

Палата по патентным спорам в порядке, установленном 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, рассмотрела возражение от 01.08.2002, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Трэк-Док» (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны на территории Российской Федерации международной регистрации №726301 знака «BELLA» в отношении части товаров 05 класса МКТУ, при этом установлено следующее.

Правовая охрана на территории Российской Федерации международной регистрации №726301 знака с приоритетом от 30.09.1999 предоставлена Торунскому заводу перевязочных материалов, Республика Польша (далее – правообладатель) в отношении товаров 5, 16, 24 и 25 классов МКТУ, приведенные в перечне международной регистрации №726301/50.

Знак представляет собой словесное обозначение «BELLA», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

В возражении от 01.08.2002, поступившем в Апелляционную палату Роспатента, лицо, подавшее возражение, просит признать международную регистрацию №726301 недействительной частично, как произведенную в нарушение пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992, №3520-1, введенного в действие с 17.10.1992 (далее - Закон).

Возражение мотивировано следующими доводами:

- оспариваемый знак сходен до степени смешения с товарным знаком «Bella», владельцем которого в настоящее время является ООО «Трэк-Док», г. Москва (регистрация №139782, приоритет от 17.01.95 [1]);
- сходство сравниваемых товарных знаков обусловлено их фонетическим и семантическим тождеством, при этом некоторое различие в

графическом исполнении не придает им сколько-нибудь существенного отличия в визуальном восприятии;

- указанный противопоставленный товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 5 класса — тампоны женские гигиенические;
- по виду и назначению эти товары однородны следующим товарам, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак: гигиенические подгузники, прокладки, вкладыши гигиенические для трусов, тампоны гигиенические женские, салфетки гигиенические;
- тампоны женские гигиенические и перечисленные выше товары оспариваемого товарного знака являются товарами широкого потребления, имеют совпадающий круг потребителей и имеют одинаковые условия реализации, и в этом случае опасность их смешения более высока;
- немаловажным фактором является и то, что в указанных изделиях применяются адсорбирующие материалы, а по назначению они относятся к средствам гигиены и выполняют функцию по концентрации и связыванию в определенном объеме жидкообразных продуктов жизнедеятельности человека.

Лицо, подавшее возражение, выразило просьбу признать международную регистрацию №726301 недействительной частично, исключив из перечня товаров: гигиенические подгузники, прокладки, вкладыши гигиенические для трусов, тампоны гигиенические женские, салфетки гигиенические.

Лицо, подавшего возражение, считает, что перечень товаров 05 класса МКТУ, в отношении которого может быть сохранена правовая охрана оспариваемого международного знака №726301, должен иметь следующие ограничения: гигиенические изделия, гигиенические и гинекологические средства, гигроскопическая вата, изделия из ваты для медицинских целей за исключением гигиенических салфеток и подгузников, прокладок, вкладышей гигиенических для трусов, тампонов гигиенических женских.

К возражению приложены копии следующих источников информации:

1. Свидетельство №139782 товарного знака «Bella» на 2 л.;

2. Сведения, касающиеся международной регистрации №726301 на 3 л.;

3. С.И. Ожегов. «Толковый словарь русского языка», М., 1999 на 1 л.

Правообладатель международной регистрации №726301 в установленном порядке был ознакомлен с возражением и представил на него отзыв, в котором отмечает следующее:

- в перечне товаров 05 класса МКТУ товарного знака по международной регистрации №726301 отсутствуют указанные лицом, подавшим возражение, следующие товары: «гигиенические подгузники», «тампоны женские гигиенические», «прокладки» как таковые без указания средств (изделий), для которых они предназначены;
- не отрицая факт наличия сходства сопоставляемых знаков в целом, владелец оспариваемого знака считает, что их нельзя признать сходными до степени смешения ввиду неоднородности товаров, в отношении которых они зарегистрированы;
- товары, для которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак №139782, «тампоны женские гигиенические» представляют собой готовые изделия, выполненные из гигроскопического материала, имеющие удлиненную цилиндрическую форму и снабженные средством для их удаления после использования;
- специфика данного изделия, а именно, риск токсического шока при использовании, а также рекомендации не пользоваться ими без консультации со специалистами ограничивают круг их потребителей;
- анализ смысловых значений таких товаров, как салфетки, трусы, защитные трусы, прокладки, вкладыши гигиенические для трусов, показывает, что сравниваемые товары имеют различное функциональное назначение, обусловленное различиями как внешнего вида, так и вероятными областями их использования, а потому не являются взаимозаменяемыми для потребителей, круг которых также различен;
- указанное подтверждается тем, что данные товары в МКТУ были отнесены к самостоятельным рубрикам;

— поскольку проанализированные товары не являются однородными, нет оснований для введения ограничений для других товаров 5 класса оспариваемой регистрации;

— в процессе экспертизы обозначения по международной регистрации №726301 был выявлен товарный знак №139782, и из заявленного перечня товаров 5 класса были исключены товары «тампоны менструальные», что косвенно подтверждает правильность вывода владельца оспариваемой регистрации о неоднородности отмеченных лицом, подавшим возражение, товаров.

