

Додаток  
до наказу Міністерства економічного  
розвитку і торгівлі України  
30.11.2017 № 1746

**ДЕРЖАВНА СЛУЖБА ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ УКРАЇНИ  
АПЕЛЯЦІЙНА ПАЛАТА**

вул. Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680, МСП, Україна,  
Тел.: (044) 494 06 06 Факс: (044) 494 06 67

**Р І Ш Е Н Н Я**

13 травня 2016 року

Колегія Апеляційної палати Державної служби інтелектуальної власності України, затверджена розпорядженням заступника голови Апеляційної палати Шатової І.О. від 07.04.2016 № 28 у складі головуючого Костенко І.А. та членів колегії Сенчука В.В., Саламова О.В., розглянула заперечення Благодійної організації «Благодійне товариство «Україна понад усе» проти рішення Державної служби інтелектуальної власності України (далі – ДСІВ) про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152.

Представник апелянта – Кравчук О.П.

Представник Державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» – Бабат І.Ю.

При розгляді заперечення до уваги були взяті наступні документи:

- заперечення вх. № 4891 від 04.04.2016 проти рішення ДСІВ за заявкою № т 2015 02152 з додатками;
- копії матеріалів заявки № т 2015 02152.

Аргументація сторін

На підставі висновку закладу експертизи 02.02.2016 ДСІВ було прийнято рішення про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152, оскільки заявлене словесне позначення є таким, що суперечить публічному порядку.

УКРАЇНА ПОНАД УСЕ – загальнодержавне патріотичне гасло.

«Україна понад усе!» – гасло українських націоналістів, заклик до боротьби за незалежність України. Значення гасла істотно відрізняється залежно від його інтерпретації: як заклику до боротьби за державу та заклику до панування держави».

«Интеграция лозунгов и символики ОУН в современные украинские реалии произошла во время Евромайдана, когда украинское общество в ходе

противостояния с пророссийски ориентированным коррумпированным режимом Януковича обратилась к антиколониальному, национально-освободительному наследию украинского националистического движения. Привнесенные на Майдан современными украинскими правыми, эти лозунги обрели новые смыслы. Они окончательно утратили свою ультранационалистическую окраску, и стали апеллировать не к этнической, а к гражданской идентичности украинцев всех национальностей».

«Поскольку «Украина – территория нашей силы и свободы!», то в условиях внешней агрессии лозунг «Україна понад усе!» («Украина – превыше всего») является лишь квинтэссенцией патриотизма, а не лозунгом «национальной исключительности и превосходства».

Одноосібне використання заявленого позначення після його реєстрації власником свідоцтва може зачіпати інтереси громадськості, бо обмежуватиме права інших осіб на його вільне застосування під час здійснення діяльності в будь-яких сферах суспільного життя.

Закон України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (розд. II, ст. 5, п. 1).

<http://likbez.org.ua/slava-natsii-smert-vragam-sovremennyye-ukrainskie-lozungi-yavlyayutsya-fashistskimi.html>

<http://www.5.ua/suspilstvo/na-5-kanali-startyye-patriotichnii-telemarafon-ukrajna-ponad-yse-67724.html>

<http://www.sendflowers.ua/proekt-edyna-ukraina>

Апелянт – Благодійна організація «Благодійне товариство «Україна понад усе» (далі – БО «БТ «Україна понад усе»)) заперечує проти рішення ДСІВ про відмову в реєстрації знака «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152 відносно заявленого переліку товарів 16 класу та послуг 35, 38, 41, 42 класів Міжнародної класифікації товарів і послуг (далі – МКТП).

Для реєстрації позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» апелянтом здійснена значна підготовка.

Так, ним укладено договір № 1838 від 28.04.2015 з Державним підприємством «Український інститут інтелектуальної власності» щодо проведення інформаційного пошуку на тотожність і схожість позначень за заявкою № т 2015 02152, проведення порівняльного аналізу, виявлених за результатами пошуку позначень, підготовки висновку про результати порівняльного аналізу позначення та дослідження щодо відповідності позначення умовам надання правової охорони, згідно з пунктом 1 статті 5 та статті 6 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (далі – Закон).

За результатами виконаних за договором робіт було складено Звіт, в якому, зокрема, зазначено, що: заявлене словесне позначення відповідає умовам надання правової охорони, викладеним у пункті 1 статті 5 Закону; немає підстав для відмови в наданні правової охорони, викладених в пунктах 1-4 статті 6 Закону, за умови надання дозволу Комісії щодо погодження питань

про внесення позначення, що містить офіційну назву держави «Україна», до знаку для товарів і послуг.

