

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 03.02.2022 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702195, поданное АО «Красногорские лекарственные средства», г. Красногорск, при этом установлено следующее.

LEKTRA.VA.RU

Регистрация оспариваемого товарного знака «»
с приоритетом от 28.02.2017 по заявке № 2017707103 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 06.03.2019 за № 702195 в отношении товаров и услуг 05, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), на имя ООО Фирма «Здоровье», г. Москва (далее – правообладатель).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.02.2022, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 702195 произведена в нарушение требований, установленных пунктами 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак «LEKTRA.VA.RU» представляет собой словесное обозначение исполненное буквами латинского алфавита. Обозначение «LEKTRA.VA» является сложносокращённым словом, полученным сложением начала слова

«лекарственная» со словом «трава», которое через точку дополнено элементом «RU». Исполнение русского слова «лектрава» латинскими буквами с дополнением его национальным доменом верхнего уровня для России «.ru» придает обозначению вид доменного имени в российском сегменте;

- как справедливо отмечено в лингвистическом заключении доктора филологических наук, профессора Баранова А.Н., товарный знак ориентирован на русскоязычную аудиторию и транслитерируется в словесный элемент «лектрава.ру». Наличие в составе данного наименования общеизвестной формы «трава» - слова литературного русского языка - позволяет проводить дальнейшее членение на морфемы;

- проведенный доктором лингвистических наук в лингвистическом заключении анализ возможных сочетаний лексемы «трава» со списком слов русского языка, начинающимися на «лек», показал, что единственным осмысленным вариантом трактования обозначения «LEKTRA VA» является словосочетание «лекарственная трава». Профессор указывает, что форма «лектрава» легко понимается носителем русского языка как сложносокращенное слово от словосочетания «лекарственная трава»;

- лингвистическое заключение содержит следующий вывод – товарный знак «LEKTRA VA.RU» отвечает критериям описательности обозначения, поскольку совпадает по семантике со словосочетанием «лекарственные травы», причем конечный элемент «ру», следующий после точки, говорит о месте производства и/или сбыта товара;

- как показано в лингвистическом заключении наименования товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, семантически сходны с семантикой обозначения;

- многие десятилетия в отношении лекарственных трав существуют государственные ГОСТы. Из ГОСТ 24027.0-80 «СЫРЬЕ ЛЕКАРСТВЕННОЕ РАСТИТЕЛЬНОЕ ПРАВИЛА ПРИЕМКИ И МЕТОДЫ ОТБОРА ПРОБ» напрямую следует, что к лекарственному растительному сырью относятся, в том числе, и различные травы. В отношении различных лекарственных трав действуют государственные стандарты: ГОСТ 14101-69 «Трава донника», ГОСТ 14102-69 «Трава пастушьей сумки», ГОСТ 1414Э-69 «Трава хвоща», ГОСТ 16989-71 «Трава фиалки трехцветной и фиалки полевой» и др. Учебные пособия учебных заведений России указывают, что травами называют лекарственное растение, представляющее собой высушенные или свежие облиственные надземные части травянистых растений. Сырье состоит из стеблей с

листьями, соцветиями, цветками, иногда с бутонами и незрелыми плодами. У некоторых травянистых растений сырьем служит вся надземная часть вместе с корнями;

- восприятие потребителей является еще более широким, чем у специалистов. Как видно из информации, размещенной в сети Интернет, под лекарственными травами потребители понимают не только надземные части растений, но и семена, почки, плоды, корни и другие части лекарственных растений. Потребитель к лекарственным травам относит лекарственные растения как таковые;

- кроме того, следует отметить, что в необработанном виде лекарственные растения, как правило, непригодны. Они применяются людьми в различных лекарственных формах: настои, отвары, вытяжки, припарки и т.д. Информация об этом содержится в книгах, страницы которых приложены к настоящему возражению, а также в учебных пособиях для фармацевтов, размещенных, в том числе, в сети Интернет;

- таким образом, как потребителями, так и специалистами, обозначение «LEKTRA.VA.RU» воспринимается как описательное в отношении товаров 05 класса МКТУ, для которых знак зарегистрирован. При этом для части товаров 05 класса обозначение является указывающим на вид товара и на состав сырья - это товары «корни, травы, травы курительные для лечебных целей». Для другой части товаров 05 класса МКТУ обозначение указывает на состав сырья – «лекарственные настои, отвары из трав, чаи травяные для медицинских целей, чай для похудения медицинский, фиточай»;

