

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), введённой в действие с 01.01.2008 с Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ, и в соответствии 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, регистрационный № 4520, рассмотрела возражение от 09.09.2008 на решение Роспатента от 19.05.2008 об отказе в регистрации товарного знака по заявке № 2006722460/50, поданное Додоновым Александром Васильевичем, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке № 2006722460/50 с приоритетом от 09.08.2006 является Додонов Александр Валерьевич, проживающий по адресу 394029, г. Воронеж, Набережная Авиастроителей, д. 16, кв. 20, (далее – заявитель).

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, составленное из слов «Зеленая», «Аптека» в кириллице и графического изображения между словами, представляющего собой помещенный в центр ромба красный крест – символ медицины, обрамленный с 4 сторон растительным орнаментом в виде групп из трех зеленых листьев волнистой формы, увеличивающихся в размерах от периферии к центру. Слова «Зеленая», «Аптека» выполнены зеленым цветом и написаны на желтом фоне, обрамленном фигурной рамкой зеленого цвета, обеспечивая гармоничный фон. Внизу в одну строчку выполнена каллиграфическим шрифтом надпись «Здоровье от природы». Регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 05 и услуг 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 19.05.2008 об отказе в регистрации товарного знака мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 2, 3 и 6 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Решение Роспатента обосновывается тем, что в состав заявленного обозначения включено изображение «Красного креста», которое является эмблемой Международного комитета Красного креста и символом медицины, а заявителем не представлено разрешение соответствующей компетентной организации на включение этого элемента в состав товарного знака. Кроме того, заявленное обозначение с изображением «Красного креста» и словами «Здоровье от природы» в сознании потребителя будет ассоциироваться с определенными товарами и услугами, имеющими отношение к области фармацевтики, медицины, а для некоторых товаров и услуг будет способно ввести потребителей в заблуждение относительно товаров и их назначения.

В решении Роспатента также указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «Зеленая аптека» по свидетельству № 159374 на имя ООО «Лавка жизни - франчайзинг», Москва, зарегистрированным в отношении однородных товаров 05 и услуг 42 класса МКТУ.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 09.09.2008 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 19.05.2008.

В возражении приведены следующие доводы, обосновывающие, по мнению заявителя, неправомерность решения экспертизы:

- экспертиза не уведомила заявителя в течение недопустимо длительного срока рассмотрения заявки о необходимости согласования изображения красного креста и о продлении срока действия регистрации товарного знака по свидетельству № 159374, что позволило бы своевременно произвести изменение заявочных материалов;

- заявитель имеет в виду изменение изображения красного креста, заменив изображение красного креста на ярко-зеленый крест, а также изменение желтого фона на голубой;

- доводы экспертизы о неохраноспособности словесных элементов заявленного обозначения ввиду того, что они ассоциируются с товарами, не убедительны и противоречивы.

В качестве приложения к возражению был представлен комплект новых фотографий с изображениями товарного знака, скорректированного в соответствии с пунктом 2 статьи 10 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров».

На основании изложенных доводов в возражении выражена просьба отменить решение Роспатента от 19.05.2008 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне по заявке № 2006722460/50.

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты приоритета (09.08.2006) заявки № 2006722460/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака составляет упомянутый Закон Российской Федерации от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом №166-ФЗ от 11.12.2002, вступившими в силу с 27.12.2002 (далее - Закон), и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, и введенным в действие 10.05.2003 (далее—Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона и подпункту 2.4 Правил не допускается 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 как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 2 статьи 6 Закона 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 межправительственных организаций, их гербы, флаги и другие эмблемы, официальные контрольные, гарантайные и пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия, или сходных 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя;

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, в частности, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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; 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.

В соответствии с пунктом 2.5 Правил к обозначениям, являющимся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя, 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Пунктом 14.4.2.4. Правил установлено, что комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями, с теми видами обозначений, которые входят в состав комбинированного обозначения как элементы.

Согласно вышеприведенному пункту 14.4.2.2. Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим). При этом признаки, перечисленные в данном пункте, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах (14.4.2.2), (14.4.2.3) настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявлении обозначении.

При установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки (пункт 14.4.3 Правил).

