

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела возражение, поступившее 15.11.2024. Данное возражение подано Самойленко Ю.П., г. Новороссийск (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023757922, при этом установлено следующее.



Заявка №2023757922 на регистрацию товарного знака «**GRAND BOUQUET**» была подана на имя заявителя 30.06.2023 в отношении товаров и услуг 31, 35 и 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 02.09.2024 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023757922 в отношении всех заявленных товаров и услуг 31, 35 и 44 классов МКТУ с исключением словесных элементов «**GRAND BOUQUET**» из самостоятельной правовой охраны (далее - решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В частности, было указано, что включенное в состав заявленного обозначения словосочетание «**GRAND BOUQUET**», которое в переводе с английского языка означает «**БОЛЬШОЙ БУКЕТ**»¹ («большой» - значительный по величине, по размерам;

¹ <https://translate.google.ru/?sl=en&tl=ru&text=GRAND%20BOUQUET&op=translate;>
[https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/1100497;](https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/1100497) <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/751790>

«букет» - красиво подобранный пучок цветов), не обладает различительной способностью, поскольку характеризует заявленные товары и услуги, а именно указывает на их вид, свойства, назначение, в связи с чем является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака с указанием слов «GRAND BOUQUET» в качестве неохраняемых элементов обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса;
- словесный элемент «GRAND» заявленного обозначения имеет множество различных переводов на русский язык, оно может быть переведено как великий, большой, грандиозный, главный, серьезный, основной, знатный, парадный, возвышенный, светский, пышный, торжественный, роскошный, импозантный, рояль, штука и т.д. Словесный элемент «BOUQUET» может иметь следующее произношение: [баг`эт], [боуг`эт], [бауг`эт], [боугв`эт] и может быть переведен на русский язык как «букет», так и «хвала, одобрение»;
- таким образом, рядовой потребитель может воспринимать заявленное обозначение по-разному, как: «светский Богэт» - название светского мероприятия; «гранд Баугэт» – титул в средневековой Испании + имя «Баугэт»; великое одобрение и т.п. Само по себе наличие у заявленного обозначения нескольких значений и множественности возможных ассоциаций, которые будут зависеть от кругозора конкретного потребителя, позволяет сделать вывод об отсутствии описательного характера заявленного обозначения;
- таким образом, для российского потребителя при наличии минимальных знаний английского языка обозначение «GRAND BOUQUET» не воспринимается как указание, характеризующие товары и услуги;
- заявленное обозначение приобрело дополнительную различительную способность. Заявитель ведет фактическую деятельность под заявленным обозначением более шести лет, что подтверждается датой создания сообщества в социальной сети «ВКонтакте» и выпиской из ЕГРИП, а также скриншотами из

социальной сети «Instagram». Заявленное обозначение стало узнаваемым и популярным, что подтверждается количеством подписчиков в социальной сети «ВКонтакте», положительными отзывами со стороны потребителей на официальном сайте заявителя. Заявитель рекламирует и продвигает свой бренд путем рекламы обозначения на Яндекс.Бизнес и Яндекс.Директ, что подтверждается платежными поручениями об оплате услуг. Многочисленные (более ста) положительные отзывы и оценки представлены на сервисе «Яндекс.Карты». Данные отзывы оставались еще с 2021 года. О популярности магазина заявителя говорит большая прибыль. За период с 01.06.2024 по 10.06.2024 прибыль составила 252 548 рублей, в 2022 году прибыль составила 7 771 943 рублей, в 2023 году - 9 716 812 рублей. За 6 месяцев 2024 года прибыль составила 5 072 748, что составляет 47,7% от прибыли за весь 2023 год. Таким образом, заявленное на регистрацию обозначение приобрело различительную способность и узнаваемость в глазах потребителя, в связи с его длительным использованием и большой популярностью.;

- позиция экспертизы выглядит противоречивой с точки зрения единообразия подхода к процедуре экспертизы товарных знаков, так как существуют регистрации товарных знаков с охраняемым словесным элементом «BOUQUET» (товарные знаки по свидетельствам №741360, №760022, №862351, №769857 и др.).

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба об изменении решения Роспатента и о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 31, 35, 44 классов МКТУ с предоставлением правовой охраны словосочетанию «GRAND BOUQUET».

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены следующие материалы:

1. Выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей на Самойленко Ю.П.;
2. Статистика посещения сайта;
3. Платежные поручения об оплате услуг рекламы в «Яндекс.Директ»;
4. Выписка из регистратора доменных имен «Рег.ру»;
5. Отзывы покупателей на «Яндекс».

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

С учетом даты подачи (30.06.2023) заявки №2023757922 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения. Положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

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 подпунктом 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.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности 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 заявленном 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.



