

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 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 №4520, рассмотрела возражение от 22.10.2008, поданное компанией «Шеринг-Плау Лтд.», Швейцария (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2007705270/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2007705270/50 с приоритетом от 27.02.2007 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в заявке.

Согласно описанию, приведенному в заявке, на регистрацию заявлено изобретенное словосочетание «А + D», не имеющее смыслового значения, выполненное стандартным шрифтом через знак «плюс».

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 29.07.2008 принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, мотивированное его несоответствием требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Данное решение обосновано тем, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью, так как представляет собой буквы, не имеющие характерного графического исполнения, и знак «+». В заключении экспертизы также указано, что заявленное обозначение может восприниматься потребителем как указание на состав товара, поскольку буквы «А» и «D» воспроизводят названия витаминов, используемых в составе лекарственных препаратов для лечения опрелостей и других заболеваний.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 22.10.2008, в котором заявитель выражает несогласие с решением Роспатента от 29.07.2008.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- 1) заявленное обозначение в целом обладает различительной способностью, так как сочетание букв «А», «D» и знака «+» представляет собой единую композицию, уровень восприятия которой отличается от восприятия этих элементов в отдельности;
- 2) заявленное обозначение легко запоминается, поскольку вызывает ассоциации с традиционным математическим выражением суммы двух слагаемых;
- 3) заявленное обозначение не является указанием на состав товаров, приведенных в заявке, так как они не являются простой комбинацией каких-либо витаминов, а представляют собой сложносоставные препараты в виде жидкостей, мазей, примочек;
- 4) существует регистрация сходного товарного знака на имя заявителя.

С учетом изложенных доводов заявителем выражена просьба отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех товаров, приведенных в заявке.

К возражению приложены распечатки статей из Интернета (на 10 л.).

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

С учетом даты подачи заявки (27.02.2007) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 (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, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с абзацами 1, 3 и 4 пункта 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, являющихся общепринятыми символами и терминами и характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, обозначения, представляющие собой отдельные буквы, не имеющие характерного графического исполнения.

В соответствии с пунктом 2.3.2.2 Правил к общепринятым символам относятся, в частности, условные обозначения, применяемые в науке и технике.

В соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, указания состава сырья.

В соответствии с абзацем 6 пункта 1 статьи 6 Закона указанные в настоящем пункте элементы могут быть включены как неохранные элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с абзацем 7 пункта 1 статьи 6 Закона положения, предусмотренные данным пунктом, не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Заявленное обозначение представляет собой обозначение, в состав которого входят заглавные буквы латинского алфавита «А» и «D», выполненные стандартным шрифтом, и знак «+», помещенный между ними.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ «лекарственные

препараты для лечения опрелостей, раздражений кожи от пеленок, подгузников и других заболеваний».

Анализ заявленного обозначения на предмет его соответствия критериям охраноспособности в качестве товарного знака показал следующее.

Буквы латинского алфавита «A» и «D» выполнены в заявленном обозначении стандартным шрифтом черным цветом, что обуславливает вывод о том, что данные шрифтовые единицы не имеют какого-либо характерного графического исполнения. В силу указанного элементы «A» и «D» представляют собой отдельные буквы, не имеющие характерного графического исполнения, и, следовательно, не обладают различительной способностью.

Элемент «+» является знаком для обозначения действия сложения и положительных величин (см. Интернет-портал «Яндекс: Словари / Большая советская энциклопедия»). Данный элемент представляет собой условное обозначение, применяемое в науке и технике, то есть является общепринятым символом. Таким образом, он является неохраняемым элементом.

Кроме того, следует отметить, что порядок расположения вышеуказанных неохраняемых элементов в заявленном обозначении не создает оригинальной композиции, дающей качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в обозначение элементов, то есть не придает ему различительной способности.

Что касается вывода экспертизы о том, что заявленное обозначение может восприниматься потребителем как указание на состав товара, поскольку буквы «A» и «D» воспроизводят названия витаминов, используемых в составе лекарственных препаратов для лечения опрелостей и других заболеваний, то есть в составе товаров, приведенных в заявке, то следует отметить следующее.

Витамины – это группа органических соединений разнообразной химической природы, необходимых для питания человека, животных и других организмов в ничтожных количествах по сравнению с основными

питательными веществами (белками, жирами, углеводами и солями), но имеющих огромное значение для нормального обмена веществ и жизнедеятельности. Витамины имеют буквенные обозначения, химические названия или названия, характеризующие их по физиологическому действию. В 1956 принята единая классификация витаминов, которая стала общепотребительной. Витамины либо входят в состав ферментов, либо являются компонентами ферментативных реакций. Несомненно их участие в построении структур организма, например, в образовании костей (витамин D), развитии покровных тканей (витамин A). Выяснение физиологической роли витаминов позволило использовать их, в частности, в лечебной практике. (См. Интернет-портал «Яндекс: Словари / Большая советская энциклопедия»).

Дефицит витаминов A и D ведет к образованию опрелостей и раздражений кожи, с учетом чего в состав лекарственных препаратов для их лечения добавляют растворы этих витаминов (см. Интернет-сайты «<http://zdorov.nm.ru>», «<http://www.babydoctor.ru>»).

Ввиду указанного буквы латинского алфавита «A» и «D» в составе заявленного обозначения, предоставление правовой охраны которому испрашивается в отношении именно такого рода товаров, могут восприниматься потребителем как указание на то, что в состав сырья этих товаров входят витамины A и D.

Документы, которые подтверждали бы приобретение заявленным обозначением различительной способности в результате длительного и интенсивного его использования заявителем в отношении товаров, приведенных в заявке, им не представлялись.

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 6 Закона.

Относительно указанного в возражении факта регистрации сходного товарного знака на имя заявителя, следует отметить, что административный прецедент не является источником права в российской правовой системе, и

не предусматривается обязательная регистрация аналогичных знаков. Каждый знак индивидуален, и возможность его регистрации рассматривается в соответствии с нормами права Российской Федерации отдельно в каждом конкретном случае.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 22.10.2008, оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 29.07.2008.**