

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 26.10.2012, поданное по поручению ЗАО «Эркафарм», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011715497/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2011715497/50 с приоритетом от 19.05.2011 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 10 и услуг 35, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, включающее в свой состав расположенное на фоне двух разноцветных лент красного и зеленого цветов повторяющееся словосочетание «Хорошая Аптека», выполненное буквами кириллицы стандартным шрифтом, и изображения крестов с левого края лент.

Роспатентом 27.07.2011 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в отношении всех товаров и услуг по причине его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Как указано в заключении экспертизы, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в

качестве товарного знака (знака обслуживания), поскольку доминирующее положение в нем занимают неохраняемые элементы:

- изображение зеленого креста не обладает различительной способностью, поскольку применяется различными производителями в разных областях деятельности при оказании услуг медицинской направленности, при маркировке фармацевтических, гигиенических, диетических, косметических или других препаратов, обладающих лечебными свойствами, а также экологически чистых продуктов питания и является общепринятым символом в области деятельности заявителя (см. «Словарь международной символики и эмблематики», М.: «Международные отношения», 1999, стр. 165);

- словесные элементы «Хорошая Аптека» не обладают различительной способностью: первый носит хвalebный характер, указывает на свойства товаров, второй - на видовое наименование предприятия.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 26.10.2012, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение представляет собой законченную композицию, состоящую из словесных и графических элементов, при этом оригинальное исполнение заявленного обозначения позволяет говорить о том, что словосочетание «Хорошая Аптека» присутствует в нем не для описания товаров и услуг, а как индивидуализирующий элемент, воспринимаемый потребителем в качестве товарного знака заявителя;

- компания заявителя (более известная на рынке как сеть аптек «Доктор Столетов») провела комплекс мероприятий, направленный на создание новой сети аптек с названием «Хорошая Аптека», а также начала использовать обозначение для индивидуализации своих товаров и услуг как в регионах, так и в Москве;

- аптечная сеть Доктор Столетов – розничная сеть с большой долей рынка и узнаваемостью среди потребителей, по итогам 2011 года занимала 6-ое место в рейтингах аптечных сетей на региональных рынках, при этом на усиление

различительной способности влияет наличие у заявителя серии товарных знаков со словесным элементом «аптека», а также длительность использования этих товарных знаков для индивидуализации аптек, название которых было изменено на обозначение «Хорошая Аптека»;

- заявителем для информирования населения о появлении сети аптек «Хорошая Аптека» и продвижения нового названия размещалась информация в СМИ, рассылка листовок по почтовым ящикам, заключались договоры на заказ и размещение наружных вывесок «Хорошая Аптека»;

- заявитель является крупным холдингом, в состав которого входят ООО «Ленмедснаб-Доктор W» (Краснодарский край), ООО «Флора» (г. Пятигорск, Ессентуки, Лермонтов), ООО «Доктор Столетов-Волгоград» (г. Волгоград), ООО «Фармволга» (г. Саратов), ООО «Доктор Столетов – Центр» (г. Орел), которые де факто являются представителями заявителя на местах и получают право использования товарного знака «Хорошая Аптека» на основании лицензионного договора.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента по заявке №2011715497/50 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров и услуг с дискламацией слов «Хорошая» и «Аптека» по отдельности и изображения креста.

В качестве дополнения к возражению заявителем были представлены следующие материалы:

- копия статьи из Интернет-издания «Российские Аптеки» от 15.03.2012 [1];
- копия статьи из Интернет-издания «Фармацевтический вестник» от 28.05.2012 [2];
- дополнительное соглашение №10 от 23.04.2012 к договору №42-551 от 01.07.2010, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Интеллидженс» на распространение в г. Москве листовок по почтовым ящикам с логотипом «Хорошая Аптека» в период с 25 по 26 апреля 2012 года [3];
- дополнительное соглашение №8 от 02.10.2011 к договору №42-551 от 01.07.2010, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Интеллидженс» на

