


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее - Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 27.11.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Азимут здоровья", город Архангельск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022747598, при этом установила следующее.




Обозначение “  ” по заявке №2022747598, поданной 15.07.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в


отношении товаров и услуг 03, 05, 35, 39, 44 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.


Роспатентом 22.06.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022747598 в отношении всех товаров и услуг 03, 05, 35, 39, 44 классов МКТУ ввиду несоответствия заявленного обозначения требованиям подпункта 2 пункта 6 и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.


Указанное несоответствие обосновано тем, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «АПТЕКА» (заведение для изготовления лекарств по рецептам врачей и для их продажи, см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/740458>, Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940) в силу своего семантического значения в отношении части заявленных услуг 39 класса МКТУ (бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; организация путешествий; перевозка путешественников; перевозки пассажирские; услуги транспортные для туристических поездок) и части заявленных услуг 44 класса МКТУ (бани общественные; бани турецкие; дезинтоксикация токсикоманов; декоративно-пейзажное садоводство; диспансеры; дома отдыха и санатории; изготовление венков; имплантация волос; клиники; лечебницы; лечение гомеопатическими эссенциями; маникюр; массаж; огородничество; осеменение искусственное; парикмахерские; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; садоводство; салон красоты; санатории; служба банков крови; служба санитарная; составление цветочных композиций; татуирование; уничтожение вредителей сельского хозяйства, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги оптиков; услуги питомниковедов; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги психологов; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хиропрактика (мануальная терапия); хирургия пластическая; хосписы) способен вводить потребителей в заблуждение относительно назначения услуг.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении части заявленных услуг 39, 44 классов МКТУ на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.


Кроме того, установлено сходство до степени смешения с общеизвестным товарным знаком «  » (№ 220, приоритет от 01.04.2016г.) и серией

товарных знаков «  » (св-во № 624759, приоритет от 01.08.2016г., «

 » св-во № 845004, приоритет от 28.12.2020г., «  » св-во

№ 707946, приоритет от 24.05.2018г., «  » св-во № 324334,

приоритет от 28.06.2000г.), зарегистрированных на имя Общества с ограниченной ответственностью "РОНА", 443096, Самарская обл., г. Самара, ул. Дачная, 15, а

также с ранее поданным на регистрацию обозначением «  » (заявка № 2022745896, приоритет от 08.07.2022г.) на имя Общество с ограниченной ответственностью "РОНА", 443096, Самарская обл., г. Самара, ул. Дачная, 15, в отношении услуг 35, 39, 44 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 03, 05, 35, 39, 44 классов МКТУ.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на основании пунктов 3 (1) и 6 (1, 2) статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 27.11.2023 поступило возражение, в котором заявитель сообщает следующее.

Заявитель просит сократить заявленный перечень в части услуг 39 и 44 классов МКТУ, а именно исключить рубрики: 39 - бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; организация путешествий; перевозка путешественников; перевозки пассажирские; услуги транспортные для туристических поездок; 44 - бани общественные; бани турецкие; дезинтоксикация

токсикоманов; декоративно-пейзажное садоводство; диспансеры; дома отдыха и санатории; изготовление венков; имплантация волос; клиники; лечебницы; лечение гомеопатическими эссенциями; маникюр; массаж; огородничество; осеменение искусственное; парикмахерские; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; садоводство; салон красоты; санатории; служба банков крови; служба санитарная; составление цветочных композиций; татуирование; уничтожение вредителей сельского хозяйства, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги оптиков; услуги питомниковедов; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги психологов; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хиропрактика (мануальная терапия); хирургия пластическая; хосписы.

В отзыве сообщается, что между заявителем и ООО «РОНА», правообладателем товарного знака №220, а также серии товарных знаков №624759, №845004, №707946, №324334 и заявки №2022745896, имеется соглашение о сосуществовании данных обозначений, без введения потребителей в заблуждение. Использование обозначения по заявке №2022747598 не будет ассоциироваться у потребителей с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и не будет ущемлять законные интересы такого обладателя в связи со следующим.

Аптечная сеть «Вита Норд» - это современная, динамично развивающаяся, межрегиональная фармацевтическая компания, успешно работающая с 2003 года. Сеть аптек на сегодняшний день включает более 90 аптек в Архангельске, Северодвинске, Новодвинске, Великом Устюге, Вельске, Коряжме, Мирном. К тому же, заявленное обозначение представляет собой обновленный логотип. Ранее на имя



заявителя зарегистрированы товарные знаки “

” по свидетельству



№642495, приоритет 22.04.2016, “

ВИТА НОРД” по свидетельству №466930, приоритет 21.04.2010, “

Приоритет товарного знака №466930 раньше, чем дата признания данного товарного знака №220 общеизвестным. Кроме того, в 2018 г между заявителем и ООО «Рона» был заключен договор на регистрацию аналогичного изображения в качестве товарного знака (Приложение №1). Однако, какого-то согласия на регистрацию общеизвестного товарного знака заявитель не выдавал.

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 22.06.2023 и зарегистрировать обозначение по заявке №2022747598 в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг 03, 05, 35 классов МКТУ и части услуг 39 и 44 классов МКТУ.

