

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 поступившее 03.11.2021 возражение, поданное ООО «Апилюкс», Курская обл., г. Фатеж (далее - лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №578109, при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака по заявке №2015709887 с приоритетом от 06.04.2015 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 17.06.2016 за №578109 на имя Общества с ограниченной ответственностью торгово-производственная компания «НЕКТАР АЛТАЯ», г. Барнаул.

Правовая охрана товарному знаку по свидетельству №578109 предоставлена в отношении товаров 03, 05 и услуг 35, 44 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

В поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении оспаривается правомерность предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №578109 ввиду того, что

указанная регистрация произведена в нарушение требований пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- обозначение Огневка для части товаров 03, 05 классов МКТУ указывает на их состав. Огнёвка представляет собой наименование вида молевидных бабочек из семейства настоящих огневков. Иные названия, встречающиеся в разных источниках, пчелиная огневка, восковая моль, пчелиная моль, галлерия мелонелла (лат. *Galleria Mellonella*);

- Огнёвка встречается везде, где развито пчеловодство, поражает слабые пчелиные семьи или восковое сырье. Восковая моль и ее личинки не только вредители, но и ценный биологически активный продукт - основа для эффективных нехимических лекарств. Исцеляющие свойства личинок огневки были известны тысячи лет назад, лекари и знахари Европы и Северной Африки использовали их для омоложения царствующих особ. В традиционной медицине первые упоминания о применении личинок восковой моли в лечебных целях относятся к началу XVII века, с их помощью уже тогда избавлялись от чахотки (туберкулеза), мужского бессилия и женского бесплодия. Значительный вклад в изучение целительных свойств восковой моли внес русский ученый, Лауреат Нобелевской Премии И.И. Мечников (1845-1916). В 1889 году в Парижском институте Пастера, И.И. Мечников работал над получением противотуберкулезной вакцины из уникальных пищеварительных ферментов личинок восковой моли - липазы и церазы;

- исследования продолжили ученики И.И. Мечникова - профессор С.И. Метальников и микробиолог И.С. Золотарев. Изучая иммунитет восковой моли, они доказали чрезвычайную устойчивость ее личинок к возбудителям туберкулеза, чумы, дифтерии и другим патогенным для организма человека микроорганизмам. Большой опыт применения экстракта личинок восковой моли накопил врач кардиолог и гомеопат С.А. Мухин (1905-1981), один из основоположников Московской гомеопатической школы. Последователи С.А.Мухина в дальнейшем

доказали эффективность применения экстракта личинок восковой моли для профилактики и лечения целого ряда сердечно-сосудистых и многих других серьезных заболеваний. То есть, с древних времен из Огнёвки изготавливались различные продукты, направленные на поддержание и укрепление здоровья;

- изучение свойств Огнёвки и видов продуктов из нее продолжается и на сегодняшний день: ученые исследуют Огнёвку, выпускают научные статьи, диссертации, регистрируют патенты;

- Огнёвка является насекомым, из экстракта личинок которого производятся различные лекарственные и косметические формы. Огнёвка пчелиная используется в качестве сырья для изготовления биологически активных добавок к пище, настоек, кремов и иные препаратов с целебными свойствами. Указывая на упаковке товара обозначение «Огнёвка», производители указывают на основной компонент такого товара в силу известности его полезных свойств;

- с учетом изложенного словесное обозначение Огневка для части товаров 03, 05 классов МКТУ, в состав которых могут входить экстракты личинок насекомого, является характеристикой товаров, то есть указывает на их состав, что противоречит пункту 1 статьи 1483 Кодекса;

- до даты приоритета оспариваемого товарного знака продукция, относящаяся к 03 и 05 классам МКТУ, производилась различными лицами, сведения о товарах под обозначением «Огнёвка» были в свободном доступе в сети Интернет, что является свидетельством об известности их потребителю. При этом все производители указывают обозначение «Огнёвка» на своих товарах как указание на основной компонент продукта, т.е. потребители не ассоциируют это слово с каким-либо одним производителем;

