

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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 16.09.2021, поданное Богуславской К.И., Республика Татарстан, Лаишевский муниципальный р-н, д. Матюшино (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021705762, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2021705762 подано 08.02.2021 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении широкого перечня товаров 03 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «**СЕРЕБРЯНАЯ ВОДА**», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 11.08.2021 было принято решение (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение «СЕРЕБРЯНАЯ ВОДА» является конкретным товаром и обладает определенными антимикробными свойствами, за счет чего используется для консервирования пищевых продуктов, приготовления ряда фармацевтических препаратов и других лечебных средств и т.д.; т.е. «серебряная вода» имеет широкий спектр применения и в целом не обладает различительной способностью для товаров 03 класса, относящихся к воде, на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. (Л.А. Кульский «Серебряная вода», изд. седьмое, дополненное, Киев, «Наукова думка», 1977г, с.86-91).

В отношении другой части товаров 03 класса, не содержащих в своем составе серебряной воды (например, «бумага наждачная; вакса, гуталин для обуви»), заявленное обозначение не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку способно ввести потребителей в заблуждение относительно вида и свойства товаров.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 16.09.2021, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака и привел следующие доводы в обоснование своей позиции:

- ознакомившись со свойствами серебряной воды и сферами ее применения (по книге Л.А. Кульского «Серебряная вода», изд. девятое, Киев, «Наукова думка» 1987г., с. 59-72), заявитель не нашел никакого упоминания использования серебряной воды при производстве средств/товаров бытовой химии;

- основными сферами применения для растворов серебряной воды являются: пищевая промышленность, общепит, сфера здравоохранения, ветеринария, выбор которых в большей степени обусловлен дезинфицирующими и консервационными свойствами раствора серебряной воды в разной концентрации;

- средства бытовой химии не являются скоропортящимися (в отличие от продуктов питания) и дополнительные консерванты для них не нужны, поскольку для достижения антибактериального эффекта в современных моющих средствах используются амфотерные ПАВ (кокаминопропил бетаин, имидазолин), а не серебряная вода;

- размещение обозначения «серебряная вода» на этикетке стирального порошка, геля для стирки или шампуня не будет являться очевидным для вывода о наличии в составе продукта воды, обработанной серебром, поэтому потребитель должен выстроить определенную логическую цепочку (от целебных и/или дезинфицирующих свойств серебра до изготовления серебряной воды и возможностей ее применения), чтобы прийти к выводу о наличии в составе продукта серебряной воды;

- такая логическая цепочка представляет собой дополнительные рассуждения, домысливания, представления о свойствах товара через ассоциации, что свидетельствует о фантазийном характере обозначения, отсутствии описательного характера;

- подтверждением довода о фантазийности заявленного обозначения служит, по мнению заявителя, отсутствие, к примеру, в ГОСТе на мыло туалетное твердое (ГОСТ 28546-2002. Межгосударственный стандарт. Мыло туалетное твердое. Общие технические условия») указаний на возможное наличие в составе продукта серебряной воды;

- заявитель также полагает, что потребитель не может быть введен в заблуждение товаром 03 класса МКТУ, маркированным обозначением «СЕРЕБРЯНАЯ ВОДА», так как заявленное обозначение является фантазийным и напрямую не указывает на вид, состав и/или свойства маркированных им товаров;

- заявитель обращает внимание на положительную практику регистрации иных неоднозначных обозначений, которые также можно было признать характеризующими товары, для которых они зарегистрированы, в частности, на товарный знак «СЕРЕБРЯНАЯ» по свидетельству № 613484, зарегистрированный в отношении товаров 32 класса МКТУ (воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые), при использовании которого на этикетке существует намного больший риск ввести потребителя в заблуждение, чем при маркировке товаров бытовой химии обозначением «СЕРЕБРЯНАЯ ВОДА».

