


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020г. №59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела поступившее 11.07.2023 возражение, поданное ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп», г. Уфа (далее — лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №739759, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак  **СОВЕТСКАЯ АПТЕКА** по заявке №2018757621 с приоритетом от 26.12.2018 был зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 20.12.2019 за №739759 на имя Чеченковой Ирины Геннадьевны, г. Тверь (далее - правообладатель) в отношении товаров 05 и услуг 35, 44 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) поступило возражение, доводы которого сводятся к тому, что регистрация оспариваемого товарного знака не соответствует требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Лицо, подавшее возражение, утверждает, что оспариваемый знак является сходным до степени смешения с товарными знаками «Советская» по свидетельству №918938, зарегистрированным 26.01.2023 с приоритетом от 24.10.2017 в отношении

различных товаров и услуг 05, 06, 11, 16, 19, 25, 29, 30, 32, 35, 37, 43, 44 классов МКТУ и «СОВЕТСКИЙ» по свидетельству №599022, зарегистрированным 16.12.2016 с приоритетом от 16.04.2014 в отношении различных товаров и услуг 29, 30, 32, 35, 43 классов МКТУ. Сходство до степени смешения элемента «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» с противопоставленными знаками обусловлена тем, что словесный элемент «АПТЕКА» является слабым, а сильный словесный элемент «СОВЕТСКАЯ» является тождественным с противопоставленным знаком «Советская» по свидетельству №918938 и близок к тождеству с противопоставленным знаком «СОВЕТСКИЙ» по свидетельству №599022, а на необходимость учета сильных и слабых элементов товарного знака и обозначения обращено внимание в абзаце 5 пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - Постановление №10).

По мнению лица, подавшего возражение, словесный элемент «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» имеет высокую степень сходства с противопоставленными товарными знаками «Советская» и «Советский», а сравниваемые товары и услуги имеют высокую степень однородности.

В подтверждение указанного лица, подавшее возражение, ссылается на ряд судебных решений, в том числе:

- на постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 24 апреля 2015 года по делу № СИП-765/2014, где рассматривался вопрос о досрочном прекращении правовой охраны по причине неиспользования товарного знака №384150 «Советские», где была отмечена возможность использования спорного товарного знака с незначительными, не влияющими на его различительную способность изменениями, характер которых обусловлен правилами русского языка;

- на постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 25 октября 2021 года по делу № СИП-373/2021, где рассматривался вопрос о сходстве словесных товарных знаков «СОВЕТСКИЙ» – «СОВЕТСКИЕ», где было отмечено, что изменение одной (последней) буквы не меняет существо товарного знака и не ограничивает его охрану;

- на постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 16.02.2023 по делу № СИП-644/2022, где рассматривался вопрос о сходстве комбинированного товарного знака со словесным элементом «СИЛЬНОЕ Молоко» со словесным товарным знаком «СИЛЬНО!», где было отмечено, что экспертиза проводится как отдельно по каждому слову, так и по всему обозначению в целом.

Лицо, подавшее возражение, отмечает, что добавление к словесному элементу «СОВЕТСКАЯ» неохраняемого словесного элемента «АПТЕКА» не может сделать это обозначение несходным до степени смешения с противопоставленными знаками, ссылаясь при этом на постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №2050/13 от 18 июня 2013г., где анализировалось сходство товарных знаков «ЛАСТОЧКА» и «Ласточка-певунья».

Аналогичная правовая позиция применима и в отношении пункта 10 статьи 1483 Кодекса. Как указано в возражении, товары и услуги, в отношении которых зарегистрированы сравниваемые знаки, являются либо идентичными, либо имеют высокую (близкую к идентичности) степень однородности, в связи с чем вероятность смешения сравниваемых знаков будет иметь место и в случае признания элемента оспариваемого знака имеющим низкую степень сходства с противопоставленными знаками.

