

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 10.01.2006, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Курская масложировая компания», г. Курск (далее – лицо, подавшее возражение) против предоставления правовой охраны комбинированному товарному знаку со словесным элементом «НЕЖНЫЙ» по свидетельству № 290741, при этом установлено следующее.

Оспариваемый комбинированный товарный знак со словесным элементом «НЕЖНЫЙ» по заявке № 2004726544/50 с приоритетом от 16.11.2004 зарегистрирован 15.06.2005 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации в качестве товарного знака за № 290741 на имя Акционерного общества открытого типа "Нижегородский масло-жировой комбинат" (далее – правообладатель), в отношении товаров 30 класса МКТУ «майонез».

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, оспариваемый товарный знак представляет собой комбинированное обозначение «НЕЖНЫЙ». На фоне синего прямоугольника в верхней части расположена надпись «МАЙОНЕЗ», выполненная стандартным шрифтом белого цвета, под которой размещен небольшой прямоугольник со скругленными углами. Центральную часть прямоугольника занимает слово «НЕЖНЫЙ», выполненное рукописным шрифтом синего цвета на белом фоне стилизованной ленты. В нижней части прямоугольника нарисованы овощи, над которыми находится надпись «Рекомендуется для салатов и закусок».

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 10.01.2006, в котором лицо, его подавшее, просит признать регистрацию № 290741 комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНЫЙ» недействительной полностью как произведенную в нарушение требований

пункта 1 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (с изменениями и дополнениями от 11.12.2002 № 166-ФЗ), введенного в действие с 27.12.2002 (далее — Закон).

Доводы возражения сводятся к тому, что в оспариваемом товарном знаке содержится в качестве доминирующего элемента слово «НЕЖНЫЙ», которое относится к разряду качественных прилагательных, т.е. называющих свойства, качества предметов, воспринимаемые органами чувств. В ряду значений слова «НЕЖНЫЙ» в академических словарях русского языка зафиксированы следующие значения: мягкий, приятный на вкус /не резкий, не грубый/ (см. Словарь русского языка, под редакцией А.П.Евгеньева, М., АН СССР, Институт русского языка, 1983, т.2, с.443 [1]; Ожегов С.И., Шведова Н.Ю., Толковый словарь русского языка, РАН, Институт русского языка им. В.В.Виноградова, М., 1999, с.405 [2]; Большой толковый словарь русского языка, под редакцией С.А.Кузнецова, РАН, Институт лингвистических исследований, СПб., 2000, с.622 [3]; Современный толковый словарь русского языка, РАН, Институт лингвистических исследований, СПб., 2002, с.401 [4]). В современном русском языке слово «НЕЖНЫЙ» в отношении товара «майонез» общераспространенно используется в качестве характеристики органолептических свойств майонеза – вкус, аромат, консистенция, а также характеристики, указывающей на качество, свойства, ценность товара (майонеза).

По мнению лица, подавшего возражение, словесный элемент «НЕЖНЫЙ» является элементом, характеризующим товар, указывающим на его качество, свойства, ценность, и, следовательно, является неохраняемым в соответствии с требованиями, изложенными в абз.4 пункта 1 статьи 6 Закона. В связи с тем, что данное слово является доминирующим в комбинированном обозначении, лицо, подавшее возражение, просит признать регистрацию комбинированного товарного знака по

свидетельству № 290741 недействительной полностью по вышеприведенным основаниям.

К возражению приложены копии следующих материалов:

- заключение лингвистической экспертизы Курского государственного университета на 8 л.;
- экспертное заключение, подготовленное в соответствии с определением Арбитражного суда Курской области, на 11 л.

Правообладатель, в установленном порядке ознакомленный с возражением, представил отзыв, в котором, выражая несогласие с мотивами возражения, привел следующие аргументы:

В толковых словарях русского языка слово «НЕЖНЫЙ» имеет несколько самых распространенных значений и определяется как «ласковый, приятный, тонкий, мягкий, слабый, хрупкий» (см. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю., Толковый словарь русского языка, электронная версия [5]; Ушаков Д.Н.. Толковый словарь, электронная версия [6]). В первую очередь будет вызывать у потребителя ассоциации с определенными личностными характеристиками человека, проявлением его эмоционального состояния и отношения к окружающим.

Таким образом, применение словесного элемента «НЕЖНЫЙ» в качестве маркировки на товаре «майонез» не может рассматриваться как указание вида и описание характеристик данного товара, поскольку вызывает в сознании потребителя представление о товаре не напрямую, а путем опосредованного восприятия характеристик товара через призму человеческого восприятия окружающей действительности.

Исходя из толкования категорий качество, свойства и ценность товара и руководствуясь Межгосударственным стандартом ГОСТ 30004.1-93 «Майонезы. Общие технические условия»[10], прилагательное «НЕЖНЫЙ» не используется как качественная характеристика или показатель свойств в отношении майонеза, а используются такие прилагательные как «высококалорийный, низкокалорийный», «оливковый», «постный» и т.п.

Указанием на ценность товара прежде всего является его денежная стоимость и слово «НЕЖНЫЙ» в силу своей семантики не может указывать на ценность товара.

