

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия Палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса 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 от 12.09.2012, поданное компанией «Астеллас Фарма Юроп Б.В.», Нидерланды (далее – лицо, подавшее возражение) против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №420447, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2009705596 с приоритетом от 20.03.2009 был зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №420447 на имя ООО «Трейдсервис» (далее – правообладатель) в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака зарегистрировано словесное обозначение «СУМАТРОЛИД СОЛЮТАБ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного цвета в одну строку.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 12.09.2012 оспаривается правомерность предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №420447 ввиду того, что регистрация товарного знака произведена в нарушение требований пунктов 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается в возражении тем, что оспариваемый знак сходен с серией знаков со словесными элементами «Солютаб»/«Solutab» по международным регистрациям №№519817[1], 669940[2], 795202[3], 637535[4], 654395[5], 806929[6], владельцем которых является лицо, подавшее возражение. Правовая охрана

указанным знакам предоставлена на территории Российской Федерации в отношении товаров 05 класса МКТУ, однородных товарам оспариваемого товарного знака. В отличие от оспариваемого товарного знака, обозначения «SOLUTAB» и «СОЛЮТАБ» являются предметом самостоятельной правовой охраны в знаках, зарегистрированных на имя лица, подавшего возражение. Кроме того, по мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак и присутствие в нем словесного элемента "СОЛЮТАБ" порождает в сознании потребителей представление о том, что лекарственный препарат "СУМАТРОЛИД СОЛЮТАБ" изготовлен тем же производителем, что и широко известные российским потребителям лекарственные препараты лица, подавшего возражение, "ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ", "ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ", "ЮНИДОКС СОЛЮТАБ", "ВИЛЬПРАФЕН СОЛЮТАБ" и "ЦЕФОРАЛ СОЛЮТАБ", что свидетельствует о способности оспариваемого обозначения вести потребителя в заблуждение относительно изготовителя.

Возражение мотивировано следующими доводами.

Астеллас Фарма Юроп Б.В. – международная компания, входящая в число 20 ведущих фармацевтических компаний мира. В отделениях компании в разных странах работает около 15 000 сотрудников. Благодаря значительным инвестициям в исследования и новые разработки Астеллас Фарма Юроп Б.В. постоянно укрепляет свои позиции в качестве научно-исследовательской фармацевтической компании, которая предоставляет пациентам во всем мире новые лекарственные средства и продолжает развивать надежное сотрудничество с врачами и деловыми партнерами.

В возражении отмечается, что обозначения «SOLUTAB / СОЛЮТАБ», а также товарные знаки с элементами «SOLUTAB/СОЛЮТАБ» используются лицом, подавшим возражение, для маркировки лекарственных препаратов задолго до даты подачи заявки ООО "Трейдсервис" на регистрацию оспариваемого товарного знака. В приложениях к возражению представлены документы, подтверждающие активное использование лицом, подавшим возражение, в своей деятельности обозначений "СОЛЮТАБ" и "SOLUTAB" до даты подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака.

При этом, как указано в возражении, ни одна другая компания в Российской Федерации, кроме ООО "Трейдсервис", в том числе ни одна международная фармацевтическая компания, не использовала и не использует для обозначения лекарственных препаратов словосочетания, имеющие в своем составе словесные элементы "СОЛЮТАБ" и (или) "SOLUTAB" (соответствующая информация из государственного реестра лекарственных средств доступна в сети Интернет по адресу: <http://grls.rosminzdrav.ru/grls.aspx>). Лицом, подавшим возражение, производятся и поставляются в Российскую Федерацию лекарственные препараты "ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ", "ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ", "ЮНИДОКС СОЛЮТАБ", "ВИЛЬПРАФЕН СОЛЮТАБ" и "ЦЕФОРАЛ СОЛЮТАБ". Все указанные препараты, за исключением "ЦЕФОРАЛ СОЛЮТАБ", включены Правительством Российской Федерации в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (Распоряжение Правительства РФ № 2199-р от 07.12.2011). Учитывая, что лекарственные средства «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ», «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ», «ВИЛЬПРАФЕН СОЛЮТАБ» и «ЦЕФОРАЛ СОЛЮТАБ» отпускаются по рецепту врача, пациенты получают информацию об этих лекарственных средствах и об их производителях от медицинских и фармацевтических работников, так как Федеральный закон № 323-ФЗ от 21.11.2011 года "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" предусматривает обязанность медицинских и фармацевтических работников предоставлять пациентам полную достоверную информацию о лекарственных средствах. Успех лекарственных препаратов «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ», «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ», «ВИЛЬПРАФЕН СОЛЮТАБ» и «ЦЕФОРАЛ СОЛЮТАБ» был бы невозможен без значительных инвестиций лица, подавшего возражение, в продвижение указанных лекарственных препаратов на российском рынке, которые составили в денежном выражении, начиная с 2005 года, около 2,3 млрд. рублей. В связи с длительным использованием обозначений «СОЛЮТАБ» и «SOLUTAB» в составе принадлежащих лицу, подавшему возражение, товарных знаков словесные элементы «СОЛЮТАБ» и «SOLUTAB» приобрели значительную известность и сильную

