

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила), рассмотрела возражение, поступившее 02.04.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «МЕД-ДЕ'ЛО», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023740044, при этом установила следующее.

Заявка №2023740044 на регистрацию изобразительного обозначения



« была подана на имя заявителя 12.05.2023 в отношении товаров 09 класса МКТУ и услуг 42, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 21.02.2024 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023740044 в отношении всех заявленных услуг 42 и 44 классов МКТУ. В отношении всех заявленных товаров 09 класса МКТУ заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака, как несоответствующему требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам

экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение представляет собой натуралистическое изображение двенадцати батареек с индикатором заряда, в силу чего в отношении части товаров 09 класса МКТУ, относящихся к аккумуляторам, батареям, индикаторам, не обладает различительной способностью, указывает на вид, свойство товаров, является неохраняемым согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Натуралистическое изображение двенадцати батареек с индикатором заряда в отношении другой части товаров 09 класса МКТУ, не относящихся к аккумуляторам, батареям, индикаторам, способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида, свойств товаров на основании пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 02.04.2024 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель занимается организацией лечения в лидирующих клиниках Российской Федерации, которые предлагают инновационные методы диагностики, терапии и хирургии при различных заболеваниях.;

- элементами, указывающими на назначение товара, могут быть следующие: «для детей и будущих мам», «для дам», «для мальчиков» и т.д. Данное обстоятельство и его корреляция с заявленным обозначением, также не раскрыты в решении Роспатента;

- заявленное обозначение является фантазийным по отношению к заявленным классам МКТУ;

- заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение используется заявителем для приложения (программного обеспечения), направленного на измерение и оценку резервов здоровья человека. Технология приложения позволяет провести скрининговую оценку уровня здоровья человека, их демонстрацию, поддержание и увеличение;

- на регистрацию в качестве изобразительного товарного знака заявлено обозначение, представляющее собой семантически нейтральную в отношении

заявленных товаров и услуг композицию;

- представленное к регистрации изображение выполнено в оригинально рисованном стилизованном исполнении, которое отсутствует в реальной действительности, с уникальным и запоминающимся расположением

- графический индикатор в виде батарейки с заполненной светящейся жидкостью показывает количество прожитых и оставшихся лет жизни человека, а цвет батарейки отражает состояние его здоровья;

- заявленное на регистрацию обозначение лишь ассоциативно напоминает некоторые виды батареек, но не является сходным ни с одним из видов, чтобы можно было говорить о натуралистическом характере представленного на регистрацию изображения;

- приобретая мобильное приложение, маркированное заявленным изобразительным товарным знаком, потребитель не будет введен в заблуждение, что он предназначен для заряда батареи;

- заявленное обозначение используется в комплексе с названием «НАВИГАТОР ЗДОРОВЬЯ ЧЕЛОВЕКА», которое уже зарегистрировано на имя заявителя в качестве товарного знака № 981847. «Навигатор здоровья человека» официально входит в систему обязательного медицинского страхования и весьма активно работает в Москве. Ежегодно 180 тысяч московских школьников проходят психофизические тесты по этой технологии

На основании изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Заявителем 07.08.2024 был представлен скорректированный перечень товаров 09 класса МКТУ, для которого испрашивается правовая охрана, а именно *«диафрагмы [фотография]; значки настройки, загружаемые для мобильных телефонов; интерфейсы для компьютеров; контроллеры домашней автоматизации; мониторы [программы для компьютеров]; обеспечение программное для компьютеров, записанное; обеспечение программное загружаемое, являющееся медицинским устройством; паспорта биометрические;*

программы для компьютеров, записанные; программы игровые для компьютеров, загружаемые; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров, записанные; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; элементы графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов программы прикладные компьютерные для смартфонов». Также заявителем представлен снимок экрана приложения [1].

На заседании по рассмотрению возражения, состоявшемся 11.09.2024, были выявлены дополнительные основания для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, а именно: заявленное обозначение в отношении скорректированного перечня товаров 09 класса МКТУ не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса (кроме таких товаров как: диафрагмы [фотография]; контроллеры домашней автоматизации; паспорта биометрические), поскольку способно восприниматься как описательное, указывающее на свойства и назначение данных товаров».

Ознакомившись с вышеизложенной позицией коллегии, заявитель 04.11.2024 представил свои дополнения к возражению, которые повторяют доводы возражения, а также указывает, что экспертом не представлено должного обоснования отсутствия у заявленного обозначения различительной способности для товаров 09 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегией было установлено следующее.

С учетом даты подачи (12.05.2023) его охраноспособности 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, утвержденные 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 (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, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ 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, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;
- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 35 Правил 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.

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

изобразительное

обозначение



« по заявке №2023740044 представляет собой изображение двенадцати батареек с разным уровнем заряда.

Согласно решению Роспатента от 21.02.2024 заявленному обозначению была предоставлена правовая охрана в отношении услуг 42 и 44 классов МКТУ. Заявителем получено свидетельство №1009290.

В своем возражении заявитель просит предоставить правовую охрану в отношении скорректированного перечня товаров 09 класса МКТУ, а именно: *«диафрагмы [фотография]; значки настройки, загружаемые для мобильных телефонов; интерфейсы для компьютеров; контроллеры домашней автоматизации; мониторы [программы для компьютеров]; обеспечение программное для компьютеров, записанное; обеспечение программное загружаемое, являющееся медицинским устройством; паспорта биометрические; программы для компьютеров, записанные; программы игровые для компьютеров, загружаемые; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров, записанные; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; элементы графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов; программы прикладные*

компьютерные для смартфонов».

