

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, регистрационный №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 05.05.2010, поданное Индивидуальным предпринимателем Е.А.Григорьевым, Россия, (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008706389/50, при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2008706389/50 с приоритетом от 05.03.2008 на имя заявителя было заявлено словесное обозначение «ПАНТОБАЛЬЗАМ». В соответствии с описанием, приведенном в заявке, товарный знак представляет собой искусственное слово, не имеющее смыслового значения, выполненное буквами русского алфавита.

Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 03, 05, 32, 33 классов МКТУ и услуг 44 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решением Роспатента от 14.01.2010 было отказано в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008706389/50. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех товаров и услуг заявленного перечня на основании пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное словесное обозначение представляет собой сложносоставное слово, состоящее из слова «панто» (от панты – рога оленей), указывающего на состав товаров, и слова «бальзам» (спиртовая настойка), указывающего на вид и свойства товаров. Таким образом, для части товаров 03, 05, 32, 33 классов МКТУ заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку указывает на вид, состав и свойства заявленных товаров. Для другой части товаров 03, 05, 32, 33 классов МКТУ и всех услуг 44 класса МКТУ, связанных с товарами, заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно свойств заявленных товаров (услуг).

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 05.05.2010, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение является искусственным словом, которое не встречается в общих и специальных словарях и энциклопедиях, не используется как вошедшее во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида, не является общепринятым термином, не используется как характеризующее товары;

- заявленное обозначение является фантазийным сложносоставным словом, образованным от слова «пантовый», которое имеет два значения: 1 - приготовленный из молодых неокостеневших рогов оленя; 2 - молодежного выражения со значением выделяющийся, красивый, превосходный, отличный, и слова «бальзам», таким образом, не может характеризовать заявленные товары и услуги;

- заявитель отмечает, что заявленное обозначение «Пантобальзам» приобрело различительную способность, поскольку широко используется им в хозяйственном обороте.

В подтверждение изложенных доводов заявитель представил следующие документы:

- копия договора №203 от 03.09.2006 на изготовление полиграфической продукции - [1];
- копия заявки на изготовление полиграфической продукции от 21.05.2007- [2];
- копия счета №107 от 05.03.2007 и платежного поручения №372 от 13.06.2007 к нему - [3];
- копия счета №160 от 21.05.2007 и платежного поручения №336 от 22.05.2007 к нему - [4];
- копия счет-фактуры 00000165 от 02.07.2007 - [5];
- копия договора подряда от 30.10.2007 на создание рекламных материалов - [6];
- информационные материалы - [7];
- фотографии упаковки, этикеток - [8];
- копии товарных накладных - [9];
- копии договоров поставки товара - [10];
- копия свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя - [11]
- оригиналы упаковок и этикеток - [12].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 14.01.2010 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2008706389/50 в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг, указанных в перечне заявки.

Изучив материалы дела Палата по патентным спорам считает доводы возражения не убедительными, ввиду нижеследующего.

С учетом даты (05.03.2008) поступления заявки №2008706389/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от

05.03.2003, зарегистрированные Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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.

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

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, в том числе указывающим на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также время, место, способ производства или сбыта относятся, 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.

Согласно пункта 14.4.1 Правил при определении, занимает ли неохраняемое обозначение в товарном знаке доминирующее положение, принимается во внимание его смысловое и/или пространственное значение.

Если такое обозначение занимает доминирующее положение, то делается вывод о невозможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Положениями пункта 2.3 Правил установлено, что к доказательствам приобретения обозначением различительной способности относятся, в частности, сведения о длительности и интенсивности его использования и так далее. Доказательства приобретения обозначением различительной способности предоставляются заявителем.

В соответствии с требованиями пункта 3 (1) 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.

Согласно подпункту 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 ложными или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение является словесным, состоящим из слова «ПАНТОБАЛЬЗАМ», выполненного буквами русского алфавита, стандартным шрифтом.