различительную способность в качестве средства индивидуализации лекарственных препаратов лица, подавшего возражение, и стали широко известны среди потребителей фармацевтической продукции именно в связи с Астеллас Фарма Юроп Б.В., а не с какой-либо иной компанией.

Оспариваемый товарный знак имеет тот же сильный элемент - словесный элемент «СОЛЮТАБ» - что и серия товарных знаков «FLEMOXIN SOLUTAB», «FORCID SOLUTAB», «FLEMOCLAV SOLUTAB», «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ», «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ», имеющих более ранний приоритет и принадлежащих лицу, подавшему возражение, следовательно, оспариваемый знак является сходным с указанной серией знаков, включающих словесный элемент «СОЛЮТАБ». Однородность товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы знаки «FLEMOXIN SOLUTAB», «FORCID SOLUTAB», «FLEMOCLAV SOLUTAB», «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ», «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ», и товаров класса 05 МКТУ оспариваемого товарного знака очевидна, поскольку все товары, перечисленные в свидетельстве о государственной регистрации оспариваемого товарного знака являются либо тождественными тем, для которых зарегистрированы более ранние товарные знаки, либо подпадают под общие термины МКТУ, указанные в перечне товарных знаков лица, подавшего возражение (лекарственные средства). Таким образом, оспариваемый товарный знак сходен до степени смешения с товарными знаками «FLEMOXIN SOLUTAB», «FORCID SOLUTAB», «FLEMOCLAV SOLUTAB», «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ», «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ», охраняемыми в Российской Федерации в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

С учетом изложенного выше лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №420447 недействительным полностью.

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие материалы:

- выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Трейдсервис»[7];

- публикация сведений о регистрации товарного знака “СУМАТРОЛИД СОЛЮТАБ” по свидетельству № 420447[8];
- публикация сведений о регистрации товарных знаков [9];
- международная регистрация № 519817 [10];
- международная регистрация № 669940 [11];
- международная регистрация № 795202 [12];
- международная регистрация № 637535 [13];
- международная регистрация № 654395 [14];
- международная регистрация № 806929 [15];
- регистрация товарных знаков с элементом SOLUTAB в других странах [16];
- публикация сведений о регистрации товарного знака по свидетельству № 458380 [17];
- публикация сведений о регистрации товарного знака по свидетельству № 458372 на товарный знак SOLUTAB [18];
- регистрационные удостоверения на лекарственные средства [19];
- образцы упаковки лекарственных средств [20];
- грузовые таможенные декларации за 2004-2009 годы за поставку препаратов Флемоксин Соллютаб, Юнидокс Соллютаб и др.[21];
- договор поставки № 2002-0137 от 26 декабря 2002 года между Яманучи Юроп Б.В. и ЗАО “Яманучи Фарма”, в соответствии с которым осуществлялись поставки препаратов Флемоксин Соллютаб, Юнидокс Соллютаб [22];
- договор поставки № AG2004/688 от 02 декабря 2004 года между Яманучи Юроп Б.В. и ЗАО “Яманучи Фарма”, в соответствии с которым осуществлялись поставки препаратов Флемоксин Соллютаб, Юнидокс Соллютаб и Флемоклав Соллютаб [23];
- договор поставки № AG2007/1134 от 26 октября 2007 года между Астеллас Фарма Юроп Б.В. и ЗАО “ Астеллас Фарма ”, в соответствии с которым осуществлялись поставки препаратов Флемоксин Соллютаб, Юнидокс Соллютаб и Флемоклав Соллютаб [24];

