

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения

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 16.06.2014, поданное ИП Михалевым Михаилом Евгеньевичем, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013703094, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2013703094, поданной 04.02.2013, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 38, 39, 42, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне заявке.

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «ЛОУКОСТУР», выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Роспатентом 30.05.2014 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013703094. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных услуг на основании пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

Заявленное обозначение «ЛОУКОСТУР» представляет собой искаженное написание слова «ЛОУКОСТЕР», которым называют компании-авиаперевозчики, предлагающие свои услуги по очень низким ценам (от англ. Low cost – низкая цена,

<http://dic.academic.ru/>) и используется различными фирмами при оказании однородных услуг (<http://www.expeditio.ru/deshevye-aviakompanii-loukostery/>, <http://lowcoster.by/>, <http://travel2asia.ru/lowcost-airlines.html>).

Следовательно, для части заявленных услуг 39 класса МКТУ заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку указывает на вид и свойство оказываемых услуг (например: «авиаперевозки, бронирование билетов для путешественников»). В отношении иных услуг (например: для услуг 38 класса МКТУ «вещание телевизионное, связь радиотелефонная», услуг 39 класса МКТУ «хранение товаров, услуги автостоянок», услуг 42 класса МКТУ «дизайн художественный, анализ воды», услуг 43 класса МКТУ «ясли детские, рестораны»), не имеющих отношения к авиа услугам, способно ввести потребителя в заблуждение относительно их вида и свойств.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 16.06.2014, в котором заявитель выразил свое несогласие с принятым решением Роспатента, аргументируя его следующими доводами:

- слово «ЛОУКОСТУР» представляет собой фантазийное слово, которое отсутствует в лексических и терминологических словарях, не является известной лексической единицей, общепринятым термином и не относится к описательным обозначениям. Таким образом, обозначение может вызвать в сознании потребителя лишь ассоциативное представление о заявленных услугах, требующее дополнительного рассуждения и домысливания, при этом толкование смысла слова «ЛОУКОСТУР» может быть различным;

- словесное обозначение «ЛОУКОСТУР» не является тождественным представленному экспертизой слову «ЛОУКОСТЕР» или какому-либо другому известному слову, следовательно, не подпадает под основания пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 30.05.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2013703094 для всех заявленных услуг.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия Палаты по патентным спорам считает доводы возражения убедительными в части.

С учетом даты (04.02.2013) поступления заявки №2013703094 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя вышеуказанный 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, регистрационный № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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 доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности:

- обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения, сочетания букв, не имеющие словесного характера; линии, простые геометрические фигуры, а также их сочетания, не образующие композиций, дающих качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в них элементов;
- реалистические или схематические изображения товаров, заявляемые на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров;
- трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением;

- общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров: общепринятые сокращенные наименования организаций, предприятий, отраслей и их аббревиатуры;

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 14.4.1 Правил при определении, занимает ли неохраняемое обозначение в товарном знаке доминирующее положение, принимается во внимание его смысловое и/или пространственное значение.

Если такое обозначение занимает доминирующее положение, то делается вывод о невозможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Положениями пункта 2.3 Правил установлено, что к доказательствам приобретения обозначением различительной способности относятся, в частности, сведения о длительности и интенсивности его использования и так далее.

Доказательства приобретения обозначением различительной способности предоставляются заявителем.

В соответствии с требованиями 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.

Согласно подпункту 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 ложными или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Обозначение по заявке №2013703094 представляет собой словесное обозначение «ЛОУКОСТУР», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 38, 39, 42, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ заявленного обозначения на соответствии требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В качестве мотивировки данного основания для отказа в заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение в отношении части заявленных услуг 39 класса МКТУ не обладает различительной способностью, поскольку указывает на вид и свойство оказываемых услуг. В качестве подтверждения своих выводов экспертизой приведены сведения из сети Интернет: сайты <http://dic.academic.ru/>; <http://www.expeditio.ru/deshevye-aviakompanii-loukostery/>; <http://lowcoster.by/>; <http://travel2asia.ru/lowcost-airlines.html>.

Анализ информации, размещенной на сайте <http://www.expeditio.ru/deshevye-aviakompanii-loukostery/>, показал следующее.

Слово лоукостер происходит от английского low cost – т.е. «низкая цена». Лоукостерами называют компании-авиаперевозчики, которые предлагают свои услуги по очень низким ценам. Низкая цена лоукостеров вызвана их низкими расходами и огромным пассажиропотоком, который привлекается низкой ценой. Первые компании лоукостеры появились в Европе в начале 1990-х годах.

В России дешевым авиаперелетам было положено начало авиакомпанией SkyExpress, которая была основана в марте 2006 года, в 2009 года авиакомпания «Авианова». В октябре 2013 года авиакомпания «Аэрофлот» зарегистрировала лоукостер «Добролёт» (сведения из свободной энциклопедии Википедия).

Таким образом, несмотря на то, что слово «ЛОУКОСТЕР» отсутствует в специализированных словарях, оно широко используется в сети Интернет, в связи с чем в настоящее время известно российскому потребителю и однозначно ассоциируется с услугами авиакомпаний и является «описательным» по отношению к услугам, связанным с авиаперевозками.

