

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой 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, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339 (далее – Правила), рассмотрела возражение от 16.09.2010, поданное ООО «МарИКон» (Маркетинг, Информация, Консалтинг), 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 №2008724606/50, при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2008724606/50 с приоритетом от 04.08.2008 на имя заявителя было заявлено комбинированное обозначение. В соответствии с описанием, приведенным в заявке, обозначение представляет собой стилизованное изображение материка Евразия, разделенного двумя горизонтальными линиями на три части: белую, синюю и красную и обведенного синей линией по контуру. Словесная часть представляет словосочетание «RUSSIA ABIERTA AL MUNDO», в переводе с испанского языка означающее «Россия, открытая миру».

Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается на имя заявителя в белом, синем, красном цветовом сочетании и в отношении товаров и услуг 16, 35, 36, 38, 41 и 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решением Роспатента от 24.06.2010 было отказано в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008724606/50. 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 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что в соответствии с информацией, полученной по сети Интернет, словесный элемент заявленного обозначения «RUSSIA ABIERTA AL MUNDO» воспроизводит название выставки, организатором которой является компания «Restec», в связи с чем регистрация на имя заявителя способа ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров (услуг).

Также экспертизой отмечено, что представленные заявителем пояснение и согласие ЗАО «ВО РЕСТЭК» не было принято во внимание, поскольку они не устраняют вероятность введения потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров (лица, оказывающего услуги).

В Палату по патентным спорам 17.09.2010 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к тому, что компания заявителя входит в группу компаний «РЕСТЭК» и является компанией, в которой сконцентрированы объекты интеллектуальной собственности, в связи с чем введение потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, не имеет места быть.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлен affidavit [1].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 24.06.2010 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2008724606/50 в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне заявки.

При подготовке к заседанию коллегии, назначенному на 26.10.2010, коллегией Палаты по патентным спорам были выявлены дополнительные основания, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, которые не были учтены при принятии решения Роспатента. К указанным основаниям относится несоответствие заявленного обозначения:

- требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, а именно, согласно информации, полученной из сети Интернет, словесный элемент заявленного обозначения «RUSSIA ABIERTA AL MUNDO», в переводе с итальянского языка

означающий «Россия, открытая миру». Словосочетание «Россия, открытая миру» воспроизводит название выставки, проходившей в 2002 году в Санкт-Петербурге, организаторами которой являлись Комиссия Правительства Российской Федерации по выставочно-ярмарочной деятельности, Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации, Министерство промышленности, науки и технологий Российской Федерации, Администрация Санкт-Петербурга, Торгово-промышленная палата Российской Федерации (см. сайт Торгово-промышленной палаты РФ, Письмо ТПП РФ №05в/38 от 22 июля 2002г. (<http://www.tpprf.ru/ru/activities/exhibition/events/>)). В этой связи регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров и лица, оказывающего услуги;

- требованиям подпункта 4 пункта 2 статьи 1483 Кодекса, а именно, как обозначение, содержащее элемент, сходный до степени смешения с государственным флагом Российской Федерации.

Заявителю было предоставлено время для подготовки своих соображений относительно указанных выше дополнительных оснований для отказа в государственной регистрации.

Заявителем 16.11.2010 был представлен отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не способно ввести в заблуждение потребителя относительно изготовителя товаров (услуг), поскольку, как указывалось в возражении, ООО «МарИКон» (Маркетинг, Информация, Консалтинг) входит в группу компаний «Рестэк» и по получении регистрации товарного знака между этими компаниями будет зарегистрирован лицензионный договор;

- сопоставляя заявленное обозначение с элементами государственного флага, очевидно, что оно не является прямоугольным полотнищем, не состоит из трех равновеликих горизонтальных полос и полос вообще, а его отношение по ширине к длине не соотносится как 2:3, как предусмотрено статьей 1 Федерального конституционного закона «О Государственном флаге Российской Федерации»;

- существуют товарные знаки, в составе которых единственным элементом, сходным с государственным флагом, является цветовое сочетание.

К отзыву были представлены следующие материалы:

- распечатка сайта, касающаяся выдержки из Федерального конституционного закона от 25 декабря 2000г. №1-ФКЗ «О Государственном флаге Российской Федерации» [2];

- распечатки свидетельств: №368131, №221325, №282278, №282279, №249556, №265266 [3].

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам находит доводы заявителя неубедительными.

С учетом даты (04.08.2008) поступления заявки №2008724606/50 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 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.