Таким образом, словесный элемент «НЕЖНЫЙ» не является прямым указанием на качество, свойство и ценность товара «майонез» и оно должно рассматриваться как отвечающее условиям охраноспособности товарных знаков, установленных абз.4 пункта 1 статьи 6 Закона.

К отзыву приложены копии следующих материалов:

- Рекомендации по отдельным вопросам экспертизы заявленных обозначений на 3 л., в 1 экз.;
- Толковый словарь Д.Н.Ушакова на 2 л., в 1 экз.[5];
- Толковый словарь С.Ю.Ожегова и Н.В.Шведовой на 1 л., в 1 экз.[6];
- Словари русского языка на сайте «ГРАМОТА.РУ» на 1 л, в 1 экз.[7];
- Большая советская энциклопедия, РУБРИКОН на 4 л., в 1 экз.[8];
- Толковый словарь русского языка на сайте “talk.h1.ru” на 5 л, в 1 экз.[9];
- Межгосударственный стандарт ГОСТ 30004.1-93 «Майонезы» на 6 л., в 1 экз.[10];
- техническое описание майонеза «Нежный оливковый» ТО 9143-006-00336444-2005 на 5 л., в 1 экз. [11];
- Государственный стандарт Союза ССР, Управление качеством продукции, Основные понятия на 5 л., в 1 экз. [12].

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

С учетом даты приоритета заявки 16.11.2004, правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003,

зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003 за № 4322, введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, ценность товаров. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак, как неохраняемые, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 2.3.2.3 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер).

Оспариваемый товарный знак представляет собой комбинированное обозначение «НЕЖНЫЙ». На фоне синего прямоугольника в верхней части расположена надпись «МАЙОНЕЗ», выполненная стандартным шрифтом белого цвета, под которой размещен небольшой прямоугольник со скругленными углами. Центральную часть прямоугольника занимает слово «НЕЖНЫЙ», выполненное рукописным шрифтом синего цвета на белом фоне стилизованной ленты. В нижней части прямоугольника нарисованы овощи, над которыми находится надпись «Рекомендуется для салатов и закусок».

Словесные элементы «МАЙОНЕЗ» и «РЕКОМЕНДУЕТСЯ ДЛЯ САЛАТОВ И ЗАКУСОК» в силу их несоответствия требованиям пункта 1 статьи 6 Закона и пункта 2.3.2.3 Правил являются неохраняемыми, поскольку характеризуют вид товара и его назначение. В связи с тем, что все указанные описательные элементы не занимают в обозначении доминирующего положения, они включены как неохраняемые элементы. Слово «НЕЖНЫЙ» занимает пространственное доминирующее положение, так как оно выполнено крупными буквами и располагается в центральной части комбинированного обозначения.

Анализ толковых словарей русского языка ([1] – [7], [9]) показал, что лексическая единица «НЕЖНЫЙ» является прилагательным, имеющим множество значений. Из них в русской речи применяются самые распространенные, а именно:

1. Ласковый, исполненный любви. Нежные чувства. Н. взгляд.
2. Приятный, тонкий, не грубый, мягкий. Нежные цвета. Нежная кожа.
3. полн. ф. Слабый, хрупкий. Нежное сложение. Н. возраст (детский).

При использовании данного слова в составе словосочетаний, как правило, смысловое значение слова «НЕЖНЫЙ» характеризует эмоциональное внутреннее состояние человека и его эстетические предпочтения.

Согласно ГОСТу ([12] и [10]) под качеством продукции понимается «совокупность свойств продукции, обуславливающих ее пригодность удовлетворять определенные потребности в соответствии с ее назначением», а определение понятия «свойства продукции» включает «объективную особенность продукции, которая может проявляться при ее создании, эксплуатации и потреблении». Качество продукции является относительной характеристикой товара, основанной на сравнении ее с соответствующей совокупностью базовых показателей, которыми обладает базовое изделие (товар) - эталон качества. Такой совокупностью базовых показателей является Межгосударственный стандарт [10], в котором отсутствует слово «НЕЖНЫЙ» не только как качественная характеристика майонеза, но и как показатель свойств майонеза.

Исходя из толкования понятия «ценность товара», как «выраженная в деньгах стоимость чего-нибудь, его цена» ([6] и [9]), и из семантики слова «НЕЖНЫЙ», данное слово не может указывать на ценность товара.

Свойства и качество майонеза обусловлены его составом и количеством используемых ингредиентов: например, «с добавлением хрена»,

«сладкий», «острый», «кислый», «пряный», «экстра», «высший сорт», «первый сорт» и т.п. Любая из приведенных характеристик прямо представляет потребителю информацию о свойствах продукта и его качестве. Слово же «НЕЖНЫЙ» не дает возможности составить представление ни о виде товара, ни о его качестве, ни о свойствах товара «майонез» [11].

Таким образом, Палатой по патентным спорам не выявлено оснований для прекращения правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНЫЙ» по свидетельству № 290741.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 10.01.2006 и оставить в силе действие правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНЫЙ» по свидетельству № 290741.