

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 в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 07.07.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Акционерным обществом «УСОЛЬЕ-СИБИРСКИЙ ХИМИКО-ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ ЗАВОД», Иркутская область, г. Усолье-Сибирское (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019717849, при этом установлено следующее.

ЛЕВОМИСЕПТ

Словесное обозначение по заявке №2019717849, поданной 16.04.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 29.04.2020 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019717849 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное

обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до

степени смешения с товарным знаком **ЛЕОСЕПТ** по свидетельству № 704937 с приоритетом от 10.08.2018 – (1), зарегистрированным на имя Веткиной Инги Феликсовны, Санкт-Петербург, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

В Роспатент 07.07.2020 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- с точки зрения фонетики, сравниваемые обозначения «ЛЕВОМИСЕПТ» - «ЛЕОСЕПТ» отличаются количеством букв, звуков, слогов. Отличие составляет 3 буквы/звука: «В», «М» «И», что соответствует требованиям Методических рекомендаций «Рациональный выбор названий лекарственных средств», утвержденных Министерством здравоохранения и социального развития РФ от 10.10.2005 года (далее – рекомендации Минздравсоцразвития);

- отличие по визуальному признаку сходства обусловлено разной длиной слов, и разным расположением букв по отношению друг к другу;

- сравниваемые словесные элементы являются вымышленными словами, в связи с чем провести анализ по семантическому признаку сходства не представляется возможным;

- таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак (1) не являются сходными, поскольку отличаются фонетически и визуально.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 29.04.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019717849 в отношении всех заявленных товаров 05 класса МКТУ.

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

С учетом даты (16.04.2019) поступления заявки № 2019717849 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 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 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.

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).

Заявленное обозначение **ЛЕВОМИСЕПТ** представляет собой словесное обозначение, выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Правовая охрана испрашивается в отношении следующих товаров 05 класса МКТУ *«препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; медикаменты; препараты химические для фармацевтических целей; препараты химические для медицинских целей; продукты фармацевтические»*.

В качестве сходного до степени смешения с заявленным обозначением в заключении по результатам экспертизы указан товарный знак

ЛЕОСЕПТ по свидетельству № 704937 – (1), представляющий собой словесное обозначение, выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Правовая охрана товарному знаку (1) предоставлена, в том числе, в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака (1) на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

С точки зрения фонетики анализ словесных элементов «ЛЕВОМИСЕПТ» - «ЛЕОСЕПТ» показал их сходство, обусловленное тождеством звучания конечных частей [- СЕПТ] и сходством звучания начальных частей.

При этом коллегия учитывала, что сравниваемые слова сами по себе являются достаточно длинными, вследствие чего основное запоминание потребителем

происходит за счет тождества начальной [ЛЕ-] и конечной [-СЕПТ] частей сравниваемых слов, в то время как внимание к средним частям слов снижено.

Указанные фонетические совпадения сравниваемых обозначений усиливаются их визуальным сходством, обусловленным тем, что слова начинаются и заканчиваются тождественным буквенным составом, выполнены стандартным шрифтом, буквами одного алфавита.

Что касается семантического признака сходства, то отсутствие лексических значений у сравниваемых обозначений не позволяет оценить их по семантическому фактору сходства.

Таким образом, сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, т.е. являются сходными.

Что касается довода заявителя о соответствии заявленного обозначения рекомендациям Минздравсоцразвития, то следует отметить, что анализ на тождество и сходство проводится в соответствии с требованиями, изложенными в пунктах 41, 42 Правил.

При этом коллегия отмечает, что заявителем не представлены материалы, иллюстрирующие, что какой-либо лекарственный препарат, маркируемый заявленным обозначением, зарегистрирован в Государственном реестре лекарственных средств, что могло бы свидетельствовать об отсутствии сходства между сравниваемыми обозначениями.

Анализ однородности товаров 05 класса МКТУ, указанных в заявленном перечне и в перечне противопоставленного товарного знака (1), показал, что сопоставляемые товары однородны, поскольку относятся к одному роду товаров «фармацевтические препараты», имеют одно назначение (профилактика заболеваний, оздоровление); один рынок сбыта (аптечная сеть) и один круг потребителей (люди, нуждающиеся в целенаправленном воздействии на свой организм в медицинских целях).

Коллегией также принято во внимание, что сопоставляемые товары представляют собой фармацевтические препараты, в отношении которых опасность смешения более высока

В этой связи при маркировке товаров «фармацевтические препараты», обозначениями, содержащими сходные элементы, велика возможность возникновения у потребителей представления о происхождении этих товаров из одного коммерческого источника. В связи с чем сравниваемые обозначения будут смешиваться в гражданском обороте.

Резюмируя вышеизложенное, заявленное обозначение является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №704937 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.07.2020, оставить в силе решение Роспатента от 29.04.2020.