распространение в г. Москве листовок по почтовым ящикам с логотипом «Хорошая Аптека» в период с 03 по 04 ноября 2011 года [4];

- дополнительное соглашение №9 от 16.03.2012 к договору №42-551 от 01.07.2010, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Интеллидженс» на распространение в г. Зеленоград листовок по почтовым ящикам с логотипом «Хорошая Аптека» в период с 19 по 22 марта 2012 года [5];

- платежные поручения №6182 от 25.07.2012, №4245 от 24.05.2012, №9358 от 06.12.2011, №7060 от 20.08.2012, №8842 от 12.10.2012 за безадресную рассылку [6];

- платежные поручения №6208 от 23.08.2011, №3543 от 28.04.2012, №6183 от 25.07.2012, №6377 от 27.07.2012 за оформление аптек, изготовление баннеров «Хорошая Аптека», изготовление, установку и доставку материалов для аптек [7];

- дополнительное соглашение №2 от 18.08.2011 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [8];

- дополнительное соглашение №4 от 18.10.2011 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [9];

- дополнительное соглашение №7 от 08.12.2011 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [10];

- дополнительное соглашение №10 от 24.01.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [11];

- дополнительное соглашение №11 от 24.01.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [12];

- дополнительное соглашение №13 от 15.02.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [13];

- дополнительное соглашение №16 от 28.03.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [14];

- дополнительное соглашение №17 от 16.04.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [15];

- дополнительное соглашение №18 от 16.04.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и монтаж рекламных конструкций, с приложением [16];

- платежные поручения №7068 от 21.08.2012, №7061 от 20.08.2012, №7002 от 18.08.2012, №2811 от 10.04.2012, №2811 от 10.04.2012, №2107 от 15.03.2012, №417 от 20.01.2012, №391 от 20.01.2012 за изготовление баннеров [17];

- дополнительное соглашение №3 от 15.06.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [18];

- дополнительное соглашение №4 от 14.07.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [19];

- дополнительное соглашение №5 от 14.07.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [20];

- дополнительное соглашение №6 от 14.07.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [21];

- дополнительное соглашение №7 от 17.08.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [22];

- дополнительное соглашение №8 от 17.08.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [23];

- дополнительное соглашение №13 от 09.12.2011 к договору №7282/04/04 от 11.04.2011, заключенному между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Елена и Ко» на изготовление и установку рекламных вывесок, с приложением [24];

- договор №12 от 12.04.2012 на размещение рекламы в журнале «ЖУК», заключенный между ООО «Ленмедснаб-Доктор W» и индивидуальным предпринимателем Корневым А.А. [25];

- копия страниц из журнала «ЖУК» за июнь 2012 года с рекламой «Хорошая Аптека» [26];

- платежное поручение №4617 от 26.04.2012 за размещение рекламного модуля в рекламно-информационном журнале «ЖУК» [27];

- договор №01/12 от 24.01.2012 о размещении информации в СМИ «Щербиковский курьер», заключенный между ООО «Ленмедснаб-Доктор W» и ООО «Редакция газеты «Щербиковский курьер» [28];

- копия страниц из газеты «Щербиковский курьер» №12 (4 февраля), №15 (11 февраля) с рекламой «Хорошая Аптека» [29];

- платежное поручение №1147 от 31.01.2012 за размещение информационных материалов в газете «Щербиковский курьер» [30];

- копия страниц из газеты «Тамань» от 12.05.2012 №62 с рекламой «Хорошая Аптека» [31];

- платежное поручение №4426 от 19.04.2012, №683 от 19.01.2012 за рекламу в газете «Тамань» [32];

- договор №3891 от 29.09.2011 на размещение рекламы в газете «Экстра-Бизнес», заключенный между ООО «Ленмедснаб-Доктор W» и ООО «Экстра-С» [33];

- копия страниц из газеты «Экстра-Бизнес» от 22.10.2011 №42 с рекламой «Хорошая Аптека» [34];

- платежное поручение №97756 от 07.10.2011 за рекламу в газете «Экстра-Бизнес» [35];