Отже, апелянт зазначає про те, що у складеному Державним підприємством «Український інститут інтелектуальної власності» Звіті вказано, що заявлене позначення відповідало умовам надання правової охорони, викладеним у пункті 1 статті 5 Закону, тобто не вважалося таким, що суперечить публічному порядку.

Комісією щодо погодження питань про внесення позначення, що містить офіційну назву держави «Україна», також було надано згоду на внесення позначення, що містить офіційну назву держави «Україна», до знаку для товарів і послуг «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152.

Проте, 02.02.2016 ДСІВ було прийнято рішення про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ».

За результатами проведеного аналізу норм чинного законодавства України у сфері інтелектуальної власності та понять «публічний порядок», апелянт вважає, що заявлене позначення не є таким, що суперечить публічному порядку, тому не має законодавчо визначених підстав для відмови в його реєстрації.

Апелянт звертає увагу на те, що в Україні немає офіційно затверджених «загальнодержавних патріотичних гасел», тому твердження експертизи про те, що заявлене позначення є загальнодержавним патріотичним гаслом не відповідає дійсності.

Заявлене позначення є частиною фірмового найменування апелянта - БО «БТ «Україна понад усе». За час використання заявленого позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» (з серпня 2013 року) благодійницька діяльність апелянта здобула позитивну репутацію. Також, апелянт стверджує, що за час використання ним заявленого позначення, ніхто не звертався з претензіями з приводу того, що використання ним знака зачіпає інтереси громадськості або обмежує права інших осіб на його вільне застосування під час здійснення діяльності в будь-яких сферах суспільного життя.

Окрім цього, апелянтом скорочено заявлений перелік товарів та послуг до таких, що стосуються його діяльності.

Ураховуючи вищенаведені доводи, апелянт просить колегію Апеляційної палати відмінити рішення ДСІВ від 02.02.2016 та зареєструвати заявлене позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152 відносно скороченого переліку товарів 16 та послуг 35, 38, 41 класів МКТП.

Колегія Апеляційної палати вивчила і проаналізувала аргументацію сторін, що міститься в матеріалах справи і яку було наведено під час розгляду заперечення в апеляційному засіданні.

Колегія Апеляційної палати перевірила відповідність заявленого позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» умовам надання правової охорони щодо наявності підстав для відмови, встановлених пунктом 1 статті 5 Закону,

з урахуванням пункту 4.3 Правил складання, подання та розгляду заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг, у редакції, затвердженій наказом Державного патентного відомства України від 20 серпня 1997 року № 72, зі змінами (далі – Правила).

Відповідно до пункту 1 статті 5 Закону правова охорона надається знаку, який не суперечить публічному порядку, принципам гуманності і моралі та на який не поширюються підстави для відмови в наданні правової охорони, встановлені цим Законом.

Відповідно до пункту 4.3.1.1 Правил під час перевірки позначення, заявленого на реєстрацію як знак, щодо наявності підстав для відмови у наданні правової охорони, відповідно до пункту 1 статті 5 Закону, встановлюється: чи не належить заявлений знак до позначень порнографічного характеру, чи не містить антидержавних расистських лозунгів, емблем та найменувань екстремістських організацій, нецензурних слів та виразів тощо.

Заявлене словесне позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № m 2015 02152 виконане стандартним шрифтом великими літерами кирилиці, без зазначення кольору. Заявлене позначення подано на реєстрацію відносно товарів 16 та послуг 35, 38, 41, 42 класів МКТП.

У запереченні апелянтом було скорочено заявлений перелік товарів 16 та послуг 35, 38, 41, 42 класів МКТП, до таких:

16 клас: «Авторучки; альбоми; альманахи; календарі-довідники; блокноти для креслення; зошити для малювання; брошури; буклети; вівіски паперові або картонні; вітальні листівки; друкарська продукція; друковані видання; етикетки (налички), крім тканинних; журнали (періодичні видання); записники; записники канцелярські; зошити для писання або креслення; інформаційні бюлетені; календарі; канцелярські товари; конверти канцелярські; листівки рекламні (флаєри); мішки (конверти, торбинки) паперові або пластмасові для пакування; олівці; олівці автоматичні; олівці грифельні; оправи до книжок; папки (теки) на документи (канцелярські товари); папки (теки) на папери; періодичні видання друкові (друковані); поштові листівки; поштові марки; проспекти рекламні; таблички паперові або картонні;

