


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии 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 20.04.2018, поданное ООО «Аверс АПТЕКА МИНИЦЕН», г.Хабаровск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) по заявке № 2016728567, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке № 2016728567 с приоритетом от 04.08.2016 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 03, 05, 35, 39, 44 классов МКТУ.

Роспатентом 08.02.2018 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров и услуг на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение обосновывается тем, что в заявленном обозначении словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» не обладают различительной способностью, являются неохранными и занимают доминирующее положение («аптека» - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены; «МИНИЦЕН» - сложносоставное слово, состоящее из элементов «мини-» (первой части сложных

слов, вносящей значение «очень маленький») и «-цен» (родительный падеж множественного числа от слова «цена» – денежное выражение стоимости товара).

Словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» указывают на характеристики товаров и услуг 05, 35, 39, 44 классов МКТУ, используются в настоящее время различными организациями и не могут ассоциироваться с конкретным лицом, изготавливающим товары и оказывающим услуги.

Помимо этого, в отношении части товаров 05 класса МКТУ, не относящихся к лекарствам, всех товаров 03 класса МКТУ заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров.

Экспертизой также отмечено, что представленные заявителем материалы не подтверждают приобретение заявленным обозначением различительной способности в результате длительного и интенсивного использования.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.04.2018 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель является владельцем сети аптек в 35 городах Российской Федерации, в том числе, в городах Хабаровск, Биробиджан;

- о деятельности заявителя по продвижению товаров (услуг) под заявленным обозначением потребителям можно ознакомиться на принадлежащем ему сайте <http://minicen.ru/>;

- заявитель согласен с тем, что все входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы, кроме слова «МИНИЦЕН», не обладают различительной способностью в отношении заявленных товаров и услуг;

- имеющиеся в материалах заявки документы (договоры поставки, письма, данные из веб.архива) доказывают приобретение заявленным обозначением различительной способности в связи с его длительным и интенсивным использованием заявителем;

- заявитель отмечает, что в отношении всех товаров 03 класса МКТУ и части товаров 05 класса МКТУ заявленное обозначение не может ввести в заблуждение относительно вида и назначения товаров, поскольку известно, что ассортимент аптек

содержит не только лекарства, но и иные товары, например, косметическую и фармацевтическую продукцию.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 03, 05, 35, 39, 44 классов МКТУ.

К возражению приложены копии следующих материалов:

- решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013744838 (1);

- решение Роспатента от 03.04.2016 по заявке №2013744838 (2).

На заседании коллегии, состоявшемся 03.07.2018, заявитель ходатайствовал о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака только в отношении услуг 35 класса МКТУ «продвижение товаров для третьих лиц».

В качестве доказательств различительной способности заявленного обозначения заявителем в материалах заявки были приложены следующие документы:

- сведения о регистрации домена <http://minicen.ru/> (3);

- договоры, счета-фактуры, товарные накладные (4);

- справка о размере затрат-инвестиций в заявленное обозначение (5);

- страницы газеты «Тихоокеанская газета» №14 от 14.04.2016 (6);

- сведения заявителя об аптечных сетях (7);

- страницы с сайта web.archive.org (8).

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (04.08.2016) поступления заявки № 2016728567 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные

приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) 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.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иных сведениях.

Согласно положению пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарного знака обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.


Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя учитывается, что 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.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В качестве товарного знака по заявке № 2016728567 заявлено



комбинированное обозначение «», включающее изображение квадрата красного цвета, внутри которого расположен белый круг, в центре которого в три ряда расположены словесные элементы, выполненные буквами русского алфавита, при этом размер шрифта в словах «АПТЕКА МИНИЦЕН» крупнее, чем в словах «лекарства со склада». Обозначение заявлено в красном и белом цветовом сочетании.

В связи с ограничением заявителем перечня заявленных товаров и услуг до позиций услуг 35 класса МКТУ «продвижение товаров для третьих лиц», у коллегии отсутствуют основания для отказа в государственной регистрации заявленного обозначения, предусмотренные пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Что касается несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, коллегия отмечает следующее.

Входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «лекарства со склада» характеризуют услуги 35 класса МКТУ, указывая на условия сбыта, потому являются неохранными элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, с чем заявитель выразил свое согласие.

Анализ словесного элемента «АПТЕКА МИНИЦЕН» заявленного обозначения показал следующее. Слова, входящие в данный элемент, имеют значения:

«аптека» - видовое наименование предприятия, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены;

«МИНИЦЕН» - сложносоставное слово, состоящее из элементов «мини-» (первой части сложных слов, вносящей значение «очень маленький») и «-цен» (от слова «цена») – денежное выражение стоимости товара (см. электронные словари: <http://dic.academic.ru/>; <http://tolkslovar.ru/>).

