

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии 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) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 15.09.2021 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Степура Вадимом Викторовичем, Новосибирская область, Искитимский район, с. Морозово (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021701976, при этом установила следующее.

Регистрация словесного обозначения « **ФАКТОР РОСТА** » в качестве товарного знака по заявке № 2021701976 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 21.01.2021 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 01 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 11.08.2021 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021701976 на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновано в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения, согласно которому заявленное обозначение «ФАКТОР РОСТА» является словесным, лишено характерного графического исполнения и в силу своего

смыслового значения признано не обладающим различительной способностью: «фактор роста» - это естественные субстанции-полипептиды, которые могут стимулировать рост, дифференцировку или пролиферацию живых клеток, таким образом, они обладают широким спектром воздействия на множество клеток, <https://medside.ru/faktor-rosta>, <https://www.ld.ru/proteins/ilist-3863.html>, https://www.rlsnet.ru/mnn_index_id_6471.htm, https://info-farm.ru/alphabet_index/f/factory-rosta.html), воспринимается в качестве характеристики части заявленных товаров (например, *«антиоксиданты для производства фармацевтических продуктов; белки [животные или растительные, сырье]; белки животные [сырье]; консерванты для фармацевтической промышленности»*), а именно указания на их свойства и назначение, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение, представляющее собой название естественных соединений, способных стимулировать рост, пролиферацию и/или дифференцировку живых клеток, в отношении части товаров 01 класса МКТУ, в отношении иных заявленных товаров, имеющих иные свойство и назначение, способно ввести потребителя в заблуждение относительно товаров, что препятствует регистрации в соответствии с положениями пункта 3 статьи 1483 Кодекса

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 15.09.2021, заявителем приведены следующие доводы:

- обозначение «ФАКТОР РОСТА» является фантазийным в отношении заявленного перечня товаров, не относится к каким-либо иным характеристикам заявленных товаров и не способно ввести потребителя в заблуждение относительно свойств и назначения товаров;
- при оценке элемента как прямо (не через ассоциации) описывающий вид, характеристики товара, сведения об изготовителе следует учитывать правовую

позицию Суда по интеллектуальным правам (дела №№ СИП-405/2020, СИП-859/2019, СИП-824/2019, СИП-405/2020, СИП-645/2019);

– заявленное обозначение не воспринимается потребителями как указание на вид и назначение товаров;

– понятие «ФАКТОР РОСТА» - это не название конкретного объекта, препарата, молекулы или чего бы то ни было; фактор роста – это по сути «причина роста», то, что может помочь росту;

– термин «ФАКТОР РОСТА» обычно используется в широком смысле для обозначения веществ, которые увеличивают пролиферацию клеток, митогенную активность и образование внеклеточного матрикса; фактическая категория, в которую попадают такие вещества, часто зависит от контекста, в котором они были обнаружены; например, велика вероятность того, что одно и то же вещество в разных ситуациях может выступать таким фактором (см. <https://www.bu.edu/woundbiotech/growthfactors/gfdevtest.html>);

– «факторами роста гепатоцитов могут выступать три продукта», следовательно, это не указание на что-то конкретное, фактор роста – это причина, по которой количество гепатоцитов растет;

– «Факторами роста» в медицинском понимании могут выступать некоторые молекулы, белки, пептиды; все эти элементы не включены в 01 класс МКТУ, в отношении которых испрашивается правовая охрана;

– ряд товаров в 01 классе могут быть связаны с медицинским пониманием факторов роста, например, *«антиоксиданты для производства фармацевтических продуктов; белки [животные или растительные, сырье]; белки животные [сырье]; консерванты для фармацевтической промышленности»*, и заявитель готов их исключить;

– для всех остальных товаров, уверены, заявленное обозначение не указывает на характеристики товара и не является ложным;

– для обычного потребителя словосочетание «ФАКТОР РОСТА» не имеет медицинской направленности, такое словосочетание вызовет ассоциацию с причиной роста, он начнет фантазировать, а что же может способствовать росту;

