

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 20.01.2023, поданное ООО «МСГ Сервис», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021721784, при этом установлено следующее.

ЕВРОПЕЙСКИЙ
ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР

Словесное обозначение « **ЕВРОПЕЙСКИЙ ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР** » по заявке №2021721784 было подано 12.04.2021 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 44 класса МКТУ «больницы; диспансеры; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; массаж; обследование медицинское; помощь акушерская; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; помощь паллиативная; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; скрининг; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; советы по диете и питанию; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги психологов; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; физиотерапия; хирургия пластическая; центры здоровья».

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 31.08.2022 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 положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанное мотивировано тем, что заявленное обозначение «ЕВРОПЕЙСКИЙ ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР» (европейский – «Относящийся к Европе, европейцам, связанный с ними», диагностика – «Раздел клинической медицины, изучающий содержание, методы и последовательные ступени процесса распознавания болезней или особых физиологических состояний», центр – «Место сосредоточения какой-либо деятельности, органов управления, организаций и пр.», см. Интернет, Словари: Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000; Большой Энциклопедический словарь. 2000; Малая медицинская энциклопедия. — М.: Медицинская энциклопедия. 1991—1996 гг.) не обладает различительной способностью, поскольку представляет собой видовое наименование предприятия, характеризует заявленные услуги 44 класса МКТУ, а именно указывает их на вид, назначение и на место нахождения лица оказывающего услуги.

Поскольку заявленное обозначение полностью состоит из неохраемых элементов, оно в целом не обладает различительной способностью и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении услуг 44 класса МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Представленные материалы, доказывающие, по мнению заявителя, приобретенную заявленным обозначением различительную способность в результате длительного интенсивного использования до даты подачи, не снимают выдвинутых в уведомлении от 10.02.2022 мотивов по пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Экспертиза также отмечает, что в условиях отсутствия сведений об осведомленности конечного потребителя о заявленном обозначении и его однозначной ассоциативности с товарами (услугами) именно заявителя, которые могут быть представлены в рамках социологических опросов, экспертизой не может быть принято

решение о предоставлении правовой охраны не обладающим различительной способностью элементам.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 20.01.2023, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака и привел следующие доводы в обоснование своей позиции:

- заявитель использует обозначение «ЕВРОПЕЙСКИЙ ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР» для индивидуализации оказываемых услуг с 2014 года, что говорит о длительном использовании и создании устойчивой ассоциации обозначения с заявителем, в подтверждение чего в материалы заявки были приложены документы, свидетельствующие о том, что указанное обозначение приобрело различительную способность в результате долговременного использования, а именно – сертификаты участника научных конференций, форумов, конференций и конгрессов, которые проходили в 2018 - 2020 годах, отчеты о командировках работников в различные города России в целях сотрудничества с другими медицинскими клиниками;

- в доказательство приобретения различительной способности заявленного обозначения заявитель прикладывает к возражению договоры оказания медицинских услуг клиентам, проживающим в различных регионах и городах Российской Федерации (Москва, Санкт-Петербург, Омск, Ставропольский край, Воронеж, Ессентуки, Тихорецк, Новосибирск, Анапа, Тверь, Ленинградская область, Краснодарский край, Пятигорск, Нягань, Краснодар, Покачи, Нальчик, Михайлов, Судак, Московская область, Рязанская область, Новосибирская область), рекламные буклеты и рекламную информацию, которая была размещена в средствах массовой информации (в газетах «Мой район», «Южные горизонты», «Знамя», «Омский пригород», «Моздокский вестник»), документы, подтверждающие расходы заявителя на рекламу, а также результаты социологического опроса, проводимого в сети Интернет с использованием Google формы, которая находилась в открытом доступе по ссылке https://docs.google.com/forms/d/e/1FAIpQLSfF-VNRWGTGmJr2zCo0DGj-1-T0SuW4aIySzRUMeiwD11I9bw/viewform?usp=sf_link;

- по результатам опроса из 889 человек указанное обозначение известно для 843 опрошенных, что составляет 94,8% от общего количества. Также результаты показывают, что данное обозначение известно в различных регионах Российской Федерации, что у большинства опрошенных (около 90%) оно ассоциируется именно с заявителем и именно в отношении медицинских услуг. Более половины опрошенных заявило, что обозначение стало известно им не позднее 2020 года, что говорит о давности и устойчивости использования обозначения заявителем, создании у потребителей стойких ассоциаций с услугами заявителя;

- представлена фотография сайта, подтверждающая, что обозначение используется заявителем для своей деятельности, для обозначения оказываемых услуг, а также в доменном имени.

