

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия Палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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, рассмотрела возражение от 02.07.2014, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Фен Бар», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2012715332, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2012715332 с приоритетом от 12.05.2012 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03 и услуг 44 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «ФЕН DRY BAR», выполненное буквами русского и латинского алфавитов.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 07.04.2014 о государственной регистрации товарного знака только в отношении услуг 44 класса МКТУ «услуги в области гигиены и косметики для людей; парикмахерские; салоны красоты; услуги визажистов; маникюр» с включением словесного элемента «DRY BAR» в товарный знак как неохраняемого элемента. Отказ в предоставлении правовой охраны заявленному обозначению в отношении всех указанных в заявке товаров 03 класса МКТУ и услуг 44 класса МКТУ «услуги в области гигиены и косметики для животных» мотивирован в

заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что словесные элементы «ФЕН DRY BAR» являются неохраноспособными для товаров 03 класса МКТУ «лосьоны для волос; лаки для волос; препараты для завивки волос» и услуг 44 класса МКТУ «парикмахерские; салоны красоты», так как данные элементы указывают на назначение этих товаров и услуг, являются общепринятым термином для услуг и/или представляют собой видовое наименование предприятия, как особая разновидность салонов красоты, и используются, согласно сведениям из Интернета, различными лицами, а также способны ввести в заблуждение потребителя относительно вида и назначения иных товаров и услуг.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 02.07.2014, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 07.04.2014. Доводы возражения сводятся к следующему:

- 1) заявленное обозначение является фантазийным, так как оно представляет собой простой набор семантически не связанных друг с другом полисемичных слов, каждое из которых имеет собственные смысловые значения, которые никак не характеризуют указанные в заявке товары и услуги и не способны каким-либо образом ввести в заблуждение потребителя относительно этих товаров и услуг;
- 2) заявленное обозначение не содержит никаких указаний на видовое наименование предприятия и общепринятых терминов, характерных для той или иной конкретной области науки или техники, поскольку не имеется в каких-либо терминологических словарях или справочниках соответствующих определений слов, составляющих данное обозначение;
- 3) заявленное обозначение может порождать самые разные ассоциации с соответствующими товарами и услугами только посредством дополнительных рассуждений и домысливаний, что свидетельствует о его фантазийном характере;

- 4) все ссылки экспертизы на зарубежные сайты, представленные в сети Интернет на иностранных языках, никак не свидетельствуют об использовании заявленного обозначения теми или иными лицами на территории Российской Федерации, а единственная ссылка экспертизы на сайт российского сегмента Интернета (<http://www.the-village.ru>) указывает исключительно на деятельность салона красоты заявителя;
- 5) различительная способность заявленного обозначения была еще усилена и в результате его использования заявителем в отношении соответствующих услуг.

На основании изложенного заявителем была выражена в возражении просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех указанных в заявке товаров и услуг без дискламации слов.

К возражению были приложены распечатки сведений из Интернета [1].

Кроме того, корреспонденцией, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 06.12.2013, заявителем были представлены копии следующих документов:

- акты об оказании рекламных услуг заявителю по размещению его ролика на телеканале «Fashion TV Russia» и эфирные справки данного телеканала [2];
- акты и счета на изготовление рекламной продукции заявителя и ее макеты с заявленным обозначением [3];
- договоры об аренде заявителем нежилых помещений и акты их приема-передачи в аренду [4];
- распечатки сведений из Интернета [5].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия Палаты по патентным спорам установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (12.05.2012) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака

обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. № 4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктами 2 и 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, являющихся общепринятыми символами и терминами и/или 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.

В соответствии с пунктом 2.3.2.2 Правил к общепринятым терминам относятся лексические единицы, характерные для конкретных областей науки и техники.

В соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров, указание свойств товаров, видовые наименования предприятий.

В соответствии с абзацем 6 пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 3 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.

В соответствии с пунктом 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 ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Анализ заявленного обозначения показал, что оно состоит из помещенных на одной строке и выполненных буквами разных (русского и латинского) алфавитов слов «ФЕН», «DRY» и «BAR».

Фен – это электрический прибор, выдающий направленный поток нагретого воздуха, его важнейшей особенностью является возможность подачи тепла точно в заданную область. Существует две основные разновидности фенов – фен для сушки (укладки) волос и технический фен, принцип действия которых одинаков, различие только в температуре и скорости потока воздуха на выходе прибора. Строительный фен имеет большое число применений, в том числе сушка, подогрев клеящих составов перед нанесением, подогрев клеевого слоя перед разделением склеенных деталей, подогрев некоторых разъемных металлических соединений перед их разборкой, подогрев термопластовых деталей для придания им формы (например, гибка или посадка труб), разогрев покрытий из лаков и красок для их удаления, пайка и лужение металлов, сварка (прежде всего термопластов), нанесение термопластичных герметиков, посадка терморезистивной электроизоляции на проводах, розжиг углей в мангале, отогревание замерзших водопроводных труб, нагревание полиэфирной или эпоксидной смолы для более быстрого отверждения. Ручная пайка горячим воздухом с помощью специальных (паяльных) фенов стала популярна с широким распространением поверхностного монтажа и появлением микросхем с большим количеством выводов. Как правило, паяльные фены входят в комплект некоторых паяльных станций. Основные отличия от строительных фенов – меньший размер, корпус под другой тип хвата (без боковой ручки), более плавная и точная регулировка температуры и потока воздуха, набор насадок с тонкими соплами. (См. Интернет-порталы «Яндекс» и «Google»; <https://ru.wikipedia.org>).