- восприятие потребителями и специалистами данного обозначения как наименования вида товара и указания на состав сырья не требует никаких ассоциаций и домысливаний, поскольку обозначение прямо называет как вид товара, так и состав его сырья;

- аналогичный подход выражен Роспатентом в регистрации комбинированного товарного знака по свидетельству № 187440, с датой приоритета от 15.12.1997 (заявка №97719214). Словесному элементу «лектравы» охрана не предоставлена, поскольку экспертиза пришла к выводу, что словесный элемент является описательным;

- оспариваемый товарный знак характеризует все товары 05 класса МКТУ и связанные с ними услуги 35 класса МКТУ «продажа розничная или оптовая лекарственных средств, ветеринарных и гигиенических препаратов и материалов медицинского назначения», а также более широкие формулировки услуг, как видовые для названных «демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях;

организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправок; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или интернет-сайтов], указывая на их вид, свойства, назначение, состав сырья, место их производства или сбыта;

- для остальных зарегистрированных услуг 35 класса МКТУ обозначение «ЛЕКТРАВА.RU» создает искаженное представление об услугах, поскольку прямо характеризует совершенно иные товары, с которыми услуги 35 класса МКТУ никак не связаны ни с назначением, ни с иными характеристиками. Поэтому для них обозначение является ложным или способным ввести в заблуждение потребителя относительно услуг;

- правообладатель не использует оспариваемый товарный знак для товаров и услуг. Единственным способом использования знака является его использование в доменном имени правообладателя lektrava.ru. Однако, сходные до степени смешения доменные имена используются многими производителями и торговцами лекарственными травами, в том числе и лицом, подавшим возражение. При этом, лицо, подавшее возражение, зарегистрировало доменное имя lektravy.ru намного раньше правообладателя. Таким образом, оспариваемый товарный знак не только не имел, но и не приобрел в результате интенсивного использования различительную способность, следовательно, в его отношении не может быть применен пункт 2 статьи 1512 Кодекса.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702195 недействительным полностью.

В обоснование своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

1. сведения из государственного реестра товарных знаков в отношении товарного знака по свидетельству №702195;
2. выписка из ЕГРЮЛ в отношении АО «Красногорские лекарственные средства»;
3. маркетинговое исследование «Сегментирование потребителей категории лекарственных трав, сборов и БАДов из растительного сырья проверка достижимости целевой аудитории»;

4. сведения из сервиса whois-service.ru в отношении домена лица, подавшего возражение, lektravy.ru;
5. документы, касающиеся домена лица, подавшего возражение, lektravy.ru: договор № ADV-EUROPLANT-100126 от 26.01.2010 с дополнительными соглашениями №1, №2, №3, №4 и макетом сайта, акт о взаиморасчетах по созданию сайта, счет-фактура № 712 от 31.07.2010;
6. лингвистическое заключение главного научного сотрудника, заведующего отделом экспериментальной лексикографии Федерального государственного бюджетного учреждения науки Института русского языка им. В.В. Виноградова РАН, доктора филологических наук, профессора Баранова А.Н.;
7. ГОСТ 24027.0-80 «Сырье лекарственное растительное правила приемки и методы отбора проб»;
8. ГОСТ 14101-69 «Трава донника»;
9. ГОСТ 14102-69 «Трава пастушьей сумки»;
10. ГОСТ 14143-69 «Трава хвоща»;
11. ГОСТ 16989-71 «Трава фиалки трехцветной и фиалки полевой»;
12. ГОСТ 15946-94 «Трава череды»;
13. страницы методического пособия для лабораторных и самостоятельных работ студентов по направлению «Агрономия» биологических факультетов университетов «Лекарственные растения и их использование в фитотерапии»;
14. страницы учебного пособия «Технология возделывания лекарственных растений» А.А.Терехин, В.В.Вандышев;
15. скриншоты курса лекций «Лекарственные растения» биолого - химического факультета кафедры ботаники Чеченского государственного университета;
16. распечатки страниц книг о растениях: М.Д. Машковский «Лекарственные средства пособие по фармакотерапии для врачей, Москва «Медицина», 1984;
17. распечатка рецептурного справочника «Лечение растениями» Т.А. Горбунова, Аргументы и факты, Москва, 1994;
18. распечатка издания «Лекарственные растения» Е.Г. Валягина-Малютин, Санкт-Петербург, «Специальная литература»;
19. распечатка страниц «Справочник по лекарственным растениям (фитотерапия)» С.Я. Соколов, И.П.Замотаев, Москва, издательство «Медицина», 1984;

