

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 29.04.2008 на решение федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака, принятое по результатам экспертизы заявленного обозначения по заявке № 2006722380/50 (977616), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №с 2006722380/50 с приоритетом от 08.08.2006 заявлено на регистрацию на имя Общества с ограниченной ответственностью «КУРОРТМЕДСЕРВИС», Москва (далее - заявитель) в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне, в том числе правовая охрана испрашивается, в частности для: «перечисленные товары 29 класса, содержащие биологически активные добавки; биологически – активные вещества – пищевые добавки к товарам 29 класса».

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «Живые витамины», выполненное стандартным шрифтом, буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам было принято решение о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ с уточнением заявленной позиции « добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 29 классу МКТУ, а именно: биологически-активные добавки к пище, не для медицинских целей» на « добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 29 классу».

Решение экспертизы обосновано тем, что биологически активные добавки (далее – БАДы) не могут быть отнесены к 29 классу МКТУ, так как в соответствии с 8-ой редакцией МКТУ БАДы могут быть отнесены только к 05 классу МКТУ.

Заявитель выразил несогласие с решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам в возражении от 29.04.2008, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель не согласен с принятым решением в части включения в перечень товаров формулировки «добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 29 классу МКТУ». Указанная формулировка была внесена в решение, не смотря на представленную просьбу о замене первоначально включенного в заявку термина «биологически-активные вещества – пищевые добавки к товарам 29 класса» на следующую формулировку: «добавки к пищевым продуктам, относящимся к 29 классу, а именно: биологически – активные добавки к пище, не для медицинских целей»;

- под БАД понимаются вещества, которые употребляются одновременно с пищей или в ее составе;

- нормативное определение БАД означает, что они непосредственно связаны с пищей и поступают в организм человека только вместе с пищевыми продуктами;

- БАД могут употребляться либо непосредственно в процессе принятия пищи, но не в составе продуктов, либо в составе самой пищи. В первом случае при выборе БАД учитывается, с какими именно пищевыми продуктами они принимаются, поскольку содержащиеся в БАД и пищевых продуктах вещества могут нейтрализовать друг друга и не усваиваться организмом;

- включенные в 05 класс МКТУ термины «добавки пищевые для медицинских целей» и «добавки минеральные пищевые» по своему назначению относятся к фармацевтическим препаратам, предназначены для лечения и употребления либо до еды, либо после нее, как и любое лекарство;

- другим отличием БАД от «добавок пищевых не для медицинских целей» и «добавок минеральных пищевых» является их назначение. Само название БАД говорит о том, что это часть пищи. Чтобы сбалансировать пищевой рацион, стали производиться обогащенные продукты питания, имеющие в своем составе наиболее дефицитные и биологически активные соединения, а также биологически активные добавки к пище. БАД к пище – один из важнейших рычагов регуляции и оптимизации питания. Именно от состава и качества пищи зависит нормальная работа всех органов и систем;

- в соответствии с действующим законодательством РФ при регистрации БАД к пище не подлежат клиническим исследованиям. При регистрации БАД не оценивается их клиническая эффективность как следствие употребления данного продукта, оценке подлежит лишь безопасность, пищевая ценность, качество. Тогда как при регистрации товаров, входящих в 05 класс МКТУ, прежде всего, оценивается клиническая эффективность, как лекарственных средств, так и

изделий медицинского назначения, применяемых в качестве методов диагностики, профилактики и лечения;

- широко известны факты влияния нерационального питания на развитие многих заболеваний. Современный человек, даже теоретически с адекватным рационом из обычных натуральных продуктов, не может получить микронутриенты и биологически активные вещества в необходимых количествах;

- «добавки пищевые для медицинских целей» и «добавки минеральные пищевые» предназначены для принятия при лечении определенных заболеваний. Функция БАД – оптимизировать рацион питания с точки зрения содержания в нем полезных для организма веществ;

- в подтверждение позиции, что БАД к пище следует отнести к товарам 05 класса МКТУ, экспертизой приводился тот довод, что в соответствии с СанПин 2.3.2. 12990-03 гигиенические требования к организации производства и оборота БАД осуществляется через аптечные учреждения, специализированные магазины по продаже диетических продуктов, продовольственные магазины (специальные отделы, секции, киоски). Однако, в аптечных учреждениях наряду с лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, медицинской техникой, широко реализуются косметические средства, парфюмерия, жевательные резинки, расчески, зубные щетки, чулки, колготки, носки, питьевая вода и т.д.

- согласно Общим замечаниям к МКТУ для товаров, готовые изделия классифицируются в соответствии с их функцией и назначением. БАД относятся к продуктам питания, а 05 класс МКТУ включает в себя фармацевтические препараты и препараты для медицинских целей, следовательно, БАД не могут быть отнесены к 05 классу МКТУ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пункта 1 статьи 1528 ГК РФ, заявитель просит изменить решение экспертизы и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всего перечня товаров 29 класса, указанных в заявке, включая следующие товары: «добавки к пищевым продуктам, относящимся к 29 классу МКТУ, а именно: биологически – активные добавки к пище, не для медицинских целей».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты подачи (08.08.2006) заявки №20067223380/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках,

знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 5 марта 2003 № 32, зарегистрированными в Минюсте России 25.03.2003 под № 4322, введенных в действие 10.05.2003, далее (Правила ТЗ).

В соответствии с требованиями пункта 4 статьи 8 Закона и пунктом 2.11 Правил ТЗ заявка должна содержать перечень товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

В соответствии с положениями пункта а) Общих замечаний для товаров Общей части МКТУ готовые изделия классифицируются, в основном, в соответствии с их функцией и назначением. В случае, если таковые не упомянуты в разделе «Перечень классов товаров и услуг с пояснениями», готовые изделия следует классифицировать по аналогии с другими подобными изделиями, содержащимися в Перечне товаров и услуг, объединенных в классы, и Алфавитном перечне товаров.

БАДы не имеют лечебного эффекта, однако по своей природе наиболее близки к товарам 05 класса МКТУ (например, продукты детского питания, продукты диетические пищевые для медицинских целей, хлеб диабетический, чай для похудения медицинские). Исходя из изложенного БАДы следует относить к 05 классу МКТУ.

Пищевые добавки – это вещества, добавляемые в продукты питания для придания им желаемых свойств (аромат – ароматизаторы, цвет – красители, длительность хранения – консерванты).

В зависимости от свойств, состава пищевые добавки могут быть проклассифицированы как по 29 классу МКТУ, так и по 30 классу МКТУ.

Поскольку заявителем испрашивается правовая охрана в отношении товаров 29 класса, было правомерно вынесено решение о регистрации заявленного обозначения именно в отношении тех товаров, которые могут быть проклассифицированы по 29 классу МКТУ, а именно: «добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 29 классу».

Что касается исключения из первоначально заявленного перечня товаров 29 класса МКТУ позиции «перечисленные товары 29 класса, содержащие биологически

активные добавки», то в данной части действия экспертизы также следует признать правомерными по следующим причинам.

Согласно пункту 2.11 Правил ТЗ товары должны быть сгруппированы по классам МКТУ. Так, МКТУ содержит простой перечень товаров без уточнения их специфических свойств. В этой связи действия экспертизы не привели к сужению объема правовой охраны. Указание позиции в виде названия определенного товара подразумевает, что исключительное право будет действовать в отношении этих товаров вне зависимости от того, содержат они БАДы или нет.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает оснований для изменения решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности, по патентам и товарным знакам.

Таким образом, Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения от 29.04.2008, оставить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 30.01.2008 в силе.