

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 644/261, рассмотрела поступившее 30.11.2020 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Ньюман Нутриентс АГ" (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019767722, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения **В 40 как В 20** в качестве товарного знака по заявке №2019767722 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 26.12.2019 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 31.10.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение «в 40 как в 20» ассоциативно указывает на свойство товаров, в связи с чем является неохраняемым.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не подпадает ни под одно из приведенных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса определений и не содержит сведений о характере товара, по которым происходит оценка его свойств;

- заявленное обозначение само по себе не содержит очевидных для потребителя и простых описательных характеристик и у экспертизы отсутствуют мотивированные доводы, позволяющие понять, на какие именно свойства может указывать название «в 40 как в 20»: потребительские, качественные, количественные, ассортиментные, стоимостные. Отсутствие такого разъяснения ставит под сомнение утверждение экспертизы, что заявленное обозначение необходимо другим субъектам в гражданском обороте для указания свойств его товаров;

- словарь Русского языка Ожегова С.И. дает следующее определение описательности: «Описательные термины - это такие, которые ограничиваются только описанием без попытки обобщения, оценки». Для того, чтобы термин был признан описательным, он должен быть общеупотребимым, официальным термином, необходимым всем хозяйствующим субъектам и понятным среднему потребителю как однозначное указание на вид товара и его потребительские свойства, определяя возможность правильного выбора товара;

- описательные элементы - это обозначения, используемые для указания вида товара, описания характеристик товара и сведений об изготовителе. Обозначениям, состоящим только из описательных элементов, не предоставляется правовая охрана, а производителям - исключительное право на их использование, так как у любого лица может возникнуть необходимость использовать в гражданском обороте обозначения, которые описывают товар. При этом следует различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. В том случае, когда для того, чтобы

сформулировать описательную характеристику товара или сведения об изготовителе, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, следует признать, что анализируемый элемент не является описательным;

- смысл заявленного обозначения вариативен и не очевиден, как в привязке к товарам, так и сам по себе. Извлечь из него простые указания свойств товара не представляется возможным ввиду его абстрактности, поэтому оно не может быть воспринято как прямо описывающий товар. Описательные обозначения изначально являются единицами языка, указывающими на товар на уровне вида, либо же описывающими свойства товара. При оценке описательного характера обозначения ключевую роль играет семантика словесного элемента. Из буквального толкования заявленного обозначения не следует никаких характеристик товара, более того, оно не воспринимается само по себе применительно к какому-либо товару без указания на конкретный вид такого товара;

- ассоциативные обозначения - это обозначения, которые прямо не указывают на товары/услуги, для которых испрашивается регистрация, но, тем не менее, могут вызывать в сознании потребителя ассоциации с ними;

- заявленное обозначение имеет характерное графическое исполнение, выраженное в оригинальной манере композиционного решения фразы, что создает самостоятельный и характерный визуальный образ;

- заявленное обозначение «В 40 как в 20» применительно к товарам, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, не имеет признаков описательности, обладает достаточной различительной способностью и, соответственно, может выполнять функцию средства индивидуализации.

На основании изложенного заявителем выражена просьба о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров, указанных в перечне заявки №2019767722.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы убедительными.

С учетом даты (26.12.2019) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

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

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленные на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя

товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В40
как
В20

Заявленное обозначение представляет собой товарный знак .

Государственная регистрация товарного знака по заявке №2019767722 испрашивается в отношении товаров 03 класса МКТУ - антиперспиранты для личного использования; аэрозоль для освежения полости рта; вата хлопковая и палочки хлопковые для косметических целей; ватные тампоны универсальные для личного пользования; вода ароматическая; гели, кремы, масла и лосьоны для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; гели, спреи, лосьоны, муссы, бальзамы, кондиционеры для укладки и ухода за волосами; дезодоранты; депилятории; диски косметические; диски, салфетки, платки влажные очищающие; зубные порошки и пасты; карандаши косметические, в том числе карандаши для бровей, глаз, губ, макияжа; корректоры для лица, маскирующие пятна и другие недостатки кожи; косметические средства, в том числе гели, бальзамы, пудры, кремы, лосьоны, молочко для лица, рук, ног (немедицинские) и тела; красители косметические; кремы для отбеливания зубов; косметические средства для загара; кремы от кутикулы; лаки для волос, ногтей; жидкости для удаления лака для ногтей; косметические средства по уходу за ногтями; маски гелевые для области глаз; маски косметические; масла ароматические; масла косметические; мыла; наборы косметические; ногти искусственные; освежители для полости рта, не для медицинских целей; полоски отбеливающие для зубов; помады для косметических целей; препараты для ванн косметические; препараты для

полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях; препараты для похудения косметические; препараты солнцезащитные; салфетки влажные косметические; салфетки для интимной гигиены; скрабы для лица и тела немедицинские; соли для косметических ванн; средства гигиено-косметические; средства для бровей, ресниц косметические; средства для размягчения кутикулы; средства туалетные против потения [туалетные принадлежности]; средства фитокосметические; тампоны ватные для косметических целей; шампуни и 05 класса МКТУ - вода витаминизированная; волокна пищевые; гели-лубриканты для личного использования; гигиенические препараты для медицинских целей; добавки витаминные и минеральные; добавки к пище биологически активные; добавки биологически активные минеральные; добавки к пище диетические; коктейли в качестве заменителя пищи; комплекс диетический, состоящий из витаминов, минералов и микроэлементов, либо в отдельности, либо в сочетании; кремы, гели, мази, бальзамы для терапевтических и медицинских целей, в том числе массажные лечебные; лубриканты гигиенические; лубриканты для интимных целей; лубриканты медицинские; маски натуральные растительные для лечебно-оздоровительных целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки диетические витаминизированные; настои лекарственных; настойки для медицинских целей; продукты пищевые и вещества диетические и витаминизированные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты и средства фармацевтические; сиропы для фармацевтических целей; смеси пищевых добавок питьевые; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; препараты фармацевтические; прокладки гигиенические, в том числе ежедневные; прокладки урологические; средства для похудения медицинские; салфетки влажные дезинфицирующие; травы лекарственные; тампоны гигиенические для женщин; трусы-подгузники; трусы гигиенические женские; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; экстракты лекарственных трав.



Анализ заявленного обозначения **В40 как В20** на соответствие его требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, указанным в заключении по результатам экспертизы, на основании которого принято решение Роспатента от 31.10.2020, показал следующее.

Анализируемое обозначение не подпадает под действие вышеуказанных норм Кодекса, поскольку оно не относится к обозначениям, не обладающим различительной способностью, не является общепринятым наименованием или какой-либо характеристикой заявленных товаров, в том числе не указывает на их вид, свойства, качество, количество, назначение и т.д.

Заявленное обозначение представляет собой фантазийное обозначение «В сорок как в двадцать», которое не имеет определенного смыслового значения, что не позволяет без использования дополнительных слов, рассуждений и домысливания сформулировать какую-либо возможную характеристику заявленных на регистрацию товаров.

Указанное свидетельствует о том, что это обозначение не является описательным элементом, прямо характеризующим товары, так как относится к обозначениям, вызывающим в сознании потребителя представление о производимых товарах через возникающие ассоциации, и ему может быть предоставлена правовая охрана. При этом следует отметить, что в заключении экспертизы также отмечено, что заявленное обозначение ассоциативно указывает на свойства товаров.

Поскольку заявленное обозначение представляет собой ассоциативный товарный знак, который носит абстрактный характер, не имеет однозначного толкования и требует дополнительных рассуждений и домысливания, вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение указывает на свойства заявленных товаров, нельзя признать обоснованным.

Следует также отметить, что при рассмотрении возражения, как и при проведении экспертизы, не было выявлено информации о применении этого обозначения различными производителями в качестве указания свойств, других характеристик продукции или использования в информационных источниках для целей описания товаров 03 и 05 классов МКТУ. Более того, согласно сведениям из сети Интернет заявленное обозначение не используется никем иным, кроме заявителя, что является дополнительным подтверждением фантазийного характера обозначения.

Таким образом, заявленное обозначение не является описательным элементом, который необходим для использования его различными производителями однородных заявленным товаров в гражданском обороте на российском потребительском рынке товаров, поскольку оно не является прямым указанием на свойства, качество или какие-либо иные характеристики товаров, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака по заявке №2019767722. Следовательно, заявленное обозначение удовлетворяет требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 30.11.2020, отменить решение Роспатента от 31.10.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019767722.