К ответу на возражение приложена копия статьи «Женские гигиенические тампоны могут потеряться в теле женщины навсегда?», опубликованной на сайте в Интернете [www.rambler.ru/db/health](http://www.rambler.ru/db/health) на 2 л.

Апелляционная палата решением от 03.02.2003 отказала в удовлетворении возражения от 01.08.2002 и оставила в силе правовую охрану международной регистрации №726301 на территории Российской Федерации в отношении всех товаров, указанных в перечне. По поручению Генерального директора Роспатента решение Апелляционной палаты признано отозванным, а возражение направлено на новое рассмотрение.

В связи с прекращением деятельности Апелляционной палаты Роспатента на основании Федерального закона от 11 декабря от 2002 №166-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» указанное возражение передано на рассмотрение в Палату по патентным спорам.

Представитель лица, подавшего возражение, на заседании коллегии Палаты по патентным спорам представил Ответ (№4751 от 18.08.2004) на Отзыв на возражение против предоставления правовой охраны на территории РФ международной регистрации №726301, ссылаясь на Методические рекомендации по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания,

М., 1997г. отмечает, что при оценке степени однородности товаров широкого потребления и краткосрочного пользования, к которым относятся гигиенические изделия, должен применяться более строгий подход, т.к. в отношении них степень внимания снижена, а опасность смешения увеличивается.

Товары 05 класса МКТУ, указанные в перечне противопоставленного знака (тампоны женские гигиенические) и товары 05 класса МКТУ, указанные в перечне оспариваемого знака (гигиенические прокладки, защита (прокладки, вкладыши) для трусов, гигиенические и гинекологические товары и средства, вата и продукты из ваты для медицинского применения, гигиенические женские прокладки) относятся к одному виду, имеют одно назначение, вследствие чего, являются однородными.

Лицом, подавшим возражение, дополнительно были представлены копии следующих материалов:

4. Большой толковый словарь русского языка, С.-Пб., «Норинт», 2000, с.с. 533,1012, 1141, 1305;
5. Сведения из Интернет о значении слов «sanitari towels», «sanitari napkins»;
6. Заявка №2002712392 на регистрацию товарного знака;
7. Уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства.

Представитель правообладателя также представил дополнительный отзыв по мотивам возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по международной регистрации №726301, в котором в дополнение к ранее представленным аргументам сообщает сведения о том, что в сознании российского потребителя сложилось прочное представление о продукции «Торунского завода перевязочных материалов», поскольку продукция правообладателя занимает до 50% российского рынка.

Кроме того, правообладатель вкладывал и вкладывает значительные средства в рекламу своей продукции.

Свидетельством информированности потребителей о продукции правообладателя являются результаты опросов, проведенные агентством РОМИР (участником сети GALLUP INTERNATIONAL) в 2002 и 2004 годах, согласно которым более 85% опрошенных подтвердили, что им известна данная продукция, а также страна её производства – Республика Польша.

Изложенные аргументы, по мнению правообладателя, в случае выхода на рынок продукции лица, подавшего возражение, маркированной старшим знаком, не позволят привести к смешению, т.е. возникновению у потребителей ложного мнения о том, что продукция разных лиц принадлежит одному производителю.

Правообладатель дополнительно представил копии следующих материалов:

8. Сведения об объемах импорта, продаж и доле рынка продукции, маркированной товарным знаком «BELLA»;
9. Сведения о телевизионной и иной рекламе продукции под знаком «BELLA»;
10. Отчеты по итогам опросов РОМИР;
11. Решение Палаты по патентным спорам от 08.01.2004 по товарному знаку №139782;
12. Решение Арбитражного суда г.Москвы от 12.02.2004 №А40-36932/03-51-357;
13. Решение Апелляционной палаты Роспатента от 18.12.2002 по заявке №95714120/50.
14. Заключение №3.3-9/1506 от 09.12.2002 за подписью Зам. Генерального директора В.А. Волкова Центрального НИИ бумаги.