– в разных сферах понятие «фактор роста» имеет разное значение, примеры:
http://nakaryakov.narod.ru/courses/agro_eko/ek_1_2.htm,
https://docviewer.yandex.ru/view/308749584/?*=cBJmhE8BAMziIG5MsFfkyefT8pt7InVybCI6InlhLWJyb3dzZXI6Ly80RFQxdVhFUFJySlJYbFVGb2V3cnVOclpIbFlsMGk0THNFU0JkQm1jdVFJVHNxS2J2emFocmpCeWRPSzNtX2w1UGx2WTF2NmZ2YjZYZzBPVzJLRG1HaHhIazJFOWU1SFZVaHM5OGNPWXhUT3E0LVNSY1pZd0VaU002R003aV9BdTktUmxpVGR1d0s4YnhNV0I3SFJWNmc9PT9zaWduPThzSnlxdUZqeG9nYVdDR TNWNUZTWwDhVkx4UHRqcnROUFN5WXVPUUJiZEE9IiwidGl0bGUiOiIyMTAwMDE1LmRvY3giLCJub2lmcmFtZSI6ZmFsc2UsInVpZCI6IjMwODc0OTU4NCIsInRzIjoxNjMwNTc3NjQzNjAzLCJ5dSI6IjMzODU5OTEyNTE2MjAwOTk0MjkifQ%3D%3D,
<https://www.yaklass.ru/p/geografiya/7-klass/naselenie-zemli-247657/chislennostnaseleniia-i-ego-sostav-247658/re-3f072364-f96c-4e72-ae77-88dcb51d03a8>,
<https://cyberleninka.ru/article/n/factory-ekonomicheskogo-rosta-predpriyatiy>,
http://zoofermer.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=52:2012-02-16-12-27-54&catid=1:kyry&Itemid=27#:~:text=К%20так%20называемым%20факторам%20рост а,протеины%20или%20побочные%20продукты%20брожения;

– нельзя говорить, что заявленное обозначение имеет только одну известную дефиницию и в сознании потребителей ассоциируется исключительно с медицинской направленностью;

– заявленное обозначение для среднего потребителя не может иметь описательной семантики и обладает явным фантазийным характером, что, в свою очередь, указывает на отсутствие оснований для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в соответствии с пунктами 1, 3 статьи 1483 Кодекса;

– в рассматриваемом случае заявленное обозначение имеет абстрактный характер, не относящийся к каким-либо заявленным товарам; о значении заявленного обозначения можно только догадываться, так как не понятно, о каком факторе и о каком росте идет речь;

– об отсутствии способности заявленного обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно свойств и назначения заявленных товаров также свидетельствует и практика Роспатента по регистрации товарных знаков (например, Роспатент предоставил охрану тождественному обозначению «**ФАКТОР РОСТА**» (свидетельство № 343885) для товаров 03 класса МКТУ,



обозначению «**ФАКТОР РОСТА**», зарегистрированному в качестве товарного знака по свидетельству № 643759 для товаров 01, 05, 31, 35 классов МКТУ; обозначению



«**Матрица Роста**», зарегистрированному в качестве товарного знака по свидетельству № 630803 для товаров 01, 05, 35 класса МКТУ;

– заявителем уже было получено решение о регистрации обозначения по заявке № 2021701978 для всего перечня товаров 01 класса МКТУ;

– решения Роспатента должны быть предсказуемыми и обоснованными.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 11.08.2021 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака для заявленного перечня товаров 01 класса МТКУ, за исключением товаров *«антиоксиданты для производства фармацевтических продуктов; белки [животные или растительные, сырье]; белки животные [сырье]; консерванты для фармацевтической промышленности»*.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (21.01.2021) поступления заявки № 2021701976 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 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.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2021701976 заявлено словесное обозначение « **ФАКТОР РОСТА** », выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в одну строку. Регистрация испрашивается в отношении товаров 01 класса МКТУ, указанных в возражении.

Анализ источников информации, указанных в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения, показал следующее.

Согласно сведениям сайта <https://medside.ru/faktor-rosta>, «Фактор роста – это естественные субстанции-полипептиды, которые могут стимулировать рост, дифференцировку или пролиферацию живых клеток, таким образом, они обладают широким спектром воздействия на множество клеток. Как правило, факторами роста являются стероидные и пептидные гормоны. Факторы роста работают как сигнальные молекулы, обеспечивающие взаимодействие между клетками».