Заявленное обозначение представляет собой слово «ЛОУКОСТУР», незначительно отличающееся от слова «ЛОУКОСТЕР» (слова отличаются последними гласными [-У-] – [-Е-], которые нечетко артикулируются за счет того, что находятся в безударных слогах). Таким образом, несмотря на то, что заявленное обозначение и отличается от описательного элемента орфографией, на слух оно может восприниматься российским потребителем как слово «ЛОУКОСТЕР», в связи с чем ассоциируется исключительно с компаниями-перевозчиками, предлагающими услуги по низким ценам.

Довод заявителя о том, что семантика слова «ЛОУКОСТУР» может выражать целый ряд различных толкований, требующих дополнительных рассуждений и домысливания, не подтвержден документально.

При оценке, является ли обозначение описательным, оно должно рассматриваться в отношении тех услуг, для которых испрашивается регистрация товарного знака.

В данном случае заявленный перечень услуг 38, 39, 42, 43 классов МКТУ включает следующие услуги:

38 - передача телеграмм; связь телеграфная; служба пейджинговая [с использованием радио, телефона или других средств электронной связи]; передача цифровых файлов; связь факсимильная; услуги голосовой почты; вещание телевизионное; передача сообщений; телеконференции; радиовещание; почта электронная; связь волоконно-оптическая; обеспечение телекоммуникационного подключения к Интернету; агентства печати новостей; связь радиотелефонная; связь с использованием компьютерных терминалов; вещание телевизионное кабельное; обеспечение доступа к базам данных; доска сообщений электронная [телекоммуникационные службы]; прокат оборудования для телекоммуникационной

связи; обеспечение телекоммуникационными каналами, предоставляющими услуги телемагазинов; связь спутниковая; прокат факсимильных аппаратов; прокат модемов; услуги по предоставлению телеграфной связи; обеспечение доступа в Интернет; информация по вопросам дистанционной связи; вещание беспроводное; прокат телефонных аппаратов; прокат времени доступа к Интернету; услуги по маршрутизации и соединению телекоммуникационные; передача сообщений и изображений с использованием компьютера; обеспечение доступа на дискуссионные форумы в Интернете; связь телефонная; услуги абонентской телеграфной службы; прокат аппаратуры для передачи сообщений; услуги по предоставлению телефонной связи; передача поздравительных открыток он-лайн.

39 - хранение товаров; перевозка мебели; услуги навигационные; транспорт санитарный; услуги водного прогулочного транспорта; перевозки железнодорожные; перевозка гужевым транспортом; операции спасательные [перевозки]; услуги автостоянок; сопровождение путешественников; запуск спутников для третьих лиц; прокат водолазных колоколов; аренда складов; перевозка при переезде; перевозки автобусные; информация о движении; логистика транспортная; прокат рефрижераторов; распределение электроэнергии; аренда автобусов; буксирование; услуги по спасанию имущества; организация круизов; переноска грузов; бронирование путешествий; перевозка и свалка мусора; информация по вопросам хранения товаров на складах; доставка товаров; хранение лодок; услуги по спасанию судов; услуга розлива в бутылки; организация путешествий; перевозки автомобильные; снабжение питьевой водой; подъем затонувших судов; услуги спасательные подводные; аренда мест для стоянки автотранспорта; прокат транспортных средств; прокат гоночных машин; посредничество при фрахтовании; расфасовка товаров; перевозка на паромов; служба лоцманская; прокат вагонов; перевозки баржами; перевозка грузовым автотранспортом; франкирование корреспонденции; услуги водителей; перевозка на лихтерах; прокат лошадей; хранение данных или документов в электронных устройствах; работы разгрузочные; доставка товаров, заказанных по почте; аренда летательных аппаратов; аренда гаражей; водораспределение; работы погрузочно-разгрузочные; прокат инвалидных кресел; прокат морозильных камер; служба ледокольная; перевозка

путешественников; экспедирование грузов; бутилирование; посредничество в морских перевозках; экскурсии [туризм]; услуги курьеров [доставка корреспонденции или товаров]; помощь в случае повреждения транспортных средств [буксирование]; перевозки пассажирские; информация по вопросам перевозок; управление шлюзами; доставка корреспонденции; аренда крытых стоянок для транспортных средств; перевозки морские; перевозки водным транспортом; доставка газет; посредничество при перевозках; прокат контейнеров для хранения товаров; аренда водного транспорта; упаковка товаров; авиаперевозки; прокат автомобилей; бронирование билетов для путешествий; бронирование транспортных средств; прокат железнодорожного состава; фрахт [перевозка товаров на судах]; перевозка ценностей в бронированном транспорте; распределение энергии; услуги такси; перевозки речным транспортом; доставка цветов; доставка пакетированных грузов; фрахтование; хранение товаров на складах; транспорт трамвайный; прокат водолазных костюмов; транспортировка трубопроводная.

