

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 21.03.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ИТЛАЙТ», Республика Чувашия, г. Чебоксары (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №837397, при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака « **ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН** » по свидетельству №837397 с приоритетом от 28.05.2019 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 16.11.2021 по заявке №2019725244. Правообладателем товарного знака по свидетельству №837397 является ООО «Перспективные Медицинские Технологии», Москва (далее – правообладатель). Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 03, 30, 31, 32 классов МКТУ и услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 21.03.2023, а также в дополнениях, поступивших 06.06.2023, 03.07.2023 и 10.10.2023 выражено мнение о том, что регистрация товарного

знака по свидетельству №837397 произведена с нарушением требований, установленных положениями пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- Общество с ограниченной ответственностью "ИТЛАЙТ" осуществляет производство и реализацию живого пищевого коллагена Collagen Long Life (официальный сайт <https://collagcn-longlife.ru>), ввиду чего предоставление правовой охраны оспариваемому товарному знаку нарушает его права и законные интересы в предпринимательской деятельности, поскольку может создать препятствия для использования обозначения «живой пищевой коллаген», Следовательно, Общество с ограниченной ответственностью "ИТЛАЙТ" является заинтересованным лицом, имеющим право на подачу настоящих возражений;

- оспариваемый товарный знак представляет собой словосочетание, состоящее из существительного «коллаген», указывающего на свойство и ценность товара - то есть товар произведен с добавлением или на основе органического белка, и прилагательного «живой», характеризующего данный товар как натуральный, настоящий, естественный продукт, то есть без добавления консервантов и прочих ненатуральных веществ, положительно влияющих на состояние организма в целом и поэтому тоже указывает на его свойства

- слово «коллаген» имеет следующее общепризнанное и употребительное значение: - фибриллярный белок, составляющий основу коллагеновых волокон соединительной ткани (кость, сухожилие, хрящ, связки и др.). При длительном нагревании в воде и органических растворителях К. денатурирует и превращается в желатин;

- слово «живой» представляет собой лексическую единицу русского языка обозначающую: 1. такой, который живет, обладает жизнью; 2. подлинный, самый настоящий; 3. деятельный, полный жизненной энергии; 4. легкий и занимательный, выразительный; 5. отвечающий реальным потребностям, жизненный; 6. остро переживаемый; 7. такой, который существует благодаря кому-чему-нибудь, черпает силу в ком-чем-нибудь;

- одним из общеупотребимых значений слова «живой» - подлинный, самый настоящий. Следовательно, оно характеризует товар как натуральный, настоящий, естественный продукт, т.е. полученный естественным путем, без добавления ненатуральных веществ, положительно влияющих на состояние организма в целом и, поэтому тоже указывает на его свойство, ценность и способ производства;

- лицо, подавшее возражение, полагает, что в отношении любого товара, в состав которого входят белковые и иные органические соединения, оспариваемое словосочетание вызывает прямые ассоциации с определенным качеством этого продукта - его натуральностью, способностью выступать источником для жизнедеятельности человека, и, как следствие, с его полезностью для организма;

- само по себе словосочетание «Живой коллаген» не обладает различительной способностью, состоит исключительно из обозначений, характеризующих соответствующие товары, в первую очередь их свойство и ценность, и не могло быть зарегистрировано в качестве охраняемого товарного знака. Словосочетание «живой коллаген» воспринимается потребителями как характеристика свойств определенного продукта, изготовленного на основании или с добавлением коллагена, и для этого им не требуется дополнительных рассуждений и домысливания;

- в электронном средстве массовой информации «Бизнес столицы. Медицина 2022 г.» на стр. 6 содержится следующая цитата владельца компании и инновационного производства Ирины Артемьевой «Живой Коллаген не подвергается воздействию критически высоких или низких температур, что позволяет сохранить его природную структуру целостной — живой»;

- в материалах дела имеется уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 09.06.2020, на основании которого экспертиза Роспатента установила отсутствие различительной способности обозначения «Живой коллаген», поскольку в его состав входят исключительно неохранные словесные элементы, которые, в силу своего семантического значения, указывают на свойства, вид и назначение тех

товаров и услуг, в отношении которых испрашивалась правовая охрана. Также, было установлено, что обозначение «Живой коллаген» используется несколькими лицами и способно ввести в заблуждение потребителя относительно состава заявленных товаров, поскольку на регистрацию был заявлен широкий перечень товаров, которые в своем составе не имеют коллагена;

- указанные в уведомлении доводы не были должным образом опровергнуты, при этом в ответе на уведомление правообладатель указал, что коллаген не является живым;

- лицо, подавшее возражение, полагает, что товарный знак «Живой коллаген» способен ввести потребителей в заблуждение как о свойствах, так и о качестве товаров (услуг), для которых он был зарегистрирован, а также ввести потребителей в заблуждение об изготовителе товаров (лице, оказывающем услуги) - в отношении товаров и услуг, для которых он был зарегистрирован.

