

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 29.12.2024, поданное Еньковым Андреем Юрьевичем, Санкт-Петербург (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023749480 на регистрацию товарного знака (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.



Обозначение “” по заявке №2023749480 заявлено на регистрацию товарного знака с приоритетом по дате поступления 07.06.2023 в отношении товаров и услуг 18, 35, 40, 41, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решением Роспатента от 18.08.2024 обозначение по заявке №2023749480 было зарегистрировано в отношении части услуг 35, 41, 44 классов МКТУ и всех испрашиваемых услуг 40 класса МКТУ. В отношении остальной части услуг 35, 41, 44 и всех испрашиваемых товаров 18 класса МКТУ в регистрации было отказано ввиду несоответствия обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Включенный в состав заявленного обозначения словесный элемент «Xolomania» согласно информации изложенной в сети Интернет используется в отношении однородных услуг в качестве названия питомника «Ксоломания» (Xolomania)» зарегистрированный в 2014 году, руководителем которого является Острижко Юлиана Олеговна. Цель работы питомника – улучшение качества с сохранением породного типа ксолоитцкуинтли, получение красивых породных ксоло определенного фенотипа, физически здоровых и с устойчивой психикой, в первую очередь комфортных для проживания в семьях. см. Интернет сайты xolomania.ru, <https://xolomania.ru/shou-rezultaty/>, <https://breeds-info.ru/dogs/kennels/breed/ksoloittskuintli>, <https://breeds-info.ru/dogs/kennels/kennel/xolomania>, [dog2dog.ru»kennel/xolomania/about](http://dog2dog.ru/kennel/xolomania/about), <http://hochusobaku.ru/kennel/4167/>, kp.ru»Породы собак»Ксолоитцкуинтли собака, vk.com»xolomania2 и др. Питомцы данного питомника являются постоянными участниками и победителями различных выставок, например: - Выставка МЕКСИКАНСКИХ ГОЛЫХ СОБАК ранга ПК г. Санкт-Петербург https://zooportal.pro/show/ecatalog/6560281/?PAGEN_1=6; - INTERNATIONAL DOG SHOW CASIB – FCI /ИНТЕРНАЦИОНАЛЬНАЯ ВЫСТАВКА СОБАК CASIB – FCI г. Ярославль «ЯРОСЛАВСКИЙ МЕДВЕДЬ - 2021» Россия / Russia, Ярославль <https://yardog.ru/assets/storage/38/katalog-1.pdf> ; - НАЦИОНАЛЬНАЯ ВЫСТАВКА СОБАК ВСЕХ ПОРОД РАНГА САС – ЧФ «ОСЕННИЙ ЗВЕЗДОПАД» РОССИЙСКАЯ КИНОЛОГИЧЕСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ, РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ СЛУЖЕБНОГО СОБАКОВОДСТВА, Организатор выставки СПб РОО ПКЦ «ОЛИМП» http://pkcolimp.ru/f/osennij_zvezdopad.pdf ; - ВСЕРОССИЙСКАЯ ВЫСТАВКА СОБАК ВСЕХ ПОРОД РАНГА ЧРКФ «НЕВСКИЙ СТАНДАРТ-1» 29 АВГУСТА 2021г. САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, РОССИЙСКАЯ КИНОЛОГИЧЕСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ ФЕДЕРАЦИЯ РФСС РО http://клубстандарт.рф/katalog_chrkf.pdf, - СЕРТИФИКАТНАЯ ВЫСТАВКА РАНГА САС КАНДИДАТ В ЧЕМПИОНЫ ФЕДЕРАЦИИ Выставка собак всех пород ранга САС КЧФ г. Санкт-Петербург "Кубок Балтии-2019", FEDERATION CYNOLOGIQUE INTERNATIONALE (FCI) | RUSSIAN KYNOLOGICAL

