

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и 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 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 27.02.2015, поданное по поручению ОАО «ХИМИК», г. Луга (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013740113, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2013740113 с приоритетом от 20.11.2013 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ «репелленты, в том числе в виде масел, лосьонов, мазей, аэрозолей; инсектициды».

Согласно материалам заявки №2013740113 заявленное обозначение «И никаких комаров!» является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами русского языка.

Роспатентом 22.12.2014 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение в силу смыслового значения входящих в его состав словесных элементов («и никаких» - только так и никак иначе, «никакой» - ни один из возможных, «комар» - мелкое двукрылое насекомое с остро жалящим хоботком, см. С.И. Ожегов и Н.Ю. Шведова «Толковый словарь русского языка», М.: «Азбуковник», 1999, стр. 286, 417) прямо указывает на назначение товаров.

В поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении от 27.02.2015 и дополнении к нему от 10.06.2015 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не является описательным, при его восприятии требуются рассуждения и домысливания;

- описательными признаются обозначения «против комаров», «для защиты от комаров», «для уничтожения комаров», «для отпугивания комаров» и т.п., которые используются производителями для указания назначения товара, а заявленное обозначение «И никаких комаров!» вызывает различные ассоциации у потребителей;

- заявленное обозначение имеет яркую эмоциональную окраску, присущую таким фразам в русском языке как «и никаких гвоздей!», «и никаких возражений!», «и никаких сожалений!», «и никаких проблем!», «и никаких лишних слов!»;

- заявленное обозначение напрямую не указывает, для чего предназначены товары 05 класса МКТУ рассматриваемой заявки;

- без дополнительной информации при восприятии обозначения «И никаких комаров!» четко и прямо сформулировать описательную характеристику товара невозможно;

- практика Роспатента свидетельствует о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в силу наличия следующих товарных знаков, получивших правовую охрану: «АНТИ-ЖУК» по свидетельству №257902, «БРОНХОМЕД - КАШЛЮ НЕТ» по свидетельству №458679, «ГРЫЗУНОВ НЕТ!» по свидетельству №316108, «УГОНА.НЕТ» по свидетельству №490003, «СКАЖИ НАКИПИ – НЕТ!» по свидетельству №422561, «У ПЕРХОТИ НЕТ ШАНСОВ» по свидетельству №502964, «ЗИМА БЕЗ ГРИППА И ПРОСТУД» по свидетельству №389702, «...И НИКАКИХ ГВОЗДЕЙ!» по свидетельству №192651, «ПРОВЕРЕНО – НАСЕКОМЫХ НЕТ» по свидетельству №373909, «ЖУКА НЕТ» по свидетельству №483102, «ПОЖАРУ. НЕТ» по свидетельству №484857, «МОЗОЛИНЕТ» по свидетельству №341342;

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2013740113 в качестве товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

В качестве документов, иллюстрирующих доводы возражения, заявителем представлены сведения из сети Интернет.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, убедительными.

С учетом даты (20.11.2013) поступления заявки №2013740113 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов 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 доминирующее положение.

Согласно подпункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвalebный характер); указание материала или состава сырья; указание 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 на регистрацию для товаров 05 класса МКТУ обозначение «И никаких комаров!» по заявке №2013740113 является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Обозначение «И никаких комаров!» включает в свой состав лексические единицы русского языка, имеющие определенное смысловое значение: «и никаких!» - довольно, нечего больше разговаривать, и никаких гвоздей. *Не поеду, и никаких!*; «комар» - мелкое двукрылое насекомое с остро жалящим хоботком, см. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова «Толковый словарь русского языка», М.: «АЗЪ», 1993, стр. 292, 428).

Образованное из этих слов словосочетание «И никаких комаров!» воспринимается как образное выражение, порождающее определенные представления об отсутствии этих насекомых.

Данное обозначение представляет собой синтаксическую конструкцию, рассчитанную на эмоциональное восприятие смысла. Экспрессивность выражения «И никаких комаров!» подчеркивается и использованием в нем восклицательного знака. Кроме того, заявленное обозначение характеризуется незаконченностью высказывания, благодаря чему возможны различные домысливания, зависящие от литературно-культурного опыта человека.

Этим заявленное обозначение «И никаких комаров!» отличается от обозначений, прямо характеризующих товары и необходимых в хозяйственной деятельности другим производителям аналогичной продукции, таких как, например, следующие обозначения: «для уничтожения комаров», «для отпугивания комаров», «против комаров» и т.п.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть признано описательным по отношению к товарам 05 класса МКТУ, поскольку прямо не указывает как на конкретные товары, так и на их назначение, а лишь подразумевает отсутствие таких насекомых как комары, причем на уровне ассоциативного восприятия.

В этой связи коллегия не находит оснований для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям, регламентированным пунктом 1 статьи 1483 Кодекса, в отношении заявленных товаров 05 класса МКТУ «репелленты, в том числе в виде масел, лосьонов, мазей, аэрозолей; инсектициды».

Коллегия приняла к сведению доводы заявителя о наличии в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации ранее зарегистрированных товарных знаков «АНТИ-ЖУК» по свидетельству №257902, «БРОНХОМЕД - КАШЛЮ НЕТ» по свидетельству №458679, «ГРЫЗУНОВ НЕТ!» по свидетельству №316108, «УГОНА.НЕТ» по свидетельству №490003, «СКАЖИ НАКИПИ – НЕТ!» по свидетельству №422561, «У ПЕРХОТИ НЕТ ШАНСОВ» по свидетельству №502964, «ЗИМА БЕЗ ГРИППА И ПРОСТУД» по свидетельству №389702, «...И НИКАКИХ ГВОЗДЕЙ!» по свидетельству №192651, «ПРОВЕРЕНО – НАСЕКОМЫХ НЕТ» по свидетельству №373909, «ЖУКА НЕТ» по свидетельству №483102, «ПОЖАРУ. НЕТ» по свидетельству №484857, «МОЗОЛИНЕТ» по свидетельству №341342. В этой связи следует указать, что данные регистрации не имеют отношения к заявленному обозначению и сами по себе не являются основанием для вывода о необоснованности доводов экспертизы в отношении обозначения «И никаких комаров!», поскольку делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом конкретных обстоятельств дела.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**удовлетворить возражение от 27.02.2015, отменить решение Роспатента от 22.12.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2013740113.**