С возражением представлены следующие материалы:

1. Договор между ООО «Рона» и ООО «Азимут здоровья»;
2. Письмо согласие от ООО «Рона».

Изучив материалы дела, заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (15.07.2022) подачи заявки №2022747598 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный за № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 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 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с абзацем пятым пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно пункту 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Согласно пункту 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).


Согласно пункту 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме (далее – письмо-согласие) и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2022747598 заявлено



комбинированное обозначение «  » со словесными элементами "Вита норд больше, чем аптека". Словесные элементы выполнены в кириллице буквами оригинального шрифта в три строки. Слева от словесных элементов выполнена графическая композиция круглой формы с изображениями двух птиц. Предоставление правовой охраны испрашивается в отношении товаров и услуг 03, 05, 35, 39, 44 классов МКТУ.

В качестве сходного до степени смешения с заявленным обозначением в заключении по результатам экспертизы указаны [1] общеизвестный товарный знак

«  » по свидетельству № 220, приоритет от 01.04.2016г. и

серия товарных знаков с элементами [2] «  » по свидетельству №624759,



приоритет от 01.08.2016г., [3] «



приоритет от 28.12.2020г., [4] «



приоритет от 24.05.2018г., [5] «

№324334, приоритет от 28.06.2000г., зарегистрированных на имя Общества с ограниченной ответственностью "РОНА", 443096, Самарская обл., г. Самара, ул. Дачная, 15, а также с ранее поданным на регистрацию обозначением [6]



«

по заявке №2022745896, приоритет от 08.07.2022г., содержащие словесный элемент «ВИТА», на основании совпадения которого со словесным элементом заявленного обозначения было установлено сходство сопоставляемых обозначений.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявитель отказался от части указанных выше услуг 39, 44 классов МКТУ, после чего в перечне указанных классов остались следующие позиции: “39 - доставка корреспонденции; доставка пакетированных грузов; доставка товаров; доставка товаров, заказанных по почте; информация о движении; информация по вопросам перевозок; информация по вопросам хранения товаров на складах; логистика транспортная; перевозки автомобильные; посредничество при перевозках; прокат контейнеров для хранения товаров; прокат транспортных средств; расфасовка товаров; упаковка товаров; услуги автостоянок; услуги курьеров [доставка корреспонденции или товаров]; услуги транспортные; хранение товаров”; “44 - консультации по вопросам фармацевтики; помощь медицинская; прокат санитарно-технического оборудования”.

Перечисленные услуги 39 класса представляют собой транспортные услуги, к которым относятся услуги перевозки и доставки, услуги хранения.

В отношении перечисленных услуг слово «аптека» не вызывает ложных ассоциаций, так как продажа лекарств дистанционным способом возможна только в случае наличия у продавца собственной курьерской службы и электронной системы платежей и (или мобильных терминалов), согласно подпунктам 35 и 36 статьи 4 Федерального закона от 12 апреля 2010 г. №61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств", а также в соответствии с пунктом 7 Правил выдачи разрешения на осуществление розничной торговли лекарственными препаратами дистанционным способом.

Испрашиваемые услуги 44 класса МКТУ скорректированного перечня относятся к области деятельности аптечного пункта и в отношении таких услуг не возникает несоответствующих действительности правдоподобных ассоциаций о назначении и свойствах услуг.

Таким образом, корректировка заявителем испрашиваемого перечня услуг 39, 44 классов МКТУ привела к возможности снятия пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса как основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022747598.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 (1) и 6 (2) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение «  » и противопоставленные товарные знаки [2] «  », [3] «  », [4] «  », [5] «  » являются комбинированными, при этом в композиции обозначений наибольшее пространственно-композиционное значение имеет слово «ВИТА», выполненное наиболее крупным шрифтом, по сравнению с остальными элементами.

С точки зрения фонетики, присутствие слова «ВИТА» во всех обозначениях свидетельствует о некоторой степени фонетического сходства, однако полный

звуковой ряд сопоставляемых обозначений отличается достаточно сильно, чтобы сделать вывод об отсутствии фонетического сходства. Так, слова заявленного обозначения «ВИТА НОРД БОЛЬШЕ, ЧЕМ АПТЕКА» - представляющая собой связанную по смыслу фразу, слоган компании заявителя, используемый в его товарных знаках на протяжении более 15 лет, с одной стороны. В тоже время единственное слово «ВИТА», либо сочетания «МОЯ ВИТА», «Я ВИТА», «ВИТА сервис», которые звучат намного короче, не содержат слова «НОРД» и последующего слогана.

Учитывая отсутствие сходства общего фонетического ряда сопоставляемых обозначений следует сделать вывод о том, что сопоставляемые обозначения могут быть признаны сходными только на основании общего зрительного сходства за счет своего композиционного построения, наличия либо одного только слова «ВИТА», которое полностью входит в заявленное обозначение, либо наличия слова перед словом «ВИТА» изобразительного элемента, заключенного в окружность.