35 клас: «агентства працевлаштування; визначання громадської думки; влаштування передплати газет для інших; забезпечування інформацією в сфері підприємницької діяльності за допомогою веб-сайтів; збирання інформації у комп'ютерні бази даних; збирання статистичних даних; написання рекламних текстів; оброблення текстів; оновлювання рекламних матеріалів; оновлювання та ведення даних у комп'ютерних базах даних; послуги з огляду преси; послуги щодо зв'язків з громадськістю; пошук спонсорів»;

38 клас: «електронна пошта; інформаційні агентства; передавання вітальних листівок он-лайн; радіотранслявання; супутниковий зв'язок»;

41 клас: «відеознімання; влаштування проведення з'їздів, колоквиумів, конференцій, концертів; презентацій, виставок практичних занять (навчання), семінарів, симпозіумів, спортивних змагань, конкурсів на благодійні потреби;

інформування щодо освіти; створювання музичних творів; створювання радіо- і телевізійних програм, телевізійних передач, фільмів, театральних постановок».

З метою визначення правильності застосування зазначеної у рішенні ДСІВ підстави для відмови в реєстрації позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» для скороченого переліку товарів 16 та послуг 35, 38, 41 класів МКТП колегія Апеляційної палати звернулася до тлумачення поняття «публічний порядок» та встановила таке.

На сьогодні законодавством України термін «публічний порядок» не визначений, проте, виходячи із наданих Великим тлумачним словником сучасної української мови (В.Т.Бусел. – К.; Ірпінь: ВТФ «Перун», 2007. – 1736 с.) тлумачень термінів «публічний» та «порядок», публічний порядок – це публічно-правові відносини, які визначають основи суспільного ладу держави.

Юридичне джерело «Правовий портал «Ліга Закон» визначає поняття публічного порядку наступним чином: «Публічний порядок - це урегульована моральними і правовими нормами система суспільних відносин, що має на меті гарантування громадської безпеки і спокою, захисту честі і гідності громадян, нормальних умов для діяльності, державних та громадських організацій».

Правові засади щодо дотримання публічного порядку в Україні визначені Конституцією України, іншими законодавчими актами України, а також загально визначеними нормами і принципами міжнародного права.

Колегія Апеляційної палати проаналізувала заявлене позначення і вважає, що воно не може бути віднесене до позначень, які перелічені у пункті 1 статті 5 Закону з урахуванням пункту 4.3.1.1 Правил. Заявлене позначення не є таким, що містить антидержавні, расистські лозунги; емблеми та найменування екстремістських організацій; зображення, що відтворюють насильство; зображення або імітацію державних символів, або таких що суперечать інтересам держави тощо.

Щодо аргументації закладу експертизи про те, що одноосібне використання заявленого позначення після його реєстрації власником свідоцтва може зачіпати інтереси громадськості, бо обмежуватиме права інших осіб на його вільне застосування під час здійснення діяльності в будь-яких сферах суспільного життя, колегія Апеляційної палати зазначає таке.

Статтею 6<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції про охорону промислової власності (далі – Паризька конвенція) визначено, що товарні знаки, які підпадають під дію цієї статті, можуть бути відхилені при реєстрації чи визнанні недійсними лише в окремих випадках, зокрема, якщо знаки суперечать моралі чи громадському порядку та, особливо, якщо вони можуть ввести в оману громадськість. Мається на увазі, що знак не може розглядатися як такий, що суперечить громадському порядку, з тієї єдиної причини, що він не відповідає якому-небудь положенню законодавства про знаки, за винятком випадку, коли саме це положення стосується громадського порядку. При цьому

необхідно враховувати всі фактичні обставини, особливо тривалість застосування знака, щоб визначити, чи може він бути предметом охорони.

Колегія Апеляційної палати звернулася до інформаційних джерел, у тому числі до словників, та виявила, наступне.

За запитом «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» у пошуковій мережі Інтернет знаходяться наступні посилання.

Вільна енциклопедія Вікіпедія тлумачить вислів «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ», як «гасло українських націоналістів, заклик до боротьби за незалежність України».