По мнению заявителя, приведенные доказательства подтверждают, что в результате длительного использования обозначение «Европейский диагностический центр» приобрело различительную способность и ассоциируется у потребителей и профессиональных медицинских работников именно с услугами заявителя, соответственно, решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения противоречит пункту 1.1 статьи 1484 Кодекса.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 31.08.2022 и предоставить правовую охрану обозначению по заявке №2021721784 в отношении всех заявленных услуг 44 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

- краткие и полные результаты социологического опроса (1);
- сертификаты об участии в конференциях (2);
- отчеты о командировках (3);
- договоры с потребителями (4);
- рекламные буклеты (5);
- документы, подтверждающие размещение рекламы обозначения в СМИ (6);
- документы, подтверждающие расходы на рекламу обозначения (7);
- фотография сайта заявителя (8).

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

С учетом даты (12.04.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса и пунктом 35 Правил указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности 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.

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.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение

ЕВРОПЕЙСКИЙ
ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР
«

», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарного знака в отношении услуг 44 класса МКТУ:

больницы; диспансеры; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; массаж; обследование медицинское; помощь акушерская; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; помощь паллиативная; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; скрининг; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; советы по диете и питанию; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги оптиков; услуги ортодонтические;

услуги психологов; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; физиотерапия; хирургия пластическая; центры здоровья.

Оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения средним российским потребителем соответствующей услуги, при этом учитываются имеющиеся или вероятные ассоциативные связи, возникающие у потребителей в связи с этим обозначением и каждой услугой, для которой испрашивается правовая охрана, исходя из имеющихся в материалах дела доказательств.

При этом представленные доказательства относимы, если на их основании возможно установить имеющиеся или вероятные ассоциативные связи именно той группы потребителей, которым адресованы услуги, для которых обозначение заявлено на регистрацию.

Оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения потребителями в отношении конкретных услуг, для которых испрашивается охрана, а не услуг, однородных им, или любых услуг, на конкретную дату – дату подачи заявки на регистрацию товарного знака 12.04.2021.

Как правильно указано в заключении по результатам экспертизы, входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы являются лексическими единицами русского языка, указывающими на вид, назначение и на место нахождения лица, оказывающего услуги.

Следует отметить, что значение словосочетания «Европейский диагностический центр» понятно среднему российскому потребителю без дополнительных рассуждений и домысливания как место оказания услуг в области диагностики, в данном случае, в области медицинской диагностики.

Медицинская диагно́стика (от др.-греч. δια-γνώστικός, *diagnosticos* — способный распознавать) — процесс установления диагноза, то есть заключения о сущности болезни и состоянии пациента, выраженное в принятой медицинской терминологии. (https://ru.wikipedia.org/wiki/Медицинская_диагностика).

Соответственно, заявленное словесное обозначение относится к обозначениям, которым не предоставляется правовая охрана в соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса, при этом указанные элементы занимают доминирующее положение.

Заявитель не оспаривает вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение состоит из элементов, характеризующих услуги, в том числе указывающих на их назначение, вместе с тем, ссылаясь на пункт 1.1. статьи 1483 Кодекса, полагает, что заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате длительного использования и вызывает устойчивую ассоциацию с заявителем.

В подтверждение данного утверждения заявителем представлены материалы (1) – (8), часть которых дублирует те материалы, которые ранее были представлены заявителем на стадии экспертизы и которые были признаны недостаточными для признания факта приобретения заявленным обозначением различительной способности в отношении заявленных услуг на дату подачи заявки.

Утверждение заявителя о том, что заявленное обозначение используется им для индивидуализации оказываемых услуг с 2014 года, связано с датой регистрации заявителя (ООО «МСГ Сервис») в качестве юридического лица, однако

непосредственное оказание услуг под обозначением « **ЕВРОПЕЙСКИЙ
ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР** » с 2014 года документально не подтверждено и носит декларативный характер.

Упоминание 2014 года в качестве начала использования заявленного обозначения для индивидуализации услуг заявителя нашло свое отражение только в приложенном к возражению документе «краткие и полные результаты социологического опроса» (1), в частности, в ответах респондентов на вопрос №4 о ретроспективном знании респондентами заявленного обозначения.

Вместе с тем, коллегия критически относится к результатам этого опроса с позиции их объективности и точности, поскольку его нельзя признать репрезентативным, ввиду его несоответствия рекомендациям по проведению опроса потребителей, согласно которым опрос должен отвечать целям объективности и осуществляться организацией, специализирующейся в области проведения социологических исследований.

