

Приложение
к решению Федеральной службы
по интеллектуальной собственности

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и 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, поступившее 21.07.2020, поданное ИП Сеничевым И.В., Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019712996, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2019712996, поданной 25.03.2019, было заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне заявки.

В качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение



«**ГОЛОДАНИЕ**
КИСЛОРОДНОЕ
STARVING
ОЖЫХОД», состоящее из изобразительного элемента в виде оригинально выполненного квадрата, в границы которого включены словесные элементы

«КИСЛОРОДНОЕ ГОЛОДАНИЕ» и «OXYGEN STARVING», выполненные стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов соответственно. В центр заявленного комбинированного обозначения включен графический элемент «O2», состоящий из буквы латинского алфавита «O» и цифрового элемента «2», выполненных оригинальным шрифтом посредством наложения элементов друг на друга.

Роспатентом 23.03.2020 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019712996. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении упомянутых товаров на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что включенные в состав заявленного обозначения слова «КИСЛОРОДНОЕ ГОЛОДАНИЕ», «OXYGEN STARVING» (в переводе с английского языка – кислородное голодание) обозначают патологический процесс, связанный с недостаточным поступлением кислорода к клеткам по причине недостатка его в окружающей атмосфере, нарушений со стороны крови или самих клеток (<https://medicinskie-terminy.slovaronline.com/7776-GIPOKSIYA>), не обладают различительной способностью, характеризуют заявленные товары 03 класса МКТУ, а именно указывают на назначение товаров (например, товары предназначенные для устранения кислородного голодания, борьбы с ним), не способны индивидуализировать конкретного изготовителя товаров, в связи с чем являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, словесные элементы «КИСЛОРОДНОЕ ГОЛОДАНИЕ», «OXYGEN STARVING», включенные в заявленное обозначение, не только указывают на характеристику товаров, но и могут вызывать негативные ассоциации со страданиями и другими болезненными состояниями в связи с тем, что подразумевают патологический процесс, возникающий при недостаточном снабжении тканей организма кислородом, вследствие чего регистрация подобного обозначения будет противоречить общественным интересам на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 21.07.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 23.03.2020.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- словесные элементы «КИСЛОРОДНОЕ», «ГОЛОДАНИЕ», «OXYGEN», «STARVING» обладают различительной способностью в отношении заявленных товаров 03 класса МКТУ, так как данные словесные элементы являются фантастичными и не указывают на назначение заявленных товаров 03 класса МКТУ (среднему российскому потребителю требуется домыслить и додумать, какую мысль заявитель вложил в вышеуказанные словесные элементы);

- регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака не будет противоречить общественным интересам, так как заявитель вкладывает позитивную семантику в словесные элементы обозначения, исходя из чего, обозначение, по своей сути, позиционируется заявителем как ироничное (сфера деятельности заявителя не обладает критериями, в отношении которых словесные элементы ««КИСЛОРОДНОЕ ГОЛОДАНИЕ», «OXYGEN STARVING» могут однозначно негативно восприняты потребителями (например, детские сады, больницы, благотворительность и т.д.));

- развитие медицины в 21 веке привело к тому, что кислородное голодание помогает вылечивать серьезные заболевания, вследствие чего заявленное обозначение не будет вызывать негативные ассоциации в сознании потребителей, а наоборот, будет указывать на то, что заявленные товары 03 класса МКТУ будут обогащать кожу кислородом и улучшать ее регенерацию.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 23.03.2020 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2019712996.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сообщает следующее.

С учетом даты (25.03.2019) поступления заявки №2019712996 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки её охраноспособности включает

вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (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, 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.

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

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, согласно пункту 34 Правил 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, заявленных 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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшиими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Как следует из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушают правила орфографии.

Перечень обозначений, приведенный в пункте 37 Правил, не является исчерпывающим.



Заявленное обозначение ««ГОЛОДАНИЕ КИСЛОРОДНОЕ» и ««OXYGEN STARVING»» является комбинированным, состоящим из изобразительного элемента в виде оригинально выполненного квадрата, в границы которого включены словесные элементы «КИСЛОРОДНОЕ ГОЛОДАНИЕ» и ««OXYGEN STARVING»», выполненные стандартным шрифтом заглавными буквами русского латинского алфавитов соответственно. В центр заявленного комбинированного

обозначения включен графический элемент «О2», состоящий из буквы русского алфавита «О» и цифрового элемента «2», выполненных оригинальным шрифтом посредством наложения элементов друг на друга. Регистрация заявленного обозначения испрашивается для товаров 03 класса МКТУ.

Анализ словарно-справочной литературы показал, что заявленное обозначение включает в свой состав доминирующий элемент «О2», состоящий из буквы «О» - кислород: обычно газообразный химический элемент, необходимый для дыхания растений и животных и для горения (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ntes/2031/КИСЛОРОД>) и из цифрового элемента «2». Таким образом, элемент «О2» для заявленных товаров 03 класса МКТУ указывает на их состав (т.е. на то что, в данных товарах содержится кислород как один из компонентов), в связи с чем не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Следует отметить, что обозначение химического соединения кислород «О2» должно оставаться свободным для использования различными хозяйствующими субъектами.

Вместе с тем следует признать, что графическая проработка элемента «О2» отвечает условиям охраноспособности, поскольку его характеризует определенная художественная оригинальность.

Также коллегия отмечает, что включенные в состав заявленного обозначения словесные элементы «КИСЛОРОДНОЕ ГОЛОДАНИЕ» и «OXYGEN STARVING» не будут указывать на состав или свойства товара (т.е. не противоречат пункту 1 статьи 1483 Кодекса) и не будут затрагивать общественные интересы (т.е. не противоречат пункту 3 статьи 1483 Кодекса), поскольку никоим образом не соотносятся с приведенными в перечне товарами 03 класса МКТУ, относящимся к парфюмерно-косметической продукции, и, следовательно, являются фантазийными.

В связи с этим рассматриваемое обозначение в целом является оригинальной художественно-дизайнерской композицией, обладает различительной способностью и может выполнять индивидуализирующую функцию товарного знака.

Таким образом, заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 03 класса МКТУ с исключением из самостоятельной правовой охраны элемента «O2».

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 21.07.2020, отменить решение Роспатента от 23.03.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019712996.