FEDERATION / РОССИЙСКАЯ КИНОЛОГИЧЕСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ |
РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ СЛУЖЕБНОГО СОБАКОВОДСТВА РОО КЛС
Спарс (Региональная общественная организация Клуб Любителей Собаководства
Спарс) <http://sparsdog22.beget.tech/wp-content/uploads/2019/04/catalog-SPARS-2019.pdf>, - МОНОПОРОДНАЯ ВЫСТАВКА РАНГА КЧК / КЧП В КАЖДОМ КЛАССЕ – КАНДИДАТ В ЧЕМПИОНЫ КЛУБА / КАНДИДАТ В ЧЕМПИОНЫ ПОРОДЫ Ксолоитцкуинтли, Монопородная, КЧК в каждом классе (КсолоПати), (от 20 собак)) от FEDERATION CYNOLOGIQUE INTERNATIONALE (FCI) | РКФ | ОАНКОО/Элита НКП Ксолоитцкуинтли, Мексиканская голая собака СПБ РОО КЦ Президент (Санкт-Петербургская региональная общественная организация Кинологический центр Президент), https://www.zoocourier.ru/foto_show/2023/catalog/2023-06-17_dogcity_mono-holo.pdf?ysclid=lmcfg9n8bc998212669, - Выставка собак всех пород ранга САС/Чемпион федерации в г. Выборг «Окно в Европу -2021» http://eravodoleya.kinolog.org/show/ecatalog/10280572/?PAGEN_1=10&ysclid=lmcft1o46q662755194, - «Довмонтов град» НАЦИОНАЛЬНАЯ ВЫСТАВКА СОБАК САС ЧРКФ, РОССИЙСКАЯ КИНОЛОГИЧЕСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ (ОАНКОО, ФАУНА) ОО ПГКЛС Фауна (Общественная организация Псковский городской клуб любителей собаководства) http://pskovfauna.ucoz.com/CACIB2023/katalog_sas_chrkf_dovmontov_grad_2023.pdf, - НАЦИОНАЛЬНАЯ ВЫСТАВКА ВСЕХ ПОРОД РАНГА САС / «ЧЕМПИОН РКФ» Выставка собак всех пород "ПЕТЕРБУРГСКИЕ ВСТРЕЧИ" ранга САС ЧРКФ Санкт-Петербург, РКФ | РФЛС МОКО Кеннел-клуб СПб (Межрегиональная общественная кинологическая организация Кеннел клуб Санкт-Петербурга) <https://www.kennel-club.ru/data/documents/katalog-PV-2021.pdf>, - НАЦИОНАЛЬНАЯ ВЫСТАВКА ВСЕХ ПОРОД РАНГА САС / ЧЕМПИОН ФЕДЕРАЦИИ, Выставка собак всех пород ранга САС г. Санкт-Петербург, FEDERATION CYNOLOGIQUE INTERNATIONALE (FCI) | РКФ | РФЛС, РОО КЛС Невский фаворит (Региональная общественная организация Клуб любителей собак Невский фаворит), <https://nevskiyfavorit.ru/katalog-vystavki-6-06-2021>,

<http://hochusobaku.ru/kennel/4167/?ysclid=lmcffjknyw192299211>,
<https://dogpet.ru/gotovo/rfos1606230.pdf?ysclid=lmcfnvhqdo736381135>,
<https://dogpet.ru/gotovo/rfos1606230.pdf?ysclid=ln6f9syki1886479845>,
<https://zoportal.pro/pedigree/view/10568785/>,
<https://bestrussian.dog/handlers/yuliana-ostrizhko/?ysclid=lmcfpjc8s2343213092>,
<https://bestrussian.dog/dogs/ksolomaniya-luiza/?ysclid=lmchhe3kbx619274892>,
https://urlebird.com/user/yuliana_ostrizhko/,
<https://www.kp.ru/family/domashnie-zhivotnye/ksoloittskuintli-sobaka/?ysclid=lmci5w1962454339271>,
https://karmypet.ru/breeder_about_the_xoloitzcuintle?ysclid=lmck8ch3ix135304782,
<https://info.rkf.online/cat/578/art/1520/18052023>,
<https://www.fci.be/en/affixes/>,
<https://www.nic.ru/whois/?ysclid=lmcfchx2a0336201813&searchWord=xolomania.ru> и др.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения на имя заявителя Еньков Андрей Юрьевич 198207, Санкт-Петербург, ул. Зины Портновой, 25, корп. 1, кв. 128 способна ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров и лица оказывающего заявленные услуги.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на основании положения, предусмотренного пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров 18 класса МКТУ, части заявленных услуг 35, 41, 44 классов МКТУ, так как они имеют отношение к деятельности питомника животных.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему.

В возражении приведены доводы о несогласии с принятым Роспатентом решением в части отказа для товаров 18 класса МКТУ, опираясь на то, что ссылки из сети Интернет не содержат заявленное обозначение в том виде, в котором оно заявлено на регистрацию.

