

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, 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, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 19.11.2007, поданное Немчаниновым Виктором Леонидовичем, г. Новосибирск, на решение экспертизы от 16.10.2007 о регистрации товарного знака по заявке №2005732898/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2005732898/50 с приоритетом от 20.12.2005 заявлено на имя Немчанинова Виктора Леонидовича, 630099, г. Новосибирск-04, ул. Ленина, 30/1, кв. 37 (далее – заявитель) в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в перечне. Согласно описанию заявленного обозначения, приведенному в заявке, заявленное обозначение представляет собой словосочетание «Атласная кожа», написанное буквами русского алфавита.

Экспертизой принято решение о регистрации товарного знака от 16.10.2007 в отношении товаров 03 класса МКТУ – парфюмерные изделия и товаров 05 класса МКТУ – пластыри, перевязочные материалы. Для других товаров 03 и 05 класса МКТУ отказано в регистрации товарного знака на основании положений пункта 3 статьи 6 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 № 3520-1, введенного в действие 17.10.1992 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 27.12.2002 № 166-ФЗ (далее — Закон) и пункта 2.5.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 регистрационный № 4322 (далее- Правила).

Решение экспертизы обосновывается тем, что регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя способна ввести

потребителя в заблуждение относительно изготовителя и места происхождения товара в отношении части товаров 03 и 05 классов МКТУ. В решении экспертизы отмечается, что заявленное обозначение воспроизводит название косметической линии, состоящей из одного моно продукта восемь в одном аквапудра «Атласная кожа», разработанного Российской Научно-коммерческой Ассоциацией МОНА, 109172, г. Москва, 4-й Котельнический пер., д.3.

Кроме того, экспертизой отмечено, что поскольку заявленное обозначение содержит словесный элемент «КОЖА» (наружный покров тела, выполняет защитную, выделительную, чувствительную, секреторную и терморегуляционную функции), то в отношении части товаров 03 и 05 класса МКТУ оно способно ввести потребителя в заблуждение относительно назначения заявленных товаров.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 19.11.2007 заявитель выразил несогласие с решением экспертизы, аргументируя его следующими доводами:

- регистрация товарных знаков в Российской Федерации осуществляется заявительным порядком, при этом приоритетом товарного знака является дата подачи заявления в Роспатент;

- любая серьезная фирма перед началом производства продукции должна в первую очередь зарегистрировать свой товарный знак или подать заявку на его регистрацию, а не размещать в Интернете хвалебные рекламные объявления, по которым невозможно установить дату начала производства, фактическое производство товара и т.п.;

- ссылка экспертизы на сведения Интернет не корректна, поскольку размещенная там информация часто недолговечна и не всегда достоверна.

В возражении изложена просьба об отмене решения экспертизы и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

На заседании коллегии заявитель уточнил (приложение 1 к протоколу) перечень товаров, для которых испрашивается регистрация товарного знака по

заявке № 2005732898/50, ходатайствуя об исключении из перечня товаров следующих позиций:

- 03 класса МКТУ – препараты для отбеливания и прочие вещества для стирки; препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки; зубные порошки и пасты;

- 05 класса МКТУ – фармацевтические и ветеринарные препараты, диетические вещества для медицинских целей, детское питание; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды.

Изучив материалы дела и заслушав заявителя, Палата по патентным спорам признала доводы возражения неубедительными.

С учетом даты поступления заявки на регистрацию товарного знака (20.12.2005) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон и Правила.

Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков или их элементов обозначений, являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

Пунктом 2.5.1 Правил установлено, что 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. При этом обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение представляет собой словосочетание «АТЛАСНАЯ КОЖА», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

С учетом вышеуказанного ограничения заявителем своим притязаний регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 03 класса

МКТУ – мыла, парфюмерные изделия, эфирные масла, косметика, лосьоны для волос и товаров 05 класса МКТУ – гигиенические препараты для медицинских целей, пластыри и перевязочные материалы.

На сайтах Интернет, например, <http://www.atlasnayakoga.mail333.com>, <http://www.aquapudra.ru>, <http://www.atlkozha.fromru.com>, <http://www.komok.com.ru>, <http://www.atlk.boom.ru> представлена информация об аквапудре «Атласная кожа» - это сухой порошок, уникальная композиция минералов вулканического происхождения, природных солей натрия и меди и горной глины. В ее составе только натуральные вещества. Сухая смесь в закрытой емкости может храниться сколь угодно долго, не теряя своих уникальных свойств, при любой температуре и без применения консервантов. Согласно информации базы данных центра регистрации доменов сайт <http://www.aquapudra.ru>, зарегистрирован с 07.10.2007. По информации регистратора доменов и других вышеуказанных сайтов производителем и разработчиком косметического препарата «Атласная кожа Аквапудра» является Научно-коммерческая ассоциация МОНА. При этом опубликованные на указанных сайтах статьи имеют знак охраны авторского права с 2003 года.

При наличии на рынке однородной продукции, а именно для маркировки которой используется обозначение «Атласная кожа» разными лицами, существует опасность того, что товары 03 класса МКТУ, указанные заявителем в скорректированном перечне (мыла, эфирные масла, лосьоны для волос, косметика), а также однородные им товары 05 класса МКТУ – гигиенические препараты для медицинских целей и товары производителя косметической линии «Атласная кожа» (аквапудра) могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения, что не соответствует действительности. Поскольку заявителем обозначения по заявке № 2005732898/50 является Немчанинов В.Л., то заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя.

Довод о том, что информация из сети Интернет недостоверна, является неубедительным, поскольку она никаким образом не опровергнута.

Довод о том, что у Научно-коммерческой ассоциации МОНА нет прав на данное обозначение, поскольку оно должно было подать соответствующую заявку, приведен без учета требований пункта 3 статьи 6 Закона. Норма пункта 3 статьи 6 Закона применена экспертизой не в связи с правами третьих лиц на маркировочное обозначение, а в связи с имеющейся на сайтах в сети Интернет информацией об известности товара другого лица в области деятельности заявителя (производство косметики), которая приобрела к моменту регистрации определенную репутацию среди потребителей благодаря интенсивному использованию в торговом обороте, что может привести к смешению потребителем товаров двух лиц и, соответственно, введению потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара.

Относительно указания экспертизы о том, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 6 Закона, необходимо отметить следующее. С учетом скорректированного заявителем перечня товаров, заявленное обозначение является фантазийным для товаров 03 класса МКТУ – парфюмерные изделия и 05 класса МКТУ – пластыри и перевязочные материалы, в отношении которых принято решение о регистрации товарного знака по заявке № 2005732898/50.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает, что решение экспертизы не соответствует нормативным требованиям.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

**Отказать в удовлетворении возражения от 19.11.2007, оставить в силе решение экспертизы от 16.10.2007.**