- в частности, семейное предприятие «Апиариум» (Красноярский край, г. Сосновоборск) более 10 лет специализируется на производстве продуктов из огневки пчелиной других продуктов пчеловодства. С 2009 года ему принадлежит доменное имя ognewka.ru. Именно на этом сайте предлагаются к продаже

продукция, в состав которой входит экстракт огнёвки пчелиной, а также имеется множество отзывов покупателей;

- производитель различных продуктов пчеловодства «Здравница» в своем интернет-магазине (<https://zdravaltai.ru>) предлагает к продаже вытяжку из личинок большой восковой моли. Сайт существует с 2012 года и, судя по описанию продукта, он производится с 2014 года, т. е. ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- компания ООО «Жива» более 10 лет производит продукцию, в состав которой входит экстракт огневки. Данная продукция предлагается к продаже на сайте <https://zhiva-touch.com>, а также в интернет-магазинах, например, «МагазинВитамин»;

- ООО «Апилюкс», подавшее возражение, производит различные продукты пчеловодства. Товары с экстрактом личинок восковой моли производятся с 2010 года. Основателю и генеральному директору ООО «Апилюкс» Алябьеву Сергею Ивановичу принадлежит право на домен имя apilux.ru. По указанному адресу с 2008 года располагается сайт лица, подавшего возражение, предлагающий к продаже производимую им продукцию, в том числе крем «Огневка» и биологически активную добавку к пище «Огнёвка пчелиная на льняном масле». Указанные товары содержат в своем составе экстракт личинок восковой моли;

- заинтересованность в подаче возражения обусловлена длительностью производства товаров из вытяжки личинок огневки и полученной от ООО ТПК «Нектар Алтай» претензией о нарушении прав на товарный знак по свидетельству №578109;

- поскольку товары, сырьем для которых является экстракт огнёвки, производились различными производителями до даты приоритета оспариваемого знака, то предоставление правовой охраны словесному элементу «Огневка» способно вводить потребителей в заблуждение относительно изготовителя товара.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по

свидетельству №578109 в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

К возражению приложены следующие материалы:

- Выписка из ЕГРЮЛ на ООО «Апилюкс» [1].
- Страницы из книги «Жизнь животных. В 6 томах. Том 3. Беспозвоночные / Под ред. Л.А. Зенкевич» - М., Просвещение, 1969 [2].
- Скриншот результата поискового запроса Яндекс «Огнёвка» [3].
- Скриншот статьи «Огнёвка пчелиная» из Википедии [4].
- Патент на изобретение РФ №2038086 «Способ получения биологически активного продукта из личинок большой восковой моли» [5].
- Патент на изобретение РФ №2122424 «Лекарственное средство «Савитам», обладающее общеукрепляющим действием» [6].
- Страницы книги «Хисматуллина Н.З. Апитерапия» [7].
- Скриншот статьи «Восковая моль» из Большой Советской Энциклопедии на dic.academic.ru [8].
- Патент на изобретение РФ № 2180836 «Крем антисклеротический» [9].
- Патент на изобретение РФ №2366435 «Способ получения средства для лечения заболеваний различной этиологии на основе натурального меда» [10].
- Страницы из книги «Кокорев К., Чернов Б. Избранные практические советы. Пчелы. Болезни и вредители» [11].
- Страницы из книги «Шеметков М.Ф. и др. Советы пчеловоду» [12].
- Страницы из книги «Альбом пчеловода» [13].
- Страницы из журнала «Пчеловодство» №5 за 2000 [14].
- Страницы из журнала «Пчеловодство» №10 за 2005 [15].
- Страницы газеты «Вестник ЗОЖ» №13 (241) за июль 2003 [16].
- Страницы из газеты «Вестник ЗОЖ» №13(363) за 2008 [17].
- Рачков А.К., Рачкова М.А. Апитерапия. Пособие для врачей. - Рязань, 2003 (источник -<http://apismf.ru/poleznoe/80-apiterapiya-ak-rachkov-ma-rachkova>) [18].
- Статья Якубко Г.В. Золотая бабочка - источник здоровья и долголетия (источник -<https://ognewka.ru/publ/7-1-0-55>) [19].

