

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 возражение, поступившее 29.11.2021, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Тюменские аэрозоли" (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности далее – Роспатент об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020724853, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2020724853, поступившей в федеральный орган исполнительной власти 21.04.2020, подано на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно приведенному в заявке описанию в качестве товарного знака



заявлено комбинированное обозначение , включающее

словесное обозначение, состоящее из латинских и русских букв «AgSept». Ag - обозначение серебра. Септ (Сеп) - от слова «антисептик», а «t» - знак температуры. В левом верхнем углу изображен круг с отражающими свет бликами и в центре круга выполненный с заглавной буквы словесный элемент «Ag» в белом цвете с черной окантовкой. В слове «Септ» буква «С» выполнена в виде каплей воды, во внутренней части буквы стоит знак «+», выполненный красным цветом. Словесный элемент «Сеп» выполнен в голубом цвете. Буквы «Ag, еп» - выполнены рубленным шрифтом с овальной формой округлых элементов букв. Под указанными элементами размещены словесные элементы «АНТИБАКТЕРИАЛЬНЫЙ», «СПРЕЙ ДЛЯ КОЖИ РУК И ТЕЛА», «С МЕНТОЛОМ», под которыми расположен изобразительный элемент в виде щита с изображениями на нем каплей с красными крестами и человеческих ладоней рук. Под щитом расположены элементы «ALCOHOL 77%», «КЛАСТЕРНОЕ СЕРЕБРО», «100ML».

Решение Роспатента от 31.08.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020724853 в отношении всех заявленных товаров принято на основании несоответствия заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 2 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие мотивировано тем, что включенные в состав заявленного обозначения буквенные, цифровые, словесные элементы «Ag», «Септ», «АНТИБАКТЕРИАЛЬНЫЙ СПРЕЙ ДЛЯ КОЖИ РУК И ТЕЛА», «С МЕНТОЛОМ», «ALCOHOL 77%», «КЛАСТЕРНОЕ СЕРЕБРО», «100ML» являются неохранными элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, так как не обладают различительной способностью, указывают на вид, состав, свойства и назначение товаров.

Кроме того, по мнению экспертизы, входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «АНТИБАКТЕРИАЛЬНЫЙ СПРЕЙ ДЛЯ КОЖИ РУК И ТЕЛА» в отношении всех товаров 03 класса МКТУ и части товаров 05 класса МКТУ (гигиенические изделия) способен ввести

потребителя в заблуждение относительно их вида и назначения, что не соответствует пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

Также в заключении по результатам экспертизы указано, что входящие в состав заявленного обозначения изображения крестов красного цвета представляют собой официальную эмблему Международного Движения Красного Креста и Красного Полумесяца (также известного как Международный Красный Крест). Российский Красный Крест (РКК), признанный Международным Комитетом Красного Креста 15 октября 1921 года единственным национальным обществом Красного Креста на территории РФ в соответствии с Женевскими конвенциями 1949 года и дополнительными Протоколами к ним от 1977 года, Правилами по использованию эмблемы от 1991 года устанавливает на территории России правила по использованию эмблемы Красного Креста. Красный крест является защитной эмблемой и зарегистрированным знаком Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца, поэтому использование этой символики другими организациями запрещено международным законодательством. Женевская конвенция 1949 года закрепила правовой статус МККК, поэтому знак Красного Креста (и Красного Полумесяца) охраняется во всем мире (см. <http://www.icrc.org/rus/index.jsp>, <http://www.redcross.ru/>). В соответствии с пунктом 2 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой государственные гербы, флаги и другие символы и знаки международных и межправительственных организаций. Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа (в данном случае - Российского Красного Креста). См. Интернет-словари, <http://dic.academic.ru>, <http://mirslovari.com>, <http://slovari.yandex.ru>. Такое согласие заявителем не предоставлено.

В поступившем 29.11.2021 возражении заявитель выразил несогласие с указанным выше решением Роспатента, мотивированное следующими доводами:

- включённые в состав заявленного обозначения буквенные, цифровые, словесные элементы «Ag», «Cent», «Антибактериальный спрей для кожи рук и тела», «ALCOHOL 77%», «КЛАСТЕРНОЕ СЕРЕБРО», «100ML» приобрели различительную способность в результате их использования в совокупности, что связано непосредственно с восприятием потребителей. Так, антибактериальный спрей для кожи рук и тела «AgCent» воспринимается потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя, а именно заявителя;

- к возражению прилагаются скриншоты интернет-страницы, которые подтверждают, что поисковый запрос «AgCent» в первую очередь перенаправляет на официальный магазин заявителя на маркетплейсе Ozone, во вторую очередь ведёт на официальный сайт заявителя, далее на сайт официальной группы заявителя в социальной сети, затем на сайты коммерческих посредников;

