

Палата по патентным спорам в порядке, установленном 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, рассмотрела возражение от 04.04.2007, поданное ЗАО «Новая версия», Санкт-Петербург, (далее — заявитель), на решение экспертизы от 18.10.2006 об отказе в регистрации товарного знака по заявке № 2004713266/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2004713266/50 с приоритетом от 16.06.2004 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 5 класса МКТУ, указанных в перечне.

В качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ», выполненное стандартным шрифтом прописными буквами.

Федеральным институтом промышленной собственности вынесено решением от 18.10.2006 об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее – решение экспертизы) в отношении всех товаров, указанных в заявке, мотивированное его несоответствием требованиям пунктов 1 и 6 статьи 6 Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23.09.1992, № 3520-1 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенными в действие 27.12.2002 (далее — Закон).

Решение экспертизы обосновано тем, что заявленное обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ» является наименованием микстуры от кашля, приготавливаемой в аптеках по определенной рецептуре. Поэтому для товаров, являющихся такими микстурами, оно указывает на вид

товара, а для остальных товаров 5 класса МКТУ способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 04.04.2007 заявитель выражает несогласие с решением экспертизы, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ» не является видовым наименованием, поскольку отсутствует в современных справочно-информационных источниках;
- ссылка из сети Интернет о том, что аптека г. Красноярска решила возродить старинные рецепты, в том числе «Капли датского короля», неправомерна;
- в настоящее время в аптеках продается микстура от кашля, содержащая анис и солодку, однако, поскольку соотношение компонентов, входящий в ее состав, различно, нельзя сказать, что существует определенное лекарственное средство с единым рецептом;
- для современного потребителя обозначение «Капли датского короля» ассоциируются в соответствии с известной песней Булата Окуджавы с мифическим средством от всех бед и заболеваний;
- с учетом сказанного, заявленное обозначение не описывает какие-либо товары 5 класса МКТУ напрямую и, следовательно, не может быть ложными в отношении других товаров.

На основании изложенного, заявителем выражена просьба об отмене решения экспертизы и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров 5 класса МКТУ, указанных в перечне заявки №2004713266/50.

К возражению приложены копии:

- распечатка из сети Интернет на 1л. [1];
- копии страниц из книги В.Левентонъ «ФАРМАКОПЕЯ из рецептурной практики» Петроградъ, издание К.Л.Риккера, 1918 на 3л. [2];

- распечатка из сети Интернет на 3 л. [3];
- информация из базы данных сети Интернет на 3 л. [4].

На заседании коллегии заявитель в качестве дополнения представил распечатки из сети Интернет на 14 л. [5], свидетельствующие о том, что обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ» ассоциируются с различными понятиями.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом приоритета (16.06.2004) заявки № 2004713266/50 на регистрацию товарного знак правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, зарегистрированные в Минюсте России 25.03.2003; рег.№4322, введенные в действие с 10.05.2003.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих из элементов, в частности, характеризующих товары, в том числе, указывающих на их вид.

Согласно пункту (2.3.1) Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности:

- обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения, сочетания букв, не имеющие словесного характера; линии, простые геометрические фигуры, а также их сочетания, не образующие композиций, дающих качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в них элементов;

- реалистические или схематические изображения товаров, заявляемые на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров;
- трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением;
- общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров; общепринятые сокращенные наименования организаций, предприятий, отраслей и их аббревиатуры.

Согласно пункту (2.3.2.) Правил к обозначениям, указывающим на вид товара, относятся, в частности, простые наименования товаров.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков или их элементов обозначений, являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя в отношении товара или его изготовителя.

Согласно пункту (2.5.1) Правил к обозначениям, являющимся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя в отношении товара или его изготовителя, относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе, которое не соответствует действительности.

Заявленное обозначение является словесным и представляет собой словосочетание «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Из представленных лицом, подавшим возражение, источников информации [2] следует, что в 1918 году согласно «Фармакопеи для рецептурной практики» существовала рецептура и технология приготовления лекарственного средства «капли датского короля», представляющего собой грудной эликсир, включающий нашатырно-

анисовые капли и отвар из корней солодки, изготавливающийся непосредственно в рецептурных отделах аптек. При этом сведений об отмене указанной фармакопеи нет.

Таким образом, посредством обозначения «капли датского короля» с начала XX века идентифицируется товар – определенное лекарственное средство, предназначенное для лечения простудных заболеваний. Причем, упоминаний на конкретного производителя данного товара в имеющихся материалах нет. В результате длительного применения различными производителями в первоначальный рецепт, возможно, и вносились некоторые изменения, однако они не затрагивали его сущности.

В настоящее время этот старый рецепт не забыт и обозначение «капли датского короля» используется среди людей в коммуникационном общении для обозначения определенного лекарственного средства от кашля, о чем свидетельствует информация с сайтов Интернет, представленная экспертизой и заявителем.

Таким образом, наличие общедоступной информации о том, что более века существует лекарственное средство под названием «капли датского короля» без указания его изготовителя, свидетельствует о том, что данное обозначение задолго до даты подачи заявки №2004713266/50 не обладало различительной способностью и не могло выполнять основную функцию товарного знака - отличать товары 5 класса МКТУ одних производителей от однородных товаров других производителей.

Заявителем не представлено материалов, свидетельствующих о том, что заявленное обозначение широко использовалось им до даты подачи заявки, следовательно, нет оснований для вывода о том, что оно приобрело при использовании вторичное значение.

Вместе с тем, поскольку обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ» является указанием на определенные товары 5 класса МКТУ,

оно может вводить потребителя в заблуждение относительно товаров 5 класса МКТУ, которые таковыми не являются.

Обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ» действительно знакомо большинству современников благодаря известной песни Булата Окуджавы и ассоциируется с неким средством от всех недугов. Однако ссылка на художественное произведение в данном случае неуместна, поскольку в силу его специфики информация, содержащаяся в нем, передается в виде художественных образов. Тем не менее, следует отметить, что даже в песне словосочетание «капли датского короля» является названием издавна известного лекарства, в том числе и от кашля, тем самым возможно установить реальную связь данного обозначения с товарами, для которых испрашивается регистрация знака.

В силу указанного, обозначение «КАПЛИ ДАТСКОГО КОРОЛЯ» не соответствует требованиям пунктам 1 и 3 статьи 6 Закона в отношении товаров 5 класса МКТУ, как и было указано в решении экспертизы от 18.10.2006.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражение от 04.04.2007 и оставить в силе решение экспертизы от 18.10.2006