20. распечатка страниц «Краткая энциклопедия современной фитотерапии с основами гомеопатии. Справочник практического врача», Т.Л.Киселева, Ю.А.Смирнова, И.Л.Блинков, М.А.Дронова, Е.В.Цветанева, Москва, 2010;
21. распечатка страниц «Государственная фармакопея Союза Советских Социалистических республик», Издательство «Медицина», 1968;
22. сведения из государственного реестра товарных знаков в отношении товарного знака №187440;
23. копия материалов заявки № 97719214;
24. распечатки сведений из толкового словаря Ожегова в отношении слова «Травник»;
25. сведения из сервиса whois-service.ru в отношении домена lektrava.ru;
26. скриншоты сведений о действующих ГОСТах на лекарственные травы;
27. скриншоты пособий об изготовлении лекарственных средств;
28. скриншоты результатов поиска по запросу «лектравы»;
29. скриншоты результата поиска по запросу «лечиться травами»;
30. скриншоты результата поиска по запросу «лекарственные травы купить»;
31. скриншоты сайта правообладателя;
32. скриншоты сайтов, расположенных на доменах, сходных до степени смешения с оспариваемым товарным знаком;
33. скриншоты словаря сокращений русского языка;

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв по его мотивам, согласно которому:

- на каждой упаковке товара правообладателя указан товарный знак «Lektrava.ru», что подтверждается приложенными документами. Кроме того, правообладатель успешно использует доменное имя www.lektrava.ru с 18.04.2005 года, в том числе, для продажи товаров. Таким образом, оспариваемый товарный знак активно используется правообладателем и доводы о его неиспользовании ничем не подкреплены. На упомянутом сайте содержится информация не только о выпускаемой продукции фирмы, а так же информация в виде энциклопедии лекарственных растений с их описанием и ареалом, а также статей про лекарственные растения. Посещаемость сайта за март 2022 года составила: визиты - 113126, посетители - 91070, просмотры - 182515;

- правообладатель является одним из известнейших производителей и поставщиков лекарственной продукции из натуральных растений, продукция которого давно присутствует на российском рынке и пользуется большой популярностью у потребителей;

- правообладатель начал свою деятельность в 1989 году, является старейшей компанией на рынке: имеет собственную микробиологическую лабораторию, высокотехнологичное производство;

- на фармацевтическом рынке компания уже не первый десяток лет и успела завоевать репутацию надежного и качественного российского производителя, в ассортименте более 130 наименований, 110 из которых — лекарственные средства из лекарственных растений. Деятельность под оспариваемым знаком осуществляется начиная с 2015 года и продолжается по сей день;

- учитывая то, что на данный момент время использования оспариваемого знака составляет уже более 7 лет, можно судить о том, что за время использования оспариваемый знак приобрел различительную способность и при своем исполнении способен индивидуализировать деятельность правообладателя;

- информация о продукции правообладателя размещена в сети Интернет на самых популярных среди россиян и жителей стран СНГ сайтах: «Rambler», «Yahoo», «Yandex», «Google» и других, а также на страницах правообладателя в социальных сетях («ВКонтакте», «Telegram», «Instagram», «Facebook»), блоге на Ютуб);

- рядовые российские потребители уже знакомы с оспариваемым знаком «Lektrava.ru», маркирующим продукцию правообладателя, следовательно, могут ассоциировать оспариваемый знак с данным лицом и однозначно воспринимать его как относящееся к товарам конкретного лица;

- слово «Lektrava» не имеет описательного характера для производства и продажи растительных препаратов, так как без додумывания невозможно понять значение этого обозначения, оно не является характеристикой какого-либо товара и его свойств или производителя. Рассматриваемое обозначение не воспринимается потребителем в качестве конкретного товара, но обладает ассоциативностью, привлекательностью и фантазийностью обозначения в целом;