На 5 телевізійному каналі 19.01.2015 стартував безстроковий «Телемарафон «Україна понад усе». За інформацією, наведеною на офіційному сайті 5 каналу – це можливість глибше й ретельніше пізнати історію своєї країни, аби якісніше розуміти новітню історію, яка пишеться сьогодні нашими руками (<http://www.5.ua/suspilstvo/na-5-kanali-startuye-patriotichnii-telemarafon-ukrajna-ponad-yse-67724.html>).

На сайті Інтернет-магазину квітів UFL діє патріотичний проект з доставки квітів «Україна понад усе!» (<http://www.sendflowers.ua/proekt-edyna-ukraina>).

У Дніпропетровському національному історичному музеї ім. Д.І.Яворницького відкрита стаціонарна виставка «Україна понад усе», яка присвячена важливим історичним моментам нашої країни і висвітлює події Революції гідності та проведення антитерористичної операції на сході України ([http://gorod.dp.ua/afisha/afisha\\_event.php?event\\_id=37118](http://gorod.dp.ua/afisha/afisha_event.php?event_id=37118)).

З наведеного вище вбачається, що вислів «Україна понад усе» здебільшого використовується у зв'язку з історичними подіями, пов'язаними з Революцією гідності.

Діяльність апелянта здійснюється відповідно до Закону України «Про благодійну діяльність та благодійні організації», статтею 16 якого визначено, що благодійні організації мають право здійснювати господарську діяльність без мети одержання прибутку, що сприяє досягненню їх статутних цілей.

Відповідно до Статуту метою діяльності БО «БТ «Україна понад усе» є здійснення благодійної діяльності в інтересах суспільства та окремих категорій осіб.

Предметом діяльності є об'єднання зусиль зацікавлених юридичних та фізичних осіб для співпраці по наданню благодійної, матеріальної та фінансової допомоги набувачам благодійної допомоги.

Для виконання своєї статутної мети, БО «БТ «Україна понад усе», зокрема, приймає участь в організації та проведенні неприбуткових конференцій, семінарів, зустрічей, обмінів інформацією; сприяє організації та проведенню благодійних культурних, культурно-оздоровчих і культурно-освітніх програм, фестивалів, виставок, аукціонів, у тому числі міжнародних з метою збору благодійних пожертвувань; проводить благодійні аукціони, не грошові лотереї, конкурси.

Задля розповсюдження своїх програм апелянт використовує технічні засоби ефірного, мережевого та кабельного теле- та радіомовлення.

Апелянтом ведеться активна благодійницька діяльність, на підтвердження цього ним надано додаткові матеріали, зокрема:

- договір на виготовлення поліграфічної продукції від 01.08.2013 та фотографій такої продукції;

- статут «Благодійної організації «Благодійне товариство «Україна понад усе» від 26.06.2015;

- виписка з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців від 15.04.2016 (код ЄДРПОУ 39747948);

- благодійна програма «Україна понад усе» від 05.05.2015;

- подяки за надану допомогу від Львівської асоціації професійного боксу від 14.09.2013; Зінківського дитячого будинку-інтернату імені О.В.Синяговського від 10.12.2014; подяки за надану допомогу від Федерації боксу Одеської області від 03.02.2014; Ясининицького навчально-реабілітаційного Центру від 15.09.2014; Ніжинського дитячого будинку-інтернату від 26.11.2014; Івано-Франківської обласної федерації строгменту від 05.03.2014, Цюрупинського дитячого будинку-інтернату від 18.02.2014, спортивного комплексу «Фанат» від 08.02.2014; грамота від оргкомітеу заходу «Пам'ять Героїв України»; подяки від ПАТ «Київ проект» від 16.07.2015; Малосолтанівської сільської ради та Малосолтанівської ЗОШ 1-3 ст. від 30.12.2015; Української Федерації веслування на байдарках і каное; листи - подяки від командира батальйону патрульної служби міліції особливого призначення «Золоті ворота» за співпрацю та підтримку (забезпечення необхідним інвентарем) від 12.05.2015; КП «Грушківське» Солом'янської районної в місті Києві Державної адміністрації від 21.07.2015; комунального закладу «Лисичанський центр соціально-психологічної реабілітації дітей» від 09.01.2015; громадської організації «Ліга захисників Християнської Віри»; парафіяльної ради Парафії Св. Іона Хрестителя від 14.07.2015; комунального підприємства по утриманню зелених насаджень Шевченківського району м. Києва від 27.07.2015; будинку соціального піклування від 05.08.2015;

- рішення Комісії щодо погодження питань про внесення позначення, що містить офіційну назву держави «Україна» від 09.11.2015;

- звіт про надання патентно-інформаційних послуг за договором № 1838 від 28.04.2015.