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении следующего скорректированного перечня товаров 03 класса МКТУ:

бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; вазелин косметический; вата, пропитанная препаратами для удаления макияжа; вата для косметических целей; вещества ароматические для отдушивания белья; вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин; вещества клейкие для косметических целей; воск для удаления волос; воски для кожи / кремы для кожи; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; дезодоранты для человека или животных; духи; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; жиры для косметических целей; изделия парфюмерные; кондиционеры для волос; кремы косметические; кремы косметические отбеливающие; лаки для волос; лаки для ногтей; лосьоны для волос; лосьоны для косметических целей; лосьоны после бритья; маски косметические; мыла; мыла кусковые туалетные; наборы косметические; одеколон; препараты для придания блеска белью; препараты для смягчения белья при стирке; препараты для стирки; препараты для сухой чистки; препараты для удаления красок; препараты для удаления лаков; препараты для удаления макияжа; препараты для чистки; препараты для чистки химические бытовые; препараты отбеливающие для стирки; препараты солнцезащитные; препараты химические бытовые для оживления красок при стирке белья; сода для отбеливания; средства для загара косметические; средства косметические; средства моющие, за исключением используемых для промышленных и медицинских целей; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях; средства обесцвечивающие [деколораторы] для косметических целей; средства туалетные; шампуни; шампуни сухие.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (08.02.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и

Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, 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.

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса и пунктом 35 Правил указанные элементы могут быть включены в товарный знак как не охраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 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 пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или 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.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «**СЕРЕБРЯНАЯ ВОДА**», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения потребителями в отношении конкретных товаров, для которых предоставлена или испрашивается правовая охрана, при этом учитывается, что одно и то же обозначение способно в глазах потребителей вызывать различные ассоциации в отношении разных товаров: в отношении одних товаров быть признано описательным, в отношении других – ложным, в отношении третьих – фантазийным.

В связи с этим учитываются имеющиеся или вероятные ассоциативные связи, возникающие у потребителей в связи с каждым товаром, для которого испрашивается правовая охрана спорного обозначения.

Предполагаемая ложная ассоциация обозначения относительно конкретных товаров, не обладающая признаками правдоподобности, сама по себе придает обозначению фантазийный характер. Регистрация таких обозначений возможна.

Анализ словарно-справочных источников информации, в том числе, указанный в заключении по результатам экспертизы, показал, что «серебряная вода» - это жидкость содержащая ионы серебра. Серебряная вода применяется для лечения инфекционных и воспалительных заболеваний, для повышения иммунитета и сопротивляемости организма к различным инфекциям, и т.п. (https://silvery.com.ua/what_is_silver_water.html).

Вода, насыщенная ионами серебра, способна убивать бактерии и используется для очищения, профилактики и лечения и организма. Серебряная вода испокон веков использовалась людьми. Такой водой лечили, совершали священные обряды.

Такая вода хранилась дома наряду с лекарством (<https://polzavsvred.ru/zdorove/serebryanaya-voda.html>).

Выражая свое согласие с тем, что серебряная вода является самостоятельным продуктом, обладающим дезинфицирующими, антибактериальными свойствами, заявитель скорректировал перечень товаров 03 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, исключив из него те товары, в состав которых может входить вода, обладающая, в том числе, антибактериальными свойствами, т.е. товары, для которых заявленное обозначение является прямой характеристикой, указывающей на свойства и состав товаров.

Коллегия полагает убедительным довод заявителя о том, что в отношении скорректированного перечня товаров 03 класса МКТУ, в котором содержатся парфюмерно-косметические товары, моющие и чистящие средства, вывод о наличии в составе продукта воды, обработанной серебром, либо не является очевидным, вызывая в сознании потребителя ассоциации, требующие рассуждений и домысливания, либо вызывает в сознании потребителя ложные ассоциации, которые не являются правдоподобными.

Таким образом, заявленное обозначение можно признать фантазийным в отношении скорректированного перечня товаров 03 класса МКТУ.

Коллегия также приняла во внимание ссылки заявителя на иные регистрации товарных знаков, которые, по его мнению, могут в гораздо большей степени вводить потребителя в заблуждение относительно тех товаров, для которых они охраняются, при этом коллегия отмечает, что приведенные примеры не имеют отношения к данному делу, а товарные знаки, на которые ссылается заявитель, охраняются в отношении других товаров.

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

удовлетворить возражение, поступившее 16.09.2021, отменить решение Роспатента от 11.08.2021, зарегистрировать товарный знак по заявке №2021705762.