- договоры поставки лекарственных средств, маркируемых, в том числе товарными знаками с элементами «СОЛЮТАБ» / «SOLUTAB», заключенные ЗАО Астеллас Фарма в период с 2004 по 2009 гг.[25];

- счета-проформы, счета-фактуры и товарные накладные за 2004-2006 гг. на поставку препаратов Юнидокс Солютаб [26];

- счета-проформы, счета-фактуры и товарные накладные за 2007-2009 гг. за поставку препаратов Юнидокс Солютаб, Флемоксин Солютаб, Флемоклав Солютаб, Вильпрафен Солютаб [27];

- статьи, в которых публиковалась информация о препаратах лица, подавшего возражение, в том числе и до даты подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака [28];

- договор о предоставлении производственных услуг между ЗАО “Астеллас Фарма” и ЗАО “Ортат” № YF/OR/2006-044/06/11-519ф от 11.12.2006 года [29];

- распечатка с сайта <http://grls.rosminzdrav.ru/> [30];

- инструкция по медицинскому применению препарата Суматролид Солютаб [31];

- заключение коллегии Палаты по патентным спорам по результатам рассмотрения возражения на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2010708480 [32];

- информация с сайтов www.med-otzyv.ru и www.vidal.ru, Суматролид Солютаб – отзывы, инструкция, цена [33];

- информация по компаниям группы Астеллас [34];

- выписка из ЕГРЮЛ по ЗАО “Астеллас Фарма” № 5845259 УД [35];

- выписка из Торгового реестра Торгово-промышленной Палата г. Гааги по компании “Астеллас Фарма Юроп Б.В.” от 20.04.2012 года [36];

- выписка из Торгового реестра Торгово-промышленной Палата г. Гааги по компании “Астеллас Б.В.” от 20.04.2012 года [37];

- выписка из Торгового реестра по компании “Астеллас Фарма Инк.” от 23.04.2012 года [38];

- информация об объемах продаж лекарственных средств Солютаб в РФ в период с 2004 по 2011 годы [39].

Правообладатель оспариваемого товарного знака, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, отзыва по его мотивам не представил. В устном выступлении на заседании коллегии представителями правообладателя было изложено мнение об отсутствии сходства оспариваемого товарного знака «СУМАТРОЛИД СОЛЮТАБ» и знаков [1 - 6] лица, подавшего возражение.

В связи с указанным была выражена просьба отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №420447.

На заседании коллегии были представлены следующие материалы:

- копия письма ФАС России в отношении заявления ООО «Трейдсервис» и ООО «Озон» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны компании «Астеллас Фарма Юроп Б.В.»[40];

- распечатки с различных сайтов сети Интернет, касающиеся обозначений «Solutab» и «Солютав» [41].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам сочла доводы возражения убедительными.

С учетом даты (20.03.2009) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности составляет Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003, регистрационный №4322, введенные в действие с 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия (пункт 14.4.2 Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы. Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

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 относительного товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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.

Оспариваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «СУМАТРОЛИД СОЛЮТАБ», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Словесный элемент «СОЛЮТАБ» является неохраняемым элементом знака, поскольку, как указано в заключении по результатам экспертизы, указывает на свойства товаров, так как «Солютаб» является производным от двух латинских слов: «SOLUTIO» - раствор или «SOLUTUS» - растворенный и «TABULETTA» - таблетка (см. Интернет, Яндекс). Знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ, указанных в свидетельстве.

Возражение мотивировано несоответствием оспариваемого товарного знака требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, а именно, сходством до степени смешения в отношении однородных товаров с серией знаков [1-6], имеющих более ранний приоритет, владельцем которых является лицо, подавшее возражение.

Противопоставленный знак «FLEMOXIN SOLUTAB» по международной регистрации № 519817[1] выполнен заглавными буквами черного цвета латинского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ: «Préparations pharmaceutiques et remèdes à usage humain»/ «Препараты фармацевтические и лекарства для человека».