- лицо, подавшее возражение, неправомерно разделило словесное обозначение на отдельные слова «лек» и «трав»: фантазийность словосочетания «LEKTRAVA»

заключается в том, что словесный элемент «лек» отсутствует в словарях и энциклопедиях русского языка. Деление обозначения на два смысловых блока искажает истинное понимание этого словесного обозначения;

- лицо, подавшее возражение, ссылается на различные государственные стандарты, но оспариваемый знак не содержит ни одного из названного лицом, подавшим возражение, слова или словосочетания. Так как слог «лек» не имеет смыслового значения, то пояснения о том, что слово «трава» понимается как лекарственное растение, является недействительным: трава - -ы, мн. травы, трав, травам, ж. 1. обычно мн. Многолетнее или однолетнее растение с недеревеневающим, обычно мягким и зеленым невысоким стеблем. Лесные, луговые, сеяные травы. Кормовые травы. Сорная т. Лекарственные (целебные) травы, (словарь Ожегова). То есть под словом «травы» понимаются не только лекарственные травы, но и просто растения, обладающие различными характеристиками. Таким образом, ссылки на ГОСТы не относятся к делу, оспариваемый товарный знак не является описательным, не указывает на вид товара и состав сырья;

- при введении словосочетания «lektrava» в поисковую строку сети Интернет прямые ссылки на запрос отсутствуют, а поисковик выделяет словосочетания «лекарственные растения». Так же словосочетание «лекарственная трава» отсутствует в лицензии на вид деятельности, которым занимаются как лицо, подавшее возражение, так и правообладатель (в лицензии прописан вид деятельности «производство лекарственных средств» - производство, хранение и реализация нестерильных лекарственных препаратов: биологические лекарственные препараты; препараты, получаемые из лекарственного растительного сырья; лекарственные растительные препараты. В ГОСТах, Международных и Межгосударственных стандартах предоставленных лицом, подавшим возражение, так же отсутствует словосочетание «лекарственная трава»;

- оспариваемый знак отражает современные тенденции в создании новых товарных знаков, использующих сочетания разных слогов, в результате которого образуется новое фантазийное слово;

- ссылки на зарегистрированные товарные знаки не могут быть приняты во внимание, так как каждое обозначение рассматривается отдельно, прецедентное право не действует на территории Российской Федерации;

- подтверждением отсутствия описательного характера у слова «Lektrava» является наличие большого количества зарегистрированных товарных знаков, содержащих словесный элемент «лек»/лек» (№256583 «ФЕРРУМ ЛЕК», №517241 «НАНОЛЕК»). Данные обозначения являются также составными и указывающими, по логике лица, подавшего возражение, на лекарства - то есть на свойство и вид товара. При этом, обозначения зарегистрированы и охраняются законом;

- в реестре содержится товарный знак № 587676 «Красногорсклексредства. "КАЧЕСТВО С 1938"», принадлежащий лицу, подавшему возражение, и зарегистрированный для товаров и услуг 03, 05, 30, 32, 35, 39, 40, 42, 44 классов МКТУ. Указанный товарный знак также имеет в составе слог «лек», словесный элемент «Красногорсклексредства» не выведен из-под охраны. Все доводы, приведенные в возражениях лица, подавшего возражение, могут быть отнесены и к товарному знаку №587676 «Красногорсклексредства», так как словесный элемент можно разделить на три слова «Красногорск», «лек» (лекарственные), «средства», что, по логике лица, подавшего возражение, указывает на место происхождения товара, назначение и свойства товара и не подлежит правовой охране. Таким образом, регистрация знака «Красногорсклексредства» опровергает доводы заявителя и подтверждает законность регистрации «Lektrava.ru»;

- лицо, подавшее возражение, указывает, что использование элемента «.RU» указывает на российский сегмент. Правообладатель считает, что оспариваемое обозначение не указывает на конкретное место производства товаров и не характеризует их качество. Кроме того, указанный элемент используется повсеместно в товарных знаках;

- фантазийное обозначение не может считаться ложным или способным вводить потребителя в заблуждение относительно товара или его свойств, следовательно, основания для применения пункта 3 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

На основании вышеизложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 702195.

