

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 25.05.2010, поданное Альшевым Е.В. (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008730759/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2008730759/50 с приоритетом от 25.09.2008 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 и 16 классов МКТУ, указанных в заявке.

Согласно материалам заявки на регистрацию заявлено комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «Ас'корбинка», выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита красного, темно-красного, малинового, светло-коричневого, синего, темно-синего, зеленого, темно-зеленого и фиолетового цветов.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 11.02.2010 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака, мотивированное несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Данное решение обосновано в заключении экспертизы тем, что для части товаров, указанных в заявке, заявленное обозначение является характеризующим товары, а именно, указывающим на их вид, свойства (состав) и назначение, а для других товаров оно способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара, его свойств и назначения.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 25.05.2010, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 11.02.2010. Доводы возражения сводятся к следующему:

- 1) заявленное обозначение имеет фантазийный характер, поскольку состоит из двух слов «ас» и «корбинка», разделенных апострофом;
- 2) заявленное обозначение обладает высокой различительной способностью, поскольку выполнено с использованием цветовой гаммы и оригинального шрифта;
- 3) заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате его использования до даты подачи заявки ООО «НПЦ ЭкоФарм» и ООО «НПЦ АскоВит», учрежденными заявителем, в отношении производимых ими биологически активных добавок;
- 4) БАД «Ас'корбинка» по своему компонентному составу не является аскорбиновой кислотой (витамином С), поскольку ее содержание в этой продукции среди ряда других компонентов составляет всего около 1%;
- 5) ввиду приобретенной заявленным обозначением различительной способности в отношении биологически активных добавок оно не способно ввести потребителя в заблуждение относительно товара, его свойств и назначения.

С учетом изложенных доводов заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров, указанных в заявке.

К возражению приложены материалы, содержащие сведения о деятельности ООО «НПЦ ЭкоФарм» и ООО «НПЦ АскоВит» – на 128 л. [1].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия Палаты по патентным спорам установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (25.09.2008) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс 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 абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная 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 и способ их производства или сбыта.

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

В соответствии с абзацем 6 пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с абзацем 7 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная 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 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.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «Аскорбинка», выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита красного, темно-красного, малинового, светло-коричневого, синего, темно-синего, зеленого, темно-зеленого и фиолетового цветов. Между буквами «с» и «к» указанного слова помещен апостроф красного цвета.

Следует отметить, что доминирующее положение в заявленном обозначении занимает слово «Аскорбинка», поскольку оно акцентирует на себе внимание и запоминается легче, чем графический элемент в виде изображения апострофа. При этом наличие апострофа между буквами «с» и «к» слова «Аскорбинка», а также исполнение данного слова с использованием цветовой гаммы и нестандартного шрифта не приводят к утрате им словесного характера.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 05 и 16 классов МКТУ.

Аскорбинка – это то же, что аскорбиновая кислота (см. Интернет-портал «Словари и энциклопедии на Академике: Толковый словарь Ожегова, Современный толковый словарь русского языка Ефремовой» – «<http://dic.academic.ru>»).

Аскорбиновая кислота – это водорастворимый витамин, синтезируемый растениями из галактозы и некоторыми животными из глюкозы, повышает сопротивляемость организма к неблагоприятным воздействиям, способствует регенерации (см. Интернет-портал «Яндекс: Словари / Словарь по естественным наукам. Глоссарий.ру»).

Исходя из изложенного, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу о том, что доминирующий в заявленном обозначении словесный элемент «Аскорбинка» будет воспринят потребителем как прямое указание на

вид товара (аскорбиновая кислота) либо на состав сырья (применение этого витамина в качестве одного из компонентов продукта), и, следовательно, данный словесный элемент является характеризующим такие товары.

Ввиду указанного заявленное обозначение является неохраноспособным в отношении соответствующей части товаров 05 класса МКТУ, а также в отношении части товаров 16 класса МКТУ, непосредственно связанных с введением таких товаров 05 класса МКТУ в гражданский оборот. Соответственно, в отношении другой части товаров 05 класса МКТУ оно способно ввести в заблуждение потребителя относительно вида товара либо состава сырья.

Что касается представленных заявителем материалов [1], то следует отметить, что они содержат сведения о деятельности не заявителя, а иных лиц – ООО «НПЦ ЭкоФарм» и ООО «НПЦ АскоВит». Необходимо отметить то, что учредителем данных компаний является заявитель, однако указанные документы не содержат сведений о том, что соответствующая продукция, производимая ООО «НПЦ ЭкоФарм» и ООО «НПЦ АскоВит» и реализуемая ими, каким-либо образом позиционировалась на рынке именно как продукция заявителя.

Таким образом, коллегия Палаты по патентным спорам не располагает доказательствами того, что в результате длительного и интенсивного использования заявленного обозначения на территории России в отношении товаров 05 и 16 классов МКТУ оно воспринималось потребителем на дату подачи заявки как товарный знак заявителя.

Кроме того, согласно информации, полученной при помощи поисковых систем «<http://www.google.ru>» и «<http://yandex.ru/yandsearch>», а также из Интернет-сайтов «<http://www.apteka-pp.ru>», «<http://www.piluli.ru>» и «<http://www.farmgrup.ru>», слово «Аскорбинка» широко используется различными производителями как простое наименование товара.

Принимая во внимание изложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не располагает основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 05 класса МКТУ и части товаров 16 класса МКТУ «бланки; брошюры; буклеты; бумага упаковочная; вывески бумажные или картонные; каталоги; наклейки самоклеящиеся; обложки; пакеты бумажные; продукция печатная; проспекты; табло из бумаги или картона для объявлений; щиты для афиш бумажные или картонные; этикетки».

Вместе с тем, в отношении другой части товаров 16 класса МКТУ заявленное обозначение имеет фантазийный характер, и, следовательно, коллегия не усматривает препятствий для предоставления правовой охраны заявленному обозначению в отношении таких товаров.

Учитывая указанное, коллегия Палаты по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 25.05.2010, отменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 11.02.2010 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2008730759/50 в отношении следующего перечня товаров:

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и
наименования мест происхождения товаров"**

(591) красный, темно-красный, малиновый, светло-коричневый, синий, темно-синий, зеленый, темно-зеленый, фиолетовый.

(511)

16 – альманахи; афиши, плакаты; блокноты; бумага почтовая; бюллетени информационные; газеты; диаграммы; издания печатные; изображения графические; календари; календари отрывные; карточки; книги; конверты; марки почтовые; материалы графические печатные; материалы для обучения; открытки поздравительные; открытки почтовые; папки для документов; периодика; печати; письма уведомительные; принадлежности письменные; тетради; товары писчебумажные; транспаранты; учебники; флаги (бумажные); фотографии.

Приложение: сведения об уплате пошлины за регистрацию товарного знака на 1 л. в 1 экз.