

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 22.03.2011 на решение федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2009724039/50 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2009724039/50 с приоритетом от 29.09.2009 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака Обществом с ограниченной ответственностью «Аптека Доктор», г. Пенза (далее - заявитель) в отношении товаров и услуг 05, 29, 30, 31 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «АПИКОМПЛЕКС», выполненное стандартным шрифтом русского алфавита.

Роспатентом 06.12.2010 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2009724039/50 для всех заявленных товаров ввиду его несоответствия требованиям подпунктов 1, 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение в отношении товаров 05, 29, 30, 31 классов МКТУ может быть воспринято как противоречащее общественным интересам. Данный вывод

обусловлен тем, что «апикомплексы» - это тип простейших, объединяющий исключительно паразитические виды. Они паразитируют во внутренних органах, тканях и клетках пищеварительной, выделительной и кровеносной систем различных животных и человека. Имеют огромное патогенное значение, поскольку являются возбудителями опасных заболеваний человека и животных, таких как малярия, токсоплазмоз, кокцидиоз и др. (см. электронную версию «Большой энциклопедии Кирилла и Мефодия», Интернет-сайт www.megabook.ru, электронную версию «Энциклопедического словаря», Интернет-сайт dic.academic.ru [1]).

Кроме того, заявленное обозначение воспроизводит обозначение, используемое компанией ООО Фирма «Биокор» для маркировки однородных товаров (см. Интернет-сайты www.rlsnet.ru, www.biokor.ru, www.obad.ru, www.portal03.ru [2]).

Обозначение «АПИКОМПЛЕКС» занесено в официальный реестр лекарственных средств – «Регистр лекарственных средств России» также на имя ООО Фирмы «Биокор» (см. официальный Интернет-сайт РЛС: www.rlsnet.ru) [3]. Указанный регистр является базой данных для специалистов и пациентов с описанием лекарств, пищевых добавок, вакцин, гомеопатических средств на рынке России.

Поскольку заявителем является ООО «Аптека Доктор», заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя для части товаров 05 класса МКТУ.

В возражении от 22.03.2011, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель является производителем биологически активной добавки к пище с названием «АПИКОМПЛЕКС» в связи с чем, правовая охрана заявленного обозначения испрашивается только для товаров 05 класса МКТУ «добавки минеральные пищевые; добавки пищевые для медицинских целей»;

- ссылка экспертизы на сеть Интернет не может являться безусловным основанием для принятия решения об отказе в регистрации товарного знака, поскольку названная сеть является коммерческой, и, следовательно, находясь в материальной зависимости от заказчиков, в ней могут печататься заведомо ложные сведения, что делает такую ссылку некорректной;

- в настоящее время сведения о наличии биологически активной добавки к пище «АПИКОМПЛЕКС» в продаже отсутствуют;

- заявителем была проведена работа по подготовке к промышленному выпуску биологически активной добавки к пище «АПИКОМПЛЕКС»;

- так, в октябре 2008 года были разработаны технические условия и технологическая инструкция по производству биологически активной добавки к пище «АПИКОМПЛЕКС», а также был подписан договор авторского заказа на создание этикетки к этой биологически активной добавке;

- все работы по разработке биологически активной добавки к пище «АПИКОМПЛЕКС» заявителем были проведены ранее даты регистрации на имя ООО «Биокор» БАД «АПИКОМПЛЕКС» - 22.06.2009;

- подтверждения того, что ООО «Биокор» выпускал БАД «АПИКОМПЛЕКС» ранее даты приоритета заявки №2009724030 отсутствуют;

- наличие одной лишь регистрации БАД «АПИКОМПЛЕКС» на имя ООО «Биокор» не может послужить основанием для отказа в регистрации заявленного обозначения, как вводящего потребителя в заблуждение относительно производителя товаров;

- термин «Апиомплексы» имеет узкую профессиональную направленность и известен исключительно в медицинских кругах, связанных с исследованиями в области микробиологии;

- указанный термин всегда используется во множественном числе, поскольку характеризует простейшие организмы, которые существуют в виде скопления клеток, защищенных общей плотной оболочкой;

- заявленное обозначение представляет собой сложносоставное слово в единственном числе, состоящее из двух частей: «АПИ» (в переводе с латыни - пчела) и «комплекс», в связи с чем оно ассоциируется с комплексом продуктов, основанных на продуктах жизнедеятельности пчел.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 06.12.2010 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2009724039/50 в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки минеральные пищевые; добавки пищевые для медицинских целей».