Правообладателем были представлены следующие материалы (их копии):

- сведения из государственного реестра товарных знаков в отношении товарных знаков по свидетельствам №587676, №805806, №256583, №517241 (34);

- упаковки товаров правообладателя с указанием товарного знака по свидетельству №702195 (35);
- справка о праве администрирования доменного имени Lektrava.ru (36);
- скриншот сайта регистрации домена Lektrava.ru (37);
- изменение №4 к фармацевтической статье предприятия по разделу маркировки (38);
- макет упаковок лекарственных препаратов (39);
- скриншот сайта Lektrava.ru с разделами: статьи, энциклопедия лекарственных растений, география растений (40);
- скриншот о посещаемости сайта Lektrava.ru за март 2022 г. (41);
- лицензия правообладателя на осуществление производства лекарственных средств (42);
- скриншот поисковой системы «Яндекс» по поиску словосочетания «лекарственные травы» (43).

В свою очередь лицом, подавшим возражение, были представлены следующие дополнительные пояснения к возражению:

- правообладателем не представлено в материалы дела ни одного документа, подтверждающего приобретение оспариваемым товарным знаком различительной способности в ходе его использования. Вместе с тем, в материалы возражения представлены доказательства, что правообладатель для продвижения своих лекарственных сборов использует сайт, расположенный под доменным именем lektrava.ru. Представленные правообладателем материалы, подтверждают, что обозначение lektrava.ru использовалось им как доменное имя правообладателя;

- на изображениях товара, размещенных на сайте правообладателя обозначение lektrava.ru различить невозможно. Представленные в материалы дела упаковки товара свидетельствуют, что обозначение размещается мелким шрифтом внизу коробки и для потребителя является средством адресации в сети Интернет, а не товарным знаком правообладателя (мелко, внизу коробки, стандартным шрифтом и даже не в зарегистрированном цвете). Идентифицирующим товарным знаком для всех представленных на сайте товаров и представленных упаковок является товарный знак по свидетельству № 497744. Потребителю понять, что обозначение lektrava.ru не адрес сайта производителя, а идентифицирующий товар товарный знак не представляется возможным;

- как видно из материалов возражения, сходные до степени смешения с оспариваемым товарным знаком обозначения используются многими производителями и торговцами лекарственными травами, в том числе и лицом, подавшим возражение, начавшим использование сходного обозначения lektravy.ru намного раньше, чем правообладатель. По этой причине обозначение не может ассоциироваться у потребителей только с товарами правообладателя;

- довод отзыва о том, что элемент «лек-» отсутствует в словарях противоречит фактическим обстоятельствам дела и приведенным в материалах возражения доказательствам. Согласно словарю сокращений «лек-» обозначает лекарственный. Следует отметить, что на данный словарь ссылается в том числе и Патентное ведомство в решении о регистрации товарного знака «лектравы» № 187440, поясняя почему слову «лектравы» не предоставляется охрана. Отсылка отзыва к словарю Ожегова подтверждает доводы возражения, поскольку словарь содержит устойчивое словосочетание «лекарственные (целебные) травы». Довод, что слово «трава» относится к различным травам, не имеет правового значения, поскольку оспаривается не обозначение «трава», а аббревиатура, содержащая в себе сокращение от слова «лекарственные», конкретно указывающая на понятие «лекарственные травы»;

- если потребитель формулирует запрос в отношении лекарственных трав как запрос в отношении товара, который он желает приобрести, а именно, «лекарственные травы купить», то получает ссылки именно на продажу различных лекарственных трав как товара. При этом раздел поисковика «люди ищут» прямо свидетельствует, что потребители ищут именно товар «лекарственные травы». Во-вторых, ГОСТы и учебники напрямую указывают на траву как на лекарственное сырье. Соответствующее значение подтверждено так же профессиональным заключением лингвиста;

- довод о том, что словосочетание «лекарственная трава» отсутствует в лицензии на вид деятельности, не имеет отношения к предмету спора.

Лицом, подавшим возражение, были представлены следующие материалы:

- выписка из Госреестра в отношении товарного знака № 497744 (44);
- скриншоты запроса товара «лекарственные травы» в сети Интернет (45);
- распечатка словаря сокращений на сайте www.dic.academic.ru (46);
- распечатка из сети интернет в отношении элемента «-ru» (47).