Из указанного следует, что фен как электрический прибор может иметь самое разное назначение в зависимости от его принадлежности к той или иной разновидности.

Кроме того, фен – это сильный, порывистый ветер в средней гористой Швейцарии и преимущественно в Альтдорфской долине; теплый и сухой ветер,

дующий по горному склону в долину (см. Интернет-портал «Словари и энциклопедии на Академике: Словарь иностранных слов русского языка» – <http://dic.academic.ru>).

В свою очередь, слово «DRY» в переводе с английского языка означает «сухой; не обмочившийся; без выделений; без слизи; обезвоженный; лишенный влаги; безводный; высохший, иссохший; засушливый; испытывающий жажду; сушь; засуха; сухая погода, жаркая погода без дождя; сухое место; земля, суша; высушивание, высыхание; пустыня; сушить; высушивать; сушиться, сохнуть; вытирать, промакивать; переставать доить (корову); высыхать, пересыхать; досуха, насухо (см. Интернет-портал «Яндекс: Словари: ABBYY Lingvo»).

Слово «DRY» в переводе с французского языка означает «сухое шампанское; коктейль с джином и вермутом; сухой (о вине)» (см. там же).

Слово «DRY» в переводе с немецкого языка означает «терпкий» (см. там же).

Слово «BAR» в переводе с английского языка означает «брусok, кусок; болванка; чушка; заготовка; планка, рейка, перекладина; (спец.) линейка; решетка; прутья (решетки, клетки); тюремная решетка; (спорт.) перекладина; запира́ть на засов, запира́ться; набивать решетки (на окна), загораживать решетками; забивать, заколачивать (досками); преграждать (путь), препятствовать (движению); мешать, тормозить; останавливать; пресекать; испещрять полосами, исполосовывать; препятствовать; прекращать; аннулировать; исключая, кроме, не считая, за исключением; линия (ряд) поперечных световых огней (для маркировки движения воздушных судов на аэродроме); черта, «крышка» (горизонтальная черта над символом)» (см. там же).

Слово «BAR» в переводе с французского языка означает «бар (единица измерения); бар; стойка; синеротый окунь, каменный окунь; лаврак» (см. там же).

Слово «BAR» в переводе с немецкого языка означает «наличный (о деньгах); чистый, абсолютный, настоящий; обнаженный, голый; лишенный; за наличный расчет, наличными; за наличные» (см. там же).

Что касается словосочетания «DRY BAR», то следует отметить, что оно в переводе на русский язык не имеет какого-либо определенного смыслового

значения (см. <https://translate.google.com>), а его дословный перевод, исходя из вышеуказанных многочисленных значений соответствующих слов, может иметь весьма обширное количество вариантов.

Принимая во внимание изложенное, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение является фантазийным, так как оно представляет собой простой набор семантически не связанных друг с другом полисемичных слов, каждое из которых имеет собственные смысловые значения, которые никак не характеризуют указанные в заявке товары 03 и услуги 44 классов МКТУ и, соответственно, не способны каким-либо образом ввести в заблуждение потребителя относительно этих товаров и услуг.

Необходимо также отметить и то, что в заявленном обозначении не обнаруживаются какие-либо указания на то или иное видовое наименование предприятия и общепринятые термины, характерные для той или иной конкретной области науки или техники, поскольку не имеется в каких-либо терминологических словарях соответствующих определений для составляющих данное обозначение слов либо их сочетаний, которые оказались бы напрямую связанными с приведенными в заявке товарами и услугами.

Напротив, подтверждением наличия фантазийного характера у заявленного обозначения является именно то, что оно может порождать самые разные ассоциации с соответствующими товарами и услугами посредством дополнительных рассуждений и домысливаний, которыми и обуславливается его различительная способность.

Относительно ссылок экспертизы на зарубежные сайты, представленные в сети Интернет на иностранных языках, следует отметить, что соответствующая информация о деятельности салонов красоты никак не свидетельствует об использовании заявленного обозначения либо составляющих его слов или их сочетаний теми или иными лицами в своей деятельности на территории Российской Федерации, тем более в период ранее даты подачи заявки.

Напротив, единственная ссылка экспертизы на сайт российского сегмента Интернета, а именно <http://www.the-village.ru>, указывает исключительно на

деятельность принадлежащего заявителю салона красоты «ФЕН DRY BAR» на Патриарших прудах, находящегося по адресу: Москва, Большой Патриарший переулок, дом 4.

Информация о его деятельности содержится также и на некоторых других сайтах, в частности, <http://www.tatler.ru> (публикация в журнале «Tatler»), <http://www.fendrybar.ru> (сайт заявителя) [5]. Заявитель является владельцем домена «fendrybar.ru» (см. <http://www.who.is>).

Принадлежность заявителю на праве аренды соответствующих нежилых помещений по вышеуказанному адресу, используемых им под данный салон красоты, подтверждается договорами аренды и актами приема-передачи [4].

Сведения об использовании заявителем заявленного обозначения содержатся в актах об оказании ему рекламных услуг по размещению его ролика на телеканале «Fashion TV Russia» и эфирными справками этого телеканала [2], актами и счетами на изготовление его рекламной продукции и макетами этой рекламной продукции, содержащей заявленное обозначение [3].

Указанные выше обстоятельства позволяют прийти к выводу об отсутствии каких-либо оснований для признания заявленного обозначения не соответствующим требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

удовлетворить возражение от 02.07.2014, изменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 07.04.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2012715332.