- включённые в состав заявленного обозначения буквенные, цифровые, словесные элементы «Ag», «Cent», «Антибактериальный спрей для кожи рук и тела», «ALCOHOL 77%», «КЛАСТЕРНОЕ СЕРЕБРО», «100ML» используются заявителем в совокупности, обозначают готовое изделие конкретного производителя и с учётом способа написания и расположения являются индивидуализирующими признаками товара;

- в силу подпункта 2 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 этой статьи Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 названной статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью. Таким образом, заявитель полагает, что отказ в

государственной регистрации обозначения в качестве товарного знака по заявке № 2020724853 является необоснованным.

В связи с изложенным заявитель просит отменить решение Роспатента об отказе и зарегистрировать товарный знак по заявке в отношении всех товаров, указанных в заявке.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (21.04.2020) поступления заявки № 2020724853 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой государственные гербы, флаги, другие символы и знаки международных и межправительственных организаций. Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1486 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 или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено обозначение



Государственная регистрация товарного знака испрашивается для товаров 03 класса МКТУ – продукты косметические и товаров 05 класса МКТУ – антисептики; гигиенические изделия.

В результате анализа заявленного обозначения на предмет его соответствия требованиям законодательства коллегия установила следующее.

Как справедливо указано в заключении по результатам экспертизы, входящие в состав обозначения элементы «Ag» (Серебро, лат. Argentum, от греческого), Ag (читается «аргентум») – химический элемент с атомным номером 47, атомная масса 107, 8682 таблицы Менделеева. См. Яндекс. Словари), «Септ» (в переводе с английского языка цент – денежная единица

ряда стран мира, а также процент. См. Яндекс. Словари), «АНТИБАКТЕРИАЛЬНЫЙ СПРЕЙ ДЛЯ КОЖИ РУК И ТЕЛА» (специальное химическое средство в аэрозольной упаковке для защиты от бактерий кожи рук и тела человека), «С МЕНТОЛОМ» (ментол - органическое вещество, получают синтетически или выделяют из мятного эфирного масла. Прозрачное кристаллическое вещество, при комнатной температуре легко плавится. Обладает слабыми местноанестезирующими свойствами, стимулирует холодовые рецепторы кожи и слизистых, слабый антисептик. См. Интернет. Словари), «ALCOHOL 77%» (алкоголь, спирт 77%), «КЛАСТЕРНОЕ СЕРЕБРО» (кластерное серебро это усовершенствованная форма коллоидного серебра с меньшим размером наночастиц металлического серебра и большей однородностью. См. Интернет. Словари), «100ML» (100 миллилитров) относятся к обозначениям, не обладающим различительной способностью, поскольку характеризуют заявленные товары 05 класс МКТУ (антисептики, гигиенические средства), в частности, указывают на их вид (спрей), назначение (защита от бактерий кожи рук и тела), состав (ментол, алкоголь, кластерное серебро), весовые и объемные соотношения (77% и 100 ml), что свидетельствует о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Принимая во внимание описательный характер указанных элементов в отношении упомянутых товаров 05 класса МКТУ, следует признать правомерным вывод экспертизы о способности заявленного обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно заявленных товаров 03 класса МКТУ (косметические продукты), поскольку товар с описанными выше характеристиками, для маркировки которого предназначено заявленное обозначение, а именно антибактериальный спрей, не является косметической продукцией, которая представляет собой средства ухода за кожей, волосами и ногтями, также ротовой полостью, применяемые с целью улучшения внешности человека, а также вещества, применяемые для придания свежести и красоты лицу и телу. Следовательно, в отношении указанных товаров

заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Как показал анализ заявленного комбинированного обозначения, в его состав также входят изображения трех крестов красного цвета.

Красный крест – эмблема Международного Движения Красного Креста и Красного Полумесяца. Красный крест является защитной эмблемой и зарегистрированным знаком Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца (МККК), поэтому использование этой символики другими организациями запрещено международным законодательством. Женевская конвенция 1949 года закрепила правовой статус МККК, поэтому знак Красного Креста (и Красного Полумесяца) охраняется во всём мире (см., например, . <https://ru.wikipedia.org>).

В соответствии с пунктом 2 статьи 1483 Кодекса государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, включающих такие элементы, являющиеся гербами, флагами, символами и знаками международных и межправительственных организаций, возможна лишь при наличии согласия соответствующего компетентного органа с указанием этих элементов в качестве неохраняемых. В данном случае согласия компетентного органа заявителем не представлено, что не удовлетворяет требованиям пункта 2 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.11.2021, оставить в силе решение Роспатента от 31.08.2021.