

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, и 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, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 26.07.2007, поданное ЗАО «Иркутский завод розлива минеральных вод», Россия (далее - лицо, подавшее возражение), на решение экспертизы об отказе в регистрации комбинированного товарного знака со словесным элементом «ИРКУТСКАЯ», при этом установлено следующее.

Заявка №2005727763/50 была подана 31.10.2005 в отношении товаров 05 и 32 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, заявитель – ЗАО «Иркутский завод розлива минеральных вод», Россия.

В соответствии с описанием, приведенным в материалах заявки, заявленное обозначение является комбинированным и представляет собой этикетку в виде горизонтально ориентированного прямоугольника, поле которого разделено на две части. В нижней, более широкой части, расположено название минеральной воды «Иркутская», над которой выполнена надпись «Минеральная вода». Под названием воды мелким шрифтом расположена надпись «скважина №27-БИС». Фон нижней части – салатный с тоновой растяжкой. Слово «Иркутская» выполнено в ореоле разновеликих пузырьков салатного цвета с белыми пятнышками, символизирующими солнечные блики. Верхняя часть этикетки красного цвета с дугообразным выступом в середине, в который вписана эллипсообразная рамка салатного цвета. В центре рамки выполнена информационная надпись «ПРИРОДНАЯ», подчеркнутая сверху и снизу дугообразными белыми контурами, над верхним контуром расположена надпись «газированная». Все словесные элементы выполнены стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита. Правовая охрана испрашивается в салатном, светло-салатном, черном, сером, белом и красном цветовом сочетании.

Федеральным институтом промышленной собственности 05.03.2007 вынесено решение об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2005727763/50 для части заявленных товаров 05 и 32 классов МКТУ в связи с несоответствием обозначения требованиям пункта 3 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон), а также пункта 2.5.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее – Правила).

В решении экспертизы отмечено, что словесные элементы заявленного обозначения «Иркутская», «Газированная природная», «Минеральная вода», «Скважина №27-БИС», являются неохранными элементами, поскольку характеризуют заявленный товар, в том числе указывают на вид, свойство или место происхождения товаров 05 и 32 классов МКТУ или представляют собой указание на место добычи воды – скважина, и ее порядковый номер. С учетом того, что вышеперечисленные элементы занимают доминирующее положение в заявленном обозначении, оно не может быть зарегистрировано для другой части товаров 05 и 32 классов МКТУ на основании пункта 1 статьи 6 Закона и пунктов 2.3.1, 2.3.2.3 Правил.

В Палату по патентным спорам 27.07.2007 поступило возражение на решение экспертизы об отказе в регистрации комбинированного товарного знака по заявке №2005727763/50, в котором выражено несогласие с доводами, изложенными в решении экспертизы.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель выражает согласие, что словесные элементы «газированная природная», «минеральная вода», «скважина №27-БИС» являются неохранными на основании пункта 1 статьи 6 Закона, однако, поскольку они не занимают доминирующего положения в знаке, то предоставление правовой охраны не будет противоречить законодательству;

- довод экспертизы о том, что словесные элементы «газированная природная», «минеральная вода» способны ввести потребителя в заблуждение относительно вида товара, следует признать некорректным, поскольку в отношении этого товара и испрашивается правовая охрана на территории Российской Федерации;

- слово «Иркутская» является прилагательным от г. Иркутск, то есть географическим наименованием, входящим в состав обозначения, однако ни один правовой акт не содержит того, что обозначение может состоять из части географического наименования, а именно из прилагательного, образованного от такого географического наименования;

- кроме того, заявленное обозначение активно используется заявителем при производстве и продвижении товаров 05 и 32 классов МКТУ;

- вода «Иркутская» известна потребителю с 1970 года и пользуется широким спросом у населения в качестве минеральной питьевой лечебно-столовой воды, добываемой ООО «Олхинский источник» на основании лицензии на право пользования недрами и разливаемой Иркутским заводом минеральных вод;

- заявитель является учредителем и единственным участником ООО «Олхинский источник»;

- минеральная вода «Иркутская» более чем 20 лет является одним из основных продуктов промышленного розлива и пользуется повышенным спросом у населения, а также в санитарно-курортных и лечебно-профилактических учреждений региона;

- заявитель своевременно оформляет всю разрешительную документацию, необходимую для производства и реализации минеральной воды;

- в силу длительного использования заявленное обозначение приобрело различительную способность и воспринимается потребителем как товарный знак ЗАО «Иркутский завод розлива минеральных вод».

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит отменить решение экспертизы и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всех товаров 05 и 32 классов МКТУ с исключением из самостоятельной правовой

охраны словесных элементов «газированная природная», «минеральная вода», «скважина №27-БИС».

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие материалы:

- лицензия на право пользования недрами ИРК № 02023 МЭ на 2 л. [1];
- экспертное решение Российского научного центра восстановительной медицины и курортологии от 15.01.2007, № 14/27 с дополнением от 30.05.2007, №14/241 на 6 л. [2];
- устав ООО «Олхинский источник», 2005 г. на 13 л. [3];
- свидетельство о государственной регистрации от 22.06.2007, №77.99.19.6.У.4474.6.07, на 1 л. [4];
- санитарно-эпидемиологическое заключение, сертификат соответствия на 2 л. [5];
- договор поставки № Д-06/038 от 01.07.2006, товарные накладные, счета-фактуры на 9 л. [6];
- договор поставки № Д-06/006-1 от 03.04.2006, товарные накладные, счета-фактуры по договору № Д-07/007 от 01.01.2007 на 9 л. [7];
- копии диплома и эмблем ярмарок на 3 л. [8].

