

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

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 30.04.2020 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 16.03.2023 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Индивидуальным предпринимателем Козловым Николаем Андреевичем, Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022700336, при этом установлено следующее.

КОРОНАКЭТ

Словесное обозначение « **КОРОНАКЭТ** » по заявке №2022700336, поданной 11.01.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ *«антибиотики; антисептики; бактерициды; иммуностимуляторы; кислоты для фармацевтических целей; медикаменты для ветеринарных целей; препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей; препараты бактериологические для медицинских или ветеринарных целей; препараты биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты диагностические для ветеринарных целей; препараты диагностические для медицинских целей; препараты химические для ветеринарных целей; продукты фармацевтические; соли для медицинских целей»*.

Роспатентом 23.11.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022700336 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного на основании пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с товарным знаком

КОРОНА

« » по свидетельству №227282 с приоритетом от 08.11.2020, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Новые Технологии», Москва в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

В Роспатент 16.03.2023 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак (1) не являются сходными так как:

- противопоставленный товарный знак (1) представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесный элемент «КОРОНА» выполнен оригинальным стилизованным шрифтом;

- заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение, состоящее из фантазийного слова, выполненного строчными буквами русского алфавита обычным шрифтом черного цвета;

- сравниваемые обозначение не сходны фонетически, так как имеют различное произношение, различное ударение, различный состав букв и звуков, не сходны визуально, так как производят разное общее зрительное впечатление, поскольку имеют разную графическую проработку, выполнены различным шрифтом;

- сравниваемые обозначения также имеют различную семантическую нагрузку. Так, заявленное обозначение является фантазийным, словесный элемент «КОРОНА» противопоставленного товарного знака имеет самостоятельное значение;

- кроме того, заявитель отмечает, что противопоставленный товарный знак «КОРОНА» не используется правообладателем в предпринимательской деятельности. В открытом доступе нет никакой информации о производстве данной компанией лекарственных средств для человека или ветеринарных препаратов, лицензии на имя компании ООО «Новые технологии» не выдавались, информации об этом нет ни на сайте Россельхознадзора (<https://licreestr.fsvps.ru/license/search/>), ни на сайте Росздравнадзора (<https://roszdravnadzor.gov.ru/services/licenses>). При этом заявитель обращает внимание, что данный товарный знак зарегистрирован на имя компании, которая относится к «патентным троллям»;

- вместе с тем, «КОРОНАКЭТ» - это противовирусный препарат для лечения вирусного перитонита у кошек. На данный препарат выдано регистрационное свидетельство ветеринарного препарата на имя компании - ООО «ВЕТУЧАСТОК», генеральным директором которой является заявитель по заявке;

- соответственно отсутствует возможность причинения вреда здоровью человека и основания для неоправданно строгого подхода к определению сходства сравниваемых обозначений.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 23.11.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2022700336 для всех заявленных товаров.

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены Регистрационное свидетельство на ветеринарный препарат «Коронакэт» и инструкция по применению ветеринарного препарата «Коронакэт Coronacatum» - [1].

Изучив материалы дела, и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (11.01.2022) поступления заявки № 2022700336 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 6 (2) 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 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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Признаки, указанные в настоящем пункте, 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.

Заявленное обозначение по заявке № 2022700336 представляет собой словесное

обозначение « **КОРОНАКЭТ** », выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022700336 в заключении по результатам экспертизы отмечено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком

«**КОРОНА**» по свидетельству №227282 – (1).

Противопоставленный товарный знак представляет собой словесное обозначение, выполненное буквами русского алфавита оригинальным шрифтом. При этом, несмотря на графическую проработку словесного элемента, оно не утратило своего словесного характера и легко прочитывается как слово «КОРОНА».

При анализе сравниваемых обозначений коллегия руководствуется требованиями пунктов 41, 42 Правил, а также правоприменительной практикой 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» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ), 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.

Сравнительный анализ показал, что заявленное обозначение содержит в своем составе словесный элемент «КОРОНА», фонетически тождественный

противопоставленному товарному знаку (1), что свидетельствует о фонетическом вхождении одного обозначения в другое и о сходстве сравниваемых обозначений по фонетическому критерию сходства. При этом коллегия учитывала, что в заявленном обозначении слово «КОРОНА» занимает начальную позицию и имеет большую фонетическую длину, чем конечная часть «КЭТ».