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение является комбинированным. Оно состоит из словесных элементов «Зеленая» и

«аптека», выполненных буквами русского алфавита зеленого цвета в желтой обводке, и изобразительного элемента в виде ромба с волнистыми равно уменьшающимися полосками, обрамляющими изображение красного креста. Под композицией размещено словесное обозначение «Здоровье от природы!», выполненное буквами русского алфавита каллиграфическим подчерком. Охрана знаку испрашивается в зеленом, желтом, красном цветовом сочетании.

Согласно статье 3 Приложения 1 к Дополнительному протоколу от 08.06.1977 к Женевским конвенциям от 12.08.1949, касающемуся защиты жертв международных вооруженных конфликтов, эмблема Красного Креста представляет собой изображенный на белом фоне красный крест из двух прямых линий одинаковой длины и одинаковой ширины, пересекающихся в центре под прямым углом и не доходящих до края фона. Указанный протокол подписан от имени СССР в Берне 12 декабря 1977 г., ратифицирован постановлением Верховного Совета СССР от 4 августа 1989 г. № 330-І и вступил в силу для Российской Федерации как государства-правопремника СССР с 29 марта 1990 г.

Заявленное обозначение включает в себя эмблему международной межправительственной организации - Красный крест, охраняемый в соответствии с международным соглашением. Разрешение соответствующей межправительственной организации на включение такого элемента в товарный знак как неохраняемого элемента заявителем не представлено. Таким образом, вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 2 статьи 6 Закона является правомерным.

Заявленное обозначение включает словесные элементы «Зеленая аптека» и «Здоровье от природы!», имеющие определенные смысловые значения. Эти элементы вызывают в сознании потребителя представление о том, что товары 05 и услуги 44 классов МКТУ, связанны с фармацевтической областью деятельности. Следовательно, для таких товаров 05 класса МКТУ, как «препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды», а также части услуг 44 класса МКТУ – «услуги в области сельского хозяйства,

огородничества и лесоводства», заявленное обозначение способно ввести потребителей в заблуждение относительно товаров и назначения оказываемых услуг.

В решении Роспатента от 19.05.2008 основанием для отказа в регистрации приведен товарный знак «ЗЕЛЕНАЯ АПТЕКА» по свидетельству № 159374 с приоритетом от 30.05.1996, зарегистрированный в отношении товаров 05 и услуг 42 класса МКТУ на имя другого лица, срок действия которого продлен до 30.05.2016 года.

По своему пространственному и смысловому значению в заявлении обозначении доминирующим элементом является словосочетание «Зеленая аптека», так как его шрифтовые элементы имеют достаточно крупные размеры и выделены цветом, в силу чего на нем акцентируется внимание потребителя. Фонетическое и семантическое тождество доминирующего элемента заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака очевидно.

Анализ перечней товаров и услуг, приведенных в заявке № 2006722460 и в свидетельстве № 159374, показывает, что они совпадают по всем позициям, за исключением услуг в области сельского хозяйства, лесоводства и огородничества.

Таким образом, заявленное обозначение является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком в отношении однородных товаров 5 и услуг 42 классов МКТУ.

Доводы возражения о неправомерности решения об отказе в связи с отсутствием надлежащего уведомления со стороны экспертизы о необходимости представления указанного разрешения не обоснованы. В соответствии со статьей 12 Закона до принятия решения об отказе заявителю было направлено уведомление от 06.11.2007 о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства, в котором заявителю сообщалось о необходимости представления такого разрешения.

Доводы возражения, относящиеся к ссылке на пункт 2 статьи 10 Закона, приведены без учета того, что пункт 2 статьи 10 Закона предоставляет заявителю право вносить изменения, уточнения или исправления в материалы заявки в период проведения экспертизы заявки до принятия по ней решения.

Пункт 2 статьи 1500 Кодекса устанавливает, что в период рассмотрения возражения палатой по патентным спорам заявитель может внести в документы заявки изменения, которые допускаются в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 1497 Кодекса, если такие изменения устраниют причины, послужившие единственным основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака, и внесение таких изменений позволяет принять решение о государственной регистрации товарного знака.

Представленное в возражении изображение заявленного обозначения с внесенными изменениями не может быть учтено в рамках рассмотрения рассматриваемого возражения, поскольку исходя из диспозиции указанной выше нормы при наличии нескольких оснований для отказа в регистрации товарного знака, изменения в документы заявки не могут быть внесены.

При указанных обстоятельствах коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает оснований для отмены решения Роспатента от 19.05.2008.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 09.09.2008 и оставить в силе решение Роспатента от 19.05.2008.