

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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, рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 18.03.2022, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "НАУЧНО-ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ КОМПАНИЯ ДОНАСЕПТИКА", Ростовская область, город Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021785638, при этом установила следующее.

ХлорофилАктив

Плюс

Обозначение “**Плюс**” по заявке №2021785638 заявлено на регистрацию товарного знака с приоритетом по дате поступления 21.12.2021 в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 10.02.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021785638 в связи с его несоответствием требованиям пунктов 1 и 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В заключении, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, указаны следующие основания для отказа в регистрации.

Заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком "Plus" по международной регистрации №1027884 с приоритетом от 21.12.2009, зарегистрированным на имя SOPHARMA AD 16, oulitsa "Iliensko chaussee" BG-1220 SOFIA, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

Кроме того, как было указано в уведомлении от 27.01.2022 словесный элемент «Хлорофилл» представляет собой искаженное написание «Хлорофилл» ((от греч. chlorós — зелёный и phýllon — лист) зелёный пигмент растений, с помощью которого они улавливают энергию солнечного света и осуществляют Фотосинтез. Локализован в особых клеточных структурах — хлоропластах или хроматофорах (См. Большая советская энциклопедия), указывает на вид и состав части заявленных товаров 03, 05 классов (имеющих в своем составе Хлорофилл), являются неохраняемыми элементами на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, а в отношении остальных заявленных товаров (таких как: 03 – средства для уборки и чистки и тд; 05 – яды, перевязочные материалы и тд) способен ввести потребителя в заблуждение относительно вида и состава товаров, на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Словесные элементы «PLUS» («Plus» в переводе с английского языка – «плюс» - положительная сторона чего-либо; достоинство чего-либо; преимущество, выгода; прибавляя, добавляя что-либо к чему-либо / см. [http://dic.academic.ru/Англо-русский синонимический словарь](http://dic.academic.ru/Англо-русский_синонимический_словарь). 2014; Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000), «Актив» - сокращение от «Активный», являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на свойство, качество заявленных товаров.

При вынесении окончательного решения об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021785638, основания несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса были сняты в связи с сокращением заявителем перечня испрашиваемых товаров до следующих позиций:

03 - Ароматизаторы [эфирные масла]; Бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; Жиры для косметических целей; Изделия парфюмерные; Красители косметические; Кремы косметические; Кремы косметические отбеливающие; Лосьоны для косметических целей; Маски косметические; Масла, используемые как очищающие средства; Масла для парфюмерии; Масла косметические; Масла туалетные; Масла эфирные; Масла эфирные из кедра; Масла эфирные из лимона; Масла эфирные из цитрона; Масло бергамотовое; Масло гаультериевое; Масло жасминное; Масло лавандовое; Масло миндальное; Масло розовое; Масло терпентинное для обезжиривания; Молоко миндальное для косметических целей; Мята для парфюмерии; Наборы косметические; Пасты зубные; Препараты, освежающие дыхание для личной гигиены; Препараты для ванн, не для медицинских целей; Препараты для ванн косметические; Препараты для осветления кожи; Препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях; Препараты коллагеновые для косметических целей; Препараты с алоэ вера для косметических целей; Растворы вагинальные для интимной гигиены или в качестве дезодоранта; Салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; Свечи массажные для косметических целей; Смеси ароматические из цветов и трав; Соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; Составы для окуривания ароматическими веществами [парфюмерные изделия]; Средства вяжущие для косметических целей; Средства для ухода за кожей косметические; Средства косметические; Средства косметические для детей; Средства косметические для животных; Средства фитокосметические; Тампоны ватные для косметических целей; Терпены [эфирные масла]; Экстракты растительные для косметических целей; Экстракты цветочные [парфюмерия]; Эссенции эфирные; Эссенция из бадьяна; Эссенция мятная [эфирное масло].

