

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 18.02.2016, поданное ООО «СВЕТОЧ фармацевтика», г. Хабаровск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013744837, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2013744837 подано 24.12.2013 на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05, 10 и услуг 35, 39 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено



комбинированное обозначение « _____ », выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, при этом размер шрифта в словах « АПТЕКА МИНИЦЕН» крупнее, чем в словах «лекарства со склада». Изобразительный элемент представлен в виде красного круга в центре, которого расположены словесные элементы друг под другом. Правовая охрана испрашивается в красном и белом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 27.11.2015 было принято решение (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось

заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение



« _____ » не обладает различительной способностью, поскольку входящие в его состав словесные элементы являются неохранными и представляют собой видовое наименование предприятия и указание на свойства и назначение заявленных товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, где «аптека» - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены, словесный элемент «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 (см. Толковый словарь русского языка под редакцией С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой, Москва, «Азбуковник», 1999, с.27, 873; <http://tolkslovar.ru/m5289.html>), словесные элементы «лекарства со склада» указывают на вид и назначение части товаров 05 класса, услуг 35, 39 классов МКТУ, используются в настоящее время различными организациями и не могут быть идентифицированы с конкретным лицом, изготавливающим товары и оказывающим услуги, на основании п.1 ст.1483 Кодекса.

Помимо этого, в отношении части товаров 05 класса, не относящихся к лекарствам, всех товаров 10 класса МКТУ заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров, на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Экспертиза также отметила, что представленные заявителем материалы не подтверждают факта приобретения заявленным обозначением различительной

способности в результате его длительного и интенсивного использования, поскольку либо не имеют даты, либо датированы позднее даты поступления заявки. Часть представленных документов содержит сведения о видоизмененном обозначении, отличном от заявленного обозначения.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 18.02.2016, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель согласился с мнением экспертизы, что: входящие в заявленное обозначение словесные элементы «аптека», «лекарства со склада» являются неохраняемыми для части товаров 05 и сопутствующих услуг 35, 39 классов в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 ГК РФ; в отношении части товаров 05 и товаров 10 классов неохраняемые элементы «аптека» и «лекарства со склада» могут ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров. Заявитель отметил, что в отношении части товаров 05 класса ***«фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; вещества для медицинских целей; пластыри, перевязочные материалы; дезинфицирующие средства»*** словесные элементы «аптека», «лекарства со склада» не могут ввести в заблуждение относительно вида и назначения товаров, поскольку известно, что ассортимент аптек содержит не только лекарства, но и сопутствующие товары, указанные в заявленном перечне 05 класса МКТУ;

- заявитель не согласился с мнением экспертизы, что все словесные элементы занимают доминирующее положение, и отметил следующее: - заявленное обозначение содержит графическую часть - окружность, которая формирует основу всего комбинированного обозначения, составляет пространство, и служит фоном для словесных элементов; - учитывая пространственное расположение словесных элементов по отношению к графическому блоку, графическая часть визуально представлена в большей пропорции по отношению к словесной части и является объединяющим элементом для всей композиции; - различное по размеру шрифтовое написание выделяет из словесной части словосочетание «аптека

миницен», в то время как неохраняемый элемент «лекарства со склада» в силу его написания мелким шрифтом не является доминирующим; - словесные элементы выполненные оригинальным шрифтом, различные по размеру, и объединяющая их графическая часть вместе образуют комбинацию, оригинальную для восприятия и легко запоминающуюся по общему зрительному впечатлению, что придает обозначению в целом способность выделить товары и услуги заявителя среди однородных, несмотря на отдельные неохраняемые элементы;

- заявитель не согласился с мнением экспертизы, что слово «миницен» является сложносоставным, и в силу состава входящих в него слов, не обладает различительной способностью, и отметил следующее: визуальное и смысловое восприятие элементов логотипа носит субъективный характер, поскольку обусловлено особенностями личности и зависит от таких факторов как степень грамотности респондента, его способность к ассоциативному и логическому мышлению; словесный элемент «миницен», помимо возможной семантической трактовки как сложносоставного слова, может также восприниматься как вымышленное благозвучное слово, обладающее оригинальностью, что обуславливает его способность выделить товары и услуги на рынке среди однородных;

- наличие у заявленного обозначения различительной способности подтверждается представленным лингвистическим исследованием, по результатам которого были сделаны выводы о том, что «...В словосочетании «Аптека МИНИЦЕН лекарства со склада» слово МИНИЦЕН является вымышленным, фантазийным, может быть признано в качестве условного собственного имени, может быть использовано как название и отличает деятельность данного учреждения от подобных. Есть лингвистические основания считать, что заявленное обозначение в части слова «МИНИЦЕН» обладает различительной способностью. Нет лингвистических оснований говорить о сходстве словосочетания с такими, как «аптека низких цен», «аптека доступных цен» и т.п.»;

