


## 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», г.Хабаровск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) по заявке № 2016728563, при этом установлено следующее.

аптека МИНИЦЕН

Комбинированное обозначение «» по заявке № 2016728563 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 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение обосновывается тем, что в заявленном обозначении словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН» не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми и занимают доминирующее положение. Словесный элемент «аптека» указывает на видовое наименование предприятия («аптека» - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены; слово «МИНИЦЕН» указывает на свойства заявленных товаров («миницен» - сложносоставное слово, состоящее из элементов «мини-» (первой части сложных слов, вносящей значение «очень

маленький») и «-цен» (множественное значение от слова «цена» – денежное выражение стоимости товара).

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 входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «АПТЕКА» не обладают различительной способностью в отношении заявленных товаров и услуг;

- имеющие 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.

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 №2013724651 (1).

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/> (2);
- договоры, счета-фактуры, товарные накладные, диплом (3);
- справка о размере затрат-инвестиций в заявленное обозначение (4);
- страницы газеты «Тихоокеанская газета» №14 от 14.04.2016 (5);
- страницы с сайта web.archive.org (6);
- сведения заявителя об аптечных сетях (7);
- страницы с сайта web.archive.org (8);
- отчет по исследованию восприятия обозначения «аптека МИНИЦЕН» (9).

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


С учетом даты (04.08.2016) поступления заявки № 2016728563 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 неохраняемые 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.

В качестве товарного знака по заявке № 2016728563 заявлено комбинированное обозначение «», включающее в свой состав вытянутую по горизонтали рамку, внутри которой размещены словесные элементы «аптека МИНИЦЕН», выполненные буквами русского алфавита, при этом размер шрифта в слове «МИНИЦЕН» крупнее, чем в слове «аптека».

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 прямоугольной рамки, в центре которой расположены словесные элементы, не меняет смысла, заложенного в это обозначение.

Представленные заявителем документы (3-9) не свидетельствуют о том, что на дату подачи заявки (04.08.2016) заявленное обозначение 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](http://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.

Представленный социологический отчет по исследованию восприятия обозначения **аптека МИНИЦЕН** не может быть принят во внимание, поскольку его ретроспективные данные относятся к ООО «СВЕТОЧ фармацевтика» (9).

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.**