05 - Акарициды; Аконитин; Алкалоиды для медицинских целей; Альгинаты для фармацевтических целей; Альгициды; Аминокислоты для ветеринарных целей; Аминокислоты для медицинских целей; Анальгетики; Анестетики; Антибиотики; Антисептики; Бактерициды; Бальзамы для медицинских целей; Вода мелиссовая для

фармацевтических целей; Вода морская для лечебных ванн; Гели для массажа медицинские; Добавки минеральные пищевые; Добавки пищевые; Добавки пищевые белковые; Добавки пищевые с косметическим эффектом; Добавки пищевые ферментные; Иммуностимуляторы; Капсулы для лекарств; Конфеты лекарственные; Корни лекарственные; Лекарства от запоров; Мази; Масла лекарственные; Масло горчичное для медицинских целей; Масло камфорное для медицинских целей; Масло касторовое для медицинских целей; Масло терпентинное для фармацевтических целей; Масло укропное для медицинских целей; Медикаменты; Медикаменты для человека; Ментол; Микстуры; Мыла антибактериальные; Мыла дезинфицирующие; Мыла лекарственные; Мята для фармацевтических целей; Настои лекарственные; Настойка эвкалипта для фармацевтических целей; Настойки для медицинских целей; Отвары для фармацевтических целей; Пасты зубные лечебные; Препараты витаминные; Препараты для органотерапии; Препараты для расширения бронхов; Препараты кровоостанавливающие; Препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; Препараты ферментативные для медицинских целей; Препараты фитотерапевтические для медицинских целей; Продукты фармацевтические; Салфетки, пропитанные лекарственными средствами; Сбор чайный противоастматический; Спирт медицинский; Средства, укрепляющие нервы; Средства антибактериальные для мытья рук; Средства вспомогательные для медицинских целей; Средства дезинфицирующие; Средства для ухода за полостью рта медицинские; Средства против потения; Средства против потения ног; Средства седативные / транквилизаторы; Средства тонизирующие [лекарственные препараты; Таблетки от кашля / ююба; Ферменты для медицинских целей; Ферменты для фармацевтических целей; Чаи лекарственные; Чаи травяные для медицинских целей; Эвкалипт для фармацевтических целей; Экстракты растений для медицинских целей; Экстракты растений для фармацевтических целей; Эликсиры [фармацевтические препараты]; Эфиры простые для фармацевтических целей; Эфиры сложные для фармацевтических целей; Эфиры сложные целлюлозные для фармацевтических целей.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении всех заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ на основании пункта 1 и пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 18.03.2022 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- в соответствии с Рекомендациями Минздрава "Рациональный выбор названий лекарственных средств. Методические рекомендации" (утв. Минздравсоцразвития РФ 10.10.2005) (вместе с Методикой проверки названий на графическое и фонетическое сходство, Резолюцией 46 всемирной ассамблеи здравоохранения "WHA46.19 Непатентованные названия для фармацевтических веществ" от 12.05.1993), содержащих общее правило о том, что при подсчете букв (знаков), составляющих слова, различия между сравниваемыми названиями должны составлять 3 и более букв (знаков) в любом сочетании. Данное условие при выборе обозначения было учтено Заявителем и правило действует в отношении противопоставленного товарного знака.

- заявитель ходатайствует об использовании результатов информационного поиска.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 10.02.2022 и зарегистрировать обозначение по заявке №2021785638 в отношении ограниченного перечня товаров 03, 05 классов МКТУ.

С возражением представлены следующие материалы:

1. Результаты информационного поиска с использованием АС «Товарные знаки РФ»;
2. Ходатайство об использовании результатов информационного поиска;
3. Уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;
4. Ответ на уведомление;
5. Решение об отказе в регистрации товарного знака.

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

С учетом даты (21.12.2021) даты подачи заявки №2021785638 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 № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение

ХлорофилАктив

« **Плюс** » по заявке №2021785638 выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Государственная регистрация заявленного обозначения испрашивается для товаров 03, 05 классов МКТУ.