Поскольку словесный элемент «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» оспариваемого знака имеет высокую степень сходства с противопоставленными знаками «Советская», «СОВЕТСКИЙ», а товары и услуги, в отношении которых зарегистрированы сравниваемые знаки, имеют высокую (близкую к идентичности) степень однородности, то правовая охрана оспариваемому знаку предоставлена с нарушением пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Также в возражении указано, что, как следует из сети Интернет, оспариваемый знак используется в отношении услуг аптек по продаже товаров, однако обстоятельства использования (неиспользования) оспариваемого знака правообладателем не имеют значения при решении вопроса о несоответствии этого знака пунктам 6 и 10 статьи 1483 Кодекса, поскольку, как отмечено в постановлении президиума Суда по интеллектуальным правам от 23 ноября 2020 г. по делу №СИП-

631/2019, при применении методологии пункта 162 Постановления №10 к пункту 6 статьи 1483 ГК РФ на место товарного знака правообладателя «встает» «старший» товарный знак, на место обозначения иного лица - «младший» товарный знак. Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении президиума Суда по интеллектуальным правам от 25.05.2022 по делу №СИП-906/2021, от 13.09.2021 по делу №СИП-68/2021, от 05.03.2021 по делу №СИП-140/2020, от 25 декабря 2020 г. по делу №СИП-137/2020, от 25.06.2020 по делу №СИП-745/2019.

Таким образом, дополнительные обстоятельства, указанные в пункте 162 Постановления №10 и влияющие на вероятность смешения, учитываются применительно к «старшему» товарному знаку.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №739759 недействительной полностью как произведенную в нарушение требований пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Правообладатель оспариваемого товарного знака, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв на возражение, в котором выразил несогласие с мнением лица, подавшего возражение.

Согласно постановлению президиума Суда по интеллектуальным правам от 10 февраля 2022 г. № С01-2386/2021 по делу № СИП-40/2021 проверка спорного обозначения на соответствие требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса подлежит осуществлению после надлежащей проверки на соответствие требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса. В соответствии с изложенным представляется исследование на тождество и сходство до степени смешения сравниваемых товарных знаков по свидетельству №739759 и по свидетельствам №№599022, 918938.

В отзыве приведен сравнительный анализ сходства оспариваемого комбинированного товарного знака с противопоставленными словесными товарными знаками «Советский» и «Советская», на основании которого сделан вывод об отсутствии между ними сходства до степени смешения с учетом разного общего зрительного впечатления, которое сравниваемые товарные знаки производят

на потребителя, значимости элементов обозначений, способствующих осуществлению индивидуализирующей функции товарного знака.

В частности, указано, что комбинированное обозначение по свидетельству №739759 представляет собой яркую контрастную цвето-графическую композицию, в состав которой входит выполненный оригинальным шрифтом заглавными буквами словесный элемент «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА», слова которого расположены в одну строку, образуя единую неделимую лексическую единицу. Также в композицию входит изобразительный элемент в виде обвивающей чашу змеи. Этот изобразительный элемент размещен на фоне неправильного пятиугольника, расположенного слева от словесного элемента «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» на одном с ним уровне. Товарный знак выполнен в сочетании красного и белого цветов. Словесные обозначения по свидетельствам №№918938, 599022 представляют собой выполненное стандартным шрифтом значимое слово в виде прилагательных в мужском и женском родах «СОВЕТСКАЯ» и «СОВЕТСКИЙ». У этих слов отсутствуют оригинальные признаки, а именно, наличие дизайнерского шрифта при их написании и наличие цветов или их сочетаний.

Правообладатель подчеркивает, что образы сравниваемых товарных знаков сформированы разными элементами: комбинированный товарный знак состоит из словесного и изобразительного элементов в цвето-графическом решении, его восприятие является одновременно слуховым и зрительным, а словесные товарные знаки лица, подавшего возражение, состоят из одного слова стандартного графического исполнения. Их восприятие является исключительно слуховым. Наличие этих разных признаков спорных товарных знаков делает их восприятие в целом различным.

На различное восприятие спорных знаков оказывает влияние наличие в них разных словесных элементов «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» и «СОВЕТСКАЯ», «СОВЕТСКИЙ».

Словесный элемент «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» представляет собой единую семантическую структуру. Это устойчивое словосочетание, в котором есть главное слово «АПТЕКА» и зависимое слово «СОВЕТСКАЯ». Несмотря на то, что слово

«АПТЕКА» входит в состав товарного знака в качестве неохраняемого элемента, оно является частью словосочетания «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» по правилам грамматики русского языка. Слова «СОВЕТСКАЯ» и «АПТЕКА» относятся к женскому роду и находятся в именительном падеже в единственном числе. Как было отмечено ранее, это единая грамматическая и семантическая структура, которую потребитель однозначно воспринимает в качестве названия конкретного учреждения - аптеки. (Аптека (от др.-греч. *αποθήκη* — склад, хранилище) — особая специализированная организация системы здравоохранения, занимающаяся изготовлением, фасовкой, анализом и продажей лекарственных средств, см. Slovari, Yandex).

