

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ, 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, рассмотрела возражение от 25.07.2007, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Кондитерская фабрика «Богатырь», Москва, (далее – заявитель) на решение экспертизы от 07.05.2007 об отказе в регистрации товарного знака по заявке № 2006713110/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2006713110/50 с приоритетом от 18.05.2006 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «AIRY», выполненное латинскими буквами курсивом.

Экспертизой заявленного обозначения принято решение от 07.05.2007 об отказе в регистрации товарного знака, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ (далее – Закон) и пунктов 2.3.1, 2.3.2 (2.3.2.3) и 2.5.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г. под № 4322, введенных в действие с 10.05.2003 (далее — Правила).

Указанное решение обосновано тем, что заявленное обозначение в отношении части товаров 30 класса не обладает различительной способностью, так как исходя из семантики слова «AIRY», в переводе с английского языка означающего «воздушный, легкий» (см. Яндекс, Словари), оно указывает на свойство товаров. В отношении

другой части товаров 30 класса, не обладающих указанными свойствами, обозначение «AIRY» способно ввести потребителя в заблуждение относительно свойств товаров.

В возражении от 25.07.2007, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выразил свое несогласие с решением экспертизы, доводы которого сводятся к следующему:

- слово AIRY является лексической единицей английского языка, имеет множество словарных значений: «воздушный, легкий, грациозный, веселый, ветреный, легкомысленный, пустой и т.п.» (см. в портале Яндекс словари Abby Lingvo 9) и не принадлежит к наиболее известным российскому потребителю английским словам;

- ни одно из приведенных значений слова AIRY, используемого в литературном английском языке как поэтическое слово или метафора [1], не имеют никакой смысловой связи с признаками товаров, поэтому его нельзя считать указанием на свойства товаров 30 класса;

- для характеристики товаров производители в основном используют служебные надписи на родном языке; если предположить, что описание товаров и их свойств представлено на какой-либо этикетке, например, на английском языке, то легкость продукта определялась более распространенным словом «light»;

- ни в одном справочнике, в котором используются данные ТУ или ГОСТа, относящимся к продовольственным товарам, не приведены такие свойства товаров, как легкость или воздушность;

- в связи с отсутствием таких потребительских свойств как легкость или воздушность утверждение экспертизы о введении потребителя в заблуждение относительно свойств товаров также не обоснованы;

- слово AIRY применительно к товарам 30 класса нельзя признать не обладающим различительной способностью, поскольку оно не подпадает ни под одно определение отсутствия различительной способности п.2.3.1 Правил;

- активное использование указанного слова на различных качественных товарах заявителя за последние три года позволило данным товарам приобрести у потребителя хорошую репутацию и узнаваемость продукции заявителя;

- охраноспособность заявленного обозначения подтверждается правоприменительной практикой Роспатента, который несколько раз принимал решение о регистрации товарного знака, содержащего обозначение «ВОЗДУШНЫЙ», являющегося омографом слова AIRY.

К возражению приложены дополнительные материалы, а именно:

1. Выдержки из Интернет словарей, содержащие переводы слова AIRY на 4 л. в 1 экз. [1];
2. Образцы этикеток, в которых использовано обозначение AIRY на 8 л. в 1 экз. [2];
3. Копии накладных по поставкам товаров, маркированных заявленным обозначением на 16 л. в 1 экз. [3].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение экспертизы от 07.05.2007 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке 2006713110/50 в качестве товарного знака.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, убедительными ввиду нижеследующего.

С учетом даты (18.05.2006) поступления заявки № 2006713110/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака составляет упомянутые Закон и Правила.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта.

Согласно подпункту (2.3.2.3) Правил к обозначениям, характеризующим товары, в том числе указывающим на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также время, место, способ производства или сбыта, 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, в частности, содержащих элементы:

- являющиеся способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Согласно пункту 2.5 и подпункту (2.5.1) Правил, не допускается регистрация в качестве товарных знаков или их элементов обозначений, содержащих элементы, являющиеся способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или изготовителя товара. К таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе, которое не соответствует действительности. Обозначение признается вводящим в заблуждение, если вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Согласно пункту (14.4.1) Правил, если заявленное обозначение содержит в качестве его элементов хотя бы одно из обозначений, указанных в подпунктах (2.5.1) и (2.5.2) пункта 2.5 Правил, то делается вывод о невозможности его регистрации в качестве товарного знака.

По заявке № 2006713110/50 испрашивается предоставление правовой охраны в качестве товарного знака словесному обозначению «AIRY», выполненному заглавными буквами стандартным шрифтом латинского алфавита стандартным шрифтом.

Анализ обозначения показал, что слово "AIRY" является лексической единицей английского языка, а именно, прилагательным, и имеет множество значений: 1. полный воздуха, доступный ветрам; 2. изящный, воздушный, грациозный; 3. воздушный, легкий, эфирный, невесомый; 4. веселый, живой, беззаботный; 5. легкомысленный, пустой, ветреный и т.п. (Новый большой англо-русский словарь, под общим руководством Ю.Д.Апресяна, Москва, Издательство «Русский язык», в 3-

х томах, 2000, т.1 с. 81), среди которых значения «воздушный, легкий» приведены на третьей позиции, что говорит о его редком применении в этих значениях.

При использовании данного слова в составе словосочетаний, как правило, смысловое значение слова «AIRY» характеризует эмоциональное внутреннее состояние человека и его эстетические предпочтения.