- договор №3 от 18.07.2011, заключенный между ООО «Ленмедснаб-Доктор W» и ООО «Деловой Армавир» по размещению рекламы и информационных материалов в газете «Деловой Армавир» [36];

- копия страниц из газеты «Деловой Армавир» от 27.07.2011 №27 с рекламой «Хорошая Аптека» [37];

- платежные поручения №94104 от 20.07.2011, №98358 от 19.10.2011, №93982 от 15.07.2011, №93981 от 15.07.2011, №94985 от 09.08.2011, №601 от 07.12.2011, №93197 от 05.07.2011, №94914 от 04.08.2011 за изготовление рекламных конструкций [38];

- договор №012 от 31.07.2012 на размещение рекламы в газете «Сорока инфо», заключенный между ООО «Ленмедснаб-Доктор W» и индивидуальным предпринимателем Кретиным Е.В. [39];

- копия страниц из газеты «Сорока инфо» с рекламой «Хорошая Аптека» [40];

- платежное поручение №8612 от 06.08.2012 за размещение рекламного модуля в газете «Сорока инфо» [41];

- договор на оказание рекламных услуг №ки11/10119 от 25.08.2011 в газете «Ва-Банк в Краснодаре» в период с 25.08.2011 по 31.08.2012, заключенный между ООО «Ленмедснаб-Доктор W» и РИА «Ва-Банк в Краснодаре» [42];

- копия страниц из газеты «Ва-Банк в Краснодаре» с рекламой «Хорошая Аптека» [43];

- платежное поручение №96222 от 08.09.2011 за размещение рекламы в газете «Ва-Банк в Краснодаре» [44];

- сведения о территориальном размещении, внешнем виде и технических параметрах рекламной конструкции «Хорошая Аптека», согласованное Муниципальным казенным учреждением муниципального образования города Краснодар «Управление наружной рекламы» 29.03.2012 [45];

- договор №22/06-38 от 22.06.2011, заключенный между ООО «Флора» и индивидуальным предпринимателем Назаровой А.М. по проведению рекламных и маркетинговых мероприятий, с приложениями [46];

- платежные поручения №1485 от 30.06.2011, №1603 от 11.07.2011, №2193 от 19.09.2011, №1390 от 23.06.2011, №2522 от 27.10.2011, №1460 от 28.06.2011, №1484 от 30.06.2011 за проведение промоакций [47];

- договор №28 от 18.07.2011, заключенный между ООО «Доктор Столетов-Волгоград» и ООО «АМК Приоритет» по проведению рекламных и маркетинговых мероприятий, с приложениями [48];

- платежные поручения №555 от 19.07.2011, №1561 от 20.12.2011 за проведение рекламных акций по договору №28 от 18.07.2011 [49];

- договор №08/11-11 от 08.11.2011, заключенный между ООО «Доктор Столетов-Центр» и АУ ОО «Редакция газеты «Новая жизнь» по изготовлению и размещению рекламы в газете «Новая жизнь», с приложениями [50];

- платежное поручение №87804 от 15.11.2011 за публикацию в газете [51];

- дополнительное соглашение №1 к договору №03/08-11 от 03.08.2011, заключенный между ООО «Доктор Столетов-Центр» и ООО «Издательский дом «Светограф» на размещение рекламной продукции в ежедневнике «Мценск-Информ» [52];

- договор №07/12 от 24.02.2012, заключенный между ООО «Доктор Столетов-Центр» и ООО «РеАкция» на оказание услуг по разработке рекламных акций с приложением [53];

- платежные поручения №713 от 01.03.2012, №645 от 27.02.2012 за проведение промоакции [54];

- договор №12/12-11 от 12.12.2011 на размещение рекламы, заключенный между ООО «Доктор Столетов-Центр» и ООО «Р.А.Медиа», с приложениями [55];

- платежное поручение №39 от 10.01.2012 за размещение рекламы [56];

- дополнительное соглашение №2 от 05.06.2012 к договору №21/02-12 от 21.02.2012 на изготовление продукции, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ООО «Логрус Принт» [57];

