

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения

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 07.06.2011, поданное ООО «Тверской лекарь», Россия (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008739308/50, при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2008739308/50 с приоритетом от 22.12.2008 на имя заявителя было заявлено комбинированное обозначение, представляющее собой прямоугольник зеленого цвета, в центре которого расположен словесный элемент «АПТЕКА», выполненный буквами темно-зеленого цвета с белой окантовкой, под ним помещено обозначение «НИЗКИХ ЦЕН», при этом элемент «НИЗКИ» выполнен буквами белого цвета с красной окантовкой, «ЦЕН» - темно-зеленого цвета с белой окантовкой. Буква «Х» выполнена в виде красного креста, расположенного в белом круге с красной окантовкой. Слова «АПТЕКА НИЗКИХ ЦЕН» являются неохраняемыми. Под словом «ЦЕН» мелким печатным шрифтом, черным цветом расположен словесный элемент «Тверской лекарь». Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении услуг 35, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решением Роспатента от 24.03.2011 было отказано в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008739308/50. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно

которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано следующим: «доминирующее положение в заявленном обозначении занимают словесные элементы «АПТЕКА НИЗКИХ ЦЕН», которые в отношении всех заявленных услуг 35, 44 классов МКТУ не обладают различительной способностью, указывают на вид, назначение и свойство услуг». Доминирование обусловлено пространственным расположением элементов в композиции обозначения.

Кроме того, экспертиза отмечает, что заявителем было представлено разрешение на использование в составе товарного знака изобразительного элемента, сходного до степени смешения с официальной эмблемой Международного комитета Красного Креста, в связи с чем основания для отказа по пункту 2 статьи 1483 Кодекса сняты, изобразительный элемент в виде красного креста является неохраняемым.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 07.06.2011, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- в заявленном обозначении доминирующем является цветовой фон ярко зеленого цвета, на котором расположены словесные элементы «АПТЕКА низких цен», «Тверской лекарь»;

- в центре обозначения в белом круге расположена буква «Х» в виде эмблемы Международного Красного Креста, на использование которой заявителем получено разрешение Общероссийской общественной организации «Российский Красный Крест» и заключено соглашение с Тверским областным отделением Общероссийской общественной организацией «Российский Красный Крест»;

- несмотря на то, что получено разрешение на использование эмблемы Международного Красного Креста, представленный изобразительный элемент в заявленном обозначении не является сходным с официальной эмблемой;

- изобразительный элемент в виде красной буквы «Х» в белом круге «с одной стороны ассоциируется с эмблемой «Красного Креста», а с другой стороны, эта

эмблема обыграна оригинальным способом, является буквой «Х» и одновременно связкой между двумя словами «низких цен»;

- заявитель отмечает, что в отношении услуг 35 класса МКТУ заявленное обозначение не указывает на свойство и назначение услуг, а «услуги 44 класса действительно указывают на назначение, однако при условии исключения из охраны слов «АПТЕКА НИЗКИХ ЦЕН» данный класс услуг не противоречит Кодексу»;

- для включения в заявленное обозначение элемента «НИЗКИХ ЦЕН» ООО «Тверской лекарь» регулярно подвергается тщательной проверке о соответствии указанного названия с действительностью;

- заявитель отмечает, что «сеть аптек низких цен широко известна в Тверской области и ООО «Тверской лекарь» пользуется авторитетом и известно с 2007г».

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 24.03.2011 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2008739308/50 для всех заявленных услуг 35, 44 классов МКТУ с указанием словесного элемента «АПТЕКА НИЗКИХ ЦЕН» в качестве неохраняемого.