Сайт <https://www.ld.ru/proteins/ilist-3863.html> содержит следующие сведения: «Факторы роста – это белковые молекулы, регулирующие деление и выживание клеток. Факторы роста можно получать с помощью генной инженерии в лаборатории и использовать в терапии. Факторы роста связываются с рецепторами на поверхности клеток, активируя таким образом пролиферацию и/или дифференциацию клеток. Факторы роста достаточно универсальны и стимулируют клеточное деление в различных типах клеток, в то время как некоторые из них

специфичны только для определенных типов клеток. Факторы роста - это белки, стимулирующие рост клеток. Факторы роста - это белки, которые функционируют как стимуляторы роста (митогены) и/или ингибиторы роста, стимулируют миграцию клеток, действуют как хемотоксичные агенты, ингибируют миграцию клеток, ингибируют инвазию раковых клеток, регулируют различные клеточные функции, участвуют в апоптозе и ангиогенезе и стимулируют выживаемость клеток, не влияя на рост и дифференциацию»

На сайте https://www.rlsnet.ru/mnn_index_id_6471.htm со ссылкой на сведения www.grls.rosminzdrav.ru, 2014, 2015, содержится следующая информация: «Фактор роста эпидермальный человеческий рекомбинантный (ЭФРчр) — высокоочищенный пептид, состоящий из 53 аминокислот, имеет молекулярную массу 6054 Да и изоэлектрическую точку 4,6. ЭФРчр продуцируется штаммом дрожжей *Saccharomyces cerevisiae*, в геном которого методами генной инженерии введен ген ЭФРчр».

Источник https://info-farm.ru/alphabet_index/f/factory-rosta.html содержит следующие сведения: «Факторы роста — класс небольших природных пептидов и белков, участвующих в сигнальных системах организма эукариот, связываясь с рецепторами на поверхности клеток с главной целью стимулирования роста и дифференциации. Кроме того, факторы роста важны для регулирования разнообразия клеточных процессов <...> Термин «факторы роста» часто используется равноценно с терминами «цитокины» и «гормоны». Однако, в отличие от гормонов, факторы роста секретируются локально и имеют ограниченную область действия, тогда как гормоны переносятся кровотоком и имеют эффект на очень удалении ткани организма. Кроме того, гормоны не обязательно пептидной природы».

Совокупность сведений, размещенных на указанных сайтах, показывает, что словосочетание «ФАКТОР РОСТА» является устойчивым, представляет собой наименование вещества пептидной или белковой природы, которое вырабатывается определенными клетками и стимулирует размножение клеток.

В соответствующем значении данное понятие обнаруживается в словарях и справочниках по медицине и биохимии

Коллегия установила, что вся вышеуказанная информация была размещена на перечисленных сайтах и на стадии экспертизы рассматриваемой заявки, на дату рассмотрения возражения, а также и на дату подачи заявки № 2021701976 (все источники проверены с помощью сервиса <https://web.archive.org>).

Таким образом, информирование российского потребителя об использовании наименования «ФАКТОР РОСТА» в качестве наименования вещества пептидной или белковой природы, является доказанным.

Поскольку заявленное обозначение называет вещество, ориентирует потребителя относительно вида, свойств и назначения товаров, то доводы заявителя о возможности восприятия словосочетания «ФАКТОР РОСТА» как фантазийного являются неубедительными.

Перечень товаров, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, включает вещества химические простые, соединения химические, культуры тканей и вещества экстрагированные, угли, вещества и материалы растительного и животного происхождения для промышленного применения, средства клеящие, вещества для дубления, материалы фильтрующие, вещества предохраняющие, консерванты, препараты биологически и химически активные, замазки и мастики химические, растворители химические, вещества и материалы различного функционального назначения, не включенные в другие подгруппы, вещества химические для использования в металлургической промышленности, препараты и химические вещества для использования в легкой промышленности, вещества и материалы для использования в производстве и при обработке стекла, эмалей и керамики, вещества и материалы для использования в производстве резины и пластмасс, вещества и материалы для использования в производстве ядерной энергии, вещества и материалы для промышленного применения, не включенные в другие группы, питательные грунты, удобрения и стимуляторы роста для сельскохозяйственных растений, средства защитные для использования в сельском хозяйстве, препараты химические для использования в

сельском хозяйстве, относящиеся к другим классам, вещества для использования в сельском хозяйстве, не включенные в другие группы, вещества и материалы для пайки и сварки, вещества для химических целей, вещества и материалы для фото-, кинопроизводства и копировальных работ, препараты для использования в машинах и механизмах, вещества для использования в строительстве и производстве стройматериалов, вещества и материалы для использования в различных видах деятельности, не отнесенные к другим группам.

