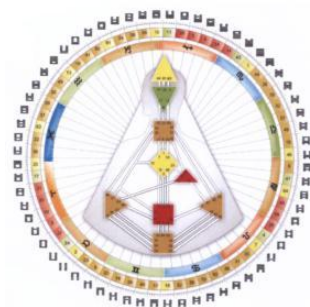


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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, поступившее 03.04.2017, поданное Индивидуальным предпринимателем Герасимовым Вячеславом Анатольевичем, г. Красноярск (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №576956, при этом установлено следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака по заявке №2014720098 с приоритетом от 17.06.2014 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 06.06.2016 за №576956 на имя Новгородцевой Ольги Станиславовны, Санкт-Петербург (далее – правообладатель) в отношении товаров 09, 16 и услуг 41, 45 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, оспариваемый



товарный знак представляет собой изобразительное обозначение, состоящее из пяти концентрических окружностей по внешнему краю окруженных равномерно размещенными графическими пиктограммами. Внешняя окружность разделена на сегменты равного размера, каждый из которых дополнительно разделен внутри делениями на отрезки. Внешнее кольцо обозначения образовано второй и

третьей окружностями и разделено на сегменты равного размера, заполненные цифрами и попеременно окрашенные в зеленый, красный, желтый и коричневый цвета. Второе кольцо образовано четвертой и пятой окружностями и разделено на 12 сегментов равного размера, заполненных стилизованными изображениями знаков зодиака и попеременно окрашенных в оранжевый, голубой, зеленый и коричневый цвет. В центре внутри круга, образованного пятой окружностью, расположено контурное стилизованное изображение человеческого торса, внутри которого размещены композиционно связанные между собой с помощью линий геометрические фигуры (треугольники, квадраты, ромб) с размещенными внутри них числами, окрашенными в желтый, зеленый, коричневый и красный цвет. Все числа, изображения знаков зодиака и пиктограмм выполнены черным цветом.

Все цифры, пиктограммы и знаки зодиака являются неохраяемыми элементами товарного знака. Товарный знак охраняется в голубом, желтом, зеленом, коричневом, красном, оранжевом, черном цветовом сочетании.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 03.04.2017, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №576956 противоречит требованиям пунктов 8, 9 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к тому, что оспариваемый товарный знак обладает высокой степенью сходства, близкой к тождеству, с графическим элементом, который присутствует в книге «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ», опубликованной в 2011 году, автором которой является лицо, подавшее возражение, выступающее в этой публикации под псевдонимом Хагонель Кармаров.

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак состоит из изобразительного элемента, на который у него возникли авторские права и вместе с ними право на использование коммерческого обозначения ранее даты приоритета товарного знака по свидетельству №576956.

В подтверждение своих доводов лицо, подавшее возражение, ссылается на договор, заключенный 18 апреля 2011 года с ООО «Электробыттехника»,

г.Красноярск, на выполнение полиграфических работ по изготовлению книги «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ».

Лицо, подавшее возражение, считает себя заинтересованным лицом, поскольку со стороны правообладателя оспариваемого товарного знака ему была направлена претензия о нарушении исключительных прав на товарный знак №576956. Кроме того, лицо, подавшее возражение, полагает, что действие оспариваемого товарного знака ограничивает его исключительные права как автора книги «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ», выпущенной в 2011 году, на использование созданных им изображений, включенных в эту книгу.

Лицо, подавшее возражение, также сообщает, что является владельцем ресурса <http://www.astromehanika.info/>, что подтверждается сведениями из базы данных WHOIS.RU. Кроме того, им подана заявка №20177022223 на товарный знак



На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 576956 недействительным в отношении части товаров 09 класса МКТУ «публикации электронные загружаемые; файлы изображений загружаемые» и всех товаров и услуг 16, 41, 45 классов МКТУ.

К возражению приложены следующие документы:

- распечатка товарного знака по свидетельству №576953 из базы данных Роспатента [1];
- копии страниц книги «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ» [2];
- копии заявления и претензии Новгородцевой О.С. [3];
- информация о домене ASTROMECHANIKA.INFO [4];
- копия договора №253/1 от 18.04.2011 [5];
- распечатка из базы данных Роспатента сведений о заявке №2017702223 [6].

Правообладатель в установленном порядке был ознакомлен с возражением и представил отзыв, в котором указал следующее.