В подтверждение изложенных доводов заявитель представил следующие документы:

- копию выписки из протокола Общероссийской общественной организации «Российский Красный Крест», исх.№01-14/751 от 07.07.2010 - [1];

- копию Соглашения за №8 от 28.08.2010 на использование элементов символики Красного Креста - [2];

- копии писем Тверского областного отделения Общероссийской общественной организации «Российский Красный Крест» - [3];

- копию эмблемы «Российский Красный Крест» - [4];

- копию Отчета о прибылях и убытках с описью за 2007г. - [5];

- копию Заключения региональной энергетической комиссии Тверской области, исх.№ 1666 от 05.05.2011 - [6];

- копии: приходных накладных на лекарственные средства, товарных накладных за 2007- 2010 г.- [7];

- копии писем Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Тверской области - [8];

- копию Приказа Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Тверской области от 29.04.2011 о проведении проверки - [9];

- копию письма Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Тверской области о соответствии цен на лекарственные препараты - [10];

- Акты проверки Управления Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Тверской области по контролю за применением цен от 04.05.2011 - [11];

- копию таблицы торговых наименований лекарственных средств с указанием цен - [12];

- фотографии вывесок аптек ООО «Тверской лекарь» - [13];

- копию ГОСТа 19715-74 «Эмблема Красного Креста» - [14];

- копию Лицензии №69-02-000050 от 12.10.2007 на осуществление фармацевтической деятельности и Приложения №1, №2 к ней - [15];

- копию Свидетельства об открытии стационарного объекта сферы потребительского рынка города Твери №20 от 11.11.2008 - [16];

- копии отчетов о прибылях и убытках за 2007 –2011 гг. - [17];

- макет трамвая с обозначением «Аптека низких цен» - [18].

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, Палата по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными, ввиду нижеследующего.

С учетом даты (22.12.2008) поступления заявки №2008739308/50 правовая база для оценки охраноспособности товарного знака включает в себя вышеуказанный 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, регистрационный № 4322 (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 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.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Положениями пункта 2 статьи 1483 Кодекса установлено, что в соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги, другие символы и знаки и обозначения, сходные с ними до степени смешения.

Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Согласно пункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, в том числе указывающим на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также время, место, способ производства или сбыта, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер), указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров, видовые наименования предприятий.

Согласно пункту 14.4.1 Правил при определении, занимает ли неохраняемое обозначение в товарном знаке доминирующее положение, принимается во внимание его смысловое и/или пространственное значение.

Если такое обозначение занимает доминирующее положение, то делается вывод о невозможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Положениями пункта 2.3 Правил установлено, что к доказательствам приобретения обозначением различительной способности относятся, в частности, сведения о длительности и интенсивности его использования и так далее.

Доказательства приобретения обозначением различительной способности предоставляются заявителем.

Положениями пункта 14.4.1 Правил установлено, что в соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой государственные гербы, флаги и другие государственные эмблемы, сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги и другие эмблемы, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия или сходные с ними до степени смешения обозначений. Такие элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Рассматриваемое обозначение по заявке №2008739308/50 является комбинированным, представляет собой прямоугольник зеленого цвета, в центре которого расположен словесный элемент «АПТЕКА», выполненный буквами темно-зеленого цвета с белой окантовкой, под ним обозначение «НИЗКИХ ЦЕН», при этом элемент «НИЗКИ» выполнен буквами белого цвета с красной окантовкой, «ЦЕН» - темно-зеленого цвета с белой окантовкой. Буква «Х» выполнена в виде красного креста, расположенного в белом круге с красной окантовкой. Под словом «ЦЕН» мелким печатным шрифтом, черным цветом расположен словесный элемент «Тверской лекарь». Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 35, 44 классов МКТУ.

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

Как указано выше, заявленное обозначение включает словесный элемент «Аптека низких цен», при этом согласно словарно-справочным изданиям значение этих слов следующее:

- аптека - учреждение для приготовления лекарств по рецептам врачей, а также для продажи готовых лекарственных препаратов, гигиенических и медицинских товаров.

- низких цен (низкая цена) - незначительная стоимость товара (см. Справочно-информационный портал ГРАМОТА.РУ).