- Статья Насекомые - новый потенциал для химии и фармацевтики (источник - <https://ognewka.ru/publ/7-1-0-61>) [20].
- Статья Бережной Д. Экстракт восковой моли (огневки) и спорт (источник - <https://ognewka.ru/publ/7-1-0-78>) [21].
- Отчет МГАВМиБ о научно-исследовательской работе «Экспериментальные испытания острой токсичности и определение класса опасности сырья для биологически активных добавок к пище «Пчелиная огневка» - 10 л. [22].
- Санитарно-эпидемиологическое заключение и паспорт качества на масло льняное «Огневка» [23].
- Отчет КГМУ «Влияние пищевого продукта пчеловодства «Огнёвка пчелиная, масляный экстракт в капсулах» на течение ОРЗ, острого трахеобронхита и обострения хронического бронхита на фоне традиционного лечения в амбулаторных условиях [24].
- Скриншот страниц сайта ognewka.ru с информацией о дате создания сайта [25].
- Скриншот страниц сайта zdravaltai.ru с информацией о дате создания сайта [26].
- Скриншот страниц сайта ognewka.rf с информацией о дате создания сайта [27].
- Скриншот страниц сайта magazinvitamin.ru с информацией о дате создания сайта [28].
- Скриншот страниц сайта arilux.ru с информацией о дате создания сайта [29].
- Отзывы потребителей продукции «Огневка» [30].
- Претензия от ООО «Нектар Алтай» заявителю [31].

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступлении возражения, представил отзыв, мотивированный следующими доводами:

- довод возражения о несоответствии обозначения «Огневка» требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса не имеет под собой оснований ввиду того, что словесная часть нашего товарного знака, а именно слово «Огневка» не может характеризовать ни качество, ни свойство товара. Для подтверждения и иллюстрации своих слов рассмотрим некоторые примеры с общепринятыми качественными характеристиками и характеризующими свойствами других

товаров, содержащимися в перечне товаров, включенных в МКТУ, например, ХЛЕБ какой? - «мягкий, ароматный, свежий, пшеничный, ржаной, белый, черствый, заплесневший» и т.п.; МОЛОКО какое? - «жирное, коровье, козье, скисшее» и т.п.; ТКАНЬ какая? - «непромокаемая, прочная, не мнущаяся, мягкая, шерстяная, льняная, не выгорающая» и т.п.; МЁД какой - «ароматный, свежий, тягучий, засахаренный, жидкий» и др. Соответственно, и регистрация этих товаров с такими свойствами и качественными характеристиками, указанными в словесных элементах их обозначений, согласно статье 1483 Кодекса подпункта 3, пункта 1, была бы невозможна, пример: «СВЕЖИЙ ХЛЕБ», «КОРОВЬЕ МОЛОКО», «НЕПРОМОКАЕМАЯ ТКАНЬ», «АРОМАТНЫЙ МЁД» и т.п.;

- в соответствии с вышеперечисленным очевидно, что слово «Огнёвка» не отвечает ни на один вопрос о каком-либо качестве или свойствах товаров, а, следовательно, использование этого слова в составе оспариваемого обозначения не нарушает правил регистрации товарных знаков;

- утверждение ООО «Апилюкс» о том, что слово «Огневка» указывает на состав товара также несостоятельно. Ни в одном государственном документе, будь то федеральные или региональные регламенты работ, протоколы испытаний, приказы, инструкции, относящиеся к деятельности Министерства сельского хозяйства РФ, Министерства экономического развития РФ, краевых и областных отраслевых ведомств, гос. лабораторий, а также в документах ООО ТПК «НЕКТАР АЛТАЯ» не содержится информации о том, что «Огневка» является ингредиентом, частью состава какого бы то ни было товара, сертифицируемого, выпускаемого и реализуемого;

