

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 22.02.2023 возражение, поданное ООО «КАПИЛЛУМ», Москва (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021783213, при этом установила следующее.



Заявка №2021783213 на регистрацию товарного знака «Терапия роста волос» была подана 14.12.2021 в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 23.10.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021783213. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении упомянутых товаров и услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что входящие в состав заявленного обозначения буквы «МС», «А», и цифра «7» являются неохраноспособными согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладают различительной способностью, представляют собой отдельные буквы и цифру, не имеющих характерного (графического) исполнения, а сочетание букв не имеет словесного характера. Кроме того, как на это указывал и сам заявитель, словесные элементы «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС», входящие в состав заявленного обозначения, являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на назначение товаров 03, 05 классов МКТУ. При этом указанные буквенные, цифровые и словесные элементы являются доминирующими в составе заявленного обозначения и не образуют комбинацию, обладающую различительной способностью, вследствие чего регистрация заявленного обозначения нарушила бы пункт 1 статьи 1483 Кодекса. Так как заявитель не представил документы, которые могли бы доказать приобретение различительной способности, регистрация вышеуказанных элементов в качестве охраняемых не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.02.2023 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:


- сочетание букв и цифры - это сокращение «Matrix Complex Activator 7», а именно «матричный комплекс с активатором, состоящий из семи компонентов», который содержится в препаратах, способствующих росту волос (учитывая заявленные товары 03, 05 классов МКТУ). В заявленном обозначении многоугольник является стилизованным изображением матрицы с элементами «МС» и «А7», которые являются аббревиатурой названия комплекса;

- заявитель не оспаривает неохраноспособность цифрового элемента «7», буквенных элементов «МС», «А», словесного элемента «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС» заявленного обозначения, однако, указывает, что все

элементы заявленного обозначения связаны между собой в единую оригинальную композицию и с учетом колористического решения участвуют в формировании общего зрительного впечатления. Таким образом, заявитель полагает, что заявленное обозначение представляет собой композицию, имеющую различительную способность;

- первая партия товаров (препаратов для роста волос под заявленным обозначением «МС А7») была выпущена в количестве 7500 единиц в августе 2021 года. Препараты для роста волос на основе Матричного Комплекса Активатора 7 были разработаны заявителем - клиникой ООО «КАПИЛЛУМ» в целях импортозамещения. Данные товары относятся к классу «Люкс» премиального сегмента индустрии красоты и здоровья (стоимость единицы продукции от 10000 до 15000 руб.). Реализация товаров осуществляется как через саму клинику, так и через Интернет-магазин [www.capillum-clinic.com](http://www.capillum-clinic.com) (приложения №№1, 3). Флаконы, упаковки с препаратами для роста волос



содержат в верхней части товарный знак заявителя «» по свидетельству №819812 (приложение №2);

- заявитель начал работу по рекламе и продвижению товаров до даты подачи заявки, то есть до 14.12.2021. Так, 22.09.2021 в Интернет-издании «Time Out» (<https://www.timeout.ru/msk/feature/capillum-clinic-kak-spasti-volosv-pri-pomoshhi-treh-sredstv>) была размещена статья Елены Варфоломеевой «Как спасти волосы при помощи трех средств», где представлены виды продукции с обозначением «МС А7» (приложение №4). В декабре 2021 года прошла реклама товаров «МС А7» в журнале «Forbes beauty» (приложение №5);

- 29.09.2021 был заключен договор поставки между заявителем и ООО «АромаЛюкс» на размещение и реализацию продукции с обозначением «МС А7» в Интернет-магазине Рив Гош и на маркетплейсе Озон (приложение №6);

- таким образом, заявитель до подачи заявки на регистрацию товарного знака начал рекламу и реализацию небольших партий продукции с обозначением «МС А7», что было активно продолжено в 2022 - 2023 годах. В результате такой рекламы и продвижения товаров для роста волос с заявленным обозначением через известные маркетплейсы, товарный знак начал приобретать узнаваемость среди потребителей подобных товаров

- следовательно, заявитель полагает, что заявленное обозначение могло бы быть зарегистрировано в отношении всех заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ с указанием цифрового элемента «7», буквенных элементов «МС», «А» и словесных элементов «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС» в качестве неохраняемых.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 23.10.2022 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2021783213.

К возражению заявителем были приложены следующие материалы:

1. Информация о домене [www.capillum-clinic.com](http://www.capillum-clinic.com), копия справки о принадлежности домена и выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «КАПИЛЛУМ»;
2. Сведения о товарном знаке по свидетельству №819812;
3. Распечатка отдельных страниц сайта [www.capillum-clinic.com](http://www.capillum-clinic.com);
4. Распечатка отдельных страниц статьи «Как спасти волосы при помощи трех средств»;
5. Копии отдельных страниц журнала «Forbes beauty»;
6. Копия информационного письма № 1 от 09.02.2023 и копия доверенности на имя Кореневой Т.В., подписавшей письмо;
7. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «АРОМАЛЮКС»;
8. Скриншоты сайтов <http://riveguache.ru/brands/capillum-clinic>, [http://www.ozon.ru/search/?text=capillum+clinic&from\\_global=true](http://www.ozon.ru/search/?text=capillum+clinic&from_global=true); <https://vipavenue.ru/brands/womens/capillum-clinic/>,

<https://miridei.com/idei-krasoty/uhod/novinki-kosmeticheskikh-brendov-kotorve-stanut-otlichnym-podarkom/>).