Заявленное обозначение «GRAND BOUQUET» является комбинированным и состоит из словесных элементов «GRAND BOUQUET», выполненных стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, а также из помещенного выше изобразительного элемента в виде окружности с нанесенными на нее изображениями изогнутых линий и цветка. Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в оттенках коричневого, оттенках бежевого, белом цветовом сочетании в отношении товаров 31 класса МКТУ «букеты из сухоцветов; букеты из живых цветов; венки из живых цветов; луковицы цветов; растения; растения, засушенные для декоративных целей; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; садово-огородные и лесные продукты, не относящиеся к другим классам; елки новогодние; кустарники; кусты розовые; пальма (листья пальмовые); рассада; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; семена для посадки; цветы, засушенные для декоративных целей; ягоды (плоды) необработанные; шишки сосновые; шишки хмелевые», услуг 35 класса МКТУ «оптовая

и розничная продажа товаров, в т.ч. деятельность интернет-магазинов; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; прокат торговых стоек; прокат торговых стендов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или Интернет-сайтов; оформление витрин; услуги по составлению перечня подарков; демонстрация цветов; распространение образцов; организация цветочных выставок и торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; агентства по импорту-экспорту; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям (информация потребительская товарная); предоставление деловой информации через веб-сайты; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; продвижение товаров (для третьих лиц), в том числе через интернет, в том числе услуги магазинов по оптовой, мелкооптовой и розничной продаже товаров; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; управление процессами обработки заказов товаров; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами), в том числе через Интернет», услуг 44 класса МКТУ «изготовление венков [искусство цветочное]»; услуги по составлению цветочных композиций, услуги цветочного дизайна; аренда натуральных и синтетических цветочных композиций; консультации, связанные с выращиванием растений; услуги по уходу за растениями; садоводство; декоративно-пейзажное садоводство; уход за газонами; хирургия растений; услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства; изготовление венков (искусство цветочное); составление цветочных композиций; дизайн ландшафтный».

При оценке заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегия приняла во внимание Информационную справку Суда по

интеллектуальным правам², согласно которой оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения рядовым, средним потребителем соответствующего товара в Российской Федерации – адресатом товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак или испрашивается регистрация товарного знака.

Одно и то же обозначение способно в глазах потребителей вызывать различные ассоциации и в отношении одних товаров быть признано описательным, в отношении других – ложным, в отношении третьих – фантазийным.

В связи с этим, учитываются имеющиеся или вероятные ассоциативные связи, возникающие у потребителей в связи с каждым товаром, для которого предоставлена или испрашивается правовая охрана спорного обозначения.

При этом, описательные элементы – это обозначения, используемые для указания вида товара, описания характеристик товара и сведений об изготовителе.

Заявленным обозначениям, состоящим только из описательных элементов, не предоставляется правовая охрана, а производителям - исключительное право на их использование, т.к. у любого лица может возникнуть необходимость использовать в хозяйственном обороте обозначения, которые описывают товар. Следует, однако, различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Последним может быть предоставлена правовая охрана. Подтверждением описательности могут быть положительные ответы на следующие вопросы: понятен ли рядовому потребителю смысл элемента без дополнительных рассуждений и домысливания; воспринимается ли рядовым потребителем элемент (не через ассоциации) как прямо описывающий вид, характеристики товара, сведения об изготовителе?

Как отмечалось выше, в состав заявленного обозначения входят словесные элементы «GRAND», «BOUQUET». Согласно словарям³, данные словесные элементы, имеют следующие лексические значения:

grand – от франц. большой, рояль, грандиозный, величественный, великий,

² Информационная справка, подготовленная 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 (Утверждена постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 № СП-23/10 по результатам обсуждения с участием членов Научно -консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам)

³ <https://translate.academic.ru/grand/xx/ru/>

важный, серьезный, главный, основной и т.д.

bouquet – от франц. букет, аромат, комплимент, пучок, хвала, одобрение и т.д.

Следует согласиться с заявителем в том, что упомянутые словесные элементы многозначны, однако, изложенное не исключает и высокой вероятности восприятия их в значении «большой букет». Указанное обусловлено тем, что данные переводы слов являются наиболее употребимыми значениями слов «grand» и «bouquet», во многих словарях используются именно в первом значении, кроме того, слово «bouquet» созвучно с русским словом «букет». Более того, коллегия проанализировала заявленный перечень товаров и услуг, которые связаны, главным образом, с цветами, цветочными композициями, венками из цветов, шишками, растениями засушенными, елками новогодними (которые могут составлять часть букета⁴), услугами по продвижению товаров, услугами по составлению цветочных композиций, составлению венков, услугами цветочных дизайнеров и т.д. Применительно к данным видам товаров и услуг наиболее вероятно восприятие словесных элементов «GRAND BOUQUET» именно в качестве словосочетания «большой букет», а не в качестве приведенных в возражении надуманных примеров. При этом подтверждение иного восприятия элементов «GRAND», «BOUQUET» нежели чем словосочетание «большой букет» российским потребителем не доказано.