- латинское название насекомого, принятое в энтомологии - «*Galleria mellonella*» или «Восковая моль», является научным и официально признанным профильными госорганами Российской Федерации, а также сообществом специалистов, пишущих на данную профессиональную тему;

- ниже приведены общедоступные для ознакомления и проверки ссылки на 12 специальных пчеловодческих изданий за разные годы изданий (всего нами было исследовано более 50 изданий с 1938 по 2000 гг. выпуска), где рассказывается о

насекомом «*Galleria mellonella*» / «Восковая моль», но нет ни единого слова или термина «огневка» (см. выдержки из приведенных в ссылках изданиях):<https://bi.gstend.ru/download/pchelv/Piskovoi-Bolezni-pchel.pdf>;
[https://bigstend.ru/download/pchelv/Slastenskii-Pchelovodstvo dlja nachinaushih.pdf](https://bigstend.ru/download/pchelv/Slastenskii-Pchelovodstvo_dlja_nachinaushih.pdf);
[https://bigstend.ru/download/pchely/Suvorin-Pchelv i paseka.pdf](https://bigstend.ru/download/pchely/Suvorin-Pchelv_i_paseka.pdf);
[https://bigstend.ru/download/pchelv/Tetushev-V pomosh pchelovodu.pdf](https://bigstend.ru/download/pchelv/Tetushev-V_pomosh_pchelovodu.pdf);
[https://www.rusulev.ru/images/Миньков%20%20Справочник%20пчеловода%20\(1968\).pdf](https://www.rusulev.ru/images/Миньков%20%20Справочник%20пчеловода%20(1968).pdf);
[https://bigstend.ru/download/pchely/Lupanov-Sovetv starogo pchelovoda.pdf](https://bigstend.ru/download/pchely/Lupanov-Sovetv_starogo_pchelovoda.pdf);
<http://i.pasekirossii.ru/u/e9/3beb123a8511e9a7c7c807cef9d6ca/-^apKHH%20M.A.%20-%20Курс%20практического%20пчеловодства%20%281999%29^>;
[https://bigstend.ru/download/pchely/Kostenkov-Sibirskomu pchelovodu.pdf](https://bigstend.ru/download/pchely/Kostenkov-Sibirskomu_pchelovodu.pdf);
[https://bigstend.ru/download/pchely/KoptevSoderianie i razvedenie pchel v Sibiri 1979.pdf](https://bigstend.ru/download/pchely/KoptevSoderianie_i_razvedenie_pchel_v_Sibiri_1979.pdf);
[https://bigstend.ru/download/pchely/Kovalev-Uhod za pchelami.pdf](https://bigstend.ru/download/pchely/Kovalev-Uhod_za_pchelami.pdf);
[https://bigstend.ru/download/pchely/Butkevich-Samouchitel pchelovodstva.pdf](https://bigstend.ru/download/pchely/Butkevich-Samouchitel_pchelovodstva.pdf);
[https://bigstend.i'u/download/pchely/Sherbina-Pchelovodstvo v Permskoi oblasti.pdf](https://bigstend.i'u/download/pchely/Sherbina-Pchelovodstvo_v_Permskoi_oblasti.pdf);

- относящиеся к так называемым жаргонизмам слова, могущие употребляться в той или иной местности, по нашему мнению, не только не характеризуют какой-либо товар или услугу из перечня МКТУ, но и не могут служить препятствием к развитию пчеловодческого и любого другого бизнеса, а значит, должны быть допустимы к регистрации в качестве товарных знаков. К таким обозначениям, помимо слова «Огневка», допустимых к регистрации в качестве товарных знаков, можно отнести, например, следующие пчеловодческие жаргонизмы: «детка, вторак, метелица, вишняк, пчеляк, магазин, дымилка, голодняк, борода, колошка, кваканье, бездонка, свита, кубанка, плечико, дичок, боровки, мегрелка, пьяный мёд и др.;

