


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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, поступившее 24.10.2019, поданное ЗАО «ФармФирма «Сотекс», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) от 26.12.2018 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017742508, при этом установлено следующее.



Обозначение «» по заявке №2017742508 подано 13.10.2017 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 10 и услуг 35, 39, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 26.12.2018 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017742508 принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 10 и услуг 35 (части), 39, 42 классов МКТУ.

В отношении товаров 03, 05 и другой части услуг 35 классов МКТУ заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с изобразительным товарным знаком, зарегистрированным под №605680 с приоритетом от 29.07.2015 на имя другого лица для однородных товаров 03, 05 и услуг 35 классов.

Сходство заявляемого обозначения и противопоставленного товарного знака основано на общем зрительном впечатлении, которое обусловлено сходным графическим исполнением заглавной буквы «А» на зеленом поле.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 24.10.2019, заявитель привел следующие доводы в защиту возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака:

- заявитель является правообладателем товарных знаков №№558330, 558331, 662272, 662846 с графическим элементом «А», зарегистрированных в отношении тех же товаров и услуг 03, 05, 10, 35, 39, 42 классов МКТУ, которые указаны в перечне настоящей заявки, степень сходства которых с заявленным обозначением фактически стремится к тождеству, так как товарные знаки № 558330, 558331, 662272, 662846 и заявленное обозначение отличаются только выполнением графики, используемой при выполнении обозначений;

- товарные знаки №№558330, 558331, 662272, 662846, в основе которых лежит графический элемент «А», используются для лекарственных препаратов, введенных в гражданский оборот, а заявленное обозначение с тем же доминирующим элементом «А» может рассматриваться как сходное до степени смешения с соответствующей серией знаков и как продолжение указанной серии товарных знаков, принадлежащих одному производителю линейки фармацевтических товаров;

- в целях расширения линейки лекарственных препаратов и линейки товарных знаков, заявитель обратился в Роспатент с заявлениями о регистрации товарных знаков по заявкам №№2017737777, 2017737776, 2017742508;

- в противопоставленном товарном знаке №605680 графический элемент «А» также занимает доминирующее положение и является сходным до степени смешения с товарными знаками №№558330, 558331, о чем свидетельствуют звуковое, графическое сходство, однако, несмотря на это, товарный знак №605680 был зарегистрирован;

- в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации присутствует товарный знак по свидетельству №701100 с

доминирующим графическим элементом «А», регистрация которого произведена при наличии зарегистрированного товарного знака, противопоставленного по данной заявке, то есть знаки не были признаны сходными до степени смешения, при этом правообладатель товарного знака №701100 не имеет серии подобных знаков.

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать товарный знак по заявке №2017742508 в отношении всех товаров, указанных в перечне заявки.

К возражению приложены следующие материалы:

- фотографии упаковок лекарственного препарата «Амелотекс»;
- распечатки товарных знаков №№558330, 558331, 662272, 662846, 605680, 701100;
- распечатки заявок №№2017737777, 2017737776, 2017742508.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (13.10.2017) поступления заявки №2017742508 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями подпункта 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 том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 43 Правил изобразительные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные элементы.

Сходство изобразительных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.


Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).



В качестве товарного знака заявлено изобразительно обозначение «», включающее изображение буквы «А» белого цвета, немного смещенное влево от центра прямоугольника зеленого цвета, на фоне которого оно помещено.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в зеленом, белом цветовом сочетании в отношении следующего перечня товаров и услуг:

03 - бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; вазелин косметический; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; кремы косметические; лосьоны для косметических целей; маски косметические; масла косметические; масла эфирные; наборы косметические; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические; эссенции эфирные.

05 - аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; антисептики; аптечки дорожные заполненные; аптечки первой помощи заполненные; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; биоциды; бром для фармацевтических целей; вакцины; вещества диетические для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; иммуностимуляторы; капсулы для лекарств; капсулы для фармацевтических целей; карандаши гемостатические; кислоты для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; леденцы лекарственные; лейкопластыри; лосьоны для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; масла лекарственные; медикаменты для человека; микстуры; мыла лекарственные; напитки диетические для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; пастилки для фармацевтических целей; повязки для компрессов; помады медицинские; препараты кровоостанавливающие; препараты для ванн для медицинских целей; препараты для стерилизации; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты фармацевтические; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; продукты диетические пищевые для медицинских целей; резинка жевательная для медицинских целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; суппозитории; сиропы для фармацевтических целей; смазки для медицинских целей; снотворные; соли для медицинских целей; средства вспомогательные для медицинских целей; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства седативные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства туалетные лечебные; средства, укрепляющие нервы; сыворотки; таблетки-антиоксиданты; шприцы, предварительно заполненные, для медицинских целей.