- платежные поручения №618 от 22.02.2012, №2071 от 06.06.2012, №3514 от 05.09.2012 за изготовление листовок [58];

- дополнительное соглашение №47 от 02.11.2012 к договору №01/01-2010 от 01.01.2010 на изготовление продукции, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ООО «Рекламно-коммерческий центр ОГТРК» [59];

- платежные поручения №87239 от 30.09.2011, №87240 от 30.09.2011, №128 от 12.09.2012, №176 от 11.07.2012, №892 от 11.05.2012, №30 от 06.06.2012, №349 от 11.05.2012, №86097 от 01.07.2011, №1543 от 04.05.2012, №1125 от 04.04.2012, №1124 от 04.04.2012, №1549 от 04.05.2012, №1544 от 04.05.2012, №86128 от 05.07.2011, №86566 от 09.08.2011, №1609 от 10.05.2012, №2640 от 10.07.2012, №86259 от 14.07.2011, №87425 от 14.10.2011, №846 от 15.03.2012, №120 от 16.01.2012, №119 от 16.01.2012, №2745 от 17.07.2012, №86320 от 19.07.2011, №87500 от 19.10.2011, №87509 от 20.10.2011, №87508 от 20.10.2011, №570 от 21.02.2012, №3199 от 21.08.2012, №87537 от 24.10.2011, №86411 от 26.07.2011, №86824 от 26.08.2011, №87177 от 27.09.2011, №87598 от 28.10.2011 за изготовление продукции [60];

- дополнительное соглашение №4 от 01.06.2011 к договору №15/05-2011 от 15.04.2011 на изготовление продукции, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ООО «Рекламное агентство «ЗЕБРА» [61];

- дополнительное соглашение №6 от 15.12.2011 к договору №15/05-2011 от 15.04.2011 на изготовление продукции, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ООО «Рекламное агентство «ЗЕБРА» [62];

- дополнительное соглашение №7 от 23.12.2011 к договору №15/05-2011 от 15.04.2011 на изготовление продукции, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ООО «Рекламное агентство «ЗЕБРА» [63];

- платежные поручения №392 от 02.02.2012, №2775 от 05.07.2012, №86178 от 07.07.2011, №472 от 10.02.2012, №3149 от 15.08.2012, №2762 от 18.07.2012, №88271 от 21.12.2011, №88310 от 26.12.2011, №88362 от 29.12.2011 [64];

- приложение №1/1 от 10.08.2011 к договору №80 от 10.08.2011, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ООО «Прайм-ТВ» на изготовление рекламного ролика «Хорошая Аптека», с приложением [65];

- платежные поручения №850 от 16.03.2012 за размещение рекламного ролика [66];

- дополнительное соглашение №2 от 01.08.2011 к договору возмездного оказания услуг от 12.07.2011, заключенного между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ЗАО «Компания «Алые паруса» на размещение рекламного материала «Хорошие аптеки – Аптеки хороших цен» на радиостанциях «Авторadio-Орел», «Дорожное радио» [67];

- дополнительное соглашение (Дорожное радио» №1 от 01.03.2012 к договору №0006 от 01.03.2012, заключенному между ООО «Доктор Столетов – Центр» и ЗАО «Компания «Алые паруса» на размещение рекламных сообщений в эфире «Дорожное радио», с приложением [68];

- платежные поручения №746 от 06.03.2012, №86823 от 26.08.2011, №86435 от 27.07.2011, №1882 от 28.05.2012 за изготовление рекламного ролика и предоставление эфирного времени на «Авторadio» [69];

- договор №04/08-11 от 04.08.2011, заключенный между ООО «Доктор Столетов – Центр» и АУ ОО «Редакция газеты «Заря» на размещение рекламы на страницах газеты «Заря» с приложениями [70];

- платежное поручение №86260 от 14.07.2011 [71];

- договор №195ФВ от 21.08.2011 на оказание услуг по изготовлению рекламной продукции, заключенный между ООО «ФАРМВОЛГА» и ООО «Поли-Арт» [72];

- платежное поручение №6201 от 26.09.2011 [73];

- копия страниц газеты «Вольская неделя» №28 от 10.07.2012, №31 от 31.07.2012, №32 от 07.08.2012, №33 от 14.07.2012 с рекламой «Хорошая Аптека» [74];

- платежные поручения №2189 от 04.06.2012, №27.18 от 19.07.2012 за рекламные услуги в газете «Волжская неделя», плательщик ООО «Фармацевтическая компания «Эфедра» [75].

