

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520, рассмотрела возражение от 28.12.2009, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Панков-медиус», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2007738651/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2007738651/50 с приоритетом от 11.12.2007 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05, 09, 10, 16, 25, 28, 32 и услуг 35, 37, 40, 41, 42, 43, 44 классов МКТУ.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, состоящее из изобретенного словосочетания «Панков-медиус», выполненного оригинальным округлым прописным шрифтом со смещением вниз второго слова «медиус». Между указанными словами расположена тонкая линия, на которую наложено стилизованное изображение человеческого глаза.

Роспатентом принято решение от 24.09.2009 об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пунктов 3, 6, 9 статьи 1483 Кодекса.

Заключение обосновывается тем, что заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом «Панков медиус» сходно до степени

смешения с товарным знаком «ОЧКИ ПАНКОВА» по свидетельству № 333488, с приоритетом от 23.08.2005, зарегистрированным на имя ООО «Панков-медиус», 103092, Москва, Ананьевский пер., 5, стр.12, в отношении однородных товаров 09, 10 классов МКТУ.

Кроме того, заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 9 статьи 1483 Кодекса, поскольку включенный в его состав словесный элемент «Панков» представляет собой фамилию известного лица, академика Лазерной академии наук Российской Федерации Панкова Олега Павловича (смотри Интернет: [yandex.ru/http://www.oko-med.ru/about_us.html](http://www.oko-med.ru/about_us.html)).

Отсутствие согласия наследника академика Лазерной Академии наук Российской Федерации Панкова Олега Павловича препятствует регистрации заявленного обозначения на имя ООО «Панков-медиус» на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как способное ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров (услуг).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.12.2009, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 24.09.2009. Возражение обосновано тем, что правообладателем противопоставленного товарного знака по свидетельству № 333488 является заявитель, изменения в адрес не были своевременно внесены в связи с непредвиденными обстоятельствами.

К возражению приложены следующие материалы:

- копия выписки из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) о юридическом лице ООО «Панков-медиус» (1);
- копия выписки из ЕГРЮЛ о юридическом лице ООО «Панков-медиус» (2);
- копия свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ (3);
- копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе юридического лица (4).

На основании изложенного заявителем была выражена просьба о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2007738651/50 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

В дополнение к ранее поданному возражению заявителем были представлены следующие доводы:

- словесные элементы заявленного обозначения представляют собой часть фирменного наименования заявителя;

- факт известности профессора О.П.Панкова не подтвержден. Имеется лишь информация, размещенная в Интернете на сайте www.oko-med.ru о самом профессоре и о его методике;

- имя Панкова стало приобретать относительную известность только после марта 2008 года, т.е. после получения заявителем регистрационного удостоверения МЗ РФ на «Аппарат цветоимпульсной терапии «Очки Панкова» и связанного с этим фактом начала распространения одноименного медицинского прибора;

- на сегодняшний день заявитель является единственным законным правообладателем товарного знака «Очки Панкова» по свидетельству №333488, а также Патента на изобретение «Способ лечения глазных заболеваний с помощью аппарата «Око-медиус» (№2280425), основанного на разработках профессора О.П.Панкова, что ведет к устранению препятствий для регистрации заявленного обозначения, предусмотренных пунктом 3 статьи 1483 Кодекса;

- ООО «Панков-медиус» было создано в марте 2003 года по прямому указанию профессора О.П.Панкова, который стал одним из его учредителей. Целью ООО «Панков-медиус» стало продвижение приборов и методик восстановления зрения, разработанных профессором Панковым, но не оформленных должным образом через Роспатент;

- ООО «Панков-медиус» вместе с Лазерной академией наук РФ, а также Ассоциацией детских офтальмологов России и Благотворительным фондом им.Нонны Мордюковой учредила премию имени профессора Панкова, которую

намеревается вручать ежегодно лучшему офтальмологу года на Съезде детских офтальмологов России.

Заявителем были представлены следующие материалы:

- сведения с сайта www.oko-med.ru (5);
- регистрационное удостоверение (6);
- отчет о розничных продажах «Аппарата цветоимпульсной терапии «Очки Панкова» за 2007-2009 гг. (7);
- свидетельство на товарный знак «Очки Панкова» за №333488 (8);
- патент на изобретение №2280425 (9);
- выписка из протокола № заседания Лазерной академии наук РФ (10);
- учредительные документы ООО «Панков-медиус» (11);
- заключения Института социологии РАН (12);
- протокол осмотра доказательств (13).