Правообладатель, ознакомившись с представленными выше доводами лица, подавшего возражение, высказал следующие комментарии:

- за 7 лет использования оспариваемого товарного знака он приобрел различительную способность и при своем исполнении способен индивидуализировать деятельность правообладателя;

- приводим статистику по поиску слов «что искали со словом «ЛЕКТРАВЫ», «LEKTRAVA». За месяц по слову лектрава - 1049 запросов, лектравы.ру - 272 запроса, сайт лектрава -101 запрос. По запросу Lektrava- 189 запросов, Lektrava.ru - 125 запросов;

- лицо, подавшее возражение, в подтверждение того, что элемент «лек» является сокращением от слова «лекарственный» ссылается словарь свободного наполнения (<http://rus-yaz.niv.ru/doc/acronym-dictionary/index-203.htm>), где любой желающий может добавить туда какую угодно информацию.

Правообладателем представлены следующие материалы:

- статистика по поиску слов «что искали со словом «ЛЕКТРАВЫ», «LEKTRAVA» за месяц (48);

- скриншот с сайта www.dic.academic.ru относительно сокращения «ЛЕК» (49);

- скриншот с сайта словарь-сокращений.рф относительно сокращения «ЛЕК» (50).

На заседании коллегии, состоявшемся 30.05.2022, лицом, подавшим возражение, дополнительно были представлены следующие пояснения:

- оспариваемый знак не мог приобрести различительную способность. Единственным способом его использования является использования в качестве доменного имени. При этом, были выявлены сходные доменные имена lektravi.ru, lektravy.ru, lektravs.ru, letravyuga.ru, lektava.com, зарегистрированные на имя иных лиц до даты приоритета оспариваемого знака;

- для товаров и услуг 05 и 35 классов МКТУ оспариваемый товарный знак не используется. Оно отсутствует на сайте правообладателя, на вывесках аптек правообладателя.

В подтверждение изложенного, лицом, подавшим возражение, представлены:

- распечатки доменов lektravi.ru, lektravy.ru, lektravs.ru, lektravyuga.ru, lektava.com (51);

- распечатка сайта www.spongi.ru (52);

- распечатка сайта www.import-v-rossiu.ru (53);
- распечатка сайта www.kodntved.ru (54).

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (28.02.2017) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии подпунктом 3 пункта 1 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. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования. Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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 иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах. Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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 соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным

подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом. ООО Фирма «Здоровье» является фармацевтической компанией, осуществляющей производство лекарственных трав, сборов и БАДов из растительного сырья. Лицу, подавшему возражение, принадлежит домен www.lektravy.ru (4, 5). С возражением представлены данные маркетингового исследования (3), свидетельствующие об известности АО «Красногорские лекарственные средства», а также выпускаемых данной компанией препаратов. Вместе с тем, не ясно, каким образом, регистрация оспариваемого знака ущемляет права лица, подавшего возражение, как хозяйствующего субъекта. Правообладателем иска о нарушении исключительных прав на оспариваемый знак, а также любых иных исков, претензий, обращений в отношении лица, подавшего возражение, не предъявлялось. Материалов, подтверждающих факты столкновения на рынке товаров и услуг лица, подавшего возражение, и правообладателя не представлено. В связи с изложенным, не ясно что именно послужило причиной подачи соответствующего возражения и в чем проявляется заинтересованность в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №702195.

LEKTRA.VA.RU

Оспариваемый товарный знак « **LEKTRA.VA.RU** » является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в зеленом и белом цветовом исполнении в отношении товаров и услуг 05 и 35 классов МКТУ с исключением элемента «.RU» из самостоятельной правовой охраны.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702195 оспаривается лицом, подавшим возражение, по основаниям, предусмотренным пунктами 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Как было указано выше, в состав оспариваемого знака включен словесный элемент «LEKTRA.VA», а также часть «.RU». Элемент «.RU» оспариваемого знака представляет собой указание домена первого уровня, обозначающего принадлежность к Российской Федерации, в связи с чем не обладает различительной способностью и правомерно отнесен к неохраняемым элементам знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается словесного элемента «ЛЕКТРАВА», то он отсутствует в качестве лексической единицы какого-либо распространенного языка, использующего при написании слов латинский алфавит (см. www.slovari.yandex.ru). Изложенное позволяет говорить о его фантазийном характере.