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

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» и с учетом даты 30.09.99 поступления заявки на регистрацию международного знака №726301 правовая база для решения вопроса о предоставлении ему правовой охраны на территории Российской Федерации включает в себя Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 29.11.95, зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.12.95, регистрационный № 989, и введенные в действие 29.02.96 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения, в частности, с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Российской Федерации на имя другого лица в отношении однородных товаров.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты 1 - 3) Правил.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, если они обозначены тождественными или сходными товарными знаками. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров,

их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Оспариваемый международный товарный знак №726301 представляет собой словесное обозначение «BELLA», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. На территории Российской Федерации правовая охрана международному знаку №726301 предоставлена, в том числе, в отношении товаров 05 класса МКТУ: салфетки разовые, прокладки (вкладыши) для трусов гигиенические, гигиенические товары, средства для поддержки гигиенические и гинекологические, вата и изделия из ваты медицинского назначения, салфетки гигиенические.

Противопоставленный товарный знак [1] представляет собой словесное обозначение «Bella», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита с первой заглавной и остальными строчными буквами. Регистрация знака произведена в отношении товаров 05 класса МКТУ: тампоны женские гигиенические.

Следует отметить, что противопоставленный товарный знак [1], зарегистрированный в отношении конкретного товара (тампонов женских гигиенических), был учтен при экспертизе оспариваемой регистрации, в силу чего в перечне международного знака отсутствует такой товар как «тампоны женские гигиенические».

Сопоставительный анализ на сходство товарных знаков – оспариваемого (международная регистрация №723301) и противопоставленного – (свидетельство №139782) показал, что они являются сходными в силу их фонетического и семантического тождества, что правообладателем знака не оспаривается.

Проведенный Палатой по патентным спорам анализ однородности товаров, приведенных в перечне оспариваемого знака (в частности, салфетки разовые, прокладки (вкладыши) для трусов гигиенические, гигиенические товары, средства для поддержки гигиенические и гинекологические) и

противопоставленного знака (тампоны женские гигиенические) показал, что указанные товары нельзя признать однородными.

Как правомерно отмечено в отзыве правообладателя международной регистрации, из Толкового словаря русского языка С.И.Ожегова и Н.Ю.Шведовой, изд. Институт русского языка РАН, М., 1999 следует, что:

«салфетки» — кусок ткани для медицинских или гигиенических целей (с. 693); «прокладки, вкладыши гигиенические для трусов» — предмет, изделие, вкладываемый между трусами и телом для поддержания чистоты тела.

Из указанных определений следует, что эти товары имеют медицинское, косметическое, санитарно-гигиеническое и иное бытовое назначение, и, очевидно, потребителями их являются люди любого пола и возраста. Безусловно, прокладки, вкладыши гигиенические для трусов, например, могут использоваться женщинами в критические дни.

Тампоны женские гигиенические — это изделие определенной конструкции, выполненное из гигроскопического материала, имеющее, как правило, удлиненную цилиндрическую форму и снабженное средством для удаления после использования. Сложность конструкции определяет его большую стоимость по сравнению с товарами, указанными в перечне оспариваемой регистрации. Потребителями этого товара являются только лица женского пола детородного возраста, причем в строго определенные дни (критические). Основное и единственное назначение этого изделия — препятствие выходу менструальных выделений.

Сравниваемые товары при некотором совпадении функционального назначения, не являются однозначно взаимозаменяемыми для потребителей, поскольку различаются не только по конструкции, используемым материалам, но и по способу применения: так, прокладки предназначены для «наружного» использования, а тампоны вводятся внутрь тела.

Изложенное подтверждено Заключением АОА «ЦНИИБ» (14), в котором указано, что «прокладки женские представляют собой изделия-комплексы, состоящие из различных по функциональному назначению слоёв, для которых используют нетканые материалы и перфорированные пленки, целлюлозу и/или древесную массу, размолотые воздушно-сухим способом, или специальные листовые впитывающие материалы. Для изготовления тампонов используют хлопковые и/или вискозные волокна».

Таким образом, нет оснований для вывода о том, что правовая охрана международной регистрации №726301 знака «BELLA» на территории РФ предоставлена в нарушение требований, установленных пунктом 1 статьи 7 Закона.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

**Отказать в удовлетворении возражения от 01.08.2002 и оставить в силе действие правовой охраны международной регистрации №723301 знака «BELLA» на территории Российской Федерации.**