Противопоставленный знак «FORCID SOLUTAB» по международной регистрации № 669940[2] выполнен заглавными буквами черного цвета латинского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ: «Médicaments à usage humain pour le traitement des maladies infectieuses bactériennes»/ «Препараты для лечения бактериальных инфекционных заболеваний для человека».

Противопоставленный знак «FLEMOCLAV SOLUTAB» по международной регистрации № 795202[3] выполнен заглавными буквами черного цвета латинского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана предоставлена в

отношении товаров 05 класса МКТУ: «Préparations pharmaceutiques et médicaments à usage humain»/ «Препараты фармацевтические и лекарства для человека».

Противопоставленный знак «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ» по международной регистрации № 637535[4] выполнен заглавными буквами черного цвета русского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ: «Préparations et substances pharmaceutiques à usage humain»/ «Препараты и вещества фармацевтические для человека».

Противопоставленный знак «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ» по международной регистрации № 654395[5] выполнен с заглавных букв черного цвета русского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ: «Préparations pharmaceutiques et médicaments»/«Препараты фармацевтические и лекарства».

Противопоставленный знак «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ» по международной регистрации № 806929 [6] выполнен заглавными буквами черного цвета русского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ: «Préparations pharmaceutiques et médicaments à usage humain»/ «Препараты фармацевтические и лекарства для человека».

Сравнительный анализ на тождество и сходство оспариваемого товарного знака и серии знаков, в основе которой лежит словесный элемент «СОЛЮТАБ»/«SOLUTAB», показал следующее.

Сходство словесного обозначения «СУМАТРОЛИД СОЛЮТАБ» и противопоставленной серии словесных знаков [1 – 6] обусловлено фонетическим тождеством словесных элементов «СОЛЮТАБ» и «SOLUTAB», входящих в их состав и образующих серию.

При этом следует отметить, что словесный элемент «СОЛЮТАБ»/«SOLUTAB» не имеет смыслового значения, поскольку не является лексической единицей какого-либо языка. Фантазийный характер обозначения не позволяет отнести его к неохраняемым элементам. Таким образом, довод о том, что словесный элемент «СОЛЮТАБ» является производным от двух латинских терминов «SOLUTIO» - раствор или «SOLUTUS» - растворенный и

«TABULETTA» - таблетка, не является убедительным, поскольку отсутствуют основания утверждать, что словесный элемент «СОЛЮТАБ» в его латинской версии образован путем соединения двух общепринятых сокращений от вышеуказанных терминов. Согласно сведениям, полученным из общедоступных источников информации (см. Интернет. Яндекс), общепринятым сокращением от «solutio» является sol., а от tab(u)letta – tabl. Кроме того, указанный словесный элемент (или его латинский вариант «SOLUTAB») является предметом охраны в товарных знаках [1 – 6], зарегистрированных на имя Astellas Pharma Europe B.V. (Нидерланды)(лицо, подавшее возражение) в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Оценить сравниваемые словесные обозначения по семантическому критерию сходства не представляется возможным ввиду отсутствия у них смысловых значений.

В отношении графического сходства обозначений следует отметить, что все сравниваемые обозначения представляют собой конструкцию из двух словесных элементов, выполненных стандартным шрифтом в одну строку, причем вторым словесным элементом во всех знаках является «СОЛЮТАБ»/«SOLUTAB», что визуально сближает сравниваемые знаки.

Таким образом, сравниваемые знаки являются сходными в целом, несмотря на некоторые отличия.

Сравнение перечней сопоставляемых знаков с целью определения их однородности показало следующее.

Товары 05 класса МКТУ знаков [1 - 6] «Préparations pharmaceutiques et médicaments à usage humain»/«Препараты и лекарства фармацевтические для человека», «Médicaments à usage humain pour le traitement des maladies infectieuses bactériennes»/«Препараты для лечения бактериальных инфекционных заболеваний для человека», «Préparations pharmaceutiques et médicaments»/«Препараты фармацевтические и лекарства», «Préparations et substances pharmaceutiques à usage humain»/«Препараты и вещества фармацевтические для человека», «Préparations pharmaceutiques et remèdes à usage humain»/«Препараты фармацевтические и лекарства для человека» и часть товаров 05 класса МКТУ оспариваемого знака,

относящихся к лекарственным и фармацевтическим средствам, однородны, поскольку соотносятся друг с другом как род-вид.