Кроме того, в материалах дела имеются ранее представленные заявителем на стадии экспертизы дополнительные материалы:

- договор субаренды помещения для размещения аптеки №551 от 06.07.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ОАО «Седьмой Континент» [76];

- договор субаренды помещения для размещения аптеки №550 от 06.07.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ОАО «Седьмой Континент» [77];

- договор аренды помещения №30/09/08-Д, заключенный между индивидуальным предпринимателем Ломака О.П. и ООО «ТД Интерторг» [78];

- договор аренды нежилого помещения №09-12 от 15.03.2012, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Минай» [79];

- договор аренды нежилого помещения №09-11 от 19.03.2012, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и индивидуальными предпринимателями Субботиной Е.В., Наджаф-Заде Жала Гасан кызы [80];

- дополнительное соглашение №18 от 16.04.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [81];

- дополнительное соглашение №10 от 24.01.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [82];

- дополнительное соглашение №17 от 16.04.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [83];

- дополнительное соглашение №18 от 16.04.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [84];

- дополнительное соглашение №16 от 28.03.2012 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная

реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [85];

- дополнительное соглашение №2 от 18.08.2011 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [86];

- дополнительное соглашение №5 от 18.10.2011 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [87];

- дополнительное соглашение №4 от 18.10.2011 к договору №08/03 от 11.08.2011, заключенный между ЗАО «Эркафарм» и ООО «Афиша – наружная реклама» на изготовление и установку рекламных конструкций, с приложениями [88];

- аналитические материалы по наружному рекламному-информационному оформлению №161/17919 от 20.03.2012 Главного архитектурно-планировочного управления Москомархитектуры комитета по архитектуре и градостроительству г. Москвы и приложения [89];

- фотографии аптек с вывеской «Хорошая аптека» [90].

Необходимо отметить, что при анализе материалов дела Палатой по патентным спорам были выявлены обстоятельства, которые не были учтены экспертизой при подготовке заключения к решению Роспатента от 27.07.2012, а именно то, что заявленное обозначение по заявке №2011715497/50 не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку входящий в его состав словесный элемент «Аптека» способен ввести потребителя в заблуждение относительно части заявленных услуг 35, 44 классов МКТУ.

Заявитель был должным образом уведомлен об обстоятельствах, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака на заседании коллегии, состоявшемся 10.03.2012, ограничил перечень услуг 35, 44 классов МКТУ, исключив из него такие услуги как:

35 класс МКТУ - агентства по импорту-экспорту; организация выставок в коммерческих или рекламных целях;

44 класс МКТУ - клиники; лечебницы; помощь медицинская.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении дела, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (19.05.2011) поступления заявки №2011715497/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положениям 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 доминирующее положение.

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

В соответствии с пунктом 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 либо его изготовителя.

Согласно пункту 2.5.1 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.

Заявленное обозначение является комбинированным, представляет собой горизонтально ориентированные и расположенные друг под другом разноцветные прямоугольники, включающие свой состав изображения крестов, расположенных слева, и словесные элементы «Хорошая Аптека». При этом в верхнем прямоугольнике белый крест расположен на зеленом фоне, а в нижнем – зеленый крест на белом фоне. Словесные элементы «Хорошая» и «Аптека» как в верхнем, так и в нижнем прямоугольнике расположены на красном и зеленом фоне соответственно, выполнены стандартным шрифтом буквами кириллицы белого цвета. Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении товаров 03, 05, 10 и услуг 35, 44 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения показал, что входящие в его состав слова «Хорошая» и «Аптека» образуют словосочетание «Хорошая Аптека», представляющее собой указание на видовое наименование предприятия и его свойство, носящее хвалебный характер, что свидетельствует об неохраноспособности данного элемента.

