

**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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 07.06.2013, поданное компанией ПРОНОВА БИОФАРМА НОРГЕ АС, Норвегия (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №411562, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2009712602/50 с приоритетом от 04.06.2009 зарегистрирован 22.06.2010 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №411562 на имя ОАО Завод экологической техники и экопитания «ДИОД», Москва (далее – правообладатель) в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В соответствии с описанием, приведенным в заявке, оспариваемый товарный знак «АРМАКОР-ОМЕГА» является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 07.06.2013 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №411562 в отношении части товаров 05, указанных в перечне свидетельства, мотивированное несоответствием произведенной регистрации требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является правообладателем товарного знака по свидетельству №145122, зарегистрированного в отношении товаров 05 класса

МКТУ;

- товарный знак по свидетельству №411562 является сходным до степени смешения с товарным знаком лица, подавшего возражение;
- часть товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, однородны товарам 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован товарный знак лица, подавшего возражение.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №411562 недействительной в отношении товаров 05 класса МКТУ, а именно: «фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетические вещества для медицинских целей; бальзамы для медицинских целей; вода морская для лечебных ванн; воды минеральные для медицинских целей; воды столовые для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; биологически активные добавки к пище; гели для медицинских целей; добавки пищевые для медицинских целей; конфеты, карамельки лекарственные; кремы для медицинских целей; мази для медицинских целей; молоко миндальное для фармацевтических целей; молочко пчелиное маточное для медицинских целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; препараты витаминные; препараты для ванн лечебные; препараты лекарственные для ванн; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; резинка жевательная для медицинских целей; сассапариль для медицинских целей; сиропы для фармацевтических целей; соли для лечебных ванн; соли для медицинских целей; спирт медицинский; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, укрепляющие нервы; средства, способствующие пищеварению; субстанции для медицинских целей фармацевтические; травы лекарственные; чай травяные для медицинских целей; чай для похудения медицинский; эликсиры [фармацевтические препараты]».

На заседании коллегии правообладатель присутствовал, но письменный отзыв по мотивам возражения не представил.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам находит доводы, изложенные в возражении, убедительными частично.

С учетом даты приоритета (04.06.2009) оспариваемого товарного знака товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2. Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

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

Оспариваемый товарный знак «АРМАКОР-ОМЕГА» по свидетельству №411562 является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Противопоставленный товарный знак «ОМАСОР» по свидетельству №145122 является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Анализ сходства сравниваемых обозначений показал следующее.

Оспариваемый товарный знак состоит из двух слов «АРМАКОР» и «ОМЕГА», однако слово «ОМЕГА», в отношении товаров 05 класса МКТУ является слабым элементом знака, поскольку систематически повторяется в ряде товарных знаков, (по свидетельствам №№ 205256, 208610, 245308, 247991, 287950, 354169, 406667, 411323, 453571). Омега является слабым элементом с учетом описательного характера (Омега-3 полиненасыщенные жирные кислоты, в отношении фармацевтических препаратов на их основе предоставлена правовая охрана противопоставленному товарному знаку. Следовательно данный элемент оспариваемого товарного знака не может индивидуализировать товары производителя.

При экспертизе учитывается сходство сильных элементов «АРМАКОР/ОМАСОР». Анализ сходства показал, что сравниваемые обозначения являются фонетически сходными, что обусловлено совпадением большинства звуков, слогов, одинаковым расположением близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу. Так, в слове «ОМАСОР» буква «о» занимает безударную позицию и читается как «а». Таким образом, по звучанию слов элементы отличаются только одним звуком «Р».

Графическое сходство сравниваемых обозначений обусловлено выполнением их стандартным шрифтом.

Словесные обозначения «АРМАКОР/ОМАСОР» не являются лексическими единицами какого – либо языка, ввиду чего анализ по семантическому критерию сходства не представляется возможным.

Коллегия палаты по патентным спорам исходила из того, что при оценке сходства до степени смешения обозначений, заявляемых к регистрации в отношении товаров 05 класса МКТУ, должен применяться более строгий подход, чем в отношении других товаров, поскольку, товары данной группы напрямую связаны со здоровьем человека. Кроме того, в отношении товаров 05 класса МКТУ подлежат применению Методические рекомендации «Рациональный выбор названий лекарственных средств», утвержденные приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 10.10.2005, согласно которым «... различия между сравниваемыми названиями должны составлять 3 и более букв (знаков) в любом сочетании».

Однородность товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты; диетические вещества для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; биологически активные пищевые добавки; добавки пищевые для медицинских целей», в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, и товары 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты на основе жирных кислот «Омега – 3» однородны, поскольку, имеют одинаковую область применения, предназначены для одного круга потребителей, реализуются через одинаковые каналы.

Кроме того, коллегия палаты по патентным спорам при установлении однородности товаров 05 класса МКТУ, приняла во внимание следующее.

Согласно Информационному письму Роспатента от 5 ноября 2008 г. № 10/37 - 646/23 следует, что биологически активные добавки к пище (БАД) получают из растительного, животного или минерального сырья химическими или биотехнологическими способами. К биологически активным добавкам к пище (БАД) относятся также ферментные и бактериальные препараты, оказывающие регулирующее действие на микрофлору желудочно-кишечного тракта. Биологически активные добавки к пище (БАД) производят в виде экстрактов, настоев, бальзамов, изолятов, сухих и жидких концентратов, сиропов, таблеток, капсул и других форм. Таким образом, могут совпадать формы, в которых производятся биологически активные добавки к пище (БАД) («пищевые добавки для

медицинских целей») и лекарственные средства (препараты). Это таблетки, экстракты, настойки, сухие и жидкие концентраты, капсулы и другие формы. Известно также, что для рассматриваемых товаров одинаковыми являются также условия сбыта (аптечная сеть) и круг потребителей (люди, нуждающиеся в целенаправленном воздействии на свой организм в медицинских целях).

Таким образом, товар «диетические вещества для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; биологически активные пищевые добавки; добавки пищевые для медицинских целей» однороден товарам «лекарственные средства» и «лекарственные препараты», поскольку у сравниваемых товаров 05 класса МКТУ одинаковыми являются: назначение - применение в качестве профилактического и медицинского средства условия сбыта - аптечная сеть, - круг потребителей - люди, нуждающиеся в целенаправленном воздействии на свой организм в медицинских целях.

Исходя из вышеизложенного, доводы лица, подавшего возражение, о том, что правовая охрана оспариваемому товарному знаку предоставлена с нарушением требований, установленных пунктом 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать обоснованными.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу о возможности

**удовлетворить возражение от 07.06.2013 и признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №411562, в отношении товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты; диетические вещества для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; биологически активные пищевые добавки; добавки пищевые для медицинских целей».**