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

С учетом даты приоритета (31.10.2005) заявки №2005727763/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанные Закон и Правила.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 2.3.1 Правил к таким обозначениям могут относиться, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Указанные элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Эти положения не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования для конкретных товаров. Доказательства приобретения обозначением различительной способности представляются заявителем. К таким доказательствам, в частности, относятся сведения о длительности использования обозначения, об интенсивности его использования и т.д.

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 или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение является комбинированным и представляет собой этикетку в виде горизонтально-ориентированного прямоугольника, разделенного на две части полосой с дугообразным выступом в середине. В верхнюю меньшую часть прямоугольника вписан эллипс, внутри которого размещено слово

«ПРИРОДНАЯ», подчеркнутое сверху и снизу дугами, над верхней дугой параллельно ей расположена надпись «газированная». В центре нижней большей части расположен элемент «Иркутская», над которым выполнена надпись «Минеральная вода», под ним - «скважина №27-БИС». Слово «Иркутская» выполнено в ореоле разновеликих пузырьков. Все словесные элементы выполнены стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита. Правовая охрана испрашивается в салатном, светло-салатном, черном, сером, белом и красном цветовом сочетании.

Основную индивидуализирующую нагрузку в заявленном обозначении несет элемент «ИРКУТСКАЯ», акцентирующий на себе внимание потребителей в силу его выполнения в центре этикетки крупным жирным шрифтом.

Анализ словарей русского языка позволил выявить, что указанный элемент является именем прилагательным от города Иркутск – город, центр Иркутской области, один из крупнейших экономических центров Восточной Сибири (<http://slovari.yandex.ru/>), т.е. «Иркутская» - производное от названия географического объекта. В связи с этим слово «Иркутская» будет восприниматься как указание на место производство товара.

Указанное усугубляется тем, что для названия минеральной воды характерным является использование обозначений в виде производных от названий географических объектов, в пределах которых осуществляется добыча воды (например, Угличская, Обуховская, Нижне-Увинская и др.).

В связи с изложенным элемент «Иркутская» заявленного обозначения является неохраняемым в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 6 Закона.

Все остальные элементы заявленного обозначения: «газированная природная», «минеральная вода», «скважина №27-БИС» являются неохраняемыми элементами, поскольку характеризуют часть заявленных товаров 05 и 32 классов МКТУ: «воды минеральные для медицинских целей, воды», в том числе указывают на вид, свойство или представляют собой указание на место добычи воды – скважина, и ее порядковый номер. Самостоятельная правовая охрана данным элементам не может быть

предоставлена в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 6 Закона. В возражении заявитель не оспаривает неохраноспособность этих элементов.

Что касается того, что наличие цветового решения и изображения пузырьков на этикетке придает ей индивидуализирующие свойства, необходимо отметить следующее. Изображение пузырьков на этикетке, предназначенной для сопровождения минеральной газированной воды, является широко используемым, а доказательств того, что потребитель будет выделять товар заявителя из различной аналогичной продукции других производителей благодаря определенному цветовому решению, представлено не было.

Обращение к документам, представленным лицом, подавшим возражение, в качестве доказательств приобретения заявленным обозначением различительной способности, позволяет установить следующее.

Лицензия на право пользования недрами [1] была выдана ООО «Олхинский источник» по письму от 26.03.1996, право предоставлено до 01.05.2016 года.

Согласно документу [2] добычу минеральной воды из скважины №27-БИС ведет ООО «Олхинский источник», а ее промышленный розлив производится ЗАО «Иркутский завод розлива минеральных вод» в г. Иркутске (документ выдан 15.01.2007). Все разрешительные документы: свидетельство о государственной регистрации [4], санитарно-эпидемиологическое заключение, сертификат соответствия [5], были получены в 2007 году на имя ЗАО «Иркутский завод розлива минеральных вод». Договоры поставки [6,7] были заключены в 2006 году.

Из представленных документов неясно, когда была начата добыча минеральной воды, и кем осуществлялся ее промышленный розлив до даты приоритета заявки № 2005727763/50 – 31.10.2005.

Кроме того, коллегией Палаты по патентным спорам были приняты во внимание сведения, содержащиеся в ГОСТе № 13273-88 (1988 год). Так, в качестве названия минеральной воды он содержит указание на воду «Иркутская». Это свидетельствует о том, что еще задолго до начала того, как ООО «Олхинский источник» начало заниматься добычей минеральной воды «Иркутская», данное обозначение было хорошо известно в качестве наименования воды, производимой в конкретной местности и обладающей определенными свойствами.

В этой связи довод о приобретении обозначением различительной способности не может быть признан убедительным в силу отсутствия достаточных доказательств данного факта.

В отношении требований пункта 3 статьи 6 Закона необходимо отметить следующее.

Анализ словарей русского языка позволил выявить, что безалкогольные напитки могут включать в себя: квас, сбитень (горячий), сыть (разведенный мед), пиво, сусло, отвар трав (лесные чай), молоко, молочнокислые напитки, морсы, взвары и т.д.

Таким образом, в отношении части товаров 05 и 32 класса МКТУ, не являющихся минеральной водой, словесные элементы «газированная природная», «минеральная вода» способны ввести потребителя в заблуждение относительно вида товара, его свойства. Следовательно, для этой части товаров заявленное обозначение не соответствует положениям пункта 3 статьи 6 Закона.

Таким образом, Палатой по патентным спорам установлено, что заявленное обозначение является неохраноспособным и ему не может быть предоставлена правовая охрана в качестве товарного знака, и вывод экспертизы о том, что обозначение не удовлетворяет требованиям, установленным пунктами 1 и 3 статьи 6 Закона, следует признать правомерным.

В соответствии с изложенным, Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 26.07.2007, оставить в силе решение экспертизы от 05.03.2007.**