При этом потребитель никогда не спутает аптеку с какой-либо другой организацией, например, с салоном красоты, с медицинской клиникой, с больницей, с магазином, рестораном, агентством недвижимости и т.д. Аптека - организация очень узкого целевого назначения, хорошо известная широкому кругу потребителей всех возрастов и сословий, поэтому словесный элемент «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» имеет конкретный однозначный смысл в качестве названия этой организации.

Что касается слов «СОВЕТСКАЯ» и «СОВЕТСКИЙ», то они лишены конкретики. Они могут относиться к любому товару (услуге) из перечня товаров и услуг товарных знаков по свидетельствам №№918938 и 599022, в которых деятельность аптек как вида услуги отсутствует. Кроме того слово «СОВЕТСКИЙ» не сочетается со словом «АПТЕКА». Словосочетание «СОВЕТСКИЙ АПТЕКА» является несогласованным по грамматике и абсурдным по смыслу.


Различие сравниваемых словесного элемента «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» и слов «СОВЕТСКАЯ», «СОВЕТСКИЙ» по семантическим и визуальным признакам сходства подтверждает факт отсутствия их сходства до степени смешения в отношении однородных товаров и услуг.

С учетом вышеприведенных доводов в отзыве сделан вывод о том, что комбинированный товарный знак по свидетельству №739759 и словесные товарные знаки по свидетельствам №№918938, 599022 не являются сходными до степени смешения, так как они не производят в целом общего впечатления, то есть не

ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельное совпадение слова «СОВЕТСКАЯ» со словами «СОВЕТСКАЯ» и «СОВЕТСКИЙ».

К такому же мнению пришел Суд по интеллектуальным правам при рассмотрении дела № СИП-222/2019 от 04 июля 2019 года, участниками которого были ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп» (лицо, подавшее возражение) и Федеральная служба по интеллектуальной собственности, в качестве третьего лица был привлечен правообладатель товарного знака по свидетельству №739759. Суд рассматривал заявление ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп» о признании недействительным решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в удовлетворении возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №595567. Основаниями возражения были наличие сходства до степени смешения товарного знака по свидетельству №595567 «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» и товарного знака по свидетельству №599022 «СОВЕТСКИЙ» в отношении однородных услуг 44 и 35 классов МКТУ.



Товарный знак  по свидетельству №595567 фактически является вариантом спорного товарного знака «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» по свидетельству №739759. Их различие незначительно, оно заключается в пространственной компоновке словесного и изобразительного элементов в пределах композиции товарных знаков. В связи с этим считаем, что подходы при оценке сравниваемых товарных знаков по свидетельству №739759 и по свидетельствам №№918938, 599022 на тождество и сходство до степени смешения должны быть идентичны. Считаем, что рассмотрение дела № СИП-222/2019 является прецедентом в отношении рассмотрения настоящего возражения, так как это решение суда по аналогичному делу имеет силу источника права. По решению суда была направлена кассационная жалоба. В результате её рассмотрения суд постановил 23.09.2019 - оставить решение суда первой инстанции без изменений, а кассационную жалобу - без удовлетворения. В решении суда по делу № СИП-222/2019 отмечено следующее.

