

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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 03.06.2011 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №415493, поданное ООО «Вилента», 127247, Москва, Дмитровское шоссе, д. 100, стр. 2, офис 4806 (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2008720089/50 с приоритетом от 25.06.2008 зарегистрирован 09.08.2010 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №415493 на имя ООО «Унитрейдинг», 111401, Москва, ул. Metallургов, д. 3 в отношении товаров 03, 05 и услуг 35 классов МКТУ. В соответствии с договором об отчуждении исключительного права на товарный знак, зарегистрированным Роспатентом 08.10.2010 за №РД0070933, право на товарный знак передано ООО «Левита», 127238, Москва, Дмитровское шоссе, д. 85, оф. 408. Впоследствии в соответствии с договором об отчуждении исключительного права на товарный знак, зарегистрированным Роспатентом 17.06.2011 за №РД0082777, право на товарный знак передано Косметической компании Шеньжень Шенг Као Танг, КНР, провинция Гуандун, Город Шэньчжень, район Наньшань, коммерческая улица Сили Дакань, 268, 6 этаж (далее – правообладатель) в отношении всех товаров и услуг, приведенных в перечне свидетельства.

В качестве товарного знака зарегистрировано комбинированное обозначение, включающее в свой состав расположенный на фоне синего прямоугольника словесный

элемент «VILENTA», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита белого цвета. Над буквой «а» в слове «VILENTA» расположен изобразительный элемент в виде стилизованного цветка.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 03.06.2011 выражено мнение о том, что регистрация №415493 товарного знака произведена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 3, 6, 8 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- товарный знак по свидетельству №415493 сходен до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Вилента», право на которое в отношении однородных товаров ранее возникло у лица, подавшего возражение;

- ООО «Вилента» с момента своего создания (11.08.2004) занималось разработкой составов и технологий производства, в частности, косметических масок, маркируемых обозначением «VILENTA» (ВИЛЕНТА), которое является транслитерацией отличительного элемента фирменного наименования общества;

- технологи ООО «Вилента» тесно взаимодействуют с Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, в строгом соответствии с требованиями действующих стандартов и требований по безопасности ими были разработаны составы косметических масок;

- продукция ООО «Вилента» неоднократно испытывалась аккредитованным органом, ее соответствие требованиям ГОСТа и СанПиНа подтверждено сертификатами соответствия №РОСС CN.AE83.B101019 от 09.11.2006 (7215930), № РОСС CN.AE83.B07658 от 24.05.2006 (6999404), № РОСС CN.AE83.B16714 от 18.03.2008 (8026317), № РОСС CN.AE83.B05674 от 29.11.2005 (6998579), № РОСС CN.AE83.B21789 (8385678), а также санитарно-эпидемиологическими заключениями №77.01.12.915.П.066925.10.06 от 25.10.2006, №77.01.12.915.П.027608.05.06 от 18.05.2006, №77.01.12.915.П.035823.09.05 от 26.09.2005, №77.01.12.915.П.066925.10.06 от 25.10.2006, №77.01.12.915.13.027608.05.06 от 18.05.2006;

- с 2004 года ООО «Вилента» регулярно участвует в различных выставках, на которых представляет свою продукцию, в частности: «Inter CHARM 2005» (Москва, 2005 г.), «KOSMETIK International EXPO» (Москва, 2006 г.), «II Международная специализированная выставка Cosmoprof-ExpoBeauty 2006 (Москва, 2006 г.), «СПЕЦИАЛИЗИРОВАННАЯ ВЫСТАВКА ВЕСЕННИЙ ШАРМ» (Краснодар, 2006 г.), «INTERCHARM Professional 2006» (Москва, 2006 г.), «АПТЕКА-2006» (Москва, 2006 г.), «KOSMETIK EXPO» (Москва, 2007 г.), «Интер-шарм» 2007 (Москва, 2007 г.), «АПТЕКА-2007» (Москва, 2007 г.), «KOSMETIK EXPO 2008» (Москва, 2008 г.), «Baltic Beauty World 2008» (Кипсал, 2008 г.);

- продукция ООО «Вилента» рекламировалась в средствах массовой информации, среди которых: еженедельный журнал «Даша» №50 декабрь 2005, еженедельный журнал «Что хочет женщина?» №9 март 2006, №42 октябрь 2005, №38 сентябрь 2005, №51 декабрь 2005, журнал «GALA Биография» октябрь 2006, журнал «Женское здоровье» декабрь 2004, февраль 2005, март 2005, журнал «Потребитель. Косметика и парфюмерия» №23 (апрель) 2006, №2 (весна) 2006 (подробная информация размещена в сети Интернет на официальном сайте ООО «Вилента» <http://vilenta.ru/topics.shtml>);