По мнению лица, подавшего возражение, словесный элемент «ЛЕКТРАВА» состоит из формант «lek» и «trava», транслитерирующихся на русский язык как «лек» и «трава», где «лек» означает «лекарственный» и, таким образом, оспариваемый товарный знак воспринимается в качестве обозначения «лекарственная трава».

Следует согласиться с доводами возражения о том, что часть слова «лек» является сокращением от слова «лекарственный» и в упомянутом значении входит в состав сложносоставных слов («лекпом» означает лекарственный помощник, словесный элемент «Лекраспром» - это Всесоюзное объединение по производству, заготовке, и переработке лекарственных растений», «лектехсырье» - это лекарственно-техническое сырье и т.д., а трава «это высушенная или свежая надземная часть травянистых растений» (при этом, под травой также понимается не только его наземная часть, но также и корни, корневища растений). Вместе с тем, следует констатировать, что значение этих слов отражено в словарно-справочной литературе и не требует толкования.

Между тем, «ЛЕКТРАВА» представляет собой изобретенное слово, значение которого отсутствует в словарях, справочниках и пособиях (13-21, 26, 27), ГОСТах (7-12), сайтах (www.azbyka.ru, <https://lectrava.ru/herbal>, <https://lektravyuga.ru/>, <https://xn--80accmab2btut4d3bg.xn--p1ai/>, <https://xn--74-dlcho7bap.xn--p1ai/narodnaya-meditsina-lechim-travami/>, <https://baikmed.ru/catalog/cat/1>, <https://lektrava.ru>, <https://lektravs.ru/travy>, www.otzovik.com, https://spongi.ru/katalog/item/tafgay_gel/, <https://kodtnved.ru/podbor/lekarstvennye-travy.html>, <https://import-v-rossiu.ru/dostavka/lekarstvennaya-trava> (24, 28-30, 45).

К соответствующему восприятию оспариваемого знака в качестве обозначения «лекарственная трава» нет никаких предпосылок. Так, в частности, словесный элемент «ЛЕКТРАВА» выполнен в единой стилистике - одним регистром, цветом, шрифтом, в связи с чем нет оснований для деления его на форманты. Визуально элемент «ЛЕКТРАВА» невозможно разделить на части.

Позиция об ошибочности деления единого словесного элемента на составные части – форманты при проведении экспертизы обозначения поддерживается практикой

Суда по интеллектуальным правам (например, в постановлении Президиума СИП от 18.12.2017 по делу №СИП-700/2016, в решении СИП от 28.01.2014 по делу №СИП-241/2013, в решении СИП от 21.04.2017 по делу №СИП-38/2017, в решении СИП от 18.01.2018 по делу №СИП-171/2016 и т.д.).

Более того, коллегия усматривает, что для восприятия словесного элемента «LEKTRAVA» в значении «лекарственные травы» требуется длинная цепочка домысливаний. Во-первых, указанный словесный элемент необходимо транслитерировать, во-вторых, разделить на форманты, в-третьих, установить связь между элементом «лек» и словом «лекарственный». В-четвертых, понять семантику словесных элементов «лекарственная трава».

Следует различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Последним может быть предоставлена правовая охрана. Если в процессе экспертизы возникает вопрос – является ли элемент описательным, целесообразно исходить из следующего.

В том случае, когда для того, чтобы сформулировать описательную характеристику товара или характеристику сведений об изготовителе, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, можно признать, что анализируемый элемент не является описательным.

Подтверждением описательности могут быть положительные ответы на следующие вопросы:

1. Понятен ли рядовому потребителю смысл элемента без дополнительных рассуждений и домысливания?
2. Воспринимается ли рядовым потребителем элемент как прямо (не через ассоциации) описывающий вид, характеристики товара, сведения об изготовителе?

В рассматриваемом случае элемент «LEKTARAVA» способен вызывать рассуждения и домысливания, в связи с чем следует признать ассоциативный характер данного обозначения. Коллегия усматривает, что напрямую рассматриваемый словесный элемент не указывает ни на вид товаров и услуг, ни на их характеристики.

Следует отметить, что восприятие оспариваемого знака в значении, приведенном в возражении, не подтверждено данными социологического опроса, маркетинговыми исследованиями, результаты которых свидетельствовали бы об устойчивой

взаимооднозначной связи у среднего российского потребителя между обозначением «ЛЕКТРАВА» и словосочетанием «лекарственные травы». При этом, маркетинговое исследование (3) не касается оценки восприятия оспариваемого товарного знака.