«Роспатент правильно исходил из того, что согласно общему правилу, применяемому при экспертизе словесных обозначений, состоящих из двух или более слов, связанных друг с другом по смыслу и грамматически, при оценке их сходства с охраняемым (противопоставленным) словесным товарным знаком другого лица (в данном случае лица, подавшего возражение), принимается во внимание все обозначение в целом, а не его отдельные части. С учетом данного правила и принимая во внимание, что словесные элементы «СОВЕТСКАЯ» и «АПТЕКА» связаны между собой по смыслу и грамматически, что обуславливает их восприятие как единое словесное обозначение, Роспатент по результатам проведенного анализа пришел к обоснованному выводу о том, что словесные элементы «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» и «СОВЕТСКИЙ» обладают фонетическими различиями, обусловленными отсутствием полного фонетического вхождения одного обозначения в другое, разным составом слов, слогов и букв, что определяет разную фонетическую длину этих элементов. Наличие слова «АПТЕКА» предопределяет графическое различие между словесными элементами за счет разной визуальной длины словосочетания «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» и слова «СОВЕТСКИЙ». Кроме того, Роспатентом обоснованно установлено наличие между сравниваемыми словесными элементами семантических различий, поскольку словосочетание «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» вызывает в сознании потребителя конкретные ассоциации (связанные с аптечным учреждением), в отличие от прилагательного «СОВЕТСКИЙ», которое лишено однозначного смыслового значения. На вывод об отсутствии между сравниваемыми товарными знаками сходства также влияет наличие в составе товарного знака изобразительного элемента в виде обвивающей чашу змеи, подчеркивающего семантический смысл словесного элемента «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА», и усиливающего существующие семантические отличия сравниваемых товарных знаков. Графические отличия спорного и противопоставленного товарных знаков носят очевидный характер, и заявителем не оспариваются. Судебная коллегия, проанализировав сравниваемые товарные знаки по установленным Правилам рассмотрения заявки критериям,

приходит к выводу о том, что данные товарные знаки производят различное зрительное впечатление.

На основании изложенного, несмотря на наличие в спорном товарном знаке словесного элемента «СОВЕТСКАЯ», спорный и противопоставленный товарные знаки производят разное зрительное впечатление и не ассоциируются друг с другом в целом, что свидетельствует об отсутствии между ними сходства».

Правообладатель также не согласен с утверждением лица, подавшего возражение, об однородности услуг 35 и 44 классов МКТУ, в отношении которых охраняются оспариваемый и противопоставленные товарные знаки.

Товарный знак по свидетельству №739759 зарегистрирован для услуг 35 и 44 классов МКТУ, исключительно связанных с деятельностью аптеки. Эти услуги предназначены для конкретного вида деятельности, используется узкоспециализированной организацией - аптекой. Именно это обстоятельство должно учитываться при сравнении услуг аптеки с услугами товарных знаков, правообладателем которых является лицо, подавшее возражение. Согласно редакции МКТУ, действующей на дату приоритета спорного товарного знака, услуги аптек отнесены к 35 классу - это «услуги по розничной торговле фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями». Как видно из формулировки, услуги аптек - это услуги, связанные с реализацией узкоспециализированных товаров. Виды деятельности, осуществляемые аптеками, указаны в главе II ОСТ (утвержденные приказом Минздрава Российской Федерации от 04.03.2003 г. № 80).

Все аптечные организации осуществляют деятельность по реализации лекарственных средств на основании существующего законодательства, которое ставит обязательным условием получение лицензии на фармацевтическую деятельность — именно в этом документе указываются разрешенные виды деятельности. Помимо наличия лицензии нужно знать и следовать требованиям, установленным государственными стандартами, санитарными, противопожарными правилами и другими нормативными документами, правилами охраны труда и техники безопасности.

Услуги, относящиеся к деятельности аптек в товарных знаках лица, подавшего возражение, отсутствуют. На основании этого можно сделать вывод о том, что сравниваемые услуги 35 и 44 классов МКТУ не являются однородными, так как имеют разное целевое назначение, разный круг потребителей, разные рынки сбыта и разные способы реализации услуг 35, 44 классов МКТУ.