Ссылаясь на пункт 1 статьи 1538 Кодекса, правообладатель дает определение понятия «коммерческое обозначение», полагая, что в материалах возражения отсутствует информация о существовании какого-либо торгового, промышленного или другого предприятия, для индивидуализации которого лицо, подавшее возражение, использовало обозначение, сходное с оспариваемым товарным знаком, в качестве коммерческого обозначения.

Правообладатель, ознакомившись с содержанием страницы сайта, расположенной по адресу <http://wvyw.astromehanika.info/> (являющейся главной страницей сайта), не обнаружил на данной странице обозначения, которое лицо, подавшее возражение, именует принадлежащим ему коммерческим обозначением, не удалось также обнаружить информацию о том, что данный сайт относится к какому-либо торговому, промышленному или другому предприятию на территории Российской Федерации.

Правообладатель также отмечает, что сайт не является имущественным комплексом по смыслу положений статьи 132 Кодекса, то есть ни одно из обозначений, представленных на вышеупомянутом сайте, не может являться коммерческим обозначением в силу положений пункта 1 статьи 1538 и пунктов 1, 2 статьи 132 Кодекса.

Таким образом, обозначение, на которое ссылается лицо, подавшее возражение, не является коммерческим обозначением и, следовательно, у лица, подавшего возражение, отсутствуют какие-либо права на него, и требование о прекращении правовой охраны оспариваемого товарного знака на основании пункта 8 статьи 1483 Кодекса не подлежит удовлетворению.

Правообладатель также оспаривает наличие у лица, подавшего возражение, авторских прав на спорное обозначение.

В качестве доказательства наличия у него авторского права лицо, подавшее возражение, ссылается на книгу «Осознанность вселенной», автором которой указан Хагонель Кармаров. Однако из материалов, представленных лицом, подавшим возражение, в частности, из договора между ИП Герасимовым В.А. и ООО

«Электробыттехника», не усматривается его связь с автором книги Хагонелем Кармаровым.

Кроме того, предметом договора являются исключительно полиграфические услуги по изготовлению указанного количества экземпляров книги, при этом авторство издаваемой книги нигде в тексте договора не указано. В материалах возражения не приведено доказательств, что данный договор был исполнен, также неочевидно, что по данному договору была изготовлена та самая книга, распечатки страниц которой приведены в качестве доказательства доводов возражения.

Правообладатель также высказывает сомнение относительно даты издания книги, поскольку распечатки не содержат даты издания книги, а фигурирующие на титульном листе книги цифры «2011» не обязательно обозначают год издания, а вполне могут являться частью художественного оформления.

В отзыве правообладателя приведена информация о том, что зарегистрированное в качестве товарного знака по свидетельству №576956 изобразительное обозначение используется в Системе «Дизайн Человека» (Human Design), которую создал Роберт Алан Краковер (Ра Уру Ху) и которая на данный момент реализуется по всему миру под руководством компании "Джовиан Аркайв Медиа Инк." (Jovian Archive Media, Inc.), основанной Ра Уру Ху и его семьей в 1999 году (<http://vwww.jovianarchive.com/About>).

В отзыве указано, что согласно информации, размещенной на официальном сайте компании https://www.jovianarchive.com/Human_Design/RaUruHu, основы Системы «Дизайн Человека» были заложены ее создателем еще в 1987 году, что подтверждается официальной записью о дате его первого использования (1987 год), указанной в сведениях о регистрации товарного знака на территории США (свидетельстве США №3264277) на имя «Джовиан Аркайв Медиа Инк.».

На данный момент «Джовиан Аркайв Медиа Инк.» осуществляет свою деятельность по популяризации и распространению Системы «Дизайн Человека» через национальные организации и официальных национальных представителей в разных регионах мира.

На территории Российской Федерации официальным национальным представителем «Джовиан Аркайв Медиа Инк.» является Индивидуальный

предприниматель Новгородцева Ольга Станиславовна, что подтверждается официальным письмом «Джовиан Аркайв Медиа Инк.», оригинал которого находится в материалах заявки №2014720098.

На основании изложенного правообладатель просит оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №576956.