- в 2004 году ООО «Вилента» подало заявку №2004724685/50 на товарный знак «VILENTA MASK», по которой было отказано в регистрации, отказ оспаривался ООО «Вилента», однако, 30.07.2007 делопроизводство по поданному возражению было прекращено якобы по ходатайству об отзыве возражения, поданному ООО «Вилента», но ООО «Вилента» данного ходатайства не заявляло;

- в 2008 году ООО «Вилента» подало новую заявку №2008717735 на государственную регистрацию обозначения, тождественного оспариваемому товарному знаку, делопроизводство по данной заявке было прекращено Роспатентом на основании поданного ООО «Вилента» ходатайства об отзыве, однако, ООО «Вилента» данного ходатайства также не направляло, оно было признано поддельным решением Арбитражного суда г. Москвы №А 40-62103/08-67-493 от 31.03.2009, вследствие чего заявка №2008717735 была восстановлена;

- ООО «Вилента» представило в Роспатент два письма-согласия – от компании «Шень Жень Шенг Коэтинг Косметик Лимитед» и от ОАО «Валента Фармацевтика», однако, впоследствии от этих компаний поступили поддельные письма об отзыве выданных писем-согласий, таким образом, по заявке №2008717735 было принято решение об отказе;

- в действительности Компания Шень Жень длительное время сотрудничает с ООО «Вилента», являющимся ее эксклюзивным дистрибьютором, о чем свидетельствуют договоры дистрибуции №22/2006 от 01.02.2006, №01 от 05.01.2008, №01 от 25.02.2008;

- Компания Шень Жень и ОАО «Валента Фармацевтика» не отзывали своих писем-согласий, выданных ООО «Вилента», а на имя ООО «Унитрейдинг» или иных лиц таких писем не выдавалось;

- таким образом, товарный знак №415493 включает словесное обозначение «VILENTA», которое длительное время (с 2004 г.) использовалось в качестве наименования косметической продукции (косметических масок), которые производились Компанией Шень Жень и продавались эксклюзивно ООО «Вилента», причем Компания Шень Жень не поставляла свою продукцию ООО «Унитрейдинг» и не давала данному лицу согласия ни на использование наименования своего товара, ни на регистрацию этого наименования в качестве товарного знака, следовательно, предоставление правовой охраны товарному знаку «VILENTA» на имя ООО «Унитрейдинг» вводит потребителя в заблуждение относительно товара и его изготовителя;

- ООО «Вилента» подавало заявку №2008717735 с более ранним приоритетом (05.06.2008) на государственную регистрацию в качестве товарного знака тождественного обозначения, и на момент принятия решения о государственной регистрации по оспариваемому товарному знаку эта заявка не была признана отозванной;

- ООО «Вилента» зарегистрировано под таким фирменным наименованием 11.08.2004, следовательно, права на такое фирменное наименование возникли у него

ранее, чем права на товарный знак по свидетельству №415493 с приоритетом от 25.06.2008;

- ООО «Вилента» с момента своего создания занималось производством косметической продукции и ее последующей реализацией;

- товары 03 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №415493, являются однородными с товарами, которые продавались ООО «Вилента», поскольку относятся к одной родовой группе, имеют одно и то же назначение (товары по уходу за волосами, лицом, ногтями, кожей), изготавливаются на одних и тех же промышленных предприятиях, имеют одинаковые условия сбыта, являясь товарами широкого потребления, имеют один и тот же круг покупателей, а также находятся в одном ценовом диапазоне.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №415493 недействительным в отношении следующей части товаров 03 и услуг 35 классов МКТУ:

03 класс МКТУ - мыла; парфюмерные изделия, эфирные масла, косметика, лосьоны для волос; вазелин косметический; вата для косметических целей; ватные тампоны на жестком держателе для косметических целей; вещества ароматические [эфирные масла]; вещества ароматические для отдушивания белья; вода ароматическая; вода жавелевая; вода лавандовая; вода туалетная; дезодоранты для личного пользования; древесина ароматическая; духи; жиры для косметических целей; изображения переводные декоративные для косметических целей; ионон [парфюмерный]; карандаши для бровей; карандаши косметические; красители косметические; кремы косметические; кремы косметические отбеливающие; кремы, воски для кожи; ладан; лак для волос [аэрозоль]; лаки для ногтей; лосьоны для бритья; лосьоны для косметических целей; маски косметические; масла для духов и ароматических средств; масла косметические; масла туалетные; масла эфирные; масла эфирные из кедра; масла эфирные из лимона; масла, используемые как очищающие средства; масло бергамотовое; масло гаультериевое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; масло терпентинное для