В качестве дополнительной информации правообладатель сообщает о том, что товарный знак с сентября 2020 года активно используется правообладателем на рынке услуг аптек. Подтверждением тому служат зарегистрированные 100 (сто) договоров коммерческой субконцессии о предоставлении права использования товарного знака по свидетельству №739759 (см. открытые реестры ФИПС). География использования товарного знака очень широкая, фактически он используется на всей территории Российской Федерации (Москва, Московская область, Санкт-Петербург, Ленинградская обл., Самара, Ростов-на-Дону, Кострома, Краснодар, Иваново, Республика Саха (Якутия), Чита, Белгород, Улан-Удэ, Ульяновск, Томск, Омск, Новосибирск, Казань, Барнаул, Уфа, Улане-Удэ, Ставрополь, Хабаровск, Волгоград, Севастополь. Тула, Владимир, Находка, Красноярск, Курган, Нижний Новгород, Сочи, Оренбург, Новороссийск, Вологда, Череповец, Екатеринбург, Воронеж, Владивосток, Рязань, Калуга, Челябинск и др.). Такое длительное использование на большой территории Российской Федерации на дату подачи возражения – 11 июля 2023 года является обстоятельством, исключающим смешение спорного товарного знака и товарных знаков лица, подавшего возражение. Организации АО УК «СОВЕТСКИЕ АПТЕКИ» и АС «СОВЕТСКИЕ АПТЕКИ», в которых Генеральный директор правообладатель товарного знака по свидетельству №739759 - Чеченкова Ирина Геннадьевна, являются добросовестными лицами, оказывающими услуги в области аптечной деятельности (франшизы), что подтверждается представленными в приложении к отзыву дипломами победителя в номинации АПТЕЧНАЯ ФРАНШИЗА за 2018 и 2020 годы и благодарственными письмами от партнеров по бизнесу компаний TEVA, BELLA, ЗАО Фирма Центр Внедрения ПРОТЕК и ООО «ФК ПУЛЬС».

Правообладатель считает, что правовая охрана спорного товарного знака не нарушает положений пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №739759.

К отзыву приложены дипломы за 2018 и 2020 годы и благодарственные письма.

От лица, подавшего возражение, дополнительно поступили пояснения на отзыв, в котором содержится критика отзыва правообладателя.

В частности, указано, что в соответствии с абзацем 3 пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - Постановление №10) вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц, а в абзаце 7 пункта 162 Постановления №10 указано на необходимость при наличии соответствующих доказательств учета и иных обстоятельств при оценке вероятности смешения сравниваемых обозначений (используется ли товарный знак правообладателем, длительность и объем такого использования и т.д.). По мнению лица, подавшего возражение, из смысла указанного следует, что представление доказательств, подтверждающих обстоятельства длительности и значительности объемов использования товарного знака, увеличивает, а не уменьшает риск смешения сравниваемых обозначений. Довод предпринимателя о том, что он является добросовестным, не имеет значения при рассмотрении возражения по настоящему делу, поскольку в поданном возражении нет ссылки на недобросовестность предпринимателя.

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (26.12.2018) приоритета товарного знака по свидетельству №739759 правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015 (далее — Правила).

В соответствии с требованиями пункта 10 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с настоящим Кодексом средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения, а также объекты, указанные в пункте 9 настоящей статьи.

Согласно пункту 41 Правил, обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42 – 44 Правил.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам. Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Оспариваемый товарный знак  **СОВЕТСКАЯ АПТЕКА** по свидетельству №739759 представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА», выполненные оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в две строки, и изобразительный элемент в виде обвивающей чашу змеи, размещенный на фоне неправильного пятиугольника, расположенного слева от словесного элемента. Слово «АПТЕКА» и изображение чаши со змеей являются неохраняемыми элементами товарного знака.

Несмотря на наличие неохраняемых элементов, оспариваемый товарный знак характеризуется целостной комбинацией, обладающей различительной способностью, в которой словесные элементы связаны между собой грамматически и по смыслу, а изобразительный элемент в виде змеи, обвивающей чашу, дополнительно усиливает восприятие товарного знака как единой композиции, в которой все элементы связаны между собой.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №918938 представляет собой словесное обозначение «**Советская**», выполненное стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита, где первая буква является заглавной. Правовая охрана указанному знаку предоставлена в отношении обширного перечня товаров и услуг 05, 06, 11, 16, 19, 25, 29, 30, 32, 35, 37, 43, 44 классов МКТУ.

Товарный знак по свидетельству №599022 представляет собой прилагательное «**СОВЕТСКИЙ**», выполненное стандартным шрифтом. Знак зарегистрирован для товаров 29, 30, 32 и услуг 35, 43 классов МКТУ.


Следует отметить, что оценка сходства сравниваемых товарных знаков осуществляется с учетом общего зрительного впечатления, формируемого, в том числе, с учетом неохранных элементов.

