1 статьи

1483 Кодекса.

В возражении содержится довод лица, подавшего возражение, о том, что для товаров 03 класса МКТУ «депилятории; абразивы; амбра [парфюмерия]; антинакипины бытовые; ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли; бруски для полирования; бумага абразивная; бумага наждачная; бумага полировальная; средства для ухода за обувью; вещества ароматические для отдушивания белья; вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин; вещества клейкие для косметических целей; вода жавелевая; воск для белья; воск для паркетных полов; воск для пола; воск для пола, предохраняющий от скольжения; воск для удаления волос; воск портновский; воски для полирования мебели и полов; воски обувные; воски полировочные; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; гелиотропин; гель для отбеливания зубов; гераниол; жидкости для пола, предохраняющие от скольжения; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; жиры для косметических целей; зола вулканическая для чистки; изображения переводные декоративные для косметических целей; ионон [парфюмерный]; камни шлифовальные; карбид кремния [абразивный материал]; карбиды металлов [абразивные материалы]; квасцы алюминиевые [вяжущее средство]; кизельгур для полирования; кора мыльного дерева для стирки; корунд [абразив]; красители для бороды и усов; красители для воды в туалете; крахмал [аппрет]; крахмал для придания блеска белью; воски для кожи; кремы для полирования; кремы косметические отбеливающие; крокус красный для полирования; масла для парфюмерии; мел для побелки; мел для чистки; мыла для оживления оттенков тканей; наждак; основы для цветочных духов; пасты для ремней для заточки бритв; пероксид водорода для косметических целей; полотно абразивное; полотно наждачное со стеклянным абразивом; препараты для

замачивания белья; препараты для заточки инструментов; препараты для лощения [подкрахмаливания]; препараты для обесцвечивания; препараты для осветления кожи; препараты для полирования; препараты для придания блеска белью; препараты для придания лоска; препараты для смягчения белья при стирке; препараты для стирки; препараты для сухой чистки; препараты для удаления красок; препараты для удаления паркетного воска [очищающие препараты]; препараты для удаления политуры; препараты для чистки обоев; препараты для чистки сточных труб; препараты отбеливающие для стирки; препараты химические бытовые для оживления красок при стирке белья; продукты для наведения блеска [для полировки]; пыль алмазная [абразив]; пятновыводители; сафрол; синька для обработки белья; скипидар для обезжиривания; сода для отбеливания; сода для стирки / сода для чистки; соли для отбеливания; спирт нашатырный [моющее, очищающее средство]; средства вяжущие для косметических целей; средства для гримирования; средства для загара косметические; средства для перманентной завивки нейтрализующие; средства косметические для животных; средства косметические для окрашивания ресниц и бровей; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях; средства обесцвечивающие [деколораторы] для косметических целей; терпены [эфирные масла]; ткань наждачная; хна [краситель косметический]; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шкурка стеклянная; щелок содовый; экстракты цветочные [парфюмерия]», которые не имеют ежедневного

7DAYS

применения, оспариваемый товарный знак « » способен ввести потребителя в заблуждение относительно свойств товара.

Анализ на соответствие оспариваемой регистрации требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.



Сам по себе оспариваемый товарный знак « 7 DAYS » не содержит сведений, которые бы являлись ложными или вводящими потребителя в заблуждение относительно свойств товаров 03 класса МКТУ.

При этом, коллегией установлено, что обозначение «7 days» не несет в себе прямого указания на какую либо характеристику товаров. Материалами возражения не доказано, что обозначение «7 days» однозначно воспринимается потребителями в значении «ежедневно», «каждый день» для части товаров 03 класса МКТУ, в связи с чем нет основания полагать, что для остального перечня товаров 03 класса МКТУ данное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно частоты использования.

Также не было представлено и данных социологического опроса, который бы подтверждал соответствующие доводы лица, подавшего возражение.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания полагать, что оспариваемый товарный знак противоречит требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Относительно довода лица, подавшего возражение, что действия правообладателя следует признать актом недобросовестной конкуренции, коллегия сообщает, что данный довод не может быть рассмотрен в рамках рассматриваемого дела, поскольку коллегия не наделена соответствующими полномочиями.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 11.02.2022, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №643382.