Анализ обозначения по заявке №2021785638 на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Для установления семантического значения словосочетания

ХлорофилАктив

« **Плюс** » необходимо установить значение каждого из слов, входящих в данное словосочетание.

Слово «Актив» - от англ. слова «active» - активный, биол. активный (о веществах, стимулирующих химико-биологические процессы)

(<https://translate.google.ru/>). Слово «хлорофилл» означает зеленый пигмент растений, содержащийся в хлоропластах. Молекула Хлорофилла состоит из головки – сложного углеродно-азотного (тетрапирольного) кольца, в центре которого находится атом магния, и длинного хвоста, представленного цепью двадцатиатомного спирта фитола. Анатомия и морфология высших растений. Словарь терминов. — М.: Дрофа. В справочниках приводятся сведения о таких полезных свойствах “хлорофилла” как укрепление иммунитета человека, очищение кишечника, обеззараживание крови, противогрибковые и противовирусные свойства, а также снижение тревожности, избавление от стресса (https://www.championat.com/lifestyle/article-4462081-chto-takoe-zhidkij-hlorofill-dlya-chego-primenyaetsya-polza-i-vred-zhidkogo-hlorofilla-dlya-organizma.html?utm_source=copypaste).

Слово «ПЛЮС» имеет следующие значения: 1) Знак сложения или положительной величины (противоп.: минус) (в математике); 2) Знак при школьной отметке как обозначение ее повышения; 3) Знак при обозначении температуры выше нуля; 4) перен. Положительная сторона чего-л.; достоинство кого-л., чего-л; 5) разг. Преимущество, выгода.

Проанализировав установленные значения слов, входящих в заявленное обозначение, следует сделать вывод о том, что словосочетание в целом означает действующее вещество растительного происхождения с указанием на его активное действие (АКТИВ ПЛЮС). Данное значение следует напрямую из значения слов, входящих в словосочетание, и не требуют дополнительного домысливания.

После установления смыслового содержания словесных элементов необходимо сопоставить эти словесные элементы с товарами и услугами, в отношении которых испрашивается регистрация.

Вышеизложенное обуславливает необходимость анализа восприятия словесных элементов «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС» по отношению к товарам 03, 05 классов МКТУ, для которых заявитель испрашивает предоставление правовой охраны.

Испрашиваемые товары 03 класса МКТУ представляют собой средства косметические, включая мыла, лосьоны, бальзамы, крема, масла, препараты для полости рта, эфирные масла, гигиенические средства в отношении которых словесные элементы «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС» являются описательными, так как напрямую указывают на свойства товаров (действующее вещество «Хлорофилл» входит в состав), а также на свойств товаров (усиленного действия).

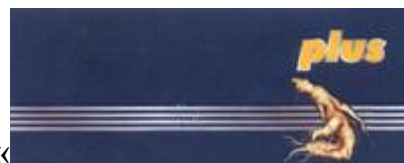
В отношении испрашиваемых товаров 05 класса МКТУ, представляющих собой лекарственные препараты, включая настойки, масла, добавки пищевые, отвары, пасты, средства лекарственные, эликсиры, экстракты растений, словесные элементы «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС» являются описательными, так как характеризуют свойства товаров (обладают тонизирующим, противовоспалительным свойствами хлорофилла, указывают на действующее вещество), следовательно, в отношении указанных товаров заявленное обозначение ориентирует потребителя относительно свойств товаров 05 класса МКТУ.

Учитывая изложенное выше словесным элементам «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС» в отношении перечисленных выше товаров 03, 05 классов МКТУ не может быть предоставлена правовая охрана, ввиду несоответствия их требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

Как следует из поступившего возражения заявитель согласен с доводами оспариваемого решения о неохраноспособности словесных элементов «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС». Однако при отсутствии различительной способности у всех словесных элементов «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС», образующих заявленное обозначение, обозначению не может быть предоставлена правовая охрана, так как в нем отсутствуют подлежащие охране элементы.