На основании вышеизложенного лицо, подавшее возражение, просит признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №837397 недействительной полностью.

К возражению, а также к дополнениям к нему, были приложены следующие документы:

1. Копии словарно-справочных источников;
2. Копия «Бизнес столицы. Медицина 2022 г.»;
3. Решение Роспатента о регистрации оспариваемого товарного знака и уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 09.06.2020.

Правообладатель, ознакомленный соответствующим образом, о возражении, поступившем 21.03.2023, а также дополнениях к нему, 05.05.2023 на заседании представил свой отзыв, доводы которых сводятся к следующему:

- согласно источникам, содержащим термины и определения для продуктов в сфере правообладателя присутствует только термин «коллаген», но отсутствует термин «Живой коллаген»;

- «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН» является словесным обозначением, созданным правообладателем, и соответственно, не называет продукт, а вызывает ассоциацию с новым продуктом;

- товарный знак используется правообладателем для новых товаров, содержащих коллаген; продукты являются обработанными, и они содержат обработанный, но не живой коллаген, так, например, пищевые продукты подвергаются пастеризации и стерилизации, либо в продукты добавлен выделенный из живых существ обработанный коллаген;

- учитывая, тот факт, что коллаген это фибриллярный белок, составляющий основу соединительной ткани животных, является очевидным, что в живом виде он присутствует только в живых организмах.

На основании изложенного правообладатель просит оставить правовую охрану товарного знака в силе для всех товаров и услуг.

Правообладателем 06.07.2023 и 08.08.2023 были представлены отчет о результатах пилотажного исследования и заключение Лаборатории социологической экспертизы №118-2023 от 25.07.2023 [4], цель которых было определить обладает ли/обладало ли обозначение «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН» различительной способностью.

Лицом, подавшим возражение, на заседании коллегии, состоявшемся 10.10.2023, была представлена своя позиция на социологическое заключение, которая сводится к тому, что выводы заключения подтверждают доводы, изложенные в возражении и доводы экспертизы указанные в уведомлении от 09.06.2020.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (28.05.2019) приоритета оспариваемого товарного знака 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 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 требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, являющихся общепринятыми символами и терминами; характеризующих товары, в том числе указывающие на их вид, качество, количество, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно положениям пункта 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 пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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 в целом признается ложным или вводящим в заблуждение.

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

Согласно сведениям поступившего возражения, ООО «Итлайт» использует в своей коммерческой деятельности сходное с оспариваемым товарным знаком обозначение и, по мнению лица, подавшего возражение, регистрация оспариваемого товарного знака способно ограничивать свободное использование на рынке товаров и услуг обозначений, не обладающих различительной способностью. Указанное позволяет признать ООО «Итлайт» заинтересованным в подаче настоящего возражения

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №837397 представляет собой словесное обозначение « **ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН** », выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 03, 30, 31, 32 классов МКТУ и услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В своем возражении ООО «ИТЛАЙТ» указывает на то, что регистрация

оспариваемого товарного знака была произведена в нарушении требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку обозначение не обладает различительной способностью, указывает на свойство, ценность и способ производства оспариваемых товаров и услуг.

В подтверждении вышеизложенного лицом, подавшим возражение, приводятся словарные значения слов «коллаген» и «живой» [1] из анализа которых следует, что «коллаген» имеет следующее общепризнанное и употребительное значение: - фибриллярный белок, составляющий основу коллагеновых волокон соединительной ткани (кость, сухожилие, хрящ, связки и др.). При длительном нагревании в воде и органических растворителях К. денатурирует и превращается в желатин; слово «живой» представляет собой лексическую единицу русского языка обозначающую: 1. такой, который живет, обладает жизнью; 2. подлинный, самый настоящий; 3. деятельный, полный жизненной энергии; 4. легкий и занимательный, выразительный; 5. отвечающий реальным потребностям, жизненный; 6. остро переживаемый; 7. такой, который существует благодаря кому-чему-нибудь, черпает силу в ком-чем-нибудь.