С учетом даты (14.12.2021) 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 государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

Согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно подпункту 2 пункта 1.1. статьи 1483 не применяются в отношении обозначений, которые состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером и не воспринимаемые как слово.

Согласно пункту 35 Правил указанные в пункте 34 Правил, элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный

знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 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.



Заявленное обозначение «Терапия роста волос» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из изобразительного элемента в виде шестиугольника, из цифрового элемента «7», из буквенных элементов «MS»,

«А», и из словесных элементов «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС», выполненных стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ основано на выводе о несоответствии заявленного обозначения нормам пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение включает в себя цифровой элемент «7», который представляет собой простую цифру, имеющую слабую графическую проработку, вследствие чего данный элемент не обладает различительной способностью и является неохранным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Также заявленное обозначение включает в себя буквенные элементы «МС», «А», которые представляют собой простые буквы, не имеющие характерного исполнения и словесного характера, ввиду чего данные буквенные элементы не обладают различительной способностью и являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение включает в себя словесные элементы «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС», которые указывают на назначение заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ, а именно то, что данные товары направлены на оздоровление внешнего вида волос. Таким образом, данные словесные элементы не обладают различительной способностью и являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Коллегия сообщает, что заявитель в возражении от 22.02.2023 не оспаривает неохраноспособность цифрового элемента «7», буквенных элементов «МС», «А», словесного элемента «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС» заявленного обозначения, однако, указывает, что заявленное обозначение

представляет собой оригинальную композицию, которая могла бы быть зарегистрирована в качестве товарного знака.

Коллегия указывает, что доминирующим элементом в составе комбинированного обозначения является элемент, который определяет восприятие товарного знака.

В заявленном обозначении элементы «МС А7» выполнены в центре, обращают на себя внимание потребителей, могут вызывать у них различные смысловые образы и ассоциации, ввиду чего данные элементы выполняют основную индивидуализирующую нагрузку заявленного обозначения и являются доминирующими.

Что касается словесных элементов «ТЕРАПИЯ РОСТА ВОЛОС» заявленного обозначения, расположенных в нижней части знака, то, как на это указывал и сам заявитель при подаче заявки №2021783213, данные элементы являются неохранными.

В отношении изобразительного элемента заявленного обозначения, выполненного в шестиугольнике (представляющего собой простую геометрическую фигуру), то коллегия отмечает, что данный элемент фактически является рамкой, в центр которого вписаны доминирующие элементы «А7».

Таким образом, поскольку неохранные элементы занимают доминирующее положение в составе заявленного обозначения, оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Также коллегия отмечает, что не может согласиться с доводом заявителя о том, что заявленное обозначение представляет собой оригинальную композицию, которая могла бы быть зарегистрирована в качестве товарного знака. Так, сочетание вышеуказанных неохранных элементов не создает иной уровень восприятия рассматриваемого обозначения, отличный от восприятия отдельных входящих в его состав элементов. Включенный в



состав заявленного обозначения шестиугольник коричневого цвета не оригинален, воспринимается исключительно как фон, на котором не заостряется внимание потребителя при восприятии заявленного обозначения.

Что касается материалов, представленных заявителем в качестве подтверждения приобретения заявленным обозначением различительной способности, то они не позволяют прийти к выводу, что до даты приоритета заявки №2021783213 заявленное обозначение воспринималось как знак маркировки товаров 03, 05 классов МКТУ, оказываемых заявителем.

Представленные заявителем скриншоты из сети Интернет (приложения №3, 8) не содержат в себе дат размещения, в связи с чем не представляется возможным их соотнести с датой приоритета заявленного обозначения (14.12.2021), ввиду чего они не могут быть учтены коллегией в качестве доказательств приобретения заявленным обозначением различительной способности.

В отношении приложенных заявителем распечаток статьи «Как спасти волосы при помощи трех средств» (приложение №4) и распечаток отдельных страниц журнала «Forbes beauty» (приложение №5) коллегия отмечает, что в указанных источниках информации отсутствует изображение заявленного обозначения, кроме того, нет никакого указания на самого заявителя – ООО «КАПИЛЛУМ». Таким образом, данные материалы не могут свидетельствовать о том, что заявленное обозначение приобрело различительную способность.

В отношении довода заявителя о том, что 29.09.2021 был заключен договор поставки между ним и ООО «АромаЛюкс» на размещение и реализацию продукции с обозначением «МС А7» в Интернет-магазине Рив Гош и на маркетплейсе Озон (приложение №6), коллегия сообщает, что наличие только одного договора, заключенного всего лишь за три месяца до даты приоритета заявленного обозначения, не может приводить к выводу о

том, что данное обозначение использовалось заявителем длительно и интенсивно задолго до даты приоритета заявленного обозначения.

Вместе с тем коллегия отмечает, что заявителем не были представлены документы, доказывающие различительную способность комбинированного



обозначения «Терапия роста волос» (заявителем не представлены необходимые сведения об объемах производимых товаров; длительности и регулярности использования; объеме затрат на рекламу; а также сведения об информированности потребителя о товарах заявителя, маркированных указанным обозначением).

На основании вышеизложенных фактов, нельзя сделать вывод о том,



что словесное обозначение «Терапия роста волос» широко известно среднему российскому потребителю и длительно используется заявителем на территории всей Российской Федерации.

При указанных обстоятельствах у коллегии отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.02.2023, оставить в силе решение Роспатента от 23.10.2022.**