По мнению заявителя, ассоциация заявленного обозначения с деятельностью иного лица не доказана материалами дела и полагает, что распространение известности деятельности питомника на одежду для животных является недопустимым.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 18.08.2024 и зарегистрировать обозначение по заявке №2023749480 в отношении помимо указанных в решении услуг 35, 40, 41, 44 классов МКТУ, в отношении всех заявленных товаров 18 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (07.06.2023) подачи заявки №2023749480 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с 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 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение «» по заявке №2023749480, состоящее из словесного элемента «XOLOMANIA», выполненного оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, а также из изображения стилизованной собаки. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 18, 35, 40, 41, 44 классов МКТУ.

Анализ обозначения по заявке №2023749480 на предмет его соответствия требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Норма пункта 3 статьи 1483 Кодекса подлежит применению в том случае, когда установлено: потребитель осведомлен о ранее существовавшем обозначении и ассоциирует его с иным лицом (конкретным лицом, оказывающим услуги), не являющимся подателем заявки на регистрацию соответствующего обозначения в качестве знака обслуживания.

Оспариваемым решением установлено, что слово «Xolomania» представляет собой название питомника, зарегистрированного в 2014 году, руководителем которого является Острижко Юлиана Олеговна.

Проведенный коллегией анализ сведений из сети Интернет, указанных в оспариваемом решении, показал следующее.

На сайтах xolomania.ru, <https://vk.com/xolomania2> сообщается, что Юлиана Острижко является руководителем питомника «Xolomania», ведущим племенную работу по получению собак породы «Ксолоитцкуинтли (xoloitzcuintle)». Информация представлена задолго до даты подачи заявки №2023749480, что следует (из дат первых публикаций <https://vk.com/xolomania2>, а также сведений о создании сайта xolomania.ru на портале <https://www.nic.ru/whois/?ysclid=lmcfchx2a0336201813&searchWord=xolomania.ru>).

По сведениям сайтов <https://dog2dog.ru/kennel/xolomania>, https://karmypet.ru/breeder_about_the_xoloitzcuintle?ysclid=lmck8ch3ix135304782

опубликованным 27.05.2021, питомник «Xolomania» для разведения мексиканских голых собак (Ксолоитцкуинтли) зарегистрирован в 2014 году. Сайт https://urlebird.com/user/yuliana_ostrizhko/ относится к публикациям о жизни питомника.

На сайте <https://www.fci.be/en/affixes/> Международной Кинологической Федерации (Fédération Cynologique Internationale), членом которой является Российская кинологическая федерация, установлен факт регистрации питомника «Xolomania».

Сайт <https://www.kp.ru/family/domashnie-zhivotnye/ksoloittskuintli-sobaka/> содержит более подробную информацию о породе «Ксолоитцкуинтли».

По ссылке https://zoportal.pro/show/ecatalog/6560281/?PAGEN_1=6 размещена информация о проведении по стандартам FCI (Международной Кинологической Федерации) выставки собак в Санкт-Петербурге (06.04.2019), где представлялись собаки породы «Ксолоитцкуинтли», в частности, из питомника «Xolomania» заводчика Острижко Ю.О. владельцев из Ярославля, Пскова.

Размещенные по ссылкам <https://yardog.ru/assets/storage/38/katalog-1.pdf>, http://pkcolimp.ru/f/osennij_zvezdopad.pdf, http://клубстандарт.пф/katalog_chrkf.pdf, <http://sparsdog22.beget.tech/wp-content/uploads/2019/04/catalog-SPARS-2019.pdf>, http://eravodoleya.kinolog.org/show/ecatalog/10280572/?PAGEN_1=10&ysclid=lmcft1o46q662755194, <https://www.kennel-club.ru/data/documents/katalog-PV-2021.pdf>, <https://nevskiyfavorit.ru/katalog-vystavki-6-06-2021>, https://www.zoocourier.ru/foto_show/2023/catalog/2023-06-17_dogcity_mono-xolo.pdf, http://pskovfauna.ucoz.com/CACIB2023/katalog_sas_chrkf_dovmontov_grad_2023.pdf, документы относятся к выставкам собак «Ярославский медведь – 2021» (18.07.2021), «Осенний звездопад» (22.10.2022), Всероссийской выставки собак всех пород ранга ЧРКФ (29.08.2021), выставки собак всех пород ранга САС КЧФ г. Санкт-Петербург «Кубок Балтии –2019», выставок «Окно в Европу – 2021», «Петербургские встречи» (11.12.2021), выставки собак всех пород ранга САС г. Санкт-Петербург (06.06.2021) и фиксируют участие животных из питомника «

«Xolomania» заводчика Острижко Ю.О. владельцев из Ярославля, Санкт-Петербурга, Пскова.

