

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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, рассмотрела возражение, поступившее 21.01.2016, поданное ООО «СВЕТОЧ фармацевтика», г. Хабаровск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) по заявке № 2013744839, при этом установлено следующее.

Предоставление правовой охраны обозначению по заявке № 2013744839, поданной 24.12.2013, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 05, 10, услуг 35, 39 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено



комбинированное обозначение , основу которого составляет прямоугольник с овальными гранями по бокам, в центральной части которого расположены слова «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада». Правовая охрана испрашивается в красном и белом цветовом сочетании.

Роспатентом 23.09.2015 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено следующее:

- заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

- в заявленном обозначении словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми и занимают доминирующее положение («аптека» - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены; «МИНИЦЕН» - сложносоставное слово, состоящее из элементов «мини-» (первой части сложных слов, вносящей значение «очень маленький») и «-цен» (множественное значение от слова «цена» – денежное выражение стоимости товара);
- словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» указывают на вид и назначение части товаров 05 класса, услуг 35, 39 классов МКТУ, используются в настоящее время различными организациями и не могут быть идентифицированы с конкретным лицом, изготавливающим товары и оказывающим услуги;
- помимо этого, в отношении части товаров 05 класса, не относящихся к лекарствам, всех товаров 10 класса МКТУ заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров.
- экспертизой также отмечено, что представленные заявителем материалы не подтверждают приобретение заявленным обозначением различительной способности в результате длительного и интенсивного использования.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 21.01.2016, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака.

Доводы возражения, а также дополнения к нему, поступившего 07.04.2016, сводятся к следующему:

- заявитель согласился с мнением экспертизы, что входящие в заявленное обозначение словесные элементы «аптека», «лекарства со склада» являются неохраняемыми для части товаров 05 и сопутствующих услуг 35, 39 классов МКТУ, а в отношении части товаров 05 и товаров 10 классов МКТУ неохраняемые элементы «аптека» и «лекарства со склада» могут ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров;

- заявитель отметил, что в отношении части товаров 05 класса «фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; вещества для медицинских целей; пластыри, перевязочные материалы; дезинфицирующие средства» словесные элементы «аптека», «лекарства со склада» не могут ввести в заблуждение относительно вида и назначения товаров, поскольку известно, что ассортимент аптек содержит не только лекарства, но и сопутствующие товары, указанные в заявленном перечне 05 класса МКТУ;
- заявитель не согласился с мнением экспертизы, что все словесные элементы занимают доминирующее положение, и отметил следующее: заявленное обозначение содержит графическую часть, где прямоугольная форма с овальными гранями формирует основу всего обозначения и является пространством, на котором располагаются словесные элементы;
- учитывая пространственное расположение словесных элементов по отношению к графическому блоку, графическая и словесная части представлены в равноправных позициях и визуально воспринимаются как одно целое;
- различное по размеру шрифтовое написание выделяет из словесной части словосочетание «аптека миницен», в то время как неохраняемый элемент «лекарства со склада» в силу его написания мелким шрифтом не является доминирующим;
- словесные элементы, выполненные оригинальным шрифтом, и объединяющая их графическая часть вместе образуют оригинальную комбинацию, легко запоминающуюся для восприятия, что придает обозначению в целом способность выделить товары и услуги заявителя;
- заявленное обозначение используется заявителем в своей деятельности с 2011 года как название аптечной сети «Аптека Миницен»;
- аптечная сеть «Аптека Миницен» начала свое развитие в начале 2011 года, когда решением заседания комиссии было выбрано благозвучное слово «миницен» для создания бренда с последующей его государственной регистрацией в качестве товарного знака;
- первыми аптеками сети были 4 аптеки в г. Хабаровске и 1 аптека в г. Биробиджане, в 2012 году аптечная сеть открыла еще 16 аптек в Еврейской Автономной области, в

Приморском и Камчатском крае, Амурской и Магаданской области, а в 2013 году сеть расширяла свое присутствие в городах, в которых уже работала (<http://neotlozhka-dv.ru>; http://neotlozhka-dv.ru/address_khb.html);