обезжиривания; материалы клейкие для косметических целей; молоко миндальное для косметических целей; молоко туалетное; мускус [парфюмерия]; мыла дезинфицирующие; мыла дезодорирующие; мыла для бритья; мыла для оживления оттенков тканей; мыла кусковые, туалетные; мыла лечебные; мыла против потения; мыла против потения ног; мыло миндальное; мята для парфюмерии; наборы косметические; наждак; ногти искусственные; одеколон; основы для цветочных духов; палочки фимиамные; пероксид водорода для косметических целей; помада губная; помады для косметических целей; препараты для ванн косметические; препараты для гигиенических целей, относящиеся к категории парфюмерно-косметических, туалетные принадлежности; препараты для завивки волос; препараты для похудения косметические; препараты для удаления грима; пудра гримерная; ресницы искусственные; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; смеси ароматические из цветов и трав; соли для ванн [за исключением используемых для медицинских целей]; составы для окуривания ароматическими веществами; средства вяжущие для косметических целей; средства для бровей косметические; средства для гримирования; средства для загара косметические; средства для окрашивания волос; средства для перманентной завивки нейтрализующие; средства для ресниц косметические; средства для удаления волос [депилятории]; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические; средства косметические для животных; средства косметические для окрашивания ресниц и бровей; средства моющие [за исключением используемых для промышленных и медицинских целей]; средства обезжиривающие [за исключением используемых в промышленных целях]; средства обесцвечивающие для косметических целей; средства туалетные против потения; тальк туалетный; терпены [эфирные масла]; шампуни; шампуни для мытья комнатных животных; экстракты цветочные [парфюмерные]; эссенции эфирные; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло];

35 класс МКТУ - продвижение товаров [для третьих лиц]; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами].

К возражению приложены следующие материалы:

- образцы косметических масок [1];
- копия письма Генерального директора компании CHINA SHEN ZHEN SHENG CAO TANG COSMETIC CO., LTD господина Джуан ВэнДжень [2];
- копия договора дистрибуции №22/2006 от 01.02.2006, заключенного между Косметической Фабрикой «Шень Жень» и ООО «Вилента» [3];
- копия договора дистрибуции №01 от 05.01.2008, заключенного между Косметической Фабрикой «Шень Жень» и ООО «Вилента» [4];
- копия договора дистрибуции №01 от 25.02.2008, заключенного между Косметической Фабрикой «Шень Жень» и ООО «Вилента» [5];
- копия информационного письма об учете в ЕГРПО ООО «Вилента», 127322, г. Москва, ул. Фонвизина, д. 6, офис 14 (дата регистрации 11.08.2004) [7];
- копия диплома участника выставки «INTERCHARM 2005», выданного компании «Вилента» [8];
- копия диплома участника выставки индустрии товаров для здоровья «ЗДОРОВЬЕ ДОЛГОЛЕТИЕ» 2005 г., выданного компании «Вилента» [9];
- копия сертификата участника выставки «АПТЕКА 2005», выданного компании «Вилента» [10];
- копия благодарности, врученной компании «Вилента» - участнику выставки «KOSMETIK EXPO 2006» [11];
- копия диплома участника выставки «ВЕСЕННИЙ ШАРМ 2006», выданного компании «Вилента» [12];
- копия сертификата участника выставки «АПТЕКА-2006», выданного компании «Вилента» [13];
- копия диплома участника выставки «INTERCHARM 2006», выданного компании «Вилента» [14];
- копия диплома участника выставки «INTERCHARM 2007», выданного компании «Вилента» [15];

- копия диплома участника выставки «KOSMETIK EXPO Поволжье 2007», выданного компании «Вилента» [16];
- копия страниц каталога выставки «INTERCHARM 2006» [17];
- копия рекламных листовок [18];
- копия решения от 18.12.2009 об отказе в регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке №2008717735/50 [19];
- копия решения Роспатента от 18.08.2008 о прекращении делопроизводства по возражению на решение об отказе в регистрации товарного знака «VILENTA» по заявке №2004724685/50 [20];
- копия решения Арбитражного суда г. Москвы по делу №А40-62103/08-67-493 по заявлению о признании недействительным уведомления Роспатента об отзыве заявки №2008717735/50 [21];
- копия уведомления Роспатента от 04.07.2008 об отзыве заявки №2004724685/50 [22];
- копия письма ООО «Вилента» об отзыве заявки №2004724685/50 [23];
- копия письма директора ФГУ ФИПС А.В. Барбашина в адрес ООО «Вилента» [24];
- копия письма от Генерального директора ООО «Вилента» господина Ткаченко А.Л., касающегося экспертизы по заявке №2008717735/50 [25];
- копия уведомления о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства по заявке №2008717735/50 [26];
- копия письма-согласия от ОАО «Валента Фармацевтика» по заявке №2008717735/50, а также информационное письмо, касающееся поддельности ходатайства об отзыве выданного ранее письма письма-согласия [27];
- копия письма от фабрики «Лю Ши Цао», Китай [28];
- копия договора купли-продажи №300/09 от 30.01.2009, заключенного между ООО «Вилента» и ЗАО «Агрокомцентр» [29];
- копия договора поставки товаров №080326/01 от 26.03.2008, заключенного между ООО «Вилента» и ООО «АММА» [30];