При этом словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН» образуют словосочетание, построенное на основе подчинительной связи (управление) между словами, при которой зависимое слово «МИНИЦЕНЫ» ставится при главном слове «АПТЕКА» в определенном падеже (в данном случае в родительном падеже).

Таким образом, словесный элемент «МИНИЦЕН» не является фантазийным словом или именем собственным, а представляет собой грамматическую форму родительного падежа, образованную от словообразования «МИНИЦЕНЫ».

В связи с изложенным, словосочетание «АПТЕКА МИНИЦЕН» состоит из обозначений, характеризующих услуги, указанные в перечне, а именно: «АПТЕКА» - видовое наименование предприятия, «МИНИЦЕН» - указание стоимости товаров, предлагаемых данным предприятием, следовательно, является неохранным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса и пункта 34 Правил.

Следует отметить, что в заявленном обозначении в словосочетании «АПТЕКА МИНИЦЕН» словесные элементы связаны между собой по смыслу и грамматически. В силу чего, семантика словосочетания «АПТЕКА МИНИЦЕН» в значении «аптека минимальных цен» очевидна. Кроме того, словосочетание «АПТЕКА МИНИЦЕН» может восприниматься как синоним выражений «аптека низких цен», «аптека доступных цен», «аптека минимальных цен», а слово «МИНИЦЕН» может вызывать слуховые ассоциации со словом «минимальная - цена».

С учетом изложенного можно сделать вывод о том, что, потребители воспринимают заявленное обозначение как прямое и однозначное указание на аптеку, товары в которой продаются по минимально низким ценам. Никаких дополнительных рассуждений, домысливания и ассоциаций для формулировки указанной описательной характеристики заявленного обозначения потребителю не требуется.

При этом, графическое оформление обозначения в виде круга, выполненного в красном цвете, в центре которого расположены словесные элементы друг под другом, не меняет смысла, заложенного в это обозначение.

Представленные заявителем документы (3-8) не свидетельствуют о том, что на дату подачи заявки (04.08.2016) заявленное обозначение со словесными элементами «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» приобрело различительную способность в отношении услуг 35 класса МКТУ в результате его использования, на основании следующего.

Из имеющихся в материалах дела документов следует, что заявитель действительно занимается деятельностью в области фармацевтики и имеет бессрочную лицензию на данный вид деятельности, выданную Министерством здравоохранения Хабаровского края. Однако, согласно представленным материалам он владеет 10 аптеками в двух городах (Хабаровск и Биробиджан) (6, 7). Указанное не может являться подтверждением интенсивной деятельности заявителя, охватывающей широкую территорию.

По заказу заявителя, согласно представленным документам (4), был разработан фирменный логотип, включающий словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада».

С целью продвижения обозначения, содержащего вышеуказанные словесные элементы, заявителем был создан сайт <http://minicen.ru/> (3), заключены ряд договоров на оказание рекламных услуг, в частности, по изготовлению рекламной продукции (баннеры, макеты, фото-привязка, размещение рекламы на билетах) и представлены справки о затратах в бренд «Аптека Миницен» за периоды времени с 2013 по 2016 гг. (4, 5).

Вместе с тем, сведения о рекламе в средствах массовой информации отсутствуют, что не позволяет прийти к выводу об известности обозначения на территории Российской Федерации широкому кругу потребителей.

Заявителем также были представлены документы (4), в частности, договор купли-продажи №К13-0199 от 14.10.2015, договор поставки №269, договор поставки товара №23/01-14 от 22.01.2014, согласно которым он осуществлял закупку у

третьих лиц лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения. Однако, заявителем не представлены документальные доказательства того, что товары медицинского назначения были реализованы в аптеках, маркированных заявленным обозначением.

Сведения с сайта web.archive.org (8), датированные до даты приоритета заявленного обозначения, констатируют лишь информацию о наличии сети аптек, включающих название «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» и сами по себе не являются доказательством длительности и интенсивности осуществления заявителем данной деятельности. Кроме того, размещенное на страницах сайта web.archive.org изображение отличается от заявленного обозначения.

На основании изложенного, следует, что представленные заявителем документы не опровергают вышеизложенные доводы коллегии.

Таким образом, у коллегии есть основания считать, что заявленное обозначение в отношении услуг 35 класса МКТУ состоит из неохраямемых элементов, которые занимают доминирующее положение по своему пространственному расположению в композиции заявленного обозначения. Следовательно, заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.04.2018, и оставить в силе решение Роспатента от 08.02.2018.