

Палата по патентным спорам в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный №4520, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированными Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 21.12.2006, поданное А.Е. Хлыстовым, г. Барнаул (далее – заявитель), на решение экспертизы Федерального института промышленной собственности от 22.09.2006 (далее - решение ФИПС) об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2005700228/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2005700228/50 с приоритетом от 11.01.2005 заявлено на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ – пиво.

Согласно описанию, представленному в заявке, на регистрацию в качестве товарного знака заявлено обозначение, состоящее из слов «BLADBACHER» (в переводе с немецкого языка означает «пьяный кабан») и «БЛАДБАХЕР», выполненных стандартным шрифтом буквами латинского и русского алфавита, соответственно.

Экспертизой ФИПС 22.09.2006 принято решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, которое мотивировано его несоответствием требованиям пункта 3 статьи 6 Закона Российской Федерации “О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров” от 23.09.92 №3520-1, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенным в действие с 27.12.2002 (далее - Закон) и пункта 2.5.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 5 марта 2003 г. № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г. под № 4322 (далее — Правила).

Доводы экспертизы ФИПС сводятся к тому, что заявленное обозначение «BLADBACHER БЛАДБАХЕР», согласно базе данных сети Интернет, воспроизводит название известного пива, производимого компанией ООО «Эль-Пиво» по лицензии и под контролем пивной компании «Бладбахер», Чехия. Кроме того, словесный элемент «БЛАДБАХЕР» тождественен фирменному наименованию указанной компании (см. <http://www.lenpivo, http://bladbacher.ru>). Таким образом, заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении заявитель выразил несогласие с решением экспертизы от 22.09.2006 и привел следующие доводы, показывающие, по его мнению, необоснованность отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака:

- экспертиза аргументировала свое решение, опираясь исключительно на информацию из сети Интернет, при этом был упущен тот факт, что данным источником информации в настоящее время пользуется менее 6 % населения России;

- экспертизой не приведены убедительные доказательства известности заявленного обозначения до даты подачи заявки, кроме того, отсутствуют доказательства относительно принадлежности обозначения «BLADBACHER БЛАДБАХЕР» иному лицу;

- ни один из приведенных источников информации не содержит сведений об известности данного обозначения до даты подачи заявки (в ссылочных материалах отсутствуют какие-либо указания на дату), при этом вся информация имеет отсылки к выступлениям и интервью третьих лиц;

- заявителем представляются материалы о том, что ООО «Эль-Пиво» было зарегистрировано как юридическое лицо после даты подачи заявки, следовательно, производство какого-либо продукта могло быть начато этой компанией не ранее даты регистрации компании;

- дата подачи заявки предшествует датам, указанным в Сертификате, Технических условиях и Санитарно-эпидемиологическом заключении на

продукт (пиво) с названием «БЛАДБАХЕР» («BLADBACHER»), полученным ООО «Эль-Пиво»;

- упомянутый в решении сайт <http://www.lenpivo>, <http://bladbacher.ru>) относится к категории “новостных” сайтов, принадлежащих частным лицам, не несущих никакой ответственности за достоверность помещенной на сайте информации;

- сведения относительно времени и условий создания пива марки «БЛАДБАХЕР», помещенные на указанном сайте, являются вольным изложением выступления директора ООО «Эль-Пиво» на презентации, при этом выступление преследовало исключительно рекламные цели, а содержащаяся в нем информация во многом изначально не соответствовала действительности;

- дата подачи заявки (11.01.2005) предшествует как дате размещения на сайте информации с упоминанием слов «BLADBACHER БЛАДБАХЕР», так и дате описываемого на сайте события – выставка «ПродСиб» проходила с 30.11.2005 по 03.12.2005 в Новосибирске, где впервые (помимо Интернета) появились указанные слова в качестве названия пива;

- словесные элементы «BLADBACHER БЛАДБАХЕР» являются фантастичными, созданы самим заявителем, и до даты подачи заявки нигде не встречаются;

- на рассматриваемом сайте неправильно указаны имя пивовара – Золтон Репаши (правильно – Золтан) и место его работы [в тексте сайта – немецкий пивовар, то есть из Германии, хотя истинное место его работы – фирма «AGROMETAL», 1117, г. Будапешт, ул. Хуняди, д. 3, тел. +36-1 204-9090, +36-1 204-9091, то есть Венгрия, должность – главный пивовар (сайт