- копия договора поставки №071219/03 от 19.12.2007, заключенного между ООО «Вилента» и ООО «Фармадент» и приложения к нему [31];
- копия договора купли-продажи №06012002 от 20.01.2006, заключенного между ООО «Вилента» и ООО «Алькор косметик» и приложения к нему [32];
- копия договора поставки №05022502 от 25.02.2005, заключенного между ООО «Вилента» и ООО «Алькор косметик» и приложения к нему [33];
- копия договора купли-продажи №05120101-А от 01.12.2005, заключенного между ООО «Вилента» и ООО «ТД Скарлет-21 век» и приложения к нему [34];
- копия договора поставки №04122001 от 20.12.2004, заключенного между ООО «Вилента» и ООО «УниверсалСтрой» и приложения к нему [35];
- сертификаты соответствия №РОСС CN.AE83.B101019 от 09.11.2006 (7215930), № РОСС CN.AE83.B07658 от 24.05.2006 (6999404), № РОСС CN.AE83.B16714 от 18.03.2008 (8026317), № РОСС CN.AE83.B05674 от 29.11.2005 (6998579), № РОСС CN.AE83.B21789 (8385678) [35];
- копии санитарно-эпидемиологических заключений №77.01.12.915.П.066925.10.06 от 25.10.2006, №77.01.12.915.П.027608.05.06 от 18.05.2006, №77.01.12.915.П.035823.09.05 от 26.09.2005, №77.01.12.915.П.066925.10.06 от 25.10.2006, №77.01.12.915.13.027608.05.06 от 18.05.2006 [36];
- копия свидетельства Федеральной налоговой службы о внесении записи об ООО «Вилента» в ЕГРЮЛ [37];
- копия письма об учете ООО «Вилента» в Статрегистре Росстата [38];
- копия выписки из ЕГРЮЛ сведений об ООО «Вилента» [39];
- копия решения №6 от 10.02.2008 об освобождении от должности Генерального директора ООО «Вилента» Бельской А.Г. и назначения на должность Ткаченко А.Л. [40];
- копия приказа №4 от 10.02.2008 о назначении на должность Генерального директора ООО «Вилента» Ткаченко А.Л. [41];

- копия учредительного договора ООО «Вилента» от 18.04.2007 г. [42];
- копия Устава ООО «Вилента» (в редакции 2009 г.) [43];
- копия Устава ООО «Вилента» (в редакции 2008 г.) [44];
- копия Устава ООО «Вилента» (в редакции 2007 г.) [45];
- копия Устава ООО «Вилента» (в редакции 2004 г.) [46];
- копии результатов испытаний косметических средств «VILENTA» от 30.08.2006 г. [47].

Кроме того, от лица, подавшего возражение, на заседании коллегии поступили следующие документы:

- копия Постановления Федерального арбитражного суда Московского округа от 12.07.2011 по делу № А40-71066/10-94-388 [48];
- копия Постановления Девятого арбитражного апелляционного суда города Москвы от 31.03.2010 по делу № А40-71066/10-94-388 [49];
- копия Решения Арбитражного суда города Москвы от 04.10.2010 по делу № А40-71066/10-94-388 [50];
- копия решения ФАС от 18.03.2010 по делу №1 14/166-09 о нарушении антимонопольного законодательства [51];
- копия нотариально заверенной доверенности, выданной Ткаченко А.Л. Косметической компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD, на представительство в уполномоченных государственных органах Российской Федерации по вопросам, связанным с деятельностью данной косметической компании [52].

