

Палата по патентным спорам в порядке, установленном Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Российского агентства по патентам и товарным знакам патента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 за №4520, рассмотрела возражение от 26.07.2005 на решение экспертизы об отказе в регистрации обозначения по заявке №2003707032/50(992968), поданное ЗАО «Группа предприятий «ОСТ», Российская Федерация (далее – заявитель), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны обозначению по заявке №2003707032/50 с приоритетом от 03.04.2003 испрашивается в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки за исключением пива».

В соответствии с приведенным в заявке описанием обозначение представляет собой словосочетание «НЕСРАВНЕННАЯ, НЕЗАМЕНИМА НЕЖИНСКАЯ РЯБИНОВАЯ», записанное в кириллице.

Федеральным институтом промышленной собственности вынесено решение от 18.03.2005 об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, мотивированное его несоответствием требованиям пункта 1 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ (далее – Закон), а также пунктом 2.3(1.5) Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 29.11.95, зарегистрированных в Министерстве юстиции РФ 08.12.95 за №989, введенных в действие с 29.02.96 (далее – Правила).

Решение экспертизы обосновано тем, что заявленное обозначение в целом является неохраняемым, так как указывает на состав товара и свойства хвalebного характера. Так, было отмечено, что «НЕСРАВНЕННАЯ» –

превосходная, замечательная; «НЕЗАМЕНИМА» – полезна, очень нужна; «РЯБИНОВАЯ» – приготовленная из рябины, с рябиной; «НЕЖИНСКАЯ» – вид рябины.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 26.07.2005 заявитель выразил несогласие с решением экспертизы, аргументируя следующим:

1. заявленное обозначение в целом представляет собой оригинальный лозунг, который в полной мере может быть товарным знаком, а неохраноспособность каждого слова в отдельности не препятствует такой регистрации;
2. правомерность регистрации лозунгов в качестве товарных знаков подтверждается практикой экспертизы и Рекомендациями по отдельным вопросам экспертизы заявленных обозначений, утвержденных приказом Роспатента от 23.03.2001 №39, в которых приводятся такие лозунги как «КТО БОЛЬШЕ ПЬЕТ, ТОТ ЛУЧШЕ ПОЕТ», «ТОТ, КТО СОКИ ПЬЕТ ЗИМОЙ, БУДЕТ ВЕЧНО МОЛОДОЙ»;
3. отказ в регистрации противоречит подходам экспертизы, которой была предоставлена охрана товарному знаку «НЕЖИНСКАЯ РЯБИНА», первоначально противопоставленному экспертизой по рассматриваемой заявке;
4. заявителю принадлежит исключительное право на товарный знак «НЕСРАВНЕННА, НЕЗАМЕНИМА НЕЖИНСКАЯ РЯБИНА».

На основании изложенного заявителем выражена просьба об отмене решения экспертизы и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров, приведенных в перечне заявки №2003707032/50.

Изучив материалы дела и выслушав представителя заявителя, Палата по патентным спорам находит доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и с учетом приоритета (03.04.2003) заявки №2003707032/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности обозначения включает Закон и Правила.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, 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, способ производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 2.3.(1.5.) Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Заявленное обозначение представляет собой словосочетание «НЕСРАВНЕННАЯ, НЕЗАМЕНИМА НЕЖИНСКАЯ РЯБИНОВАЯ», выполненное стандартным шрифтом прописными буквами русского алфавита в три строки (два последних слова составляют последнюю строку).

Обращение к справочной литературе позволило установить, что

«НЕСРАВНЕННАЯ» – превосходная, замечательная [Словарь русского языка, С.И.Ожегов, Москва, изд-во «Русский язык», 1960, стр. 400];

«НЕЗАМЕНИМА» – очень полезна, нужна [Там же, стр. 393];

«РЯБИНОВАЯ» – приготовленная из рябины, с рябиной [Словарь русского языка, изд-во «Русский язык», Полиграфресурсы, Москва, 1999, т. 3, стр. 748];

«НЕЖИНСКАЯ» – садовый сорт рябины [распечатки из сети Интернет].

Смысловое значение словосочетания «НЕСРАВНЕННАЯ, НЕЗАМЕНИМА НЕЖИНСКАЯ РЯБИНОВАЯ», с учетом приведенных выше значений, не имеет фантазийного характера в отношении приведенных в перечне товаров – алкогольной продукции, а состоит исключительно из слов, указывающих на их свойства. Так, два первых слова носят хвалебный характер, а два последующих описывают состав продукции (из чего приготовлен напиток).

Довод заявителя о том, что обозначение представляет собой в целом рекламный лозунг и может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, не может быть признан убедительным, поскольку заявляемый на регистрацию слоган должен отвечать критериям охраноспособности товарных знаков, в частности, должен обладать дистинктивностью, т.е. выступать идентификатором товаров из конкретного коммерческого источника либо быть способным быть признанным таковым лицами, которым он адресован.

В этой связи коллегией Палаты по патентным спорам установлено, что заявленное обозначение представляет собой простой набор описательных элементов. Так, словосочетание лишено оригинальной графической проработки, по построению фраза повествовательна и сложна при произношении, что усложняет ее восприятие и запоминание.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение в целом не обладает различительной способностью, и не может выполнять основную функцию товарного знака, т.е. индивидуализировать товары и услуги заявителя, указывая на источник их происхождения.

Таким образом, Палата по патентным спорам не находит оснований, опровергающих решение экспертизы от 18.03.2005 и позволяющих признать заявленное обозначение охраноспособным.

Довод правообладателя о том, что ему первоначально экспертизой была противопоставлена регистрация «НЕЖИНСКАЯ РЯБИНА» и что ему принадлежит товарный знак «НЕСРАВНЕННА, НЕЗАМЕНИМА НЕЖИНСКАЯ РЯБИНА» является несостоятельным, поскольку правомерность отмеченных выше регистраций выходит за рамки рассмотрения данного спора. Кроме того, они несколько отличны по своему семантическому содержанию от рассматриваемого случая.

Что же касается доводов, изложенных в особом мнении заявителя от 12.01.2006, то они повторяют мотивы возражения, проанализированные выше, в связи с чем не требуют дополнительного анализа.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:
отказать в удовлетворении возражения от 26.07.2005 и оставить в силе решение экспертизы от 18.03.2005.