

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 25.03.2022 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Сибирское здоровье 2000», Томская обл. (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020753113, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение «» по заявке №2020753113 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 24.09.2020 на имя заявителя в отношении товаров 05, 30 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 28.11.2021 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020753113 в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ и части заявленных товаров 05 класса МКТУ *«продукты детского питания»*. В отношении иных заявленных товаров 05 класса МКТУ *«вещества диетические для медицинских целей; гематоген; добавки пищевые для медицинских целей; конфеты лекарственные; препараты витаминные; продукты детского питания; продукты диетические пищевые для медицинских целей»* было отказано в регистрации товарного знака по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента от 28.11.2021, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным

МЕГАЛАЙФ ДРЕНЧ

товарным знаком «MEGALIFE DRENCH» по свидетельству №729786 с приоритетом от 05.12.2018, зарегистрированным в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «МегаМикс», 400123, Волгоградская обл., г. Волгоград, ул. Хрустальная, д. 107, офис 1.

В поступившем возражении заявитель высказал свое несогласие с решением Роспатента, при этом основные доводы возражения сводятся к отсутствию сходства до степени смешения между заявленным обозначением и противопоставленным товарным знаком, поскольку:

- сравниваемые обозначения отличаются визуально за счет различного цветового исполнения, композиционного построения, количества строк, используемых алфавитов, характера написания букв, общего зрительного впечатления;

- звуковые отличия заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, несмотря на неохраноспособность словесного элемента «DRENCH» / «ДРЕНЧ» в составе товарного знака по свидетельству №729786, обусловлены разным составом гласных и согласных, разным количеством слогов, разной постановкой ударения;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак воспринимаются по-разному в смысловом отношении, поскольку наличие в составе противопоставленного товарного знака словесного элемента «DRENCH», исходя из его смыслового значения «вливать лекарство (животным)» / «дозы лекарства (для животных)», способно вызывать представление об определенных характеристиках товаров 05 класса МКТУ, что и привело к дискламации этого элемента, а заявленное обозначение со словесным элементом «Mega Life» воспринимается как фантазийное обозначение со значением «длинная жизнь, наполненная жизнь» и с учетом графического элемента в виде зеленого листочка при сопровождении товаров 05 класса МКТУ вызывает представление об экологии и натуральных продуктах;

- товары 05 класса МКТУ, указанные в перечнях сравниваемых обозначениях, не являются однородными, поскольку противопоставленный товарный знак предназначен для маркировки ветеринарной продукции и кормов для животных, а заявленное обозначение – для сопровождения товаров медицинского назначения для человека, т.е. сопоставляемые товары отличаются видом, назначением, местом реализации, кругом потребителей, не взаимозаменяемы и не взаимодополняемы.

В силу изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020753113 в отношении всех заявленных товаров.

В качестве документа, иллюстрирующего доводы возражения, представлены выдержки из англо-русского словаря.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (24.09.2020) поступления заявки №2020753113 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 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.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех

элементах. 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 положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет

самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных 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 пунктах 42 и 43 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.

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).

Обозначение «» по заявке №2020753113 с приоритетом от 24.09.2020 является комбинированным, включает выполненные в оригинальном графическом исполнении буквами латинского алфавита серого цвета словесные элементы «Mega» и «Life», при этом буква «i» расположен стилизованный листочек зеленого цвета.

Согласно доводам возражения регистрация товарного знака по заявке №2020753113 испрашивается для индивидуализации товаров 05 класса МКТУ *«вещества диетические для медицинских целей; гематоген; добавки пищевые для*

медицинских целей; конфеты лекарственные; препараты витаминные; продукты диетические пищевые для медицинских целей».

Отказ в государственной регистрации заявленного обозначения «» по заявке №2020753113 в качестве товарного знака основан на МЕГАЛАЙФ ДРЕНЧ наличии товарного знака «MEGALIFE DRENCH» по свидетельству №729786 с более ранним приоритетом, зарегистрированным для однородных товаров 05 класса МКТУ.

МЕГАЛАЙФ ДРЕНЧ

Противопоставленный товарный знак «MEGALIFE DRENCH» по свидетельству №729786 с приоритетом от 05.12.2018 является словесным, включает в свой состав словесные элементы «МЕГАЛАЙФ ДРЕНЧ» / «MAGALIFE DRENCH», выполненные стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов. Товарный знак зарегистрирован, в частности, для товаров 05 класса МКТУ *«аминокислоты для ветеринарных целей; добавки пищевые для животных; корма лечебные для животных; препараты ветеринарные; препараты ферментативные для ветеринарных целей; препараты с микроэлементами для животных».*

Сопоставительный анализ заявленного обозначения «» по МЕГАЛАЙФ ДРЕНЧ заявке №2020753113 и противопоставленного товарного знака «MEGALIFE DRENCH» по свидетельству №729786 на предмет наличия между ними вероятности смешения потребителем показал следующее.