Правообладатель товарного знака по свидетельству №415493, ознакомленный в установленном порядке с возражением, представил свой отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- регистрация оспариваемого товарного знака по свидетельству №415493 была произведена на имя ООО «Унитрейдинг», впоследствии, на основании договора об отчуждении исключительного права, права на товарный знак были переданы ООО «ЛЕВИТА», а в настоящее время права на товарный знак по свидетельству №415493 принадлежат китайской Косметической компании Шеньжень Шенг Као Танг;

- из представленных лицом, подавшим возражение, документов, в частности, из договоров дистрибуции, заключенных между ООО «Вилента» и Косметической фабрикой «Шень Жень» следует, что ООО «Вилента» само не производит товары 03 класса МКТУ, следовательно, при покупке указанных товаров потребитель будет их ассоциировать с производителем, а именно, с Косметической фабрикой «Шень Жень»;

- кроме того, не представлено никаких документов, подтверждающих пересечение российской границы товаров 03 класса МКТУ под товарным знаком «VILENTA», представленные дипломы участника выставки невозможно соотнести с лицом, подавшим возражение, поскольку указанные документы не содержат ни адреса, ни организационно-правовой формы участника выставки, из представленных каталогов продукции следует, что производителем масок «ВИЛЕНТА» значится некая корейская фирма «Sphere Tech»;

- лицо, подавшее возражение, отмечает, что им была подана заявка №2008717735 на товарный знак «VILENTA», в регистрации которого было отказано по основаниям, предусмотренным пунктом 3 статьи 1483 Кодекса, как способному ввести потребителя в заблуждение, поскольку данное обозначение воспроизводит наименование таких товаров, как маски плацентарноколлагеновые под знаком «VILENTA MASK», производителем которых является Лю Ши Цао Косметическая фабрика, Китай;

- таким образом, довод лица, подавшего возражение, относительно того, что товарный знак по свидетельству №415493 будет вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя, является необоснованным;

- довод, касающийся несоответствия оспариваемого товарного знака пункту 6 статьи 1483 Кодекса, является неправомерным, поскольку по заявке №2008717735/50 было отказано в регистрации товарного знака;

- в части возражения, касающегося нарушения исключительных прав на фирменное наименование ООО «Вилента», нет оснований для признания товарного знака по свидетельству №415493 несоответствующим положению пункта 8 статьи 1483 Кодекса;

- необходимо отметить, что нарушение прав на фирменное наименование может быть признано только в отношении однородных товаров или аналогичных видов деятельности;

- в соответствии с Уставом ООО «Вилента» основным видом деятельности этого предприятия является торговля косметической продукцией, вместе с тем, нет ни одного документа, подтверждающего указанное, а именно, ни одного платежного документа, показывающего, что товар «косметические маски» был введен в гражданский оборот на территории Российской Федерации;

- ООО «Вилента» зарегистрировано на основании решения №1 от 23.07.2004 о создании общества физическим лицом Летниковым В.Ю., с назначением его на должность Генерального директора, решением №2 от 09.12.2004 Генеральным директором была назначена Бельская А.Г.;

- Летников В.Ю. 01.03.2007 передает доли - 25 % Бельской А.Г. и 75 % Ткаченко А.Л., которые на тот период состояли в законном браке и на сегодня в Мытищинском суде ведется дело по разделу имущества, в том числе ООО «Вилента»;

- 10 февраля 2008 года Ткаченко А.Л. назначает себя Генеральным директором ООО «Вилента» и снимает с должности Бельскую А.Г. с 12 февраля 2008 года;

- до 1 марта 2007 года единственным учредителем и организатором ООО «Вилента» являлся Летников В.Ю.;

- исключительные имущественные авторские права на логотип «VILENTA» принадлежат Бельской А.Г. на основании авторского договора №141252 от 14.12.2005;

- ООО «Левита» (ранее ООО «Вилента», 127238, Москва, Дмитровское шоссе, 85, офис 408), созданное Летниковым В.Ю. и Курочкиным О.Н. 05.08.2008, в лице Генерального директора Бельской А.Г. является эксклюзивным представителем Косметической компании Шеньжень Шенг Као Танг – изготовителя косметических масок «VILENTA», на территории Российской Федерации;

- между указанными компаниями заключено соглашение о намерениях от 05.08.2008, которое было подписано 10.01.2010 в целях осуществления совместной деятельности по продвижению косметической продукции на российский рынок;

- директор Косметической компании Шеньжень Шенг Као Танг дал письменное заявление под присягой, что ООО «Левита» действительно является дистрибьютором китайской компании;

- Компания «Шень Жень» также назначила ООО «Унитрейдинг» эксклюзивным агентом для распространения своей продукции на территории России, а также поручила обществу зарегистрировать на территории Российской Федерации товарные знаки «VILENTA», на которые были получены свидетельства №415492 и №415493;

- кроме того, Косметическая компания Шеньжень Шенг Као Танг заключала контракты с другими компаниями для распространения на территории России своей продукции;

- на дату подачи возражения товарный знак «VILENTA» по свидетельству №415493 принадлежал Косметической компании Шеньжень Шенг Као Танг, таким образом, на момент возникновения правоотношений в связи с оспариванием исключительных прав на товарный знак регистрация не противоречила требованиям законодательства в части пункта 8 статьи 1483 Кодекса.