- содержащееся в возражении обвинение ООО ТПК «НЕКТАР АЛТАЯ» в якобы имеющемся желании монополизации рынка через регистрацию собственного товарного знака опровергаются как доводами, изложенными в предыдущем разделе отзыва, так и практической деятельностью правообладателя, который не только сам занимается выпуском и реализацией товаров пчеловодства с

2011 г., но и зарегистрировав товарный знак № 578109 «Огневка», приоритет 06.04.2015 г., с 17.06.2016 г. и до середины 2021 г., то есть более 5 лет, никогда и никому не предъявлял претензий относительно нарушений прав на товарный знак. И только исчерпав многолетнее терпение, правообладатель стал на законном основании просить нарушителей его прав изменить коммерческое название своих товаров, при этом, не запрещая, да и не имея к тому оснований, производить и реализовывать товары с наличием в их составе компонента производного из насекомого «*Galleria mellonella*» / «Восковая моль»;

- как добросовестный производитель ООО ТПК «НЕКТАР АЛТАЯ» видит свое главное предназначение в выпуске качественных и натуральных товаров для укрепления здоровья человека, получая за это любовь и уважение наших потребителей и материальное вознаграждение, но не ставит при этом задачу ущемлять интересы других производителей, а заботится только о соблюдении своих законных прав;

- резюмируя изложенное, слово «Огневка» не может характеризовать ни качество, ни свойство товара, а значит, его регистрация в качестве товарного знака не противоречит Кодексу и другим законным и подзаконным актам; слово «Огневка» не является и не может являться ингредиентом, частью состава какого бы то ни было товара; слово «Огневка» не относится к признаваемым государствами терминам, каковым является, например, принятое в энтомологии обозначение «*Galleria mellonella*» или «Восковая моль»;

- ООО ТПК «НЕКТАР АЛТАЯ» является добросовестным производителем, получающим справедливую прибыль за выпуск своей качественной продукции, и никогда не был уличен в монополизации рынка или желании жить за счет других фирм.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №578109.

Правообладателем представлены выдержки из приведенных в ссылках изданий:

- Писковой Ф.Р. Болезни пчел (профилактика и лечение), 1973 (стр. 60-62) [32].
- Слостэнский И.В. Пчеловодство для начинающих, 1967 (стр. 100-102) [33].
- Суворин А.В. Болсуновский А.Г. Пчелы и пасека, 1990 (стр. 134-135) [34].
- Тетюшев В.М. В помощь пчеловоду, 1992 (стр. 112-113)[35].
- Миньков С.Г., Плотников И.С. Справочник пчеловода. Второе дополненное издание, 1968 (стр. 276-279) [36].
- Лупанов М.В. Советы старого пчеловода, 1991 (стр.31-32) [37].
- Ларкин М.А. Курс практического пчеловодства, 1999 (стр. 141) [38].
- Коптев В.С. Разведение и содержание пчел в Сибири, 1979 (стр. 102)[39].
- Буткевич А.С. Самоучитель пчеловодства. Общедоступное руководство для пчеловодов-практиков, 1926 (стр. 326-327) [40].
- Щербина П.С. Пчеловодство в Пермской области, 1964 (стр. 275-276) [41].
- Авилов В.М. Инструкция о мероприятиях по предупреждению и ликвидации болезней, отравлений и основных вредителей пчел [42].

Также правообладателем представлены следующие материалы:

- разворот упаковки экстракта восковой моли под товарным знаком «Огнёвка» с инструкцией по применению [43].
- Стандарт организации ООО ТПК «Нектар Алтай» (СТО 2224146458-003-2012) титульный лист [44].
- Стандарт организации ООО ТПК «Нектар Алтай» (СТО 2224146458-003-2012) стр. 3 [45].
- Стандарт организации ООО ТПК «Нектар Алтай» (СТО 2224146458-003-2012) стр. 6 [46],
- Экспертное заключение о соответствии стандарта организации требованиям государственного законодательства в области технического регулирования и обеспечения единства измерений №4137 от 28.12.12 г. [47].
- Декларация о соответствии от 08.02.2013 г. [48].
- Протокол испытаний №400/0059 от 22.01.2013 г. [49].
- Протокол испытаний №400/0932 от 07.04.2014 г.[50].