Доводы возражения строятся на утверждении о высокой степени сходства словесного элемента оспариваемого товарного знака «**СОВЕТСКАЯ АПТЕКА**» и словесных товарных знаков «Советская» и «**СОВЕТСКИЙ**». По мнению лица, подавшего возражение, сходство до степени смешения указанных словесных элементов обусловлено тем, что словесный элемент «**АПТЕКА**» является слабым, а сильный словесный элемент «**СОВЕТСКАЯ**» является тождественным с противопоставленным знаком «Советская» по свидетельству №918938 и близок к тождеству с противопоставленным знаком «**СОВЕТСКИЙ**» по свидетельству №599022. Вместе с тем, как указано выше, слово «**СОВЕТСКАЯ**» в оспариваемом товарном знаке неразрывно связано со словом «**АПТЕКА**».

Несмотря на наличие в сравниваемых словесных элементах близких и совпадающих звуков, расположенных в одинаковой последовательности, они не могут быть признаны фонетически тождественными, так как следует учитывать общее правило, применяемое при экспертизе словесных обозначений, состоящих из двух и более слов, связанных друг с другом по смыслу и грамматически, которое состоит в том, что при оценке их сходства со словесным товарным знаком другого лица принимается во внимание все обозначение в целом, а не его отдельные элементы.

Коллегия также обращает внимание на то, что в решении Суда по интеллектуальным правам от 4 июля 2019 по делу №СИП-222/2019 (далее – решение суда), которое было оставлено в силе постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 23.09.2019, на которое дана ссылка в отзыве правообладателя на возражение, уже рассматривался вопрос о наличии сходства



между комбинированным товарным знаком «» правообладателя и словесным товарным знаком «СОВЕТСКИЙ» лица, подавшего возражение, при этом было установлено, что данные товарные знаки производят различное зрительное впечатление и не ассоциируются друг с другом в целом, что свидетельствует об отсутствии между ними сходства (см. стр.16 решения суда).

Поскольку сторонами этого спора были те же лица, что и в данном случае, коллегия полагает возможным учесть сравнительный анализ, приведенный в вышеуказанном решении суда при сравнительном анализе оспариваемого товарного

знака «» с противопоставленными словесными товарными знаками «Советская» и «СОВЕТСКИЙ».

При восприятии потребителем комбинированного обозначения, состоящего из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе, который легче запоминается, чем изобразительный.

Вместе с тем, как отмечено в решении суда, словесный элемент не во всех случаях может быть признан доминирующим в комбинированном обозначении. Значимость изобразительного и словесного элемента в комбинированном обозначении определяется исходя из конкретных фактических обстоятельств.

В данном случае, как указано выше, словесные элементы «СОВЕТСКАЯ» и «АПТЕКА» связаны между собой по смыслу и грамматически, что обуславливает их восприятие как единое словосочетание, что позволяет сделать обоснованный вывод о том, что словесные элементы «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА», «Советская» и «Советский» обладают фонетическими различиями, обусловленными разным количеством слов, слогов и букв, в также их составом, что определяет разную фонетическую длину этих элементов.

Наличие слова «АПТЕКА» предопределяет визуальное различие между словесными элементами за счет разной визуальной длины словосочетания «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» и слов «Советская» и «Советский».

Визуальные различия между сравниваемыми товарными знаками усиливаются также использованием в комбинированном товарном знаке оригинального шрифта и яркой цветовой гаммы (сочетание красного и белого цветов), в отличие от противопоставленного товарного знака, выполненного стандартным шрифтом строчными с первой заглавной буквами черного цвета.

Как указано выше, семантические различия между сравниваемыми словесными элементами обусловлены тем, что словосочетание «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» вызывает в сознании потребителя однозначные ассоциации, связанные с аптечным учреждением, которое усиливается наличием в составе оспариваемого товарного знака изобразительного элемента в виде обвивающей чашу змеи, подчеркивающего семантический смысл словесного элемента «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА», в отличие от прилагательных «Советская» и «Советский», которые лишены однозначного смыслового наполнения.

Таким образом, между сравниваемыми товарными знаками имеются фонетические, семантические и визуальные различия, благодаря чему они производят на потребителя разное общее зрительное впечатление, вызывая в его сознании различные ассоциации.

Утверждение лица, подавшего возражение, что услуги, в отношении которых зарегистрированы сравниваемые знаки, имеют высокую (близкую к идентичности) степень однородности, является декларативным, так как в возражении отсутствует анализ однородности товаров/услуг.