Анализ обозначения по заявке №2021785638 на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.



Противопоставляемый товарный знак «» по международной регистрации №1027884 действует на территории Российской

Федерации в отношении товаров 05 класса МКТУ «Pharmaceutical preparations and dietetic substances adapted for medical use (Фармацевтические препараты и диетические вещества, адаптированные для медицинского применения)», 16 класса МКТУ «Plastic materials for packaging (not included in other classes) (Пластиковые материалы для упаковки (не относящиеся к другим классам))».

Противопоставляемый знак по международной регистрации является комбинированным, состоит из изобразительного элемента в виде прямоугольного яркого фона и натуралистического изображения корневой части растения, а также из словесного элемента «PLUS», выполненного оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита.

Обозначение по заявке №2021785638 состоит из словесных элементов «ХЛОРОФИЛ АКТИВ ПЛЮС», выполненных стандартным шрифтом буквами русского алфавита, где все элементы признаны не обладающими различительной способностью.

Словесный элемент «ПЛЮС» заявленного обозначения фонетически и семантически тождественен словесному элементу «PLUS» противопоставленного знака. Композиционно словесный элемент «ПЛЮС» заявленного обозначения композиционно выделен и расположен на отдельной строке, что позволяет сделать вывод о низкой степени сходства сравниваемых обозначений

«ХлорофилАктив
«Плюс» и «» в целом за счет фонетического и семантического тождества словесных элементов «ПЛЮС»/«PLUS».

О низкой степени сходства также свидетельствует выполнение словесных элементов «ПЛЮС»/«PLUS» буквами разных алфавитов.

При анализе сходства сопоставляемых обозначений подлежат применению критерии сходства словесных обозначений, так как заявленное обозначение является словесным, а не комбинированным. Общее зрительное впечатление может быть учтено, но не является главенствующим фактором при определении степени

сходства.

Также коллегия обращает внимание, что, несмотря на признание словесного элемента «ПЛЮС» неохраноспособным в настоящем заключении выше, коллегия не может не учитывать ранее возникшие права третьих лиц на сходные обозначения, которые действуют на дату вынесения решения и не могут не учитываться.

Что касается однородности испрашиваемых товаров 05 класса МКТУ и товаров 05 класс МКТУ, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленной международной регистрации №1027884, то коллегия установила следующее.

Испрашиваемые товары 05 класса МКТУ представляют собой лекарственные препараты, включая настойки, масла, добавки пищевые, отвары, пасты, средства лекарственные, эликсиры, экстракты растений, то есть имеют одинаковое назначение «улучшение состояния здоровья человека».

Товары 05 класса МКТУ противопоставленной международной регистрации «фармацевтические препараты и диетические вещества, адаптированные для медицинского применения» представляют собой товары той же родовой группы «фармацевтические препараты».

Испрашиваемые товары являются однородными товарам противопоставленного товарного знака, так как совпадают по родовой группе, назначению и свойствам (улучшение состояния здоровья человека). Степень однородности при этом является высокой.

Принимая во внимание установленную низкую степень сходства обозначения по заявке №2021785638 и противопоставленной международной регистрации №1027884, а также установленную высокую степень однородности сопоставляемых товаров 05 класса МКТУ, следует сделать вывод о вероятности смешения сопоставляемых обозначений.

Учитывая изложенное, обозначение по заявке №2021785638 не соответствует требованию пункта 6 статьи 1483 Кодекса, как нарушающее исключительное право владельца противопоставленной международной регистрации №1027884 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

Что касается довода о несогласии с выводом о сходстве заявленного словесного обозначения с противопоставленным комбинированным товарным знаком в связи с тем, что сопоставляемые обозначения производят разное общее зрительное впечатление, коллегия отмечает следующее.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.03.2022, оставить в силе решение Роспатента от 10.02.2022.