С учетом изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №415493.

К отзыву приложены следующие материалы:

- копия свидетельства о внесении записи об ООО «Левита» в ЕГРЮЛ [53];
- копия Устава ООО «Левита» в редакции 2010 года [54];
- копия приказа №5 от 09.06.2010 о назначении на должность Генерального директора ООО «Левита» Бельскую А.Г. [55];
- копия выписки из ЕГРЮЛ сведений об ООО «Левита» (ОГРН 1087746680911) [56];

- копия Устава ООО «Вилента» (127238, Москва, Дмитровское шоссе, д. 85) в редакции 2008 года [57];
- копия выписки из ЕГРЮЛ сведений об ООО «Вилента» (ОГРН 1087746680911) [58];
- копия протокола №4 от 07.06.2010 Общего собрания учредителей ООО «Вилента», касающегося изменения фирменного наименования ООО «Вилента» на ООО «Левита» [59];
- копия информационного письма от 12.08.2010 партнерам об изменении фирменного наименования ООО «Вилента» на ООО «Левита» [60];
- копия письма Генерального директора компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD господина Чжуан Вэньчжень в Палату по патентным спорам от 05.12.2011, свидетельствующее о производстве косметических масок для ООО «Левита» [61];
- копия лицензии субъекта предпринимательской деятельности компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD с нотариально заверенным переводом [62];
- копия общенациональной лицензии на производство промышленных товаров (косметической продукции), выданная Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD с нотариально заверенным переводом [63];
- копия свидетельства о деятельности юридического лица – компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD с нотариально заверенным переводом [64];
- копия Всекитайской лицензии на производство промышленной продукции, выданная Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD с нотариально заверенным переводом [65];
- копия санитарного разрешения на предприятие по производству косметической продукции, выданного компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD с нотариально заверенным переводом [66];
- копия контракта №VIL-LEV-10/03/2008 от 10.03.2008, заключенного между ООО «Унитрейдинг» и компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co.,

LTD, на продажу косметической продукции под маркой «VILENTA», прайс-лист [67];

- копия эксклюзивного коммерческого соглашения №VIL-LEV-10/03/2008 от 10.03.2008, заключенного между ООО «Унитрейдинг» и компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD, на продажу косметической продукции под маркой «VILENTA», прайс-лист [68];
- копия контракта №VIL-LEV-10/01/2010 от 10.01.2010, заключенного между ООО «Вилента» (127238, Москва, Дмитровское шоссе, д. 85, офис 408) и компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD, на продажу косметической продукции под маркой «VILENTA», прайс-лист [69];
- копия эксклюзивного коммерческого соглашения №VIL-LEV-16/08/2010 от 16.08.2010, заключенного между ООО «Левита» и компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD, на поставку косметической продукции «VILENTA» [70];
- копия договора купли-продажи косметической продукции №100820/02 от 20.08.2010, заключенного между ООО «Левита» и ООО «Интернет Касаа», спецификация продукции, товарная накладная, счет-фактура №3001 от 20.10.2010 и прайс-лист [71];
- копия договора продажи косметической продукции №090408 от 09.04.2008, заключенного между ООО «Унитрейдинг» и ООО «Галатея», товарная накладная, счет-фактуры №137 от 14.04.2008 [72];
- копия справки от 02.09.2010, предоставляемой от Генерального директора Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD господина Чжуан Вэньчжень в Федеральный арбитражный суд г. Москвы с нотариальным переводом [73];
- копия справки от 29.06.2011, предоставляемой от Генерального директора Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD господина Чжуан Вэньчжень в Федеральный арбитражный суд Московского округа по делу №А40-71066/10-94-388 с нотариальным переводом [74];
- копия письма от генерального директора Генерального директора компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD господина Чжуан Вэньчжень к

ООО «Унитрейдинг» от 26.03.2008, свидетельствующего о передачи полномочий и прав ООО «Унитрейдинг» по регистрации товарных знаков «VILENTA», а также письмо от 20.08.2010 с просьбой осуществить все необходимые действия по передаче прав на товарный знак по свидетельствам №415492 и №415493 на имя ООО «Левита» [75];