Кроме того, заявленное обозначение может быть воспринято, как образованное путем соединения двух слов «корона» и «кэт», где «кэт» представляет собой транслитерацию английского слова cat [kæt] – в переводе с английского языка означает кошка, в связи с чем для товаров 05 класса МКТУ «ветеринарные препараты» является слабым элементом.

Анализ словарно-справочной литературы показал, что словесный элемент «Коронакэт» не является лексической единицей русского языка, в то время как слово «КОРОНА» имеет лексическое значение «корона, головной убор, являющийся знаком монархической власти», см. Яндекс-словари. В связи с указанным семантический критерий сходства сравниваемых словесных элементов в данном случае не применим.

Что касается визуального признака сходства, то между сравниваемыми обозначениями имеются отдельные визуальные различия. Вместе с тем, исполнение сравниваемых элементов буквами русского алфавита в черном цвете усиливает их сходство.

Изложенное выше обуславливает вывод о сходстве обозначений.

Сравнение товаров с целью определения их однородности показало следующее.

Правовая охрана товарного знака по рассматриваемой заявке испрашивается в отношении следующих товаров 05 класса МКТУ *«антибиотики; антисептики; бактерициды; иммуностимуляторы; кислоты для фармацевтических целей; медикаменты для ветеринарных целей; препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей; препараты бактериологические для медицинских или ветеринарных целей; препараты биологические для ветеринарных целей;*

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку предоставлена в отношении следующих товаров 05 класса МКТУ *«ветеринарные и гигиенические препараты; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды»*.

Сравнение перечней товаров с целью определения их однородности показало следующее.

Положениями статьи 4 Федерального закона «Об обращении лекарственных средств», принятого Государственной Думой 24.03.2010, определено основное понятие лекарственного средства (лекарственные средства – вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения, заболевания, реабилитации и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий).

Таким образом, в определении лекарственного средства не делается разграничение на лекарственные средства для человека или животных.

В связи с изложенным заявленные товары *«антибиотики; иммуностимуляторы; кислоты для фармацевтических целей; медикаменты для ветеринарных целей; препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей; препараты бактериологические для медицинских или ветеринарных целей; препараты биологические для ветеринарных целей»* однородны товарам *«ветеринарные препараты»* противопоставленного товарного знака, поскольку относятся к одной родовой группе товаров (лекарственные средства), имеют одно назначение (профилактика заболеваний, оздоровление), одинаковое исходное сырье (например, растительного, животного или минерального происхождения), способы получения (например, химические или биотехнологические), формы, в которых производятся препараты (например, в виде раствора, порошка).

Что касается заявленных товаров *«антисептики; бактерициды»*, то данные товары представляют собой вещества, убивающие бактерии. Так, многие бактерициды активны против других микроорганизмов – грибов, водорослей, вирусов. При этом фунгициды, например, часто обладают бактерицидным действием.

Бактерициды применяют, в том числе, как дезинфекционные средства, для обеззараживания воды, как антисептики, средства борьбы с бактериозами растений и разложением удобрений почвенными бактериями (см. https://gufo.me/dict/chemistry_encyclopedia/%D0%B1%D0%B0%D0%BA%D1%82%D0%B5%D1%80%D0%B8%D1%86%D0%B8%D0%B4%D1%8B?ysclid=lhqbc5s46654722707).

Таким образом, указанные выше заявленные товары однородны товарам *«дезинфицирующие средства; фунгициды, гербициды»* противопоставленного товарного знака (1), поскольку соотносятся друг с другом по виду и назначению, кругу потребителей, что свидетельствует об их однородности.

Относительно довода заявителя о том, что противопоставленный товарный знак (1) не используются в отношении производства «ветеринарных препаратов», следует отметить, что оценке подлежат именно те товары, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленному товарному знаку, и в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны товарному знаку по рассматриваемой заявке.

В части довода возражения о регистрации 13.09.2022 ветеринарного препарата «Коронакэт Coronacatum» для лечения кошек от перитонита необходимо указать, что данный аргумент не является основанием для снятия противопоставленного товарного знака (1) в рамках несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №227282 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ и, следовательно, не соответствует пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 04.05.2023 поступило особое мнение, доводы которого повторяют доводы, изложенные в возражении, проанализированные выше, в связи с чем не требуют дополнительных комментариев.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 16.03.2023, оставить в силе решение Роспатента от 23.11.2022.