- с 2013 г., основываясь на результатах годового оборота сети аптек «Миницен», на степени ее популярности и узнаваемости среди населения, руководством заявителя было принято решение провести ребрендинг и разработать полностью фирменный стиль, включающий ряд логотипов, в состав которых входит слово «Миницен», с целью его государственной регистрации в качестве товарного знака, знака обслуживания;

- заявитель не согласен, что слово «миницен» не обладает различительной способностью, и отметил, что визуальное и смысловое восприятие элементов логотипа носит субъективный характер, поскольку обусловлено особенностями личности и зависит от таких факторов как степень грамотности респондента, его способность к ассоциативному и логическому мышлению;

- словесный элемент «миницен» может также восприниматься как вымышленное благозвучное слово, обладающее оригинальностью;

- наличие у заявленного обозначения различительной способности подтверждается представленным лингвистическим исследованием, по результатам которого были сделаны выводы о том, что «...в словосочетании «Аптека МИНИЦЕН лекарства со склада» слово «МИНИЦЕН» является вымышленным, фантазийным, может быть признано в качестве условного собственного имени»;

- специалисты-лингвисты в рамках проведенных исследований полагают, что слово «МИНИЦЕН» не обладает определенной семантикой, то есть является фантазийным и не происходит от слов «мини» и «цена»;

- заявителем было проведено социологическое исследование, согласно которому 57 % опрошенных из восьми федеральных округов воспринимают название «Аптека МИНИЦЕН» как название аптеки или сети аптек, принадлежащих одной компании-владельцу.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака для части

товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; вещества для медицинских целей; пластыри, перевязочные материалы; дезинфицирующие средства» и всех услуг 35, 39 классов МКТУ.

К возражению приложены копии следующих материалов:

- решения об отказе на 3 л. в 1 экз.;
- протокола заседания на 1 л. в 1 экз.;
- договора на 4 л. в 1 экз.;
- заключения специалиста (Денисовой Е.А.) на 3 л. в 1 экз.;
- подтверждения образования специалиста (Денисовой Е.А.) на 3 л. в 1 экз.;
- диплома сети аптек на 1 л. в 1 экз.;
- заключения специалиста (Баранова А.Н.) на 11 л. в 1 экз.;
- подтверждения образования специалиста (Баранова А.Н.) на 2 л. в 1 экз.;
- отчета по исследованию восприятия обозначения «Аптека МИНИЦЕН» на 16 л. в 1 экз.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 21.01.2016, коллегия считает доводы возражения необидительными.

С учетом даты (24.12.2013) поступления заявки № 2013744839 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый 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, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) 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.

Согласно пункту 2.3. (2.3.2.3) Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указания свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указание веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения. Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение , словесная часть которого выполнена стандартным шрифтом буквами русского алфавита, при этом размер шрифта в словах «АПТЕКА МИНИЦЕН» крупнее, чем в словах «лекарства со склада». Обозначение заявлено в красном и белом цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивалась в отношении товаров 05 и 10 классов МКТУ и всех услуг 35, 39 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Заявитель, согласившись с доводами, изложенными в заключении экспертизы о том, что для части заявленных товаров 05 класса МКТУ, не относящихся к лекарствам, и всех товаров 10 класса МКТУ заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров, ограничил перечень товарами 05 класса МКТУ: «фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; вещества для медицинских целей; пластыри, перевязочные материалы; дезинфицирующие средства», а также изложил просьбу о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных услуг 35, 39 классов МКТУ.

Вышеуказанная коррекция заявителем изначально заявленного перечня устраняет препятствие для отказа в регистрации заявленного обозначения, предусмотренное пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Анализ словесных элементов, входящих в состав заявленного обозначения показал следующее.

Словесный элемент «лекарства со склада» характеризует товары 05 класса МКТУ и связанные с ними услуги 35, 39 классов МКТУ и потому является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Заявителем данный вывод не оспаривается.

Анализ словесного элемента «АПТЕКА МИНИЦЕН» заявленного обозначения показал следующее. Слова, входящие в данный элемент, имеют значения:

«аптека» - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены;

«МИНИЦЕН» - сложносоставное слово, состоящее из элементов «мини-» (первой части сложных слов, вносящей значение «очень маленький») и «-цен» (от слова «цена») – денежное выражение стоимости товара (см. электронные словари: <http://dic.academic.ru/>; <http://tolkslovar.ru/>).