- Протокол испытаний №400/4476 от 10.12.2014 г. [51].
- Протокол лабораторных испытаний №426 от 20.11.2015 г.[52].
- Полиграфическая упаковка (коробка, этикет, инструкция) ТМ «Алтайский старожил»[53].

- Продукция в упаковке ТМ «Меланиум»: «Сердце долгожителя», «Золото Алтая», «Супер защита организма», «Оковед», «Легкое дыхание», «Он+Она» [54].

Лицом, подавшим возражение, было представлено дополнение к возражению, в котором было, в частности, указано следующее.

- правовая охрана обозначению «Огневка» предоставлена неправомерно, в нарушение подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку Огневка является обозначением, характеризующим товар, указывающим на состав товара, и не является пчеловодческим жаргонизмом;

- обозначение «Огневка» является синонимом словосочетаний « большая восковая моль», «пчелиная огневка» или «*Galleria mellonella*»;

- словесные элементы, которые именуют продукты пчеловодства, являющиеся сырьем для изготовления товаров, включаются в товарные знаки в качестве неохраняемых, например, «Прополис» по свидетельству №369169, «Мумиё-зверобой» по свидетельству №545669, «Золотой ус» по свидетельству №278240 также был признан неохраноспособным;

- в дополнение к ранее представленным доказательствам, лицо, подавшее возражение, направляет материалы, которые также подтверждают использование обозначения «Огневки» различными производителями, в частности, ООО «РЕД ТОП», ООО «Шиитаке», ООО «Апилюкс», ООО «Биолюкс».

Приложения:

- решение ППС по товарному знаку «Золотой ус» [55].
- Санэпидзакключение ООО «Биолюкс» 2009 [56].
- Сертификаты соответствия ООО «Биолюкс» и ООО «Шиитаке» [57].
- Договор на покупку упаковки [58].

- товарные накладные ООО «РЕД ТОП», ООО «Шиитаке», ООО «Апилюкс» [59].

Правообладателем также были представлены товарные накладные [60] на поставку товаров, маркированных обозначением «Огнёвка», за период с 2008 по 2011 годы индивидуальным предпринимателем Бритвиным Владиславом Геннадьевичем.

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (06.04.2015) оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (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 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.

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


К обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств

товаров (в том числе носящие хвалебный характер), указания материала, состава сырья и т.д. (см. пункт (2.3.2.3) Правил).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с подпунктом (2.5.1) пункта 2.5 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 ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.



Оспариваемый товарный знак  представляет собой комбинированный товарный знак, состоящий из словесного элемента «ОГНЁВКА», выполненного оригинальным шрифтом, и изображения девочки с огненно-рыжими волосами, стилизованными под горящее пламя.

Согласно возражению предоставление правовой охраны товарному знаку оспаривается в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

В результате анализа материалов, представленных сторонами, в том числе общедоступных словарно-справочных источников информации, касающихся входящего в состав оспариваемого знака обозначения «ОГНЁВКА», коллегия установила следующее.

Доводы возражения основаны на том, что слово «Огнёвка» является наименованием вида насекомого - ночной бабочки из семейства настоящих

огневок, экстракт личинок которого используется в качестве сырья для изготовления различных продуктов (средств народной медицины) для профилактики и лечения различных заболеваний, а также для производства косметических продуктов, что является указанием на состав указанных выше товаров.

При этом «Огнёвка», как справедливо отмечено в отзыве правообладателя, не является официальным названием насекомого, что подтверждается представленными сведениями из различных источников информации. В указанных источниках приведена информация о насекомом, официальным (научным) названием которого является «Большая восковая моль (*Galleria Melonella*) или пчелиная огневка». Именно из экстракта личинок большой восковой моли (огневки пчелиной) изготавливают продукты (кремы, мази, настойки, биодобавки), применяемые в народной медицине для укрепления здоровья и поддержания сил.