По ссылкам <https://dogpet.ru/gotovo/rfos1606230.pdf?ysclid=lmcfnvhqdo736381135>,

<https://dogpet.ru/gotovo/rfos1606230.pdf?ysclid=ln6f9syki1886479845> проиллюстрирована работа питомника по оформлению родословных для собак.

Сведения о животных из питомника «Xolomania», их рейтинге, владельцах, размещены на сайтах <https://zoportal.pro/pedigree/view/10568785/>, <https://bestrussian.dog/handlers/yuliana-ostrizhko/?ysclid=lmcfpjc8s2343213092>, <https://bestrussian.dog/dogs/ksolomaniya-luiza/?ysclid=lmchhe3kbx619274892>.

На сайте <https://info.rkf.online/cat/578/art/1520/18052023> Российской кинологической федерации упоминается питомник Острижко Ю.О. в контексте установленного нарушения заводчиком требований РКФ.

Проанализировав все имеющиеся в распоряжении материалы и сведения, коллегия считает обоснованным вывод оспариваемого решения о том, что в сознании среднего российского потребителя функционирование питомника «Xolomania» приобрело ассоциативную связь с именем заводчика Острижко Ю.О. Учитывая специфику деятельности, степень информирования потребителей об указанном лице, в качестве заводчика и руководителя питомника, является широкой.

В отношении возможности неверного представления потребителей, вызванного заявленным обозначением, коллегия отмечает следующее.

Согласно правоприменительной практике способность введения в заблуждение элементами обозначений и обозначением в целом не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и изготовителе.

При этом для определения, является ли обозначение ложным или способным ввести в заблуждение, в отношении каждого элемента заявленного обозначения целесообразно ответить на вопросы: описывает ли элемент товары ложно и может ли элемент вызвать у потребителя ассоциативное представление о товаре, которое способно ввести потребителя в заблуждение.

Если элемент признан ложным или способным ввести в заблуждение, целесообразно оценить: являются ли ложные указания правдоподобными, являются ли ассоциативные представления правдоподобными, поверит ли ложным указаниям и ассоциативным представлениям потребитель.

Таким образом, нуждаются в установлении вероятные ассоциативные связи средних потребителей – адресатов конкретных товаров – в отношении конкретного обозначения.

Для того чтобы можно было сделать вывод о возможности введения среднего российского потребителя конкретных товаров в заблуждение ввиду того, что конкретное обозначение используется иным изготовителем, должно быть установлено, как минимум, что:

- этот изготовитель использует конкретное обозначение в Российской Федерации;
- это используемое обозначение среднему российскому потребителю, по крайней мере, известно (см. решения Суда по интеллектуальным правам по делам №№ СИП-96/2018, СИП-546/2014, СИП-547/2014, СИП-548/2014, СИП-383/2015, СИП-311/2015).

В данном случае установлено использование обозначения «Ксолomania» /«Xolomania» заводчиком Острижко Ю.О., а также известность таких сведений потребителям.

Заявителем согласно тексту возражения оспаривается отказ в предоставлении правовой охраны исключительно в отношении товаров 18 класса МКТУ.

Заявленные товары 18 класса МКТУ «одежда для животных; банданы для собак [одежда для животных]; дождевики для собак [одежда для животных]; накидки для собак [одежда для животных]; ошейники и поводки для животных; плащи для собак [одежда для животных]» представляют собой товары для животных и для собак, то есть использование в отношении этих товаров название известного питомника редкой в России породы собак способно ассоциироваться с владельцем питомника как производителем таких изделий.

Ассоциации, в данном случае, обусловлены прямым указанием на назначение всех испрашиваемых товаров 18 класса МКТУ (для собак/для животных), что связывает эти товары с деятельностью питомника, как сопутствующие ей, а также ассоциации обусловлены тем фактом, что представители питомников на выставках животных, как правило, представлены в элементах одежды для животных с соответствующими логотипами, следовательно, неверные ассоциации потребителей являются правдоподобными.

Само по себе неверное представление о производителе товаров связано с насыщенностью Интернет-пространства сведениями о питомнике «Xolomania» заводчика Острижко Ю.О., а не с тем, имеется ли на сайте питомника предложение к продаже именно заявленных товаров.

Указанное обуславливает необходимость применения пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса в отсутствии обращения со стороны владельца питомника – Острижко Ю.О., ввиду большого количества упоминаний названия питомника «Xolomania» заводчика Острижко Ю.О., а также работы питомника не только по разведению животных, но и по регулярному выставлению животных на соревнованиях.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.12.2024, оставить в силе решение Роспатента от 18.08.2024.