Согласно требованиям подпункта 4 пункта 2 статьи 1483 Кодекса в соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой обозначения, сходные до степени

смещения с элементами, представляющими собой государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки. Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Заявленное обозначение по заявке №2008724606/50 представляет собой комбинированное обозначение в виде стилизованного изображения материка Евразия, горизонтально разделенного на три цветовые части: белую, синюю, красную. По центру данного элемента расположено словосочетание «RUSSIA ABIERTA AL MUNDO», выполненное буквами латинского алфавита стандартным шрифтом в три строки.

Анализ заявленного обозначения показал, что оно содержит элемент «RUSSIA ABIERTA AL MUNDO», в переводе с испанского языка означающий «Россия, открытая миру».

Коллегией Палаты по патентным спорам было принято во внимание, что в соответствии с поручением Председателя Правительства РФ М.М. Касьянова от 15 июня 2002 г. № МК-П2-08660 был образован оргкомитет по подготовке и проведению многоотраслевой комплексной зарубежной выставки «300 лет Санкт-Петербургу: Россия, открытая миру» под председательством Министра промышленности, науки и технологий Российской Федерации И.И. Клебанова. Организаторами выставки выступали государственные структуры - Комиссия Правительства Российской Федерации по выставочно-ярмарочной деятельности, Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации, Министерство промышленности, науки и технологий Российской Федерации, Администрация Санкт-Петербурга, Торгово-промышленная палата Российской Федерации (см. сайт Торгово-промышленной палаты РФ, Письмо ТПП РФ №05в/38 от 22 июля 2002г. <http://www.tpprf.ru/>). В соответствии с распоряжением администрации Санкт-Петербурга от 02.10.2002 № 1823-ра ЗАО Выставочное объединение «РЕСТЭК» осуществляло организационно-техническое обеспечение участия Санкт-Петербурга в выставке (см. сайт <http://www.lawmix.ru/>).

Документов, опровергающих данные сведения, в распоряжение коллегии Палаты по патентным спорам представлено не было.

Следует отметить, что affidavit [1] и содержащий указание на то, что ЗАО ВО «РЕСТЭК» являлось организатором выставки, представляет собой простое утверждение лица, его выдавшего, не подтвержденное фактическими данными и не обладающее юридической значимостью. Кроме того, указанный документ подписан Генеральным директором ООО «ВО «РЕСТЭК», а в тексте affidavit идет речь о ЗАО ВО «РЕСТЭК» и скреплена подпись директора печатью ЗАО ВО «РЕСТЭК», что свидетельствует о его ущербности.

Обращает на себя внимание то, что стилизованное изображение материка, включенное в заявленное обозначение, разделено на три горизонтальные части, так что верхняя часть выполнена в белом, средняя – в синем, а нижняя – в красной цвете. Используемое цветовое сочетание идентично официальному цветовому сочетанию флага Российской Федерации.

Правовое положение и правила использования Государственного флага определяются Федеральным конституционным законом «О Государственном флаге Российской Федерации» от 25.12.2000, N 1-ФКЗ (далее – Закон о флаге). В соответствии со статьей 1 Закона о флаге государственный флаг Российской Федерации представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней - белого, средней - синего и нижней - красного цвета. Отношение ширины флага к его длине 2:3. При этом положения данного нормативного акта четко регламентируют перечень объектов, на которых может размещаться государственный флаг Российской Федерации, являющийся исчерпывающим.

Воспроизведение в заявленном обозначении аналогичного цветового сочетания в совокупности с применением словесного элемента, непосредственно указывающего на конкретную страну – Россию, обуславливает сходство изобразительного элемента до степени смешения с государственной символикой Российской Федерации, а именно с государственным флагом Российской Федерации. Согласно положениям пункта 2 статьи 1483 Кодекса обозначения, сходные до степени смешения с государственной символикой, могут быть включены в знак только в качестве неохраняемых элементов, если на это имеется согласие компетентного органа. В материалах заявки отсутствует согласие

какого-либо органа, что приводит к несоответствию заявленного обозначения требованиям действующего законодательства.

Кроме того, следует отметить, что используемая цветовая гамма совместно со словосочетанием «RUSSIA ABIERTA AL MUNDO», способны породить у среднего российского потребителя представление о принадлежности товаров (услуг), маркируемых заявленным обозначением, лицу, имеющему государственную форму собственности или связанному с государственными структурами, что не соответствует действительности. В связи с вышеизложенным вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров и лица, оказывающего услуги, в связи с чем не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Довод заявителя о существовании множества товарных знаков, содержащих элементы, аналогичные цветовому исполнению изображения материка, следует признать неубедительным в силу независимости делопроизводства по каждой заявке на государственную регистрацию товарного знака.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 16.09.2010, изменить решение Роспатента от 24.06.2010 и отказать в государственной регистрации обозначению по заявке № 2008724606/50 в качестве товарного знака с учетом дополнительных оснований.