Что касается заключения (6), то оно отражает частное мнение специалиста (доктора филологических наук), а значение для дела в данном случае может иметь мнение рядовых потребителей соответствующих товаров и услуг 05 и 35 классов МКТУ, которые в общем случае не являются филологами и лингвистами.

Коллегия отмечает также, что словари, справочники и пособия (13-21, 26, 27), ГОСТы (7-12), сайты (www.azbyka.ru, <https://lectrava.ru/herbal>, <https://lektravyuga.ru/>, <https://xn--80accmab2btut4d3bg.xn--p1ai/>), на которые ссылается лицо, подавшее возражение, не содержат не только понятия «lektrava», но также и понятия «лекарственная трава». В упомянутых источниках информации упоминается про лекарственное сырье, лекарственное средство и т.д. В МКТУ указанная позиция в качестве вида товара также отсутствует. Что касается представленных ссылок из сети Интернет (<https://xn--74-dlcho7bap.xn--p1ai/narodnaya-meditsina-lechim-travami/>, <https://baikmed.ru/catalog/cat/1>, <https://lectrava.ru>, <https://lektravs.ru/> travy, www.otzovik.com), ссылок на словари (Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова, 1949-1992), то в них, действительно, содержатся упоминания о лекарственной траве. Вместе с тем, следует отметить лишь народный, разговорный, просторечный стиль употребления данных словесных элементов, при этом, данное словосочетание «лекарственные травы» употребляется во множественном числе, а не в единственном («лекарственная трава»).

Резюмируя всю вышеизложенную информацию, коллегия усматривает фантазийный характер словесного элемента «ЛЕКТРАВА». Говорить о наличии конкретной семантики у этого обозначения, не прибегая при этом к рассуждениям и домысливанию при его восприятии, не представляется возможным. При этом, ни в одном из представленных с возражением материалов не указано, что обозначение «лекарственная трава» сокращается как «ЛЕКТРАВА», кроме того, само словосочетание «лекарственная трава» отсутствует в официальных, нормативных источниках информации. Кроме того, следует отметить также, что с возражением не представлено сведений о необходимости маркировки товаров и услуг 05 и 35 классов МКТУ различными лицами обозначением «ЛЕКТРАВА» именно в таком буквосочетании.

При этом, коллегия приняла во внимание практику Роспатента, согласно которой подтверждается регистрация товарных знаков, включающих словесных элемент «лек», что свидетельствует об охраноспособности данного элемента (товарный знак «ФЕРРУМ ЛЕК» по свидетельству №256583, товарный знак «НАНОЛЕК» по свидетельству №517214, товарный знак «КРАСНОГОРСКЛЕКАРСТВА. КАЧЕСТВО с 1938» по свидетельству №587676 и т.д.)

В связи с вышеизложенным, у коллегии нет оснований для признания оспариваемого товарного знака не соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая отсутствие описательного характера обозначения «ЛЕКТРАВА», не представляется возможным сделать вывод о способности оспариваемого товарного знака по свидетельству №702195 вызывать не соответствующие действительности представления об услугах 35 класса МКТУ на основании положений установленных пунктом 3 статьи 1483 Кодекса.

При рассмотрении настоящего возражения коллегия приняла во внимание информацию об использовании оспариваемого товарного знака. Так, в частности, обозначение «ЛЕКТРАВА.RU» используется правообладателем в качестве наименования домена (36, 37, 40), а также на упаковках продукции (35, 39) в качестве средства их маркировки. На имя правообладателя получена лицензия на осуществление производства лекарственных средств (42). Кроме того, представлено регистрационное удостоверение №Р N002292/01 от 16.06.2008 на лекарственное средство «Аира корневища» с приложением макета упаковки товара, на которую нанесено обозначением «ЛЕКТРАВА.RU». Приводятся данные о посещаемости сайта правообладателя на март 2022 года (41).

При этом, следует отметить, что наличие сайтов lektravi.ru, lektravy.ru, lektravs.ru, letravyuga.ru, lektava.com (32, 51), зарегистрированных на имя иных лиц до даты приоритета оспариваемого товарного знака, не опровергает факта использования товарного знака по свидетельству №702798 его правообладателем.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 03.02.2022, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №702195.