Коллегия, проанализировав перечни товаров 05 и услуг 35, 44 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, и в отношении которых охраняются противопоставленные товарные знаки, установила следующее.

Товары 05 класса МКТУ, в отношении которых действуют сравниваемые товарные знаки, являются однородными, поскольку они либо совпадают по виду либо относятся к одним родовым группам товаров – фармацевтические препараты, изделия и препараты для медицинских и ветеринарных целей, гигиенические изделия для медицинских целей, имеют одинаковое назначение, один круг

потребителей и одинаковые условия их реализации (аптечные сети, в том числе интернет-аптеки).

Что касается услуг 35 класса МКТУ (торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; торговля розничная фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями) оспариваемого знака, то указанные услуги относятся исключительно к деятельности аптек и специализированных магазинов для животных.

Апте́ка - это особая специализированная организация системы здравоохранения, занимающаяся изготовлением, фасовкой, анализом и продажей лекарственных средств. Услуги аптек - это услуги, связанные с реализацией узкоспециализированных товаров. Виды деятельности, осуществляемые аптеками, указаны в главе II ОСТ (утвержденные приказом Минздрава Российской Федерации от 04.03.2003 г. № 80).

Все аптечные организации осуществляют деятельность по реализации лекарственных средств на основании существующего законодательства, которое ставит обязательным условием получение лицензии на фармацевтическую деятельность — именно в этом документе указываются разрешенные виды деятельности. Помимо наличия лицензии нужно знать и следовать требованиям, установленным государственными стандартами, санитарными, противопожарными правилами и другими нормативными документами, правилами охраны труда и техники безопасности.

Аптеку традиционно рассматривают как учреждение здравоохранения, а её деятельность формулируют как «оказание фармацевтической помощи населению». Фармацевтическая помощь включает в себя процедуру консультирования врача и пациента с целью определения наиболее эффективного, безопасного и экономически оправданного курса лечения (<https://ru.wikipedia.org/wiki/Аптека>).

Аптечные учреждения, обладая лицензией на медицинскую деятельность, имеют штатных врачей – специалистов и оказывают определенные медицинские услуги. В аптеках организуются специальные кабинеты или консультационные

центры, где посетитель получает рекомендации врачей специалистов (ортопедов, офтальмологов), оказывают консультационные услуги по подбору медицинских препаратов и изделий медицинского назначения.

Таким образом, услуги аптек включают в себя широкий и разнообразный диапазон деятельности, при этом эта деятельность является строго лицензированной.

В отношении услуг 35 класса МКТУ «реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба; аренда площадей для размещения рекламы; розничная продажа непродовольственных товаров, розничная продажа продовольственных товаров, неспециализированная розничная продажа, оптовая продажа непродовольственных товаров, оптовая продажа продовольственных товаров, неспециализированная оптовая продажа, демонстрация товаров; оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц); снабженческие услуги для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами), распространение образцов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих целях; продажа аукционная; сбыт товаров через посредников; коммерческие операции, связанные с оптовой и розничной продажей; услуги по сбору и группированию (за исключением транспортировки) в торговых залах товаров для удобства приобретения и изучения потребителям; услуги оптовой и розничной продажи; магазины по продаже товаров; оптовая и розничная продажа; дистанционная продажа товаров потребителям; наем помещений для сдачи их в аренду», в отношении которых охраняется противопоставленный товарный знак по свидетельству №918938, и услуг 35 класса МКТУ «аренда площадей для размещения рекламы; реклама; розничная продажа непродовольственных товаров, розничная продажа продовольственных товаров, неспециализированная розничная продажа, оптовая продажа непродовольственных товаров, оптовая продажа продовольственных товаров, неспециализированная оптовая продажа, демонстрация товаров; оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц); снабженческие услуги для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами), распространение образцов; организация выставок в

коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих целях; продажа аукционная; коммерческие операции, связанные с оптовой и розничной продажей, услуги оптовой и розничной продажи, оптовая и розничная продажа, продажа товаров, услуги магазинов по оптовой и розничной продаже товаров; услуги по сбору и группированию (за исключением транспортировки) в торговых залах товаров для удобства приобретения и изучения потребителям; дистанционная продажа товаров потребителям», для которых охраняется товарный знак №599022, коллегия отмечает, что указанные услуги представляют собой услуги совершенно иного вида, осуществляемые магазинами по оптовой и розничной продаже товаров и их продвижению для третьих лиц, причем речь в данном случае идет о продаже продовольственных и неспециализированных непродовольственных товаров.