- копия доверенности от 23.08.2010, выданной компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD Обществу с ограниченной ответственностью «Унитрейдинг» для представления интересов компании перед Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по передачи прав на товарные знаки по свидетельствам №415492 и №415493[76];
- копия доверенности от 26.03.2008, выданной компании Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co., LTD Обществу с ограниченной ответственностью «Унитрейдинг» для представления интересов компании перед Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности [77];
- копия нотариально оформленной генеральной доверенности от 10.01.2010, выданной компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co. в лице Генерального директора Чжуан Вэньчжень ООО «Вилента» (127238, Москва, Дмитровское шоссе, д. 85, офис 408) на представления интересов компании по вопросам сертификации и получению санитарно-эпидемиологических заключений [78];
- копия нотариально оформленной доверенности для представительства компании на территории Российской Федерации от 10.01.2010, выданная на имя Бельской А.Г. компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co. в лице Генерального директора Чжуан Вэньчжень [79];
- копия генеральной доверенности от 25.06.2008, выданной компанией Shenzhen Sheng Cao Tang Cosmetic Co. для представления интересов перед Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности патентным поверенным РФ Бондаренко Е.Г. и Боковой А.А. [80];

- копия генеральной доверенности от 25.06.2008, выданной ООО «Унитрейдинг» для представления интересов перед Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности патентному поверенному РФ Бондаренко Е.Г. [81];
- копия акта проверки от 20.09.2007 деятельности ООО «Вилента» [82].

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения, Палата по патентным спорам признала доводы возражения необоснованными.

С учетом даты приоритета оспариваемого товарного знака (25.06.2008) правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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, № 4322 (далее – Правила).

Согласно положению пункта 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.

К таким обозначениям в соответствии с пунктом 2.5 Правил относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В соответствии с пунктом 6 (2) статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями; с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 14.4.2.2., 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

Сходство изобразительных обозначений согласно положениям пункта 14.4.2.3 Правил определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.); сочетание цветов и тонов.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

В соответствии с положениями пункта 8 статьи 1483 Кодекса не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименований или обозначения) либо с наименованием селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №415493 является комбинированным, состоит из фантазийного слова «VILENTA», расположенного внутри синего прямоугольника со срезанными углами. Над словесным элементом справа в верхнем углу внутри прямоугольника помещен изобразительный элемент в виде стилизованного цветка с шестью лепестками. В силу своего пространственного и смыслового доминирования элемент «VILENTA» несет основную индивидуализирующую нагрузку в обозначении, акцентируя на себе внимание потребителей в первую очередь.

В возражении от 03.06.2011 приведены доводы о том, что словесный элемент «VILENTA» оспариваемого товарного знака воспроизводит часть фирменного наименования лица, подавшего возражение, а также обозначение, которое длительное время использовалось ООО «Вилента» в качестве наименования продукции - косметических масок. В подтверждение изложенного представлены материалы [1] – [47]. В этой связи, по мнению лица, подавшего возражение, элемент «VILENTA» ассоциируется с деятельностью ООО «Вилента», в силу чего оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара.

По результатам анализа представленных сторонами документов коллегией было установлено, что начиная с 2006 года производителем косметических масок для лица, маркированных оспариваемым товарным знаком, выступает китайская Косметическая компания Шеньжень Шенг Као Танг. Ни правообладателем, ни лицом, подавшим возражение, данный факт не отрицается.

Так, в частности, сведения о производителе отражены на упаковке товара [1]. Все представленные лицом, подавшим возражение, материалы рекламного характера [18], которые могли быть доступны для потребителя, содержат сведения об ООО «Вилента» как о дистрибьюторе товара – косметических масок «VILENTA». Документов, отражающих восприятие среднего российского потребителя ООО «Вилента» в качестве производителя данного товара, представлено не было.

Что касается приведенных лицом, подавшим возражение, ссылок на публикации сведений в СМИ относительно ООО «Вилента» и косметических масок «VILENTA», то они не проиллюстрированы материалами возражения. Более того, большинство текстов рекламного характера имеет слепую печать, т.е. не представляется возможным их изучить. Ссылка на информацию из сети Интернет (<http://vilenta.ru/topics.shtml>) недоступна для чтения в связи с закрытием сайта.

Таким образом, из имеющихся в распоряжении коллегии документов усматривается, что до даты (25.06.2008) приоритета оспариваемого товарного знака на российском рынке присутствовала продукция – маски косметические «VILENTA» производства китайской компании, в связи с чем существуют основания полагать, что у потребителя до момента возникновения исключительных прав по свидетельству №415493 имелась устойчивая ассоциация данной продукции, снабженной элементом «VILENTA», непосредственно с Косметической компанией Шеньжень Шенг Као Танг, КНР, провинция Гуандун, Город Шэньчжень, район Наньшань, коммерческая улица Сили Дакань, 268, 6 этаж.

