

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Коллегия в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утверждёнными 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 28.10.2021 возражение, поданное Федеральным государственным бюджетным учреждением «Национальный медицинский исследовательский центр оториноларингологии Федерального медико-биологического агентства» (ФГБУ НМИЦО ФМБА России), Москва (далее – лицо, подавшее возражение), в отношении решения Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2020747419, при этом установила следующее.

Заявка № 2020747419 на регистрацию комбинированного обозначения



« _____ » была подана на имя заявителя 31.08.2020 в отношении услуг 35, 41, 42 и 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 01.07.2021 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) в отношении всех заявленных услуг. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг ввиду его несоответствия требованиям пунктов 1, 2 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Вывод экспертизы мотивирован тем, что включённый в состав заявленного обозначения изобразительный элемент в виде трёхцветной ленты воспроизводит изображение флага Российской Федерации (Государственный флаг Российской Федерации – её официальный государственный символ наряду с гербом и гимном. Представляет собой прямоугольное полотнище из трёх равновеликих горизонтальных полос: верхней – белого, средней – синего и нижней – красного цвета, см. <http://flag.kremlin.ru/>, Государственные символы Российской Федерации, www.rsnet.ru). Согласно пункту 2 статьи 1483 Кодекса указанный изобразительный элемент может быть включён в состав товарного знака как неохраняемый элемент, если заявитель представит согласие соответствующего компетентного органа, в данном случае – Геральдического Совета при Президенте Российской Федерации (см. www.sovet.geraldika.ru).

Использование государственной символики в составе товарного знака без согласия соответствующего компетентного органа может быть воспринято как противоречащее общественным интересам, в связи с чем регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака не может быть произведена на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, словесные элементы «Национальный медицинский исследовательский центр оториноларингологии» представляют собой видовое наименование предприятия, следовательно, являются неохраняемыми элементами заявленного обозначения на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 28.10.2021 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к тому, что заявителем получено согласие Геральдического Совета при Президенте Российской Федерации на включение в состав обозначения по заявке № 2020747419 изображения, сходного с государственным флагом Российской Федерации, что является основанием для отмены оспариваемого решения.

На основании изложенного в возражении, поступившем 28.10.2021, содержится просьба зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака.

К возражению приложены следующие материалы:

1. Копия решения Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2020747419.

2. Письмо Геральдического Совета при Президенте Российской Федерации от 22.07.2021 в отношении обозначения по заявке № 2020747419.

Изучив материалы дела и заслушав представителя лица, подавшего возражение, коллегия установила следующее.

С учётом даты подачи (31.08.2020) заявки № 2020747419 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утверждённые 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков, в частности, 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 неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя

товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, которые относятся к объектам, не подлежащим правовой охране в соответствии со статьей 1231.1 Кодекса, или сходны с ними до степени смешения. К таким обозначениям относятся, согласно статье 1231.1 Кодекса объекты, включающие, воспроизводящие или имитирующие официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части: 1) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное); 2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки; 3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия.

Указанные официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации могут быть включены в средство индивидуализации в качестве неохраняемого элемента, если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации.

Согласно пункту 36 Правил на основании пункта 2 статьи 1483 Кодекса устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не подлежащим правовой охране в соответствии со статьей 1231.1 Кодекса, или сходным с ними до степени смешения.

Согласно пункту 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42 - 44 настоящих Правил.

Согласно пункту 44 Правил при определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил,

а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов. Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков, в частности, обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.



Заявленное обозначение «» является комбинированным, выполнено в виде овала, внутри которого размещена надпись «Национальный медицинский исследовательский центр оториноларингологии», выполненная заглавными буквами русского алфавита. В центре овала выполнено стилизованное изображение профиля лица человека, под которым выполнено стилизованное изображение оториноларингологического зеркала в виде круга с точкой в его центре, а с левой и правой стороны от данного зеркала выполнены изображения изогнутой

ленты в виде российского флага. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: жёлтый, чёрный, белый, синий, красный, красно-коричневый. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2020747419 испрашивается в отношении услуг 35, 41, 42 и 44 классов МКТУ.