На думку колегії Апеляційної палати, надані документи свідчать про те, що за час своєї роботи БО «БТ «Україна понад усе» використовувала позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» задля здійснення своїх статутних видів діяльності, спрямованих на благодійницькі цілі.

Колегія Апеляційної палати проаналізувала надані апелянтом матеріали і вважає, що використання заявленого позначення у благодійницькій діяльності апелянта, не зачіпатиме інтереси громадськості і не обмежуватиме права інших осіб на його вільне застосування під час здійснення діяльності в будь-яких сферах суспільного життя.

Надані документи підтверджують здійснення апелянтом до дати подання заявки заходів щодо використання як знака заявленого позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» відносно скороченого переліку товарів 16 та послуг 35, 38, 41 класів МКТП, а також підтверджують постійне використання ним заявленого позначення.

Розглянувши обставини справи, а також беручи до уваги всі матеріали, надані апелянтом в якості доводів на користь реєстрації заявленого позначення, враховуючи положення статті 6<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції, колегія Апеляційної палати визнала такі доводи вмотивованими і вважає за можливе зареєструвати заявлене позначення «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152 для скороченого переліку товарів 16 та послуг 35, 38, 41 класів МКТП.

За результатами розгляду заперечення, керуючись Законом України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», Регламентом Апеляційної палати ДСІВ, затвердженим наказом Міністерства освіти і науки України від 15.09.2003 № 622, колегія Апеляційної палати

### **в и р і ш и л а**

1. Заперечення Благодійної організації «Благодійне товариство «Україна понад усе» задовольнити.

2. Рішення ДСІВ від 02.02.2016 про відмову в реєстрації знака для товарів і послуг «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152 відмінити.

3. Зареєструвати, за умови сплати заявником збору за публікацію відомостей про видачу свідоцтва та державного мита (адміністративного збору) за видачу свідоцтва України, знак для товарів і послуг «УКРАЇНА ПОНАД УСЕ» за заявкою № т 2015 02152 відносно скороченого переліку товарів 16 та послуг 35, 38, 41 класів МКТП у такій редакції:

16 клас: «Авторучки; альбоми; альманахи; календарі-довідники; блокноти для креслення; зошити для малювання; брошури; буклети; вивіски паперові або картонні; вітальні листівки; друкарська продукція; друковані видання; етикетки (налички), крім тканинних; журнали (періодичні видання); записники; записники канцелярські; зошити для писання або креслення; інформаційні бюлетені; календарі; канцелярські товари; конверти канцелярські; листівки рекламні (флаєри); мішки (конверти, торбинки) паперові або пластмасові для пакування; олівці; олівці автоматичні; олівці грифельні; оправи до книжок; папки (теки) на документи (канцелярські товари); папки (теки) на папери; періодичні видання друковані (друковані); поштові листівки; поштові марки; проспекти рекламні; таблички паперові або картонні»;

35 клас: «агентства працевлаштування; визначання громадської думки; влаштування передплати газет для інших; забезпечування інформацією в



сфері підприємницької діяльності за допомогою веб-сайтів; збирання інформації у комп'ютерні бази даних; збирання статистичних даних; написання рекламних текстів; оброблення текстів; оновлювання рекламних матеріалів; оновлювання та ведення даних у комп'ютерних базах даних; послуги з огляду преси; послуги щодо зв'язків з громадськістю; пошук спонсорів»;

38 клас: «електронна пошта; інформаційні агентства; передавання вітальних листівок он-лайн; радіотранслявання; супутниковий зв'язок»;

41 клас: «відеознімання; влаштування проведення з'їздів, колоквіумів, конференцій, концертів; презентацій, виставок практичних занять (навчання), семінарів, симпозіумів, спортивних змагань, конкурсів на благодійні потреби; інформування щодо освіти; створювання музичних творів; створювання радіо- і телевізійних програм, телевізійних передач, фільмів, театральних постановок».

Рішення набирає чинності з дати його затвердження наказом Державної служби інтелектуальної власності України.

Головуючий колегії

І.А. Костенко

Члени колегії

В.В. Сенчук

О.В. Саламов