- ошибку в имени пивовара трудно квалифицировать как только техническую (например, как опечатку), поскольку она присутствует на различных сайтах, при этом повторяемость ошибки явно свидетельствует о прямом заимствовании информации о предмете из одного источника и позволяет усомниться в последней;

- из сайта фирмы «AGROMETAL», а также других источников (например, договоров российских производителей с этой фирмой) следует, что эта компания предоставляет права на использование товарного знака «Kellers», то есть на определенную и давно известную марку пива;

- ни в одном источнике информации не содержится сведений о производителе пива в России, Чехии, Германии, Венгрии или другой европейской стране, в названии которого присутствовали бы слова «BLADBACHER БЛАДБАХЕР»;

- аналогичный результат получен по поиску пивной компании «БЛАДБАХЕР»;

- заявителю не удалось получить какие-либо сведения относительно лицензионного соглашения с ООО «Эль-Пиво» или компанией «Бладбахер», упомянутого в решении экспертизы, также как и данных относительно свидетельства на какой-либо товарный знак, на основании которого могло бы быть составлено лицензионное соглашение;

- на сайте <http://bladbacher.ru>, также упомянутом в решении, указывается «... Хлыстов Александр Евгеньевич 2204-2006 тел.: (3852) 65-02-15 info@bladbacher.ru»;

- заявитель утверждает, что это и есть первое упоминание о слове «BLADBACHER» в сети Интернет;

- сайт <http://bladbacher.ru> зарегистрирован на имя жителя г. Барнаула – Д.К. Мырзака по указанию А.Е. Хлыстова и фактически принадлежит заявителю;

- регистрация сайта осуществлялась по просьбе А.Е. Хлыстова, который в этот период находился в командировке;

- указанный сайт размещен в Интернете с 26.01.2005, то есть ранее публикации данных на сайте сайт <http://www.lenpivo>;

- заявитель обращает внимание на присутствующий на данном сайте изобразительный элемент, который зарегистрирован в качестве товарного знака

(свидетельство №307854) на имя ПБОЮЛ А.Е. Хлыстова, что также свидетельствует о правах заявителя на данный сайт;

- таким образом, вывод экспертизы о том, что заявляемое обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара, не соответствует действительности.

К возражению приложены следующие материалы:

- Решение экспертизы от 22.09.2006, на 2 л. [1];
- Распечатка страниц сайта <http://www.lenpivo.ru/sibbeer/13.htm>, на 4 л. [2];
- Распечатка страниц сайта <http://bladbacher.ru>, на 1 л. [3];
- Распечатка страниц сайта [http:// www.bankfax.ru](http://www.bankfax.ru), на 2 л. [4];
- Распечатка страниц сайта [http:// www.businesspress.ru](http://www.businesspress.ru), на 1 л. [5];
- Распечатка страниц из других новостных сайтов, на 3 л. [6];
- «Патентный поверенный и патентовед: особенности профессии», Е.А.Данилина, Москва, ОАО ИНИЦ «Патент», 2006, на 3 л. [7];
- Свидетельство о государственной регистрации юридического лица, сертификат соответствия, санитарно-эпидемиологические заключения ООО «Эль-Пиво», на 5 л. [8];
- Распечатка данных «RU center» о владельце сайта bladbacher.ru – Д.К. Мырзаке и копии страниц паспорта, на 10 л. [9];
- Командировочное удостоверение А.Е. Хлыстова, на 1 л. [10];
- Свидетельство на товарный знак №307854, на 1 л. [11];
- Распечатка страниц сайта <http://agrometal.hu>, на 1 л. [12];
- Распечатка данных о владельце сайта www.lenpivo.ru Д. Снегирёве, на 1л. [13];
- Письмо владельца домена Д.К. Мырзака, в котором он выражает согласие на регистрацию на имя заявителя обозначения по заявке №2005700228/50, на 2 л. [14];
- распечатки информации из сети Интернет, на 28 л. [15].

На заседании коллегии 30.10.2007 Палаты по патентным спорам заявителем была представлена выписка из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащая сведения об ООО «Эль-Пиво», на 5 л. [16].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение экспертизы от 22.09.2006 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2005700228/50 в отношении товаров 32 класса МКТУ - пиво.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты поступления (11.01.2005) заявки №2005700228/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охранных способностей заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутые Закон и Правила.

Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, в частности, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

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 (пункт 2.5.1 Правил).

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение, состоящее из двух словесных элементов «BLADBACHER» и «БЛАДБАХЕР», выполненных в черно-белом цвете стандартным шрифтом заглавными буквами латинского и русского алфавитов, соответственно. Словесный элемент «БЛАДБАХЕР» расположен под словом «BLADBACHER». Элемент «BLADBACHER» представляет собой сложносоставное слово, образованное путем соединения двух лексических единиц немецкого языка «BLAD» - толстый, раздутый, одутловатый, отечный и «BACHER» -

двухгодовалый кабан (см. электронный словарь Lingvo <http://lingvo.yandex.ru>), которое в целом может быть переведено, например, как “толстый кабан”.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ – пиво на имя индивидуального предпринимателя А.Е. Хлыстова.

Решение экспертизы ФИПС о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 6 Закона основывается на сведениях из сети Интернет, полученных с сайтов <http://www.lenpivo><http://www.lenpivo>, <http://bladbacher.ru>.

Из имеющихся в деле распечаток следует, что на сайте <http://www.lenpivo> выложена информация о выставке «ПродСиб 2005», на которой пивоварня Bladbacher представляла свою продукцию (разливное пиво), произведенную по лицензии компанией ООО «Эль-Пиво». Образцы этикеток, наклеиваемые на тару с пивом после розлива, включают словесный элемент «BLADBACHER», тождественный в фонетическом и семантическом отношении заявленному обозначению.

Однако приведенные данные не позволяют коллегии Палаты по патентным спорам признать довод экспертизы о способности ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров убедительным по следующим причинам.

Информация в сети Интернет о продукции, маркованной знаком «BLADBACHER», упоминается в рамках выставки «ПродСиб 2005», проходившей в ноябре-декабре 2005 года, то есть спустя десять месяцев после подачи заявки №2005700228/50. Данное обстоятельство противоречит выводу о первенстве использования знака компанией ООО «Эль-Пиво». Наличие указанной информации также не подтверждает факт возникновения у потребителя устойчивой связи между названием пива «BLADBACHER» и компанией ООО «Эль-Пиво», либо пивоварней Bladbacher.

В связи с изложенным, ссылка на информационный источник – сайт <http://www.lenpivo> является некорректной.

Также коллегией Платы по патентным спорам было принято во внимание представленное заявителем Свидетельство [8] о государственной регистрации ООО «Эль-Пиво» и сведения из Единого государственного реестра юридических лиц [16], из которых следует, что данная компания была зарегистрирована в качестве юридического лица 18.04.2005. Таким образом, ООО «Эль-Пиво» не могло осуществлять какую-либо деятельность ранее даты (11.01.2005) приоритета заявленного обозначения.

В отношении сайта <http://bladbacher.ru> Палатой по патентным спорам установлено следующее.

Из материалов [9-14] следует, что указанный сайт был зарегистрирован на имя Д.К. Мырзака по поручению А.Е. Хлыстова, который поддерживает домен и распоряжается его содержанием. То есть комбинированный элемент со словом «BLADBACHER» был размещен на сайте <http://bladbacher.ru> самим заявителем.

Кроме того, А.Е. Хлыстов является правообладателем товарного знака по свидетельству № 307854 с приоритетом от 02.03.2005, представляющим собой графический элемент в виде круга, в центре которого расположено стилизованное изображение крепости и короны. Именно этот элемент был размещен заявителем на сайте <http://bladbacher.ru> в сочетании со словом «BLADBACHER» заявленного обозначения. При этом обозначение, аналогичное данному товарному знаку, было использовано в составе этикеток пива ООО «Эль-Пиво» уже после даты приоритета товарного знака по свидетельству № 307854.

Дополнительно следует отметить, что согласно приведенным в деле заявки №2005700228/50 материалам поиска тождественных и сходных обозначений, зарегистрированных в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ на имя других лиц, знаков, содержащих словесные элементы «BLADBACHER», «БЛАДБАХЕР», не выявлено.

Таким образом, довод экспертизы о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 3 статьи 6 Закона, как способное ввести

потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара, является неправомерным.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 21.12.2006, отменить решение экспертизы от 22.09.2006 и зарегистрировать заявленное обозначение для следующего перечня товаров:

Форма № 81.1

В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров"

(511)

32 - пиво