Оспариваемым решением Роспатента от 01.07.2021 словесные элементы «Национальный медицинский исследовательский центр оториноларингологии» признаны неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Правомерность данного вывода обуславливается смысловым содержанием указанных элементов, которые по отношению к заявленным услугам являются их характеристикой, указывая на видовое наименование предприятия.

Так, в соответствии с Толковым словарём Ожегова, «Национальный» – характерный для данной нации, свойственный именно ей; то же, что государственный; «Медицинский» – прил. от сущ. «медицина» – совокупность наук о здоровье и болезнях, о лечении и предупреждении болезней, а также практическая деятельность, направленная на сохранение и укрепление здоровья людей, предупреждение и лечение болезней; «Исследовательский» – прил. от «исследователь»; относящийся к научным исследованиям; «Центр – в том числе: место сосредоточения чего-нибудь; важный пункт чего-нибудь; главенствующее, ведущее учреждение какой-нибудь отрасли; «Оториноларингологии» – раздел медицины, занимающийся заболеваниями уха, горла, носа и их лечением.

Таким образом, данное словосочетание представляет собой указание на ведущее научно-исследовательское учреждение, деятельность которого направлена на предупреждение и лечение заболеваний уха, горла, носа, следовательно, является характеристикой услуг, поскольку является сведениями о лице, оказывающем услуги.

С учётом сказанного слова «Национальный медицинский исследовательский центр оториноларингологии» обозначения заявителя прямо, без дополнительных рассуждений и домысливания характеризует источник оказания услуг, не обладают различительной способностью и, следовательно, не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса. При этом расположение элементов на периферии обозначения,

выполнение их по контуру овала позволяют сделать вывод о том, что они не занимают в составе композиции доминирующего положения и могут быть включены в качестве неохраняемых элементов товарного знака (знака обслуживания).

Анализ словарно-справочной литературы, а также информации, размещенной в сети Интернет (<http://flag.kremlin.ru/>, <https://geraldika.ru/s/1>), позволяет установить, что государственный флаг Российской Федерации представляет собой прямоугольное полотнище из трех равновеликих горизонтальных полос: верхней – белого, средней – синего и нижней – красного цвета.

В соответствии со статьей 1 Федерального конституционного закона от 08.12.2000 «О флаге Российской Федерации» государственный флаг Российской Федерации является официальным государственным символом Российской Федерации.

Сравнительный анализ показал, что изобразительный элемент в виде изогнутой трёхцветной ленты, имеющийся в составе заявленного обозначения, является сходным до степени смешения с изображением флага Российской Федерации, поскольку имеют одинаковое сочетание цветов, сходный общий вид изображений за счёт горизонтального расположения полос.

Указание на то, что изображение изогнутой ленты в заявленном обозначении является воспроизведением российского флага, содержится, в частности, в описании заявленного обозначения, представленного при подаче заявки заявителем.

Таким образом, как справедливо указано в решении Роспатента от 01.07.2021, заявленное обозначение, содержащее анализируемый элемент (изогнутая трёхцветная лента) не соответствует пункту 2 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, само наличие в обозначении анализируемого элемента порождает в сознании потребителя представление об источнике происхождения услуг – Российской Федерации. Следовательно, использование государственной символики в составе товарного знака без согласия соответствующего компетентного органа может быть воспринято как противоречащее общественным интересам на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса

Вместе с тем коллегией были приняты во внимание действия, предпринимаемые заявителем для преодоления мотивов отказа, в связи с чем им представлено письмо, полученное в результате обращения в Геральдический Совет Российской Федерации, в котором указано, что представленное в заявленном обозначении изображение трёхцветной изогнутой ленты является допустимым для использования в товарном знаке по заявке № 2020747419.

Наличие указанного письма компетентного органа устраняет причины для отказа в государственной регистрации товарного знака. В связи с изложенным у коллегии более не имеется оснований для признания обозначения не соответствующим требованиям пунктов 2 и 3 статьи 1483 Кодекса.

На основании пункта 2 статьи 1231.1 Кодекса изображение трёхцветной изогнутой ленты, имитирующей государственный флаг Российской Федерации при наличии согласия соответствующего компетентного государственного органа может быть включено в товарный знак в качестве неохраняемого элемента.

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

удовлетворить возражение, поступившее 28.10.2021, отменить решение Роспатента от 01.07.2021, зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020747419.