С учетом сказанного следует заключить, что словесное обозначение «ФАКТОР РОСТА» не является фантазийным по отношению к товарам 01 класса МКТУ, являющимся веществами, в том числе белками, соединениями химическими (таким, как *«белки йодистые; белки солодовые; биостимуляторы для растений; бумага реактивная, за исключением используемой для медицинских или ветеринарных целей; вещества поверхностно-активные; вещества, способствующие сохранению семян; витамины для пищевой промышленности; витамины для производства косметики; витамины для производства пищевых добавок; витамины для производства фармацевтических продуктов; водоросли морские [удобрения]; гены семян для сельскохозяйственного производства; гипс для использования в качестве удобрения; глина вспученная для гидропонных культур [субстрат]; гормоны для ускорения созревания фруктов; горшочки торфоперегнойные для садоводства и огородничества; гуано; гумус; дендримеры, используемые при производстве капсул для фармацевтических препаратов; диастазы для промышленных целей; казеин для пищевой промышленности; казеин для промышленных целей; катализаторы; катализаторы биохимические; клетки стволовые, за исключением используемых для медицинских или ветеринарных целей; коллаген для промышленных целей; компост; культуры биологических тканей, за исключением используемых для медицинских или ветеринарных целей; культуры из микроорганизмов, за исключением используемых для медицинских или ветеринарных целей; навоз; отходы органические [удобрения]; перегной для удобрения почвы; почва для выращивания растений; препараты бактериальные не для медицинских или ветеринарных целей; препараты бактериологические для ацетификации;*

препараты бактериологические не для медицинских или ветеринарных целей; препараты биологические не для медицинских или ветеринарных целей; препараты диагностические не для медицинских или ветеринарных целей; препараты для регулирования роста растений; препараты для удобрения; препараты с микроэлементами для растений; препараты ферментативные для пищевой промышленности; препараты ферментативные для промышленных целей; препараты химические для лабораторных анализов, за исключением предназначенных для медицинских или ветеринарных целей; препараты химические для научных целей, за исключением предназначенных для медицинских или ветеринарных целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для промышленных целей; протеины [необработанные]; протеины для пищевой промышленности; протеины для производства пищевых добавок; протеины для промышленности; реактивы химические, за исключением предназначенных для медицинских или ветеринарных целей; слой почвы пахотный; смесь почвенная для горшочных культур; соли [удобрения]; средства вспомогательные, не предназначенные для медицинских или ветеринарных целей; субстанции [подложки] для выращивания без почвы [сельское хозяйство]; суперфосфаты [удобрения]; тимол для промышленных целей; торф [удобрение]; удобрения; удобрения азотные; удобрения из рыбной муки; ферменты для пищевой промышленности; ферменты для промышленных целей; ферменты для химических целей; ферменты молочные для пищевой промышленности; ферменты молочные для промышленных целей; ферменты молочные для химических целей; флавоноиды для промышленных целей [фенольные соединения]; фосфаты [удобрения]; химикаты для удобрения почвы; цианомид кальция [удобрение азотное]; цимол; чернозем; шлаки [удобрения]»).

Анализ соответствия заявленного обозначения подпункту 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал, что словосочетание «ФАКТОР РОСТА» однозначно ориентирует потребителя относительно вида, свойств и назначения товаров. В отношении товаров испрашиваемого перечня, не относящихся к культурам тканей, стимуляторам роста для сельскохозяйственных растений, веществам и препаратам биологически и химически активным, данное словосочетание является ложным или

вводящим потребителей в заблуждение относительно вида, свойств и назначения товаров.

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

Что касается доводов заявителя о регистрации иных товарных знаков, то данное обстоятельство не меняет выводов коллегии, делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно.

Кодексом предусмотрена возможность регистрации обозначений, признанных несоответствующими пункту 1 статьи 1483 Кодекса, в случае, если такие обозначения приобрели различительную способность в результате их использования.

Вместе с тем коллегия не располагает какими-либо документами, подтверждающими факт широкого и/или интенсивного и длительного использования заявленного обозначения, в результате которого оно приобрело различительную способность в качестве средства индивидуализации товаров заявителя.

Таким образом, вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения положениям, предусмотренным пунктами 1 и 3 статьи 1483 Кодекса, является правомерным, и у коллегии не имеется оснований для отмены оспариваемого решения Роспатента.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 15.09.2021, оставить в силе решение Роспатента от 11.08.2021.