В этой связи коллегией палаты по патентным спорам было установлено, что права на товарный знак «VILENTA» по свидетельству №415493 были переданы по договору об отчуждении исключительных прав, зарегистрированному Роспатентом 17.06.2011 за №РД0082809, Косметической компании Шеньжень Шенг Као Танг, КНР, провинция Гуандун, Город Шэньчжень, район Наньшань, коммерческая улица Сили Дакань, 268, 6 этаж.

Таким образом, на момент возникновения правоотношений по оспариванию исключительных прав на товарный знак правообладателем этого знака являлось лицо - производитель косметических средств под обозначением «VILENTA», что свидетельствует о соответствии регистрации по свидетельству №415493 требованиям законодательства в части пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Необходимо отметить, что в соответствии с положениями статьи 6-septies Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 в Стокгольмской редакции 1967 года «если агент или представитель того, кто является владельцем знака в одной из стран Союза, подает без разрешения владельца заявку

на регистрацию этого знака от своего собственного имени в одной или в нескольких таких странах, владелец имеет право воспрепятствовать регистрации или потребовать ее аннулирования либо, если закон страны это разрешает, переоформления регистрации в свою пользу, если только агент или представитель не представит доказательств, оправдывающих его действие». Согласно документам, имеющимся в материалах дела, при принятии решения о государственной регистрации оспариваемого товарного знака по свидетельству №415493 экспертизой, в частности, учитывалось наличие заключенного эксклюзивного коммерческого соглашения №LEV-VIL 11/01/2010 от 11.01.2010 между Обществом с ограниченной ответственностью «Унитрейдинг» и китайской косметической компанией Шеньжень Шенг Као Танг (правообладателя товарного знака на данный момент), на распространение косметической продукции под товарным знаком «VILENTA» на территории Российской Федерации.

Принимая во внимание имеющиеся договорные отношения между компанией ООО «Унитрейдинг» и действительным производителем косметической продукции под маркой «VILENTA» - китайской косметической компанией Шеньжень Шенг Као Танг, а также последующую передачу прав на имя указанной китайской компании, отсутствуют основания для удовлетворения возражения по мотиву введения потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара.

Что касается несоответствия правовой охраны товарного знака по свидетельству №415493 в связи с наличием у лица, подавшего возражение, более ранних прав на фирменное наименование, установлено следующее.

Анализ материалов дела показал, что ООО «Вилента» получило право на фирменное наименование 11.08.2004, т.е. ранее приоритета (25.06.2008) оспариваемого товарного знака, и осуществляло деятельность по реализации на территории Российской Федерации косметических средств по уходу за кожей марки «VILENTA», т.е. оказывало услуги по распространению продукции. При этом, согласно выписке из ЕГРЮЛ от 12.04.2011 года, данное лицо не имеет наименования на иностранном языке, что обуславливает отсутствие идентичности словесных элементов, используемых в фирменном наименовании и товарном знаке.

Вместе с тем, согласно доводам правообладателя, изложенным в отзыве на возражение, исключительные имущественные авторские права на логотип «VILENTA» принадлежат Бельской Александре Георгиевне на основании авторского договора №141252 от 14.12.2005.

Таким образом, коллегия палаты по патентным спорам усматривает, что существо рассматриваемого конфликта заключается в столкновении исключительных прав на различные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, момент возникновения которых и их истинных правообладателей определить не представляется возможным в рамках административного разбирательства. В этой связи решение возникшего спора находится вне компетенции федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Довод возражения о том, что регистрация оспариваемого товарного знака была произведена с нарушением требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса ввиду его тождества с обозначением по заявке №2008717735/50 с более ранним приоритетом (05.06.2008), не может быть признан убедительным, поскольку на дату (09.08.2010) регистрации товарного знака по свидетельству №415493 в отношении обозначения по указанной заявке было принято решение об отказе в государственной регистрации от 18.12.2009, которое впоследствии заявителем не оспаривалось. Таким образом, исключительные права по данной заявке не возникли, и она не может явиться основанием для постановки вопроса о неправомерности предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку.

Что касается доводов лица, подавшего возражение, о том, что в отношении ранее поданных им заявок №2004724685/50 и №2008717735/50 со стороны третьих лиц поступала поддельная корреспонденция об их отзыве, то данное обстоятельство не является предметом рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны товарного знака по свидетельству №415493.

Таким образом, коллегия палаты по патентным спорам не усматривает оснований для удовлетворения возражения о несоответствии товарного знака по свидетельству №415493 положениям пунктов 3, 6, 8 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 03.06.2011, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №415493.