42 - услуги по созданию образа [промышленная эстетика]; информация метеорологическая; размножение компьютерных программ; прокат программного обеспечения; проектирование компьютерных систем; исследования в области биологии; дизайн художественный; экспертиза инженерно-техническая; контроль за нефтяными скважинами; контроль технический автомобильного транспорта; оцифровка документов [сканирование]; исследования в области защиты окружающей среды; исследования в области химии; анализ компьютерных систем; анализ воды; межевание; моделирование одежды; восстановление компьютерных данных; анализ почерка [графология]; модернизация программного обеспечения; консультации по вопросам архитектуры; исследования в области бактериологии; исследования в области геологии; исследования в области косметологии; исследования и разработка новых товаров для третьих лиц; разведка геологическая; создание и техническое обслуживание веб-сайтов для третьих лиц; исследования технические; услуги дизайнеров в области упаковки; оценка качества шерсти; испытания материалов; разработка планов в области строительства; услуги в области химии; физика [исследования]; планирование городское; советы по вопросам экономии энергии; инсталляция программного обеспечения; преобразование данных и информационных программ [не физическое преобразование]; защита информационных

систем от вирусов; испытания текстильных изделий; обслуживание программного обеспечения; экспертиза в области нефтяных месторождений; определение подлинности произведений искусств; составление программ для компьютеров; исследования нефтяных месторождений с целью эксплуатации; архитектура; прокат веб-серверов; калибровка [измерения]; контроль качества; консультации в области разработки и развития компьютерной техники; рассеивание облаков; анализ химический; размещение компьютерных сайтов [веб-сайтов]; исследования подводные; изучение технических проектов; оформление интерьера; прокат компьютеров; разведка нефтяных месторождений; предоставление поисковых средств для Интернета; экспертиза геологическая; дизайн промышленный; инжиниринг; исследования в области механики; разработка программного обеспечения; услуги научных лабораторий; перенос данных или документов с физического носителя на электронный; консультации по вопросам программного обеспечения; изыскания геологические; предоставление научной информации и консультации, связанные с сокращением выбросов парниковых газов; изыскания в области нефтяных месторождений; оценка качества леса на корню; мониторинг компьютерных систем с удаленным доступом.

43 - услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; гостиницы; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; прокат палаток; мотели; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; рестораны самообслуживания; агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; бронирование мест в пансионатах; бронирование мест для временного жилья; услуги кемпингов; пансионаты для животных; закусочные; прокат мебели, столового белья и посуды; базы отдыха; кафетерии; бронирование мест в гостиницах; столовые на производстве и в учебных заведениях; кафе; ясли детские; прокат кухонного оборудования; рестораны; дома для престарелых; пансионаты; прокат передвижных строений.

Анализ заявленных услуг показал следующее.

При маркировке услуг 39 класса МКТУ «перевозка путешественников; перевозки пассажирские; авиаперевозки; информация о движении; информация по вопросам перевозок» и сопутствующих им услуг 39 класса МКТУ, связанных с такой перевозкой:

«сопровождение путешественников; бронирование путешествий; организация путешествий; бронирование билетов для путешествий; хранение товаров; переноска грузов; доставка товаров; хранение данных или документов в электронных устройствах» обозначением «ЛОУКОСТУР» потребителями может восприниматься как прямая характеристика данных услуг, а именно как указание на их свойства (предоставление авиауслуг по очень низким ценам) и вид (авиаперевозки).

Поскольку заявленное обозначение состоит только из обозначения, характеризующего вышеперечисленные услуги 39 класса МКТУ, оно не может быть объектом правовой охраны, а заявителю не может быть предоставлено исключительное право на его использование, так как любое лицо имеет право использовать в гражданском обороте данное обозначение.

Коллегией также принято во внимание, что заявителем с возражением и на заседании коллегий не было представлено каких-либо материалов, свидетельствующих об использовании им заявленного обозначения в отношении услуг 39 класса МКТУ и, как следствие, приобретение обозначением различительной способности.

В отношении другой части заявленных услуг 39 класса МКТУ, к которым относятся транспортные услуги, оказываемые с помощью других видов транспорта, заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и характеристики услуг.

Учитывая установленные выше обстоятельства, коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает оснований для признания обозначения по заявке №2013703094 в отношении заявленных услуг 39 класса МКТУ соответствующим требованиям пункта 1, 3(1) статьи 1483 Кодекса.

Что касается заявленных услуг 38, 42, 43 классов МКТУ, которые оказываются в других сферах деятельности, то заявленное обозначение носит семантически нейтральный характер, в связи с чем ему может быть предоставлена правовая охрана.

Таким образом, заявленное обозначение в отношении услуг 38, 42, 43 классов МКТУ соответствует требованиям, установленным пунктом 3 статьи 1483 Кодекса.

Относительно довода заявителя, касающегося того, что заявленное обозначение не является известной лексической единицей, общепринятым термином, следует отметить, что данные основания не были приведены в заключении по

результатам экспертизы, в связи с чем коллегией не анализируется несоответствие заявленного обозначения критериям охраноспособности, приведенным в пункте 1(2) статьи 1483 Кодекса и соответственно в пункте 2.3.2.2 Правил.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение от 16.06.2014, отменить решение Роспатента от 30.05.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2013703094.