Анализ словесного элемента «ПАНТОБАЛЬЗАМ» показал, что оно представляют собой сложносоставное слово, состоящее из двух лексических единиц «панто» и «бальзам», на что указывает в возражении и само лицо, его подавшее.

При этом, согласно сведений, полученных из сети Интернет, установлено следующее.

Лечебные свойства пантов были известны в России с 15 века. Лекарственные формы препаратов из пантов, рекомендуемые древней медициной, различны и обладают очень широким спектром действия на организм человека.

В 1933 году для изучения возможности изготовления лекарственных препаратов из пантов (панты – неокостеневшие, покрытые кожей с шерстью рога оленей), создания новых способов консервирования пантов и побочной продукции была создана научно-исследовательская лаборатория пантового оленеводства. В настоящее время производством пантовой продукции (кремы, бальзамы, настойки) занимаются такие предприятия как ООО «Пантопроект», ООО «Пантотон», ООО «Биостимул» и другие. Лечебно-

оздоровительные свойства пантов используются в таких процедурах как панто-терапия (уникальная ванны на основе пантов) и пантовый массаж (с применением пантовых препаратов), оказываются различными туркомплексами на Алтае и центрами SPA (см. выдержки из статьи «Охота и охотничье хозяйство №01-1989» на сайте <http://www.kaliningrad-fishing.ru/hunter/o-hoz/hpres-0129.html>; Официальный Интернет-портал Республика Алтай на сайте <http://www.altai-republic.com>).

Таким образом, значение слова «ПАНТО» до даты подачи заявки было известно российскому потребителю как слово, соотносящееся по значению со словом панты, связанное с ним.

Слово «бальзам», согласно информации, содержащейся в словарно-справочной литературе (см. Большой толковый словарь на сайте <http://www.gramota.ru/slovari/>) имеет следующие значения – 1. Душистая мазь из различных лекарственных растений. Косметическое средство, приготовленное с использованием эфирных смол и других растительных веществ. 2. Крепкий спиртной напиток, настоянный на сборе лекарственных растений.

С учетом изложенного, составляющие элементы «ПАНТО» и «БАЛЬЗАМ» в данном контексте имеют однозначное толкование. В этой связи очевидно, что обозначение «ПАНТОБАЛЬЗАМ» переходит в разряд обозначений, которые характеризуют товары, а именно указывают на вид товаров (бальзамы) и на их свойства и состав (на основе пантов).

Принимая во внимание, что заявленное обозначение подано на регистрацию товарного знака в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ и услуг 44 класса МКТУ, указанных в перечне заявки, то в данном контексте заявленное обозначение «ПАНТОБАЛЬЗАМ» в отношении части заявленных товаров, производимых на основе пантов, и связанных с этими товарами услуг 44 класса МКТУ, указывает на вид и свойство товаров и свойства услуг, а в отношении другой части (например: товаров 03 класса МКТУ – бруски для бритья, ладан, красители для белья; 05 класса МКТУ – амальгамы стоматологические, препараты от моли, яды; товаров 32 класса МКТУ – квас, составы для изготовления газированной воды; 33 класса МКТУ – бренди,

спирт рисовый; услуг 44 класса МКТУ – садоводство, уничтожение сорняков), способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров и назначения услуг.

Следует также отметить следующее. Как указано выше, имеет место широкое применение словесного элемента «панто» в первой части сложносоставных слов «пантотерапия», пантопрепараты в значении слова панты различными изготовителями при производстве пантовой продукции и оказании услуг с применением пантовых препаратов. Указанное обуславливает низкую различительную способность данного словесного элемента.

Довод заявителя о том, что заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате его использования, не может быть признан убедительным, поскольку материалы заявки не содержат документов, свидетельствующих о длительности и интенсивности использования данного обозначения заявителем.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам признала решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам правомерным, и не усматривает оснований для признания заявленного обозначения соответствующим требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворить возражение от 05.05.2010, оставить в силе решение Роспатента от 14.01.2010.