Согласно сложившейся правоприменительной судебной практике относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров, сформулированной в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно которой для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом

смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения. При установлении сходства учитывается, в отношении каких элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения.

Так, товары 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №729786 *«аминокислоты для ветеринарных целей; добавки пищевые для животных; корма лечебные для животных; препараты ветеринарные; препараты ферментативные для ветеринарных целей; препараты с микроэлементами для животных»* представляют собой различные пищевые добавки, корма и лекарственные препараты, предназначенные для животных.

В свою очередь товары 05 класса МКТУ *«вещества диетические для медицинских целей; гематоген; добавки пищевые для медицинских целей; конфеты лекарственные; препараты витаминные; продукты диетические пищевые для медицинских целей»* заявленного обозначения представляют собой различные пищевые добавки и продукцию медицинского назначения, витаминные препараты, предназначенные для профилактики и лечения заболеваний, восполнения в организме полезных питательных веществ. Следует отметить, что отсутствие конкретизации принадлежности этих товаров к какому-либо определенному кругу потребителей, предусматривает возможность их применения как в отношении человека, так и в отношении животных.

В этой связи следует констатировать, что сопоставляемые товары 05 класса МКТУ могут быть отнесены к одной и той же родовой категории (препараты для профилактики заболеваний и лечения организма), могут характеризоваться одинаковым назначением и группой потребителей, иметь одинаковые условия реализации (например, аптечные пункты, онлайн-магазины). Указанные обстоятельства позволяют признать товары 05 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака однородными.

МЕГАЛАЙФ ДРЕНЧ

В свою очередь сопоставительный анализ обозначений «MEGALIFE DRENCH» и «MegaLife» показал следующее.

Заявленное обозначение включает в свой состав словесные элементы «Mega» и «Life», которые представляют собой лексические единицы английского языка со значением «выдающийся, отличный» и «жизнь» соответственно (см. <https://www.lingvolive.com>), может восприниматься в качестве словосочетания «отличная жизнь».

В состав противопоставленного товарного знака по свидетельству №729786 входят словесные элементы «MEGALIFE» и «DRENCH», состоящие из лексических единиц английского языка, а также их транслитерация буквами русского алфавита «МАГАЛАЙФ» и «ДРЕНЧ». Несмотря на отсутствие слова «MEGALIFE» как такового в лексике английского языка, семантика входящих в его состав лексических единиц «mega» и «life» обуславливает восприятие этого обозначения в качестве словосочетания «отличная жизнь». Что касается слова «drench», то согласно словарно-справочным данным оно переводится с английского языка как «вливать лекарство (животным); большая доза лекарства (для животных)» (см. <https://www.lingvolive.com>), лексически и грамматически не связано со словесным элементом «MEGALIFE» / «МАГАЛАЙФ», т.е. указанные словесные элементы «MEGALIFE» и «DRENCH» не образуют осмысленного словосочетания.

Поскольку словесный элемент «DRENCH» и его транслитерация «ДРЕНЧ» исключен из правовой охраны товарного знака, можно говорить о том, что он относится к слабым элементам противопоставленного товарного знака, не имеет

индивидуализирующей функции, что обуславливает вывод о том, что основным элементом товарного знака по свидетельству №729786 является обозначение «MEGALIFE» / «МАГАЛАЙФ».

Таким образом, можно сделать вывод, что сопоставляемыми индивидуализирующими элементами сравниваемых обозначений являются словесные элементы «Mega Life» и «MEGALIFE» / «МАГАЛАЙФ», которые тождественны фонетически и семантически.

Коллегия приняла во внимание довод заявителя о визуальных отличиях заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, однако наличие фонетического и семантического тождества вышеуказанных словесных элементов сравниваемых обозначений предопределяет возможность возникновения представления о том, что сопоставляемые средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак характеризуются высокой степенью сходства, предназначены для маркировки однородных товаров 05 класса МКТУ.

В силу установленной выше высокой степени сходства и однородности товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые знаки, заявленное обозначение признается сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №729786 согласно требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 05 класса МКТУ *«вещества диетические для медицинских целей; гематоген; добавки пищевые для медицинских целей; конфеты лекарственные; препараты витаминные; продукты диетические пищевые для медицинских целей»*. В этой связи оснований для удовлетворения поступившего возражения не имеется.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.03.2022, оставить в силе решение Роспатента от 28.11.2021.