Под качеством продукции понимается «совокупность свойств продукции, обуславливающих ее пригодность удовлетворять определенные потребности в соответствии с ее назначением», а определение понятия «свойства продукции» включает «объективную особенность продукции, которая может проявляться при ее создании, эксплуатации и потреблении» (см. Большая Советская Энциклопедия, электронная версия на сайте <http://slovari.yandex.ru>, статья «качество продукции»). Качество продукции является относительной характеристикой товара, основанной на сравнении ее с соответствующей совокупностью базовых показателей, которыми обладает базовое изделие (товар) - эталон качества. Такой совокупностью базовых показателей является Межгосударственный стандарт, в котором отсутствуют слова «воздушный, легкий» не только как качественная характеристика пищевых продуктов, перечисленных в 30 классе МКТУ, но и как показатель свойств этих товаров.

Свойства и качество товара, например, шоколада обусловлены его составом и количеством используемых ингредиентов: например, «с добавлением орехов», «молочный», «сливочный», «сладкий», «горький», «пористый», «экстра», «высший сорт», «первый сорт» и т.п. Любая из приведенных характеристик прямо предоставляет потребителю информацию о свойствах продукта и его качестве. Слово же «AIRY» не дает возможности составить представление ни о виде товара, ни о его качестве, ни о свойствах товара «шоколад».

В связи с тем, что слово «AIRY» не является характеристикой товаров 30 класса, не указывает на свойства данных товаров, носит фантазийный характер по отношению к указанным товарам, оно не может ввести потребителя в заблуждение относительно качества и свойств заявленных товаров

Таким образом, нет оснований для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ, приведенных в перечне.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 25.07.2007, отменить решение экспертизы от 07.05.2007 и зарегистрировать заявленное обозначение «AIRY» в отношении следующего перечня товаров:

(511)

30 - кофе; кофе необжаренный; кофейные напитки; кофейные напитки с молоком; заменители кофе; растительные заменители кофе; цикорий (заменитель кофе); чай; какао; какао с молоком; какао-продукты; какао (напитки); напитки шоколадные; напитки шоколадные с молоком; сахар; леденцовый сахар; пудра для пирожных и тортов; мальтоза; рис; тапиока (маниока); пищевая мука из тапиоки; саго; бобовая мука; горчичная мука; кукуруза измельченная; кукуруза поджаренная; кукурузная мука; манная крупа: мучные изделия; мучные продукты; пищевые продукты на основе овса; дробленый овес; очищенный овес; овсяная мука; пищевая мука; пищевые продукты, содержащие крахмал; пшеничная мука; солодовый экстракт пищевой; соевая мука; хлопья из зерновых продуктов; ячменная мука; измельченный ячмень; ячневая крупа; блины; булки; маца; бутерброды; вермишель; лапша; макаронные изделия; макароны; спагетти; миндальное тесто; пироги; пироги с мясом; хлеб; хлеб из пресного теста; пицца; пельмени; кондитерские изделия; кондитерские изделия на основе арахиса; кондитерские изделия на основе миндаля; кондитерские изделия для украшения новогодних елок; конфеты; мятные конфеты; лакричные конфеты; лакричные палочки (кондитерские изделия); мята для кондитерских изделий; пастилки (кондитерские изделия); карамель (конфеты); шоколад; товары из шоколада; кускус; кондитерские изделия мучные; вафли; галеты; марципаны; миндальное печенье; печенье; пирожные; смеси сухие для пирожных и тортов; украшения съедобные для пирожных и тортов; пряники; солодовые галеты; сухари; торты; торты ягодные, фруктовые, пралине; мороженое; связующие вещества для мороженого; смеси сухие для мороженого; мороженое фруктовое; мед; пищевой пчелиный клей (прополис); пищевое маточное молочко пчелиное (за исключением используемого для медицинских целей); натуральные подслащивающие вещества; сироп из патоки; дрожжи; ферменты для теста; ароматические вещества для напитков, за исключением эфирных масел; кофейные ароматические вещества; ароматические вещества для пирожных и тортов, за исключением эфирных масел; ароматические вещества, за исключением эфирных масел; пищевые ароматические препараты; ванилин

(заменитель ванили); ваниль (ароматическое вещество); пищевая глюкоза; пряности; специи; анисовое семя; бадьян; гвоздика (пряность); имбирь (пряность); карри (индийская пряность); корица (пряность); мускатный орех; перец; перец гвоздичный (душистый, ямайский); перец стручковый (специи); пищевая куркума; горчица; уксус; пивной уксус; приправы; соусы (приправы); водоросли (приправа); кетчуп (соус); майонез; овощной маринад (приправа); пикули (приправа); релиш (приправа); томатный соус; шафран (приправа); соль; сельдерейная соль; соль для консервирования пищевых продуктов; поваренная соль; загустители для пищевых продуктов; закваска; закваска для теста; вода морская (для приготовления пищи); пищевая клейковина; продукты для размягчения в домашних условиях мяса; нелекарственные настойки; пищевые эссенции (за исключением эфирных эссенций и эфирных масел); связующие вещества для колбасных изделий; стабилизаторы для взбитых сливок; меласса; сироп из мелассы (золотой сироп); лед для охлаждения; лед необработанный натуральный или искусственный; лед пищевой; связующие вещества для пищевого льда; смеси сухие для пищевого льда; хлебобулочные изделия; жевательная резинка, за исключением используемой для медицинских целей; солод пищевой.

Приложение: сведения об уплате пошлины за регистрацию товарного знака на 2 л. в 1 экз.