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, Палата по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (11.12.2007) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ, введенными в действие 27.12.2002 (далее – Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с подпунктом (2.5.1) пункта 2.5 Правил к обозначениям, являющимся ложными или способными ввести потребителя в заблуждение, относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

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

В соответствии с абзацами 1 и 2 пункта 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются: с комбинированными обозначениями; с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 14.4.2.2, 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) и (г) пункта 14.4.2.2.Правил.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

В соответствии с пунктом 3 статьи 7 Закона и абзацем 4 пункта 2.10 Правил не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные, в частности фамилии, имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету и факсимиле известного на дату подачи заявки лица без согласия этого лица или его наследника.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение по заявке №2007738651/50 является комбинированным, содержащим словесные элементы «Панков» «медиус», выполненные в две строки буквами русского алфавита, между которыми расположено стилизованное изображение человеческого глаза, помещенное на тонкой горизонтальной линии. Обозначение выполнено в белом, красном, черном, голубом, темно-желтом, сером, светло-бежевом цветовом сочетании. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров 05, 09, 10, 16, 25, 28, 32 и услуг 35, 37, 40, 41, 42, 43, 44 классов МКТУ.

Противопоставленный экспертизой товарный знак по свидетельству № 333488 представляет собой словесное обозначение «ОЧКИ ПАНКОВА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана

противопоставленному товарному знаку предоставлена в отношении товаров 09 и 10 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал, что они являются сходными за счет вхождения в обозначения фамилии Панков, акцентирующей на себе внимание покупателей, что обуславливает вывод о фонетическом и семантическом сходстве обозначений.

Анализ товаров/услуг, указанных в перечнях сопоставляемых обозначений, показал следующее. Часть заявленных товаров 09 и 10 классов МКТУ и товаров 09 и 10 классов МКТУ противопоставленного товарного знака являются однородными, поскольку соотносятся между собой как род-вид. Часть заявленных услуг 35, 37, 40, 42, 44 классов МКТУ, связанных, в том числе, с рекламой, продвижением товаров 09, 10 классов МКТУ, шлифованием оптического стекла, созданием комплексных методик восстановительной медицины, в частности, «Методики профессора Панкова», помощью медицинской также следует признать однородными товарам, указанным в противопоставленной регистрации.

Следует отметить, что заявителем представлены документы (1-3) свидетельствующие о том, что правообладателем противопоставленного товарного знака по свидетельству № 333488 является заявитель. Однако на стадии рассмотрения возражения в Палате по патентным спорам заявитель не ходатайствовал о внесении изменений в материалы заявки, что не позволяет снять указанное противопоставление.

Ввиду изложенного заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 333488 в отношении части товаров 09, 10 услуг 35, 37, 40, 42, 44 классов МКТУ, то есть не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 7 Закона.

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 7 Закона коллегия Палаты по патентным спорам отмечает следующее.

Согласно информации, размещенной в сети Интернет (www.oko-med.ru) профессор, доктор медицинских наук, лауреат премии им.А.Л.Чижевского, академик Лазерной Академии наук РФ О.П. Панков является разработчиком методики, предназначенной для восстановления зрения и профилактики заболеваний органов зрения. А также им создан аппарат цветоимпульсной терапии, получивший название «Очки Панкова».

Учитывая вышеизложенное, видно, что заявленное обозначение включает фамилию известного лица – профессора Панкова. При этом известность профессора О.П. Панкова связана именно с деятельностью по профилактике и лечению заболеваний органов зрения.

Условием регистрации в качестве товарных знаков обозначений, включающих объекты прав третьих лиц в соответствии с требованиями, установленными пунктом 3 статьи 7 Закона, является согласие таких лиц или их наследников.

Однако, в материалах заявки № 2007738651/50, содержится письменное возражение Панкова Максима Олеговича и Панкова Егора Олеговича, «законных правонаследников» Панкова Олега Павловича, «против регистрации комбинированного товарного знака «Панков-медиус» на имя ООО «Панков-медиус» на основании ст.1483 п.9 Гражданского кодекса Р.Ф.». К указанному письму приложена копия свидетельства от 19.04.2005 о праве на наследство по закону.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что согласие наследников О.П. Панкова на включение в состав товарного знака его фамилии у заявителя отсутствует. То есть заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 7 Закона.

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям, предусмотренным пунктом 3 статьи 6 Закона, необходимо отметить следующее.

Согласно сведениям из сети Интернет (www.oko-med.ru) аппарат цветоимпульсной терапии «Очки Панкова» производит фирма ООО «Панков медиус», одним из учредителей которой являлся О.П.Панков, в связи с чем коллегия

Палаты по патентным спорам не усматривает оснований для вывода, что регистрация на имя заявителя будет вводить потребителя в заблуждение относительно производителя товаров.

Таким образом, у Палаты по патентным спорам отсутствуют основания для отмены решения Роспатента от 24.09.2009 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2007738651/50 в отношении всех заявленных товаров/услуг.

Доводы, изложенные заявителем в особом мнении, проанализированы в данном заключении и не требуют дополнительного анализа.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 28.12.2009 и оставить в силе решение Роспатента от 24.09.2009.