В данном случае представлены результаты опроса без соответствующей статистической обработки и оформления его выводов как социологического исследования для получения сведений об определенных ассоциативных связях, возникающих у потребителя при восприятии заявленного обозначения, в частности, в ответах респондентов на вопрос №4 о ретроспективном знании респондентами заявленного обозначения не указан процент респондентов, обладающих знаниями о заявленном обозначении с 2014 года.

Отсутствие каких-либо сведений об отборе целевой группы участников опроса (возраст, пол, образование, социальное положение и т.д.) делает невозможным использование его выводов в качестве доказательной базы, на которую можно опираться как на доказательство приобретенной различительной способности заявленного обозначения, поскольку не содержит данных о том, насколько репрезентативна данная выборка в качестве представителей различных категорий потенциальных потребителей заявленных услуг 44 класса МКТУ.

Кроме того, опрос не содержит сведений о мнении респондентов по отдельным услугам, в отношении которых используется заявленное обозначение и испрашивается регистрация товарного знака, поскольку ответы респондентов ограничены указанием на медицинские услуги или диагностические услуги, что прямо вытекает из самого заявленного обозначения.

При таких обстоятельствах данные опроса не могут быть признаны объективными и точными, а степень известности заявленного обозначения по каждой из заявленных услуг доказанной.

Представленные сертификаты (2) свидетельствуют только лишь о том, что заявитель действительно в 2018, 2019 и 2020 годах принимал участие в различных научных специализированных конференциях и конгрессах, однако эти документы не могут выступать в качестве доказательства оказания каких-либо конкретных медицинских услуг третьим лицам, также как и отчеты о командировках (3) отдельных физических лиц за 2018, 2019 и 2020 годы, основная деятельность которых включала в себя презентацию Европейского диагностического центра в ряде городов Российской Федерации, при этом представленные материалы не содержат конкретизацию услуг,

которые оказываются этим центром, соответственно, эти данные не могут достоверно свидетельствовать о степени информированности российского потребителя, на основании которой можно было бы сделать вывод о приобретенной различительной способности заявленного обозначения на дату подачи заявки на регистрацию товарного знака в отношении каждой из заявленных услуг.

В качестве доказательства оказания услуг третьим лицам заявителем представлены договоры возмездного оказания медицинских услуг (4) за 2017, 2018, 2019, 2020 и 2021 годы, при этом перечень оказанных услуг ограничен одной услугой: «описание и интерпретация данных МРТ». Данная формулировка оказанной услуги не может свидетельствовать об оказании именно тех услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака.

Представленные рекламные материалы: буклеты (5), рекламные объявления в СМИ (6), также не могут служить доказательством длительности и интенсивности оказания конкретных услуг, перечисленных в заявке, и доказательством приобретенной

различительной способности обозначения « **ЕВРОПЕЙСКИЙ
ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР** » в отношении заявленного перечня услуг 44 класса МКТУ, поскольку относятся к периоду времени не ранее 2017 года, не содержат сведений об общем тираже буклетов, кроме того, презентация и упоминание каких-либо услуг еще не означает реальное оказание этих услуг третьим лицам и достоверно свидетельствовать о степени восприятия средним российским потребителем размещенной информации.

Также отсутствуют сведения об общем размере затрат на рекламу в средствах массовой информации и на публикацию рекламных буклетов, поскольку цифры затрат, отраженные в счетах и товарных накладных за 2017 год (71800 руб.), 2019 год (18000 руб.) и 2020 год (42000 руб.), приложенных к возражению (7), нельзя признать значительными, свидетельствующими о высокой степени информированности российских потребителей.

Скриншот сайта заявителя (8) в отсутствие сведений о его посещаемости также не может служить доказательством высокой степени информированности

потребителей об услугах, которые оказываются заявителем под обозначением

ЕВРОПЕЙСКИЙ
ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР
« _____ ».

Поскольку оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения потребителями в отношении тех конкретных услуг, для которых испрашивается охрана товарного знака, отсутствие доказательства того, что заявитель оказывал третьим лицам конкретные услуги 44 класса МКТУ, перечисленные в заявке, не дает возможности сделать обоснованный вывод о том, что в отношении этих услуг заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате длительного и интенсивного использования.

Таким образом, представленные материалы не могут свидетельствовать ни о длительности, ни об интенсивности размещенной информации на дату подачи заявки на товарный знак, ни о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и услугах, которые оказывал заявитель под этим обозначением на дату подачи заявки.

Резюмируя изложенное, коллегия полагает, что решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021721784 следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.01.2023, и оставить в силе решение Роспатента от 31.08.2022.