

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела поступившее 19.07.2018 возражение Федерального государственного бюджетного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр профилактической медицины» Министерства здравоохранения Российской Федерации (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2016743287, при этом установила следующее.

Регистрация обозначения в качестве товарного знака по заявке №2016743287 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 17.11.2016 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 05, 09, 10, 14, 16, 21, 25, 29, 30 и услуг 35, 38, 41 – 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, с учетом внесенных в обозначение изменений, в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение , которое состоит из словесного элемента «НМИЦ профилактической медицины», выполненного буквами русского алфавит и расположенного по дуге воображаемой окружности, под которой расположено стилизованное изображение сердца с вписанной в него стилизованной фигурой человека.

Роспатентом 03.04.2018 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг, за исключением части услуг 44 класса МКТУ, с указанием в качестве неохраняемого элемента «НМИЦ профилактической медицины» на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. В отношении этой части услуг заявленному обозначению было отказано на основании его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что



заявленное обозначение

сходно до степени смешения с товарным



знаком

по свидетельству №607406 [1] с более ранним приоритетом, правовая охрана которому была предоставлена на территории Российской Федерации на имя иного лица в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем 19.07.2018 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- противопоставленный экспертизой знак и заявленное обозначение не являются сходными до степени смешения;

- в своем решении экспертиза указывает на неохраноспособность слов «НМИЦ ПРОФИЛАКТИЧЕСКОЙ МЕДИЦИНЫ». Не оспаривая данный факт, заявитель обращает внимание на выработанные подходы Патентного ведомства, многолетнюю практику, а также нормы методических рекомендаций, согласно которым не учитывать данные слова в композиции товарного знака в целом

недопустимо, поскольку они оказывают существенное влияние на общее зрительное впечатление, создаваемое обозначением;

- оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. В данном случае признание слов «НМИЦ ПРОФИЛАКТИЧЕСКОЙ МЕДИЦИНЫ» неохраноспособными не влияет на восприятие обозначения потребителями, которые однозначно соотносят данное обозначение именно с заявителем ввиду включения его фирменного наименования (названия организации, оказывающей услуги, маркируемые заявленным обозначением);

- сравнивая изобразительные элементы в товарных знаках, очевидно, что они производят абсолютно разное зрительное впечатление, обусловленное существенными отличиями во внешнем контуре, использованном цветовом решении;

- цвет является существенным признаком товарного знака, поскольку влияет на общее зрительное впечатление и вызывает в сознании потребителей совершенно разные образы и ассоциации. В данном случае основным элементом заявленного обозначения является зеленое сердце, а противопоставленного товарного знака - крест с каплей внутри. Именно данные элементы, являющиеся более крупными, за счет совершенно различных цветов (не являющихся оттенками одного цвета) выступают в качестве основных индивидуализирующих элементов знаков;

- несмотря на возможное сходство отдельных изображений комбинированных обозначений, вывод о сходстве обозначений в целом может быть сделан только с учетом их сходства без дробления на составляющие части, что неоднократно подтверждалось решениями судов, определяющим общее зрительное впечатление основным критерием сходства;

- потребитель, пользующийся услугами конкретной организации, наименование которой прямо указано в самом обозначении - "НМИЦ профилактической медицины" (фирменное наименование заявителя ФГБУ "Национальный медицинский исследовательский центр профилактической медицины" Министерства здравоохранения Российской Федерации), никогда не спутает

используемое данной организацией при оказании услуг изображение с изображением иного лица, присутствующего на рынке, которое представляет собой стилизованное изображение креста с каплей в центре;

- поскольку зрительное восприятие отдельного зрительного объекта начинается с его внешнего контура, то именно он запоминается в первую очередь, поэтому оценку сходства обозначений целесообразно основывать на сходстве их внешней формы, не принимая во внимание незначительное расхождение во внутренних деталях обозначений;

- в данном случае внешние контуры сравниваемых обозначений совершенно различны, они не ассоциируются друг с другом, представляют собой фигуры совершенно различного ассоциативного ряда - зеленое сердце (известный символ жизни, любви) и крест с красной каплей (вероятно, капля крови внутри неоднозначно трактуемого и ассоциирующегося символа креста - религия, математический знак).