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

Описательные элементы - это обозначения, используемые для указания вида товара, описания характеристик товара и сведений об изготовителе.

Заявленным обозначениям, состоящим только из описательных элементов, не предоставляется правовая охрана, а производителям - исключительное право на их использование, так как у любого лица может возникнуть необходимость использовать в хозяйственном обороте обозначения, которые описывают товар. Такие обозначения называются описательными.

Следует, однако, различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Последним может быть предоставлена правовая охрана. Для установления (подтверждения) того, что элемент является описательным, можно использовать любую информацию, касающуюся семантики анализируемого элемента: энциклопедии, справочники, в том числе и специальную, в частности техническую, литературу, толковые и другие словари, сведения, полученные из баз данных, сети «Интернет».

Как указано выше, заявленное обозначение представляет собой изображение батареек и следует согласиться с мнением заявителя относительно того, что изображение имеет графическую проработку и не является изображением батареек (аккумуляторов) в натуральном виде.

Вместе с тем обозначение изображает двенадцать стилизованных батареек, имеющих различный цвет, который способен восприниматься как уровень их заряда.

Коллегия отмечает, что большинство технических устройств, работающих от аккумуляторов (батарей) имеют индикаторы или значки на экране, которые отображают уровень заряда аккумулятора, встроенного в то или иное устройство. Так, может быть изображен различный уровень заряда устройства, от полностью заряженной батареи до полностью разряженной батареи. Зачастую производители

технических устройств используют цветные индикаторы, где зелёный это полностью заряженный аккумулятор, желтый – частично, а красный сигнализирует о разряженном аккумуляторе. Такая индикация в электронных устройствах является понятной и правильной для пользователей техники.

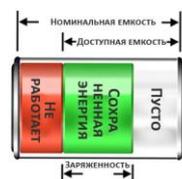
Результаты поискового запроса «уровень заряда батареи» в Google



отображает большое количество результатов « », « », « »

(см. сайт <https://ru.freepik.com/premium-vector/battery-charge-level-charge-indicator->

electric-power-vector-stock-illustration_34616642.htm), « » (см.



<https://advanced-power.ru/knowledge/zaryazhennost-akkumulyatora/>).

Данные сведения являются широко известными и любой потребитель техники, мог ознакомиться до даты приоритета с информацией из сети Интернет об индикаторах заряда батареи. Например, на сайте <https://programmi-dlya-android.ru/sistemnye/batareya/indikator-zaryada-batarei.html> размещено изображение



индикатор батареи « » и указано, что «Индикатор Заряда Батареи — приложение для комфортного отслеживания уровня заряда аккумулятора мобильного телефона. Программа располагает функциями управления энергозатратами гаджета.

Индикатор показывает параметры батареи на главном экране. Также информация доступна на заблокированном экране. Приложение определяет энергозатраты и температуру процессора, отображая информацию на экране. Также показывается показатель напряжения, процент заряда и время до полного восполнения запаса аккумулятора». Дата размещения информации 25.08.2021.

На сайте <https://androidmir.org/utor/5561/> размещена статья, посвященная калибровке уровня заряда батареи на Android, о возможностях установок в операционную систему программ для отображения уровня заряда аккумулятора.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о том, что в отношении части испрашиваемых товаров 09 класса МКТУ «*значки настройки, загружаемые для мобильных телефонов; интерфейсы для компьютеров; мониторы [программы для компьютеров]; обеспечение программное для компьютеров, записанное; обеспечение программное загружаемое, являющееся медицинским устройством; программы для компьютеров, записанные; программы игровые для компьютеров, загружаемые; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров, записанные; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; элементы графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов; программы прикладные компьютерные для смартфонов*», которые представляют собой, значки – индикаторы, инструменты, позволяющие пользователю (потребителю) взаимодействовать с компьютерными программами, а также само программное обеспечение, заявленное обозначения является описательным, поскольку прямо указывает либо на индикатор заряда аккумулятора, либо на назначение программного обеспечения, которое предназначено для отображения индикаторов и правильной работы аккумуляторов. Таким образом, заявленное обозначение не обладает различительной способностью, не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Для приобретения различительной способности обозначением



«...» заявителю следовало доказать, что по состоянию на 12.05.2023 данное обозначение приобрело различительную способность в результате его использования путем представления, в частности, сведений об объемах реализованных товаров/ услуг, маркированных заявленным обозначением; о территории реализации товаров/ оказания услуг, маркированных

заявленным обозначением; о длительности использования заявленного обозначения для маркировки вышеуказанных товаров и услуг, об объемах затрат на рекламу услуг, маркированных заявленным обозначением, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении, включая результаты социологических опросов. Таких сведений, вниманию коллегии, представлено не было, в связи с чем, у коллегии отсутствуют основания для признания обозначения охраноспособным и соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении части испрашиваемых товаров 09 класса МКТУ.

Вместе с тем, следует отметить, что такие испрашиваемые товары как *«диафрагмы [фотография]; паспорта биометрические; контроллеры домашней автоматизации»* сами по себе не являются индикаторами заряда напряжения, технически не содержат в себе аккумуляторы, в связи с чем, в отношении данных товаров заявленное обозначение носит фантазийный характер и заявленному обозначению может быть предоставлена правовая охрана.

Поскольку заявитель был скорректирован перечень, то основания для отказа в регистрации заявленного обозначения как способного ввести в заблуждение потребителя относительно вида и назначения товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, указанные в решении Роспатента от 21.02.2024, сняты.

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

удовлетворить возражение, поступившее 02.04.2024, изменить решение Роспатента от 21.02.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023740044.