В данном случае указанием на состав продукта является «экстракт восковой моли или пчелиной огневки», «настойка восковой моли или пчелиной огневки», «*Galleria Melonella*/Галлерия Мелонелла», а не слово «Огнёвка», о чем свидетельствуют представленные материалы, в том числе фотографии упаковок товаров, распечатки из сети Интернет с предложениями к продаже товаров из экстракта восковой моли, описания патентов [5, 6], [9,10], научные публикации, статьи и издания [2-4, 7, 8, 11-21, 32-43]. Более того, слово «Огнёвка», указываемое на товарах, воспринимается как товарный знак, поскольку оно расположено на лицевой стороне упаковок, а не в той части, где должна быть представлена информация о товаре, его назначении и составе.

Таким образом, представленные сторонами спора доказательства не позволяют признать входящее в состав оспариваемого товарного знака слово «Огнёвка», указанием на состав товаров, т. е. характеристикой товаров 03 и 05 классов МКТУ, необходимой всем производителям подобных товаров для описания состава сырья их продукции.

Вместе с тем, из имеющихся в деле материалов, а также с учетом сведений из сети Интернет, коллегия усматривает, что слово «Огнёвка» в течение длительного

времени до даты приоритета оспариваемого товарного знака и до настоящего времени использовалось различными производителями в качестве средства индивидуализации продукции народной медицины на основе экстракта восковой моли, в частности, кремов косметических для лица и тела, мазей, настоек лекарственных, биологически активных добавок к пище, что подтверждается следующими документами [27-31, 56-60], среди которых декларации соответствия товаров разных производителей, предложения к продаже соответствующих товаров с разных сайтов сети Интернет, товарные накладные. Данные обстоятельства привели к тому, что в отношении указанных товаров слово «Огнёвка» более не способно индивидуализировать товары конкретного производителя, что свидетельствует об отсутствии у словесного обозначения «Огнёвка» различительной способности в отношении части товаров, для маркировки которых используется это обозначение, в частности, в отношении товаров 03 класса МКТУ - кремы для кожи; кремы косметические; 05 класса МКТУ - бальзамы для медицинских целей; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые ферментные; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей.

Следовательно, в отношении указанных товаров словесное обозначение «Огнёвка» оспариваемого товарного знака не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно требованиям данной статьи в случае, если неохраняемый элемент не занимает в знаке доминирующего положения, он может охраняться в составе зарегистрированного товарного знака. В данном случае оспариваемый товарный

знак удовлетворяет указанным требованиям, поскольку товарный знак по свидетельству №578109 является комбинированным обозначением, в котором словесный и изобразительный элемент занимают равноценное положение в знаке, к тому же словесный элемент «Огнёвка» выполнен с использованием оригинального шрифта.

В отношении довода возражения о способности обозначения «Огнёвка» вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров с учетом многообразия товаров, маркируемых обозначением «Огневка», производимых различными лицами, коллегия считает необходимым отметить, что указанный довод свидетельствует скорее об отсутствии различительной способности у рассматриваемого обозначения, нежели о введении потребителя в заблуждение, поскольку при указанных обстоятельствах не представляется возможным установить возникшие у потребителя ассоциативные связи обозначения «Огнёвка» с конкретным производителем соответствующих товаров. Следовательно, оснований для признания оспариваемого знака не соответствующим требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не имеется.

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

удовлетворить возражение, поступившее 03.11.2021, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №578109 недействительным частично с указанием в качестве неохраняемого элемента слова «ОГНЁВКА» в отношении товаров 03 класса МКТУ - кремы для кожи; кремы косметические; 05 класса МКТУ - бальзамы для медицинских целей; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян

льна; добавки пищевые ферментные; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; настои лекарственных; настойки для медицинских целей.