Кроме того, анализ сведений сети Интернет показал, что помимо типичной для аптечных предприятий деятельности по реализации лекарственных средств и изделий медицинского назначения, а также оказания услуг по изготовлению лекарственных средств по рецептам врачей и консультационных услуг, зачастую аптеки оказывают рекламные или информационные услуги с размещением в аптеке стендов, телевизоров и т.д. с рекламой лекарственных средств и изделий медицинского назначения. Некоторые крупные компании, специализирующиеся на сборе аналитической информации о рынке фармацевтических и медицинских товаров и услуг, предлагают крупным аптекам или аптечным сетям оказывать услуги по сбору и обобщению маркетинговой информации. ("Фармацевтические ведомости" N 11, 2004, сайт <http://www.unico94.ru/official/docs/>).

Учитывая вышеизложенное, использование словесного элемента «Аптека низких цен» в отношении заявленных услуг 35, 44 классов МКТУ позволяет воспринимать данное обозначение в качестве элемента, содержащего указание на видовое наименование предприятия (аптека) и элемента, характеризующего оказываемые аптекой услуги – реализация товаров по низким ценам

Следует отметить, что семантика указанного словосочетания очевидна и понятна без дополнительных рассуждений и домысливаний. Так, в частности, использование в качестве рекламного приема указания на то, что предприятие торгует товарами, имеющими низкую стоимость, является массовым.

Кроме того, в состав заявленного обозначения входит изобразительный элемент, выполненный в виде красного креста, расположенного в белом круге.

Анализ указанного изобразительного элемента показал, что оно содержит изображение креста, воспроизводящего эмблему Международного комитета Красного Креста (крест имеет две прямые направляющие одинаковых длины и ширины, пересекающиеся в центре под прямым углом, изображение выполнено в красном и белом цвете).

Следует обратить внимание, что характер стилизации изображения креста не меняет восприятие изображения эмблемы Международного комитета Красного Креста, так как заявленный изобразительный элемент выполнен в красном цвете на белом фоне, образован двумя прямыми одинаковой толщины и длины, пересекающимися в центре под прямым углом, т.е. сохранены параметры креста и красно-белая цветовая гамма.

Коллегия Палаты по патентным спорам также отмечает, что как указывает в возражении заявитель, «...в центре обозначения, в белом круге с красной окантовкой изображена буква «Х» в виде развернутого под 45° эмблемы Международного комитета Красного Креста», что также свидетельствует об использовании в заявленном обозначении изображения эмблемы Международного комитета Красного Креста. Вместе с тем заявителем получено разрешение от соответствующего компетентного органа на использование эмблемы Красного Креста в товарном знаке «Аптека низких цен».

Оценивая все обстоятельства в совокупности, коллегия Палаты по патентным спорам полагает, что заявленное обозначение включает в себя элемент, сходный с эмблемой Международного комитета Красного Креста.

Вместе с тем следует отметить, что в заявленном обозначении словесный элемент «Аптека низких цен» и изобразительный элемент в виде креста в белом круге визуально доминируют по сравнению со словесным элементом «Тверской лекарь».

Доминирование вызвано как более крупным размером данных элементов, так и центральным расположением в знаке. Что касается изобразительного элемента в виде прямоугольника зеленого цвета, то указанный элемент является только фоном для словесных элементов, а кроме того, зеленый цвет характерен для медицинских услуг, в том числе аптек, что указывает на его низкую различительную способность.

Что касается представленных заявителем материалов [5-18], которые, по его мнению, подтверждают то, что заявленное обозначение приобрело различительную способность, следует отметить, что представленные материалы не свидетельствуют о длительности и интенсивности использования именно заявленного обозначения до даты подачи заявки.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам признала решение Роспатента правомерным и не усматривает оснований для признания обозначения по заявке №2008739308/50 соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Палату по патентным спорам 08.09.2011 представителем правообладателя было представлено особое мнение.

Проанализировав доводы, изложенные в особом мнении, коллегия Палата по патентным спорам отмечает, что оценка всем им приведена выше и не требует дополнительных пояснений.

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

отказать в удовлетворении возражения от 07.06.2011, оставить в силе решение Роспатента от 24.03.2011.