К отзыву приложены следующие материалы:

- распечатка главной страницы сайта www.astromehanika.info [7];
- копия распечатки страницы сайта <http://www.jovianarchive.com/About> с нотариально заверенным переводом на русский язык [8];
- копия распечатки страницы сайта https://www.jovianarchive.com/Human_Design/RaUruHu с нотариально заверенным переводом на русский язык [9];
- распечатка с сайта Патентного ведомства США (www.uspto.gov), содержащая сведения о регистрации товарного знака №3264277 на территории США [10];
- копия письма «Джовиан Аркайв Медиа Инк.» (Jovian Archive Media, Inc.) [11].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла доводы, изложенные в возражении, необидительными.

С учетом даты приоритета (17.06.2014) правовая база для оценки охраноспособности товарного знака по свидетельству № 576956 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 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 наименования или обозначения), права на которые возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

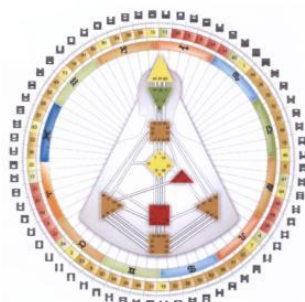
В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Согласно пункту 1 статьи 1538 Кодекса юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Согласно пункту 1 статьи 1539 Кодекса правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Согласно пункту 2 статьи 1540 Кодекса исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

Как указано выше, оспариваемый товарный знак по свидетельству №576956



представляет собой изобразительное обозначение , состоящее из пяти концентрических окружностей по внешнему краю окруженных равномерно размещенными графическими пиктограммами, в центре которого расположено контурное стилизованное изображение человеческого торса.

Согласно информации, размещенной в открытых источниках, включая Интернет (<https://yourhumandesign.ru>), данное изобразительное обозначения представляет собой бодиграф (личную карту) человека, которая используется в Системе «Дизайн Человека» (Human Design), созданной Робертом Аланом Краковером, Канада в 1987 году как синтез современных научных открытий в области квантовой физики, генетики, биохимии и астрологии, индуизма, иудаизма, китайской гадательной системы И-цзин (Книги перемен).

Лицо, подавшее возражение, полагает, что регистрация оспариваемого товарного знака, включающего вышеуказанное изобразительное обозначения, нарушает его авторские права и право на коммерческое обозначение, которые возникли у него ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака.

В качестве подтверждения своих прав лицо, подавшее возражение, ссылается на книгу «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ», автором которой он выступает под псевдонимом Хагонель Кармаров [2], и на договор [5], заключенный между Герасимовым В.А. (Заказчик) и ООО «Электробыттехника» (Исполнитель) 18.04.2011, предметом которого является выполнение полиграфических работ по изготовлению книги «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ» в количестве 100 экземпляров.

Вместе с тем, анализ представленных материалов не подтверждает наличие у лица, подавшего возражение, ни прав на коммерческое обозначение, сходное до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, ни авторских прав на это обозначение.

В соответствии с положениями пункта 1 статьи 132 Кодекса предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

Из материалов, представленных лицом, подавшим возражение, не усматривается, что он является владельцем предприятия (имущественного комплекса), для индивидуализации которого используется обозначение, включенное в книгу «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ». Более того, представленные материалы не содержат подтверждения того, что Хагонель Кармаров, указанный в качестве автора этой книги, и лицо, подавшее возражение, являются одним и тем же лицом.

Из договора [5] не следует, что заказчик (лицо, подавшее возражение), является автором книги «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ», изготовление которой является предметом этого договора, а также иллюстраций, включенных в эту книгу, в частности «карты сознания», сходной с оспариваемым товарным знаком.

Что касается самой книги «ОСОЗНАННОСТЬ ВСЕЛЕННОЙ», то она не содержит выходных данных, в частности даты подписания и печать, кроме числа «2011», размещенного на обложке.

Вместе с тем, из материалов, представленных правообладателем, следует, что регистрация оспариваемого товарного знака на его имя была произведена с согласия владельца исключительных прав на Систему Дизайна Человека компании Jovian Archive Media, Inc. (Джовиан Аркайв Медиа Инк.), Канада, которая также является правообладателем товарного знака №3264277, зарегистрированного в США с приоритетом от 15.10.2004, воспроизводящего обозначение, зарегистрированное в качестве товарного знака по свидетельству №576956. Оригинал письма – согласия находится в материалах заявки №2014720098.

Таким образом, коллегия не видит оснований для вывода о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №576956 нарушает какие-либо права лица, подавшего возражение.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 03.04.2017, и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 576956.