Заявитель представил следующие документы:

- технические условия с приложениями [4];
- технологическая инструкция с приложениями [5];
- Договор авторского заказа [6];
- платежные поручения [7];
- эскиз этикетки [8];
- распечатка с сайта [9].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения необоснованными.

С учетом даты приоритета (29.09.2009) заявки №2009724039/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 (далее – Правила).

Согласно подпункту 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 или его изготовителя.

В соответствии с подпунктом 2.5.1 пункта 2.5 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании

потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Согласно подпункту 2) пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Подпунктом 2.5.2 пункта 2.5 Правил определено, что к обозначениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, относятся, в частности, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства, слова, написание которых нарушает правила орфографии русского языка, и т.п.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «АПИКОМПЛЕКС», выполненное стандартным шрифтом черного цвета заглавными буквами русского алфавита. Государственная регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки минеральные пищевые; добавки пищевые для медицинских целей».

Решение Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 1) пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как способного ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров, основывается на сведениях из сети Интернет [1].

Из имеющихся в деле распечаток следует, что обозначение, тождественное анализируемому, упоминается на различных сайтах сети Интернет в качестве средства маркировки биологически активной добавки к пище «АПИКОМПЛЕКС», изготовленной ООО «Биокор».

Однако ни одна из имеющихся в деле распечаток не позволяет установить факт присутствия на российском рынке указанных товаров до даты подачи заявки №2009724039/50.

Кроме того, регистрация БАД с названием «АПИКОМПЛЕКС» на имя ООО «Биокор» в федеральном реестре разрешенных БАД согласно свидетельству № 77.99.23.3.У6285.6.09 была осуществлена 22.06.2009, то есть за три месяца до даты подачи рассматриваемой заявки.

В связи с изложенным не представляется возможным сделать однозначный вывод о том, что на дату подачи заявки №2009724039/50 у российского потребителя в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки минеральные пищевые; добавки пищевые для медицинских целей» существовала устойчивая ассоциативная связь между обозначением «АПИКОМПЛЕКС» и ООО «Биокор».

В то же время, до даты внесения в федеральный реестр разрешенных БАД добавки «АПИКОМПЛЕКС» в 2008 году заявителем велась необходимая подготовительная работа к промышленному выпуску БАД «АПИКОМПЛЕКС» [4-8].

Таким образом, довод о том, что заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара, является необоснованным.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям, изложенным в подпункте 2) пункта 3 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Согласно приведенным в заключении по результатам экспертизы словарно-справочным источникам [1] слово «апикомплексы» является названием типа простейших, которые паразитируют в организме человека и животных. Апикомплексы являются возбудителями опасных заболеваний таких как малярия, токсоплазмоз, кокцидиоз и др.

Заявленное обозначение «АПИКОМПЛЕКС» представляет собой единственное число от слова «АПИКОМПЛЕКСЫ», в связи с чем его семантическое восприятие будет связано с указанным выше значением.

Таким образом, при использовании словесного элемента «АПИКОМПЛЕКС» в качестве средства маркировки товаров 05 класса МКТУ «добавки минеральные пищевые; добавки пищевые для медицинских целей»

заявленное обозначение способно порождать негативные ассоциации и возмущение членов общества.

В связи с доводом заявителя о том, что термин «апикомплексы» понятен исключительно специалистам в области микробиологии, необходимо отметить, что норма подпункта 2) пункта 3 статьи 1483 Кодекса не предусматривает оценку обозначений на предмет их противоречия общественным интересам, принципам гуманности и морали с учетом степени известности слова потребителям.

Довод заявителя о восприятии потребителями заявленного обозначения в качестве сложносоставного слова, состоящего из двух частей – «АПИ» (по латыни пчела) и «КОМПЛЕКС», не имеет документального подтверждения.

В силу изложенного, Палата по патентным спорам пришла к выводу о том, что обозначение по заявке №2009724039 не соответствует требованиям подпункта 2) пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как противоречащее общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 22.03.2011, оставить в силе решение Роспатента от 06.12.2010.