Принимая во внимание вышеизложенную семантику заявленного обозначения, коллегия приходит к выводу об описательности словосочетания «GRAND BOUQUET» по отношению к заявленным товарам 31 класса МКТУ «букеты из сухоцветов; букеты из живых цветов; венки из живых цветов; луковицы цветов; растения; растения, засушенные для декоративных целей; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; садово-огородные и лесные продукты, не относящиеся к другим классам; елки новогодние; кустарники; кусты розовые; пальма (листья пальмовые); рассада; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; семена для посадки; цветы, засушенные для декоративных целей; ягоды (плоды) необработанные; шишки сосновые; шишки хмелевые», услугам 35 класса МКТУ «оптовая и розничная продажа товаров, в т.ч. деятельность интернет-магазинов; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях;

⁴ <https://buketonline-msk.ru/povod/newyear/>

организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; прокат торговых стоек; прокат торговых стендов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или Интернет-сайтов; оформление витрин; услуги по составлению перечня подарков; демонстрация цветов; распространение образцов; организация цветочных выставок и торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; реклама; агентства по импорту-экспорту; информация и советы коммерческие потребителям (информация потребительская товарная); распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; продвижение товаров (для третьих лиц), в том числе через Интернет, в том числе услуги магазинов по оптовой, мелкооптовой и розничной продаже товаров; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; управление процессами обработки заказов товаров; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами), в том числе через Интернет», услугам 44 класса МКТУ «изготовление венков [искусство цветочное]»; услуги по составлению цветочных композиций, услуги цветочного дизайна; аренда натуральных и синтетических цветочных композиций; консультации, связанные с выращиванием растений; услуги по уходу за растениями; садоводство; декоративно-пейзажное садоводство; уход за газонами; хирургия растений; услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства; изготовление венков (искусство цветочное); составление цветочных композиций; дизайн ландшафтный», для которых заявленное обозначение указывает на их вид, назначение. Следовательно, в оспариваемом решении Роспатента сделан правомерный вывод о несоответствии словосочетания «GRAND BOUQUET» требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса применительно к указанным товарам и услуг. Указанные словесные элементы должны оставаться свободными от исключительных прав третьих лиц, поскольку необходимость использования указанных слов в сфере вышеупомянутых товаров и услуг, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны

заявленному обозначению, может возникнуть у любого участника рынка для описания вида и назначения товаров и услуг.

Заявитель ссылается на регистрации товарных знаков с охраняемым словесным элементом «BOUQUET» (свидетельства №741360, №760022, №862351, №769857), вместе с тем, делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом обстоятельств каждого конкретного дела. Кроме того, следует отметить, что указанные товарные знаки включают иные дополнительные словесные элементы, которые приносят им семантику, отличающуюся от заявленного обозначения. Таким образом, представленные в возражении товарные знаки не могут свидетельствовать о возможности предоставления самостоятельной правовой охраны словесным элементам «GRAND BOUQUET» заявленного обозначения.

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели дополнительную различительную способность. В подтверждение данного довода заявитель ссылается на активное осуществление им деятельности по реализации цветов в городе Новороссийске с использованием заявленного обозначения. Анализ документов (1-5), представленных в обоснование позиции о приобретении заявленным обозначением дополнительной различительной способности, показал следующее.

Выписка из ЕГРИП (1) не подтверждает какую-либо фактическую деятельность заявителя.

Само по себе наличие у заявителя сайта (4) не свидетельствует о фактически оказанных работах и услугах в адрес третьих лиц. При этом, с возражением не представлено ни одного документа, свидетельствующего о производстве товаров, оказании услуг Самолейко Ю.П. на возмездной основе для российского потребителя. Приведенные в возражении данные о выручке являются декларативными.

Что касается ссылки на статистику посещаемости сайта (2), то из приведенного документа не следует, какого именно сайта он касается. Кроме того, большинство информации о визитах сайта относится к периоду после даты приоритета заявленного обозначения.

Из платежных поручений об оплате услуг рекламы в «Яндекс.Директ» не ясно, какая именно реклама была заказана и под каким обозначением. Кроме того, часть

платежных поручений также относится к периоду после даты приоритета заявленного обозначения.

Распечатки (5) содержат лишь незначительное количество отзывов потребителей, относящихся к исследуемому периоду времени (до 30.06.2023), кроме того, данный документ не позволяет установить наличие устойчивых ассоциативных связей у релевантного российского потребителя, проживающего в различных регионах Российской Федерации, возникающих в связи с рассматриваемым обозначением, используемым заявителем при производстве конкретных товаров / оказании конкретных услуг.

С учетом вышеизложенного, представленных материалов недостаточно для вывода о приобретении заявленным обозначением дополнительной различительной способности.

Вместе с тем, коллегия усматривает, что словосочетание «GRAND BOUQUET» не является прямой характеристикой испрашиваемых к регистрации услуг 35 класса МКТУ «менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; изучение рынка; информация деловая; предоставление деловой информации через веб-сайты». Данные услуги не связаны непосредственно с составлением букетов, цветочных композиций и тесно связанными с ними товарами и услугами. В связи с изложенным, заявленное обозначение для приведенных услуг 35 класса МКТУ соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 15.11.2024, изменить решение Роспатента от 02.09.2024, зарегистрировать товарный знак по заявке №2023757922.