Входящее в состав заявленного обозначения изображения крестов также являются неохраняемыми элементами обозначения, поскольку не обладают различительной способностью для заявленных товаров и услуг, в силу того, что используются различными производителями для индивидуализации своей деятельности в области медицины. Указанное заявителем не оспаривается.

Что касается изобразительных элементов заявленного обозначения, представляющих собой геометрические фигуры прямоугольной формы в цветовом исполнении, то необходимо отметить, что указанные элементы представляют собой простые геометрические фигуры, расположенные друг под другом и воспринимаются как разноцветные полосы, служащие фоном для словесных элементов и изображений крестов.

Таким образом, принимая во внимание то, что в заявленном обозначении доминирующее положение занимают неохраняемые элементы, он не может быть зарегистрирован в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается представленных заявителем дополнительных материалов [1] – [90], то они не свидетельствуют о приобретении заявленным обозначением различительной способности на имя заявителя. Так, представленные документы выходят за дату приоритета заявленного обозначения, а, кроме того, свидетельствуют о том, что заявителем использовалось обозначение, отличающееся от заявленного, а именно, только его часть - прямоугольник с белым крестом на зеленом фоне и словесный элемент «Хорошая Аптека» на красно-зеленом фоне. Также необходимо отметить, что большая часть представленных документов [25] – [75] на изготовление и размещение рекламной продукции заключалась не заявителем, а иными лицами, а имен: ООО «Ленмедснаб-Доктор W» (Краснодарский край), ООО «Флора» (г. Пятигорск, Ессентуки, Лермонтов), ООО «Доктор Столетов-Волгоград» (г. Волгоград), ООО «Фармволга» (г. Саратов), ООО «Доктор Столетов – Центр» (г. Орел). При этом из имеющихся в деле материалов организационных связей между заявителем и перечисленными лицами не прослеживается.

Довод заявителя о том, что принадлежащая ему сеть аптек «Доктор Столетов» хорошо известна российскому потребителю, не имеет отношения к рассматриваемому заявленному обозначению «Хорошая Аптека».

Относительно выдвинутых на заседании коллегии доводов о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса необходимо отметить следующее.

Правовая охрана заявленного обозначения «Хорошая Аптека» испрашивается в отношении таких услуг 35 класса МКТУ как «агентства по импорту-экспорту; демонстрация товаров; консультации профессиональные в области бизнеса; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; представление товаров на всех медиа средствах с целью розничной продажи;

продвижение товаров [для третьих лиц], в том числе через аптеки и/или сети аптек; распространение образцов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» и услуг 44 класса МКТУ «клиники; консультации по вопросам фармацевтики; лечебницы; помощь медицинская; услуги фармацевтов [приготовление лекарств по рецептам]».

Принимая во внимание, что в состав заявленного обозначения входит словесный элемент «Аптека» (аптека - учреждение, в котором изготавливаются и продаются лекарства, см. толковые он-лайн словари <http://slovari.yandex.ru>), указывающий на определенный вид предприятия и, как следствие, область его деятельности, в отношении услуг 35, 44 классов МКТУ, не имеющих отношения к изготовлению и продаже лекарственных средств и товаров медицинского назначения, таких как «агентства по импорту-экспорту; консультации профессиональные в области бизнеса; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; представление товаров на всех медиа средствах с целью розничной продажи; клиники; лечебницы; помощь медицинская» заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно оказываемых услуг.

Таким образом, все вышеизложенное свидетельствует о несоответствии заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с изложенным, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 26.10.2012, изменить решение Роспатента от 27.07.2011 и отказать в регистрации товарного знака по заявке №2011715497/50 с учетом дополнительных оснований.