Коллегия отмечает, что оспариваемый товарный знак выполнен в одну строку и одним шрифтом, что приводит к восприятию его как словосочетания, в котором главное слово «коллаген», а «живой» зависимое слово, которое уточняет, конкретизирует смысл главного слова, то есть, не разделяя его на отдельные слова. Учитывая тот факт, что уточняющее слово «живой» имеет несколько семантических значений, и в большей степени воспринимается как нечто обладающее жизнью, то словосочетание «живой коллаген» способно восприниматься во многих значениях, например, как «белок наполненный жизнью» или «живущий белок».

Вместе с тем, было установлено, что словосочетание «живой коллаген» не обладает самостоятельным семантическим значением, отсутствует в словарно-справочных источниках информации (см. Интернет источник <https://dic.academic.ru/>, в том числе, Большая медицинская энциклопедия. 1970. Советская энциклопедия. 1969—1978).

Таким образом, коллегия приходит к выводу о вымышленном характере словосочетания «живой коллаген», отсутствии «живого коллагена» в природе, и что абсолютное большинство потребителей, обладающих определенным жизненным опытом, не способно поверить в то, что обозначение «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН» указывает на свойства, ценность и способ производства оспариваемых товаров и услуг.

Довод лица, подавшего возражение, что словосочетание «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН» вызывает прямые ассоциации с определенным качеством этого продукта - его натуральностью, способностью выступать источником для жизнедеятельности человека, и, как следствие, с его полезностью для организма следует признать неубедительным, не подтверждается ссылками на словарно-справочные и/или общедоступные источники информации, из которых следуют эти прямые ассоциации.

Вывод лица, подавшего возражение, о том, что одним из значений слова «живой» является подлинный, самый настоящий не приводят к выводу о восприятии потребителем обозначения именно в этом значении, поскольку в материалы дела не представлены доказательства (мнение самих потребителей) о восприятии слова «живой» в этом значении.

При этом, в материалы возражения правообладателем представлено заключение Лаборатории социологической экспертизы №118-2023 от 25.07.2023 [4] результаты которого, свидетельствуют о том, что понятие «живой коллаген» на дату приоритета оспариваемого товарного знака потребителям не было известно. Потребителям был задан вопрос (Анкетный вопрос №5) «Скажите, пожалуйста, Вы знаете или не знаете, что такое «живой коллаген»?» и ответ «Нет, не знаю» дали 70% опрошенных (см. Диаграмма №1, стр. 11 вышеуказанного заключения).

В заключении сделаны выводы, что большинство потребителей считают, что товарный знак № 837397 отличает продукцию одного производителя от другого, а не указывает на свойства и/или назначение товара. Если бы вопрос был

задан на дату 28.05.2019, большинство потребителей ответили бы аналогичным образом.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что довод лица, подавшего возражение, о прямой описательности товарного знака по свидетельству №837397 в отношении оспариваемых товаров и услуг следует признать недоказанным, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его несоответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В возражении содержится довод ООО «Итлайт» о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку регистрация оспариваемого товарного знака способна ввести потребителя относительно свойств и качества товаров (услуг), в отношении которых он зарегистрирован, а также ввести в заблуждение об изготовителе товаров (лице, оказывающем услуги) - в отношении товаров и услуг, для которых он был зарегистрирован.

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса коллегией было установлено следующее.

Сам по себе оспариваемый товарный знак « **ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН** » не содержит сведений, которые бы являлись ложными или вводящими потребителя в заблуждение относительно свойств и качества товаров 03, 30, 31, 32 классов МКТУ и услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

При этом, коллегией обозначение «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН» признано фантазийным, которое не несет в себе прямого указания на какую-либо характеристику товаров/услуг, в связи с чем невозможно прийти к выводу о возможности его ввести потребителя в заблуждение относительно свойств и качества, обратного материалами возражения не доказано.

Вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара (лице, оказывающем услуги) может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с

иным производителем товаров на основании имеющегося опыта. Для такого вывода необходимо наличие доказательств, подтверждающих активное и интенсивное использование обозначения лицом, подавшим возражение, в результате чего у потребителей способна возникнуть стойкая ассоциативная связь между указанным лицом и товарами 03, 30, 31, 32 классов МКТУ и услугами 35 класса МКТУ, которые вводятся в гражданский оборот под соответствующим обозначением.

Также в материалы возражения не представлены доказательства лица, подавшего возражение об использовании обозначения «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН», а также какие-либо достоверные сведения, на основании которых коллегия могла бы прийти к выводу о том, что обозначение «ЖИВОЙ КОЛЛАГЕН» способно ввести потребителя в заблуждение относительно лица производящего товары и/или оказывающие услуги. Не было представлено и данных социологического опроса, который бы подтверждал соответствующие доводы лица, подавшего возражение.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания полагать, что оспариваемый товарный знак противоречит требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.03.2023, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №837397.