Услуги торговли фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями представляют собой узкоспециализированный рынок аптечных услуг, предоставляемых при наличии лицензии на указанную деятельность, в отличие от услуг магазинов, работающих без лицензии (за исключением торговли алкоголем). Таким образом, сопоставляемые услуги имеют разное назначение, разный круг потребителей и разные условия их оказания, что не позволяет прийти к выводу об их однородности по причине их природы и назначения.

В отношении сравниваемых услуг 44 класса МКТУ (консультации по вопросам фармацевтики; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам) оспариваемого знака с услугами противопоставленного знака по свидетельству №918938 (услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства; восстановление лесных массивов; дизайн ландшафтный; изготовление венков [искусство цветочное]; огородничество; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; составление цветочных композиций;

уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги в области аквакультуры; услуги питомниководов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; хирургия растений) следует отметить их очевидную неоднородность в связи с различиями по виду, роду, назначению, кругу потребителей и условиям их оказания.

Учитывая фонетические, графические и семантические различия между словесными элементами сравниваемых товарных знаков, а также различное общее зрительное впечатление, которое они оказывают на потребителя, можно сделать вывод о том, что они не вызывают сходных ассоциаций и, соответственно, отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности товаров и услуг, которые производятся и оказываются с использованием этих товарных знаков, одному изготовителю, что определяет отсутствие между ними вероятности смешения.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса коллегия установила следующее.

Данная норма права подлежит применению, когда сравниваемые средства индивидуализации не являются сходными в целом, как в рассматриваемом случае, но при этом один знак включает в свой состав не доминирующий элемент, который является тождественным или сходным с противопоставленным средством индивидуализации другого лица.

Вышеуказанный сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака с противопоставленными товарными знаками показал отсутствие между ними сходства до степени смешения.

Что касается входящего в состав оспариваемого знака словесного элемента «СОВЕТСКАЯ», фонетически и семантически тождественного словесному товарному знаку «Советская» и сходного со словесным товарным знаком «Советский» лица, подавшего возражение, то указанный словесный элемент (СОВЕТСКАЯ) не является отдельным элементом оспариваемого товарного знака,

не занимающим доминирующего положения в его композиции, а входит в состав словосочетания «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА» оспариваемого знака, доминирующего в знаке за счет своего пространственного положения, что позволило коллегии прийти к выводу об отсутствии каких-либо оснований для применения к оспариваемому товарному знаку правовой нормы, предусмотренной пунктом 10 статьи 1483 Кодекса.

Аналогичный вывод был сделан коллегией в решении Роспатента от 17.06.2022, принятом по результатам рассмотрения возражения против



предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №595567, который является вариантом оспариваемого товарного знака



. При этом следует отметить, что указанное решение не было оспорено лицом, подавшим возражение.

Коллегия также приняла во внимание иные обстоятельства, влияющие на вероятность смешения сравниваемых товарных знаков, в том числе тот факт, что оспариваемый товарный знак широко и активно используется на территории Российской Федерации, подтверждением чего служит значительное количество зарегистрированных договоров о предоставлении права использования оспариваемого товарного знака на основании коммерческой субконцессии. Кроме того, правообладатель является владельцем сходного товарного знака по свидетельству №595567, который объединен с оспариваемым товарным знаком общим словесным элементом «СОВЕТСКАЯ АПТЕКА».

С учетом вышеизложенного, а также принимая во внимание использование оспариваемого знака правообладателем в отношении аптечных услуг в отсутствие сведений о товарах и услугах, производимых и оказываемых лицом, подавшим возражение, и маркированных противопоставленными товарными знаками, смешение сравниваемых товаров и услуг в гражданском обороте на российском потребительском рынке является маловероятным.

В отношении многочисленных ссылок на постановления Суда по интеллектуальным правам, приведенных в возражении, следует отметить, что факты, установленные этими судебными актами, не имеют преюдициального значения для рассматриваемого возражения, так как предметом рассмотрения были другие товарные знаки и иные обстоятельства, при этом стороны данного спора не являлись участниками рассмотрения этих дел.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 11.07.2023, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №739759.