При этом словесные элементы «АПТЕКА МИНИЦЕН» образуют словосочетание, построенное на основе подчинительной связи (управление) между словами, при которой зависимое слово «МИНИЦЕНЫ» ставится при главном слове «АПТЕКА» в определенном падеже (в данном случае в родительном падеже).

Таким образом, словесный элемент «МИНИЦЕН» не является фантазийным словом или именем собственным, а представляет собой грамматическую форму родительного падежа, образованную от словообразования «МИНИЦЕНЫ».

В связи с изложенным, словосочетание «АПТЕКА МИНИЦЕН» состоит из обозначений, характеризующих товары и услуги, указанные в перечне, а именно: «АПТЕКА» - видовое наименование предприятия, «МИНИЦЕН» - указание стоимости товаров, и, следовательно, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса и пункта 2.3. (2.3.2.3) Правил.

Коллегия не может согласиться с доводом заявителя о фантазийном характере слова «МИНИЦЕН» и с тем, что оно указано в именительном падеже.

В заключении специалиста Баранова А.Н. отмечено, что «форма «МИНИЦЕН» не обладает определенной семантикой, то есть является фантазийной». Однако, в заявленном обозначении в словосочетании «АПТЕКА МИНИЦЕН» словесные элементы связаны между собой по смыслу и грамматически. В силу чего, семантика словосочетания «АПТЕКА МИНИЦЕН» в значении «аптека минимальных цен» очевидна. Кроме того, в заключении специалиста Денисовой Е.А., приложенном к возражению, допускается, что словосочетание «АПТЕКА МИНИЦЕН» может восприниматься как синоним выражений «аптека низких цен», «аптека доступных цен», «аптека минимальных цен», а слово «МИНИЦЕН» может вызывать слуховые ассоциации со словом «минимальная - цена».

С учетом изложенного можно сделать вывод о том, что, потребители воспринимают заявленное обозначение как прямое и однозначное указание на аптеку, товары в которой продаются по минимально низким ценам. Никаких дополнительных рассуждений, домысливания и ассоциаций для формулировки указанной описательной характеристики заявленного обозначения потребителю не требуется.

При этом, графическое оформление обозначения в виде прямоугольника с овальными гранями по бокам в красно-белом цветовом сочетании, в центре которого расположены словесные элементы друг под другом, не меняет смысла, заложенного в это обозначение.

В отношении отчета по исследованию восприятия обозначения аптека **МИНИЦЕН** коллегия отмечает, что данные этого исследования касаются иного обозначения, которое отличается от заявленного обозначения



. По тексту исследования не следует, что вывод «57 % опрошенных

аптека **МИНИЦЕН** воспринимают название как название аптеки или сети аптек,

принадлежащих одной компании-владельцу» применим и к заявленному обозначению. Кроме того, данные отчета по исследованию не отражают того факта,

аптека **МИНИЦЕН**
что обозначение респонденты связывают с названием аптеки заявителя - ООО «СВЕТОЧ фармацевтика».

Более того, как указывает сам заявитель, для индивидуализации аптечной сети, которая начала развиваться с 2011 года, первоначально использовалось словесное обозначение «АПТЕКА миницен». Заявленное обозначение стало использоваться заявителем только в 2013 году. Заявитель не представил документов, подтверждающих, что на дату подачи заявки (24.12.2013) заявленное обозначение со словесными элементами «АПТЕКА МИНИЦЕН лекарства со склада» приобрело различительную способность в отношении заявленных товаров и услуг в результате его использования.

Следовательно, представленные заявителем документы не опровергают вышеизложенные доводы коллегии.

В силу изложенного, у коллегии есть основания считать, что заявленное обозначение в отношении товаров 05, услуг 35, 39 классов МКТУ состоит из неохраняемых элементов, которые занимают доминирующее положение по своему пространственному расположению в композиции заявленного обозначения. Таким образом, заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.01.2016, и оставить в силе решение Роспатента от 23.09.2015.