- заявитель также обратил внимание экспертизы на использование заявленного обозначения в своей деятельности длительное время (с 2011 г.), до

подачи заявки в Роспатент в 2013 г.: аптечная сеть "Аптека Миницен" начала свое развитие в начале 2011 года, когда решением заседания комиссии было выбрано благозвучное слово «миницен» для создания бренда с последующей его государственной регистрацией в качестве товарного знака; первыми аптеками сети были 4 аптеки в г. Хабаровске и 1 аптека в г. Биробиджане, в 2012 году аптечная сеть открыла еще 16 аптек в Еврейской Автономной области, в Приморском и Камчатском крае, Амурской и Магаданской области, а в 2013 году сеть расширяла свое присутствие в городах, в которых уже работала (<http://neotlozhka-dv.ru>; http://neotlozhka-dv.ru/address_khb.html); с 2013 г., основываясь на результатах годового оборота сети аптек «Миницен», на степени ее популярности и узнаваемости среди населения, руководством компании-заявителя ООО «СВЕТОЧ фармацевтика» было принято решение провести ребрендинг и разработать полностью фирменный стиль, включающий ряд логотипов, в состав которых входит слово «Миницен», с целью его государственной регистрации в качестве товарного знака, знака обслуживания.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака для части товаров 05 класса (*фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; вещества для медицинских целей; пластыри, перевязочные материалы; дезинфицирующие средства*) и всех услуг 35, 39 классов.

К возражению приложены следующие материалы:

- копия решения об отказе на 3 л. в 1 экз.;
- копия протокола заседания на 1 л. в 1 экз.;
- копия договора на 5 л. в 1 экз.;
- копия заключения специалиста на 3 л. в 1 экз.;
- копия подтверждения образования специалиста на 3 л. в 1 экз.;
- копия диплома сети аптек на 1 л. в 1 экз.

Изучив материалы дела, коллегия находит доводы возражения необидительными.

С учетом даты (24.12.2013) поступления заявки 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 заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (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.

Согласно пункту (2.3.2.3) Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указания свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указание 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.

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.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение « _____ », словесная часть которого выполнена стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, при этом размер шрифта в словах « АПТЕКА МИНИЦЕН» крупнее, чем в словах «лекарства со склада». Изобразительный элемент представлен в виде красного круга в центре, которого расположены словесные элементы друг под другом. Правовая охрана испрашивается в красном и белом цветовом сочетании.

Заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку входящие в его состав словесные элементы являются неохраняемыми: «аптека» - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены, словесный элемент «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 (см. Толковый словарь русского языка под редакцией С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой, Москва, «Азбуковник», 1999, с.27, 873; <http://tolkslovar.ru/m5289.html>), словесные элементы «лекарства со склада» указывают на вид и назначение части товаров 05 класса, услуг 35, 39 классов МКТУ, используются в настоящее время различными организациями и не могут быть соотнесены с конкретным лицом, изготавливающим товары и оказывающим услуги, на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, в целом заявленное обозначение прямо указывает на вид, свойства, назначение и ценовую характеристику товаров, которые продаются в аптеке: аптека минимальных цен лекарства со склада.

Заявитель согласен с тем, что слова «аптека», «лекарства со склада» являются неохраняемыми элементами обозначения.

Кроме того, заявитель согласен, что для части заявленных товаров 05 класса МКТУ, не относящихся к лекарствам, и всех товаров 10 класса МКТУ заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров.

Что касается слова «МИНИЦЕН», то коллегия не может согласиться с доводом заявителя о его фантазийном характере и с тем, что оно указано в именной падеже.

В заключении специалиста [1], приложенном к возражению, допускается, что 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 красного круга в центре, которого расположены словесные элементы друг под другом, не меняет смысла, заложенного в это обозначение.

Заявитель не представил документов, подтверждающих, что на дату подачи заявки (24.12.2013) обозначение «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» приобрело различительную способность в отношении заявленных товаров и услуг в результате его использования.

Более того, как указывает сам заявитель, для индивидуализации аптечной сети, которая начала развиваться с 2011 года, первоначально использовалось обозначение «АПТЕКА миницен», выполненное в две строки, при этом размер шрифта в слове «АПТЕКА» был больше, чем в слове «миницен». Заявленное обозначение стало использоваться заявителем только в 2013 году.

Резюмируя изложенное, коллегия полагает, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1, 3 статьи 1483 Кодекса и, соответственно, решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013744837 следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.02.2016, и оставить в силе решение Роспатента от 27.11.2015.