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать товарный знак по заявке №2016743287 в отношении всех заявленных товаров и услуг, включая часть услуг 44 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (17.11.2016) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 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 положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации, круг потребителей и другие признаки.



Заявленное обозначение состоит из словесного элемента «**НМИЦ профилактической медицины**», под которым размещено стилизованное изображение сердца, разделенное на части стилизованным изображением человека.

В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016743287 в заключении по результатам экспертизы указано его

несоответствие требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства до степени смешения заявленного обозначения с товарным знаком [1] в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ.



Знак [1] представляет собой изображение фигуры в виде креста, внутри которой расположена каплеобразная фигура, разделенная на части стилизованным изображением человека.

Услуги 44 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака (дома с сестринским уходом; имплантация волос; консультации по вопросам фармацевтики; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь зубоврачебная; стоматология; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; служба банков крови; советы по вопросам здоровья; услуги бальнеологических центров; услуги медицинских клиник; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги психологов; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; физиотерапия; хирургия пластическая; центры здоровья; диспансеры), однородны услугам 44 класса МКТУ, в отношении которых действует правовая охрана товарного знака [1] (больницы; диспансеры, центры здоровья; дома с сестринским уходом; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; услуги в области ароматерапии; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь акушерская; помощь зубоврачебная, стоматология; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; санатории; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; услуги медицинских клиник; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; ортодонтия; услуги по исправлению дефектов речи, логопедия;

услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги телемедицины; услуги терапевтические; услуги фармацевтов [приготовление лекарств по рецептам]; уход за больными; физиотерапия; хирургия пластическая), поскольку они либо совпадают по виду, например, диспансеры, массаж, центры здоровья, либо относятся к одной родовой группе (медицинские услуги), имеют одинаковое назначение, один круг потребителей и одинаковые условия реализации, что в возражении не оспаривается.

Сравнительный анализ на тождество и сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] показал следующее.

Заявленное обозначение и противопоставленный знак [1] являются сходными в целом за счет общего зрительного впечатления, создаваемого сравниваемыми обозначениями. Общее зрительное впечатление от сопоставляемых знаков возникает благодаря их похожему композиционному построению, наличию в них сходных изобразительных элементов, включающих стилизованные изображения человека на фоне сердца и капли крови. При этом следует обратить внимание на тождество стилизованных изображений человека в заявленном обозначении и в противопоставленном товарном знаке, которые делят на три неравные части фигуры, внутри которых они размещены, причем только верхняя часть этих фигур (сердца и капли) имеет отличия, остальные две части являются почти тождественными. Соглашаясь с заявителем, что сравниваемые обозначения имеют разную внешнюю форму и отличаются сочетанием цветов, коллегия отмечает, что оба знака представляют собой стилизованные изображения, в которых отсутствует симметрия. Кроме того, в сопоставляемых обозначениях заложено близкое смысловое значение – человек и его здоровье, о чем свидетельствуют изображения сердца и капли крови с крестом, символизирующие медицину, на фоне которых расположен человек.

Что касается словесного элемента «НМИЦ профилактической медицины», входящего в состав заявленного обозначения, то этот элемент не оказывает

существенного влияния на общее восприятие знака потребителями в связи с невозможностью выполнять индивидуализирующую функцию товарного знака. Отсутствие у элемента «НМИЦ профилактической медицины» различительной способности на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса заявителем не оспаривается.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения, так как они ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на некоторые отличия.

С учетом установленного сходства обозначений существует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о том, что сравниваемые услуги 44 класса МКТУ оказываются одним и тем же лицом и, следовательно, существует вероятность смешения их в гражданском обороте при маркировке сопоставляемыми обозначениями.

Таким образом, вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение в отношении части услуг 44 класса МКТУ «дома с сестринским уходом; имплантация волос; консультации по вопросам фармацевтики; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь зубоврачебная; стоматология; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; служба банков крови; советы по вопросам здоровья; услуги бальнеологических центров; услуги медицинских клиник; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги психологов; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; физиотерапия; хирургия пластическая; центры здоровья; диспансеры» противоречит требованиям, изложенным в подпункте 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 19.07.2018, оставить в силе решение Роспатента от 03.04.2018.**