В силу тождества входящих в состав оспариваемого товарного знака и противопоставленных знаков словесного элемента «Солютаб» коллегия Палаты по патентным спорам полагает, что перечень однородных товаров необходимо рассматривать более широко с учетом принципиальной возможности возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, а также близких условий реализации и одинакового круга потребителей.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака по свидетельству №420447 требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса в связи с его способностью вводить потребителя в заблуждение относительно товара и/или его изготовителя необходимо отметить следующее.

Способность введения в заблуждение не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, обусловленный его предшествующими знаниями о нем.

Как следует из материалов возражения, лицо, подавшее возражение, известно в Российской Федерации до даты приоритета оспариваемого знака как единственный поставщик на территорию Российской Федерации лекарственных препаратов, маркированных обозначениями, в состав которых входит словесный элемент «СОЛЮТАБ»/«SOLUTAB». Согласно представленным материалам общая стоимость реализованных в Российской Федерации лекарственных препаратов «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЮТАБ», «ФЛЕМОКСИН СОЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЮТАБ», «ВИЛЬПРАФЕН СОЛЮТАБ» и «ЦЕФОРАЛ СОЛЮТАБ» за восемь полных лет с 2004-го года по 2011-й год составила 7,6 млрд. рублей. При этом, если в 2004-ом году годовые продажи указанных лекарственных препаратов составили 346,7 млн. рублей, то в 2011-ом году они достигли 1,9 млрд. рублей. За период с 2005 года по настоящее время доля лекарственных средств, завершающий этап производства которых был осуществлен в России, составила более 50% от общего количества

реализованных лекарственных средств - 29 355 775 упаковок, а ввезено в РФ в виде готовой лекарственной формы – 25 615 279 упаковок.

Широкое распространение указанных товаров на территории России и известность их производителя – Астеллас Фарма Юроп Б.В.(лицо, подавшее возражение) среди потребителей в течение достаточно длительного времени до даты (20.03.2009) приоритета оспариваемого товарного знака, о чем свидетельствуют грузовые таможенные декларации, договоры поставок лекарственных препаратов Флемоксин Соллютаб, Юнидокс Соллютаб, Флемоклав Соллютаб, сведения об объемах продаж этих препаратов, рекламные и другие материалы [19-39], не могли не привести к устойчивой ассоциативной связи между обозначениями, содержащими «СОЛЛЮТАБ»/«SOLUTAB» и производителем товаров.

В связи с указанным существует вероятность восприятия потребителем товаров, маркированных оспариваемым знаком, в качестве товаров, произведенных лицом, подавшим возражение, а присутствующий в оспариваемом товарном знаке словесный элемент «СОЛЛЮТАБ» может порождать в сознании потребителей представление о том, что лекарственный препарат «СУМАТРОЛИД СОЛЛЮТАБ» является продолжением линейки лекарственных препаратов «ФЛЕМОКЛАВ СОЛЛЮТАБ», «ФЛЕМОКСИН СОЛЛЮТАБ», «ЮНИДОКС СОЛЛЮТАБ», производителем которых является лицо, подавшее возражение, что не соответствует действительности.

Тот факт, что элемент «СОЛЛЮТАБ»/«SOLUTAB» в течение длительного времени используется для маркировки лекарственных препаратов, регистрация обозначения, в состав которого входит указанный словесный элемент, в отношении товаров, не являющихся лекарственными средствами, способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения этих товаров.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что регистрация оспариваемого товарного знака по свидетельству № 420447 в отношении товаров 05 класса МКТУ на имя правообладателя способна ввести в заблуждение потребителя относительно товара и его производителя, что не соответствует требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

По результатам рассмотрения возражения от представителя правообладателя оспариваемого товарного знака 18.01.2013 поступило Особое мнение, доводы которого, по существу, повторяют доводы, изложенные на заседании коллегии, и проанализированы выше в мотивировочной части заключения.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам

пришла к выводу:

удовлетворить возражение от 12.09.2012 и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №420447 недействительным полностью.