Несмотря на то, что изобразительные элементы сопоставляемых обозначений отличаются друг от друга (в случае с заявленным обозначением в изображении присутствуют снегири, а в случае с противопоставленными – стилизованные листья в круге), заключение изобразительных элементов в круг и расположение этого круга в одинаковом положении в сопоставляемых обозначениях, позволяет говорить об их общем визуальном сходстве, которое основано на композиционной симметрии расположенных в обозначениях элементов, сходном внешнем контуре, образуемом всеми элементами в совокупности.

Вместе с тем, от владельца противопоставленных товарных знаков [2-5] представлено письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения, которое соответствует требованиям пункта 46 правил и содержит все необходимые реквизиты.

Для принятия письма-согласия коллегии необходимо убедиться в отсутствии факта введения потребителя в заблуждение присутствием на рынке одновременно заявленного и противопоставленных обозначений.

Анализируя возможное восприятие потребителей, коллегией была учтена



принадлежность заявителю старших прав на товарные знаки “




свидетельству №642495, “

ВИТА НОРД

” по свидетельству №466930, “

” по свидетельству №321610, общий срок действия
исключительных прав заявителя, при этом, составил более 15 лет - с 2005 года.

При длительном и одновременном присутствии на рынке правообладателей сопоставляемых обозначений, ООО «Азимут Здоровья» предоставляла согласие по договору от 16.08.2018 на регистрацию обозначения «  » по заявке №2018714481, а ООО «Рона» предоставило согласие от 28.08.2023 на регистрацию заявленного обозначения. Между указанными юридическими лицами отсутствуют споры относительно использования обозначений или товарных знаков.

Учитывая изложенные обстоятельства, у коллегии отсутствуют доказательства возможности введения потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги под заявленным обозначением, ввиду чего письмо-согласие подлежит принятию.

Вместе с тем снятие противопоставлений с товарными знаками [2-5] не приводит к выводу о соответствии заявленного обозначения требованиям пунктов б (1, 2) статьи 1483 Кодекса, так как остались противопоставления с общеизвестным товарным знаком [1] и заявкой [6].



Сопоставив заявленное обозначение «

противопоставленный общеизвестный товарный знак [1] «  »

и ранее поданную заявку [6] «  », коллегия установила следующее.

По фонетическому критерию сходства, слова заявленного обозначения «ВИТА НОРД БОЛЬШЕ, ЧЕМ АПТЕКА» - представляющие собой связанную по смыслу фразу, слоган компании заявителя, используемый в его товарных знаках, с одной стороны, и слова «АПТЕКА ВИТА», «АПТЕКА ВИТА ЭКСПРЕСС» являются фонетически несходными, несмотря на вхождение в состав сопоставляемых обозначений слова «ВИТА». Несходство в данном случае обусловлено разной длиной звукового ряда, разным расположением совпадающего слова «ВИТА» в фонетическом ряду сопоставляемых словесных элементов.

С точки зрения смыслового восприятия, словесные элементы противопоставленного товарного знака воспринимаются как «аптечная организация, именуемая ВИТА», при этом «ВИТА» воспринимается в его прямом значении – жизнь. Противопоставленное обозначение, напротив, содержит слова «ВИТА НОРД» воспринимаемые как жизнь на севере, при этом такое восприятие усиливается изобразительным элементом в виде двух снегирей на снегу, а слова «больше чем аптека» порождают ассоциации с организацией, занимающейся не только продажей фармацевтических препаратов, но и иной продукции, а также способную оказывать какие-то иные дополнительные услуги. Таким образом, смысловое восприятие сопоставляемых обозначений не совпадает.

С графической точки зрения, сопоставляемые комбинированные обозначения имеют разное композиционное построение – заявленное обозначение характеризуется наличием картинка в виде круга внутри которого снегири на снегу, а справа от картинка расположены словесные элементы в три строчки, при этом наиболее крупным выполнено слово «ВИТА». Противопоставленные обозначения, напротив, выполнены в одну строку, все элементы выполнены одинаковым шрифтом, не имеют признаков доминирования относительно друг друга. Цветовое решение сопоставляемых обозначений также сильно отличается, так как в заявленном обозначении преобладает бирюзовый цвет, а в противопоставленных - оранжевый.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный общеизвестный товарный знак [1] и заявка [6] являются несходными друг с другом в виду отсутствия признаков фонетического, смыслового или графического сходства.

Испрашиваемые товары 03, 05 и услуги 35, 39, 44 классов МКТУ однородны товарам и услугам, содержащимся в перечне противопоставленной заявки [6] и ассоциируются с услугами 35 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена правовая охрана общеизвестному товарному знаку [1] (пункт 3 статьи 1508 Кодекса), однако в отсутствие вывода о сходстве сопоставляемых обозначений, вывода об однородности недостаточно для возникновения вероятности смешения.

Принимая во внимание отсутствие оснований для противопоставления знаков [1 и 6], а также снятие противопоставлений [2-5], ввиду представленного письма-согласия, заявленное обозначение соответствует требованиям пункта 6 (1, 2) статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 03, 05 и услуг 35, 39, 44 классов МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 27.11.2023, отменить решение Роспатента от 22.06.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022747598.