10 - браслеты для медицинских целей; браслеты противоревматические; ингаляторы; катетеры; кольца противоревматические.

35 - демонстрация товаров; изучение рынка; информация деловая; исследования в области бизнеса; консультации профессиональные в области бизнеса; макетирование рекламы; обзоры печати; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оценка коммерческой деятельности; прогнозирование экономическое; продажа аукционная; продажа розничная или оптовая лекарственных средств, ветеринарных и гигиенических препаратов и материалов медицинского назначения; продвижение продаж для третьих лиц; прокат рекламных материалов; прокат торговых автоматов; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; репродуцирование документов;

сбор и предоставление статистических данных; систематизация информации в компьютерных базах данных; услуги по сравнению цен; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; экспертиза деловая.

- 39 - упаковка товаров; услуги каршеринга; услуги транспортные; хранение товаров.
42 - исследования научные; консультации по технологическим вопросам; услуги научных лабораторий.

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегия установила следующее.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №605680 представляет



собой изобразительное обозначение «  », включающее изображение буквы «А» белого цвета слегка смещенное относительно центра круга зеленого цвета, на фоне которого оно помещено.

Товарный знак зарегистрирован в отношении следующих товаров и услуг:

03 - салфетки, пропитанные косметическими лосьонами.

05 - фармацевтические и ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетическое питание и вещества для медицинских или ветеринарных целей, детское питание; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды.

32 - минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки.


35 - продвижение продаж для третьих лиц.

44 - фармацевтические консультации.



Сходство заявленного обозначения  с противопоставленным товарным



знаком  по свидетельству № 605680 определяется сходным графическим написанием доминирующего элемента – буквы «А», что определяет также смысловое сходство, и совпадением цветового сочетания (белый, зеленый), в

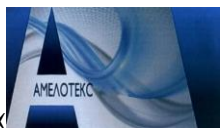
котором выполнены сравниваемые обозначения. Указанное существенным образом влияет на сходство общего зрительного впечатления, что заявителем не оспаривается.

Заявитель также не оспаривает однородность товаров 03, 05 и части услуг 35 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, с товарами и услугами 03, 05, 35 классов МКТУ, включенными в перечень противопоставленного товарного знака, которые относятся к одним родовым группам товаров (косметические средства, принадлежности для косметических целей; препараты, средства и вещества для медицинских и фармацевтических целей, продукты диетические для медицинских и фармацевтических целей, гигиенические и перевязочные средства) и услуг по продвижению товаров, имеют одинаковое назначение, круг потребителей и условия реализации.

Принимая во внимание высокую степень сходства заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком, коллегия полагает, что использование в отношении указанных товаров и услуг сравниваемых обозначений может привести к возникновению у потребителя представления об их принадлежности одному производителю.

Таким образом, заявленное обозначение способно вызывать в сознании потребителя сходные ассоциации с противопоставленным товарным знаком в отношении однородных товаров 03, 05 и услуг 35 класса МКТУ, несмотря на некоторые отличия, что подтверждает довод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении этих товаров и услуг.

Что касается довода заявителя о том, что государственная регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака может быть произведена с учетом того обстоятельства, что заявитель является правообладателем серии товарных знаков:



«» по свидетельству №558330;




«» по свидетельству №558331;



«» по свидетельству №662272;



«» по свидетельству №662846, в основе которых также лежит


графический элемент «А», а также о сходстве противопоставленного товарного знака с товарными знаками по свидетельствам №№558330, 558331, то коллегия не может согласиться с этим доводом, поскольку каждый знак индивидуален, и возможность его регистрации рассматривается отдельно в зависимости от каждого конкретного случая с учетом обстоятельств, определяющих такую возможность.

В данном случае препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в полном объеме является наличие сходного до степени смешения товарного знака по свидетельству №605680. Вместе с тем, этот товарный знак обладает существенными отличиями от товарных знаков по свидетельствам №№558330, 558331, а именно: графическим исполнением буквы «А», цветовой гаммой, отсутствием дополнительных словесных и изобразительных элементов.

Ссылка заявителя на заявки №№2017737777, 2017737776, поданные на регистрацию с целью расширения линейки лекарственных препаратов и линейки товарных знаков, не может опровергнуть довод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса. Кроме того, до настоящего времени регистрация этих обозначений в качестве товарных знаков не произведена.

Коллегия также не может принять во внимание ссылку заявителя на сходство



противопоставленного товарного знака «» с товарным знаком

