

Палата 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 фирмы Д-р ГЕРХАРД МАНН ХЕМ.-ФАРМ. ФАБРИК ГМБХ, Германия (далее – заявитель), поступившее в палату по патентным спорам 23.08.2009, на решение об отказе в выдаче патента Российской Федерации на изобретение по заявке № 2006120614/13, при этом установлено следующее.

Заявлена группа изобретений «Комбинированный продукт из питательных микроэлементов для дополнительной сбалансированной диеты при возрастных дегенеративных изменениях в области желтого пятна», совокупность признаков которых изложена в уточненной формуле изобретения, представленной 16.09.2008, в следующей редакции:

«1. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов, отличающийся тем, что он содержит, по отношению к одной своей суточной дозе, следующие активные вещества: а) 6-24 мг лютеина, б) 0,3-0,6 мг зеаксантина, с) 75-300 мг витамина С, д) 0,2-0,8 мг меди и е) 10-40 мг цинка.

2. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п. 1, отличающийся тем, что он содержит, по отношению к своей суточной дозе, активные вещества:

а) 2-40 мг, предпочтительно 6-24 мг лютеина;

б) 0,1-2 мг, предпочтительно 0,3-1,2 мг зеаксантина;

- c) 50-500 мг, предпочтительно 75-300 мг витамина С;
- d) 2-60 мг, предпочтительно 7,5-30 мг витамина Е;
- e) 0,02-2 мг, предпочтительно 0,2-0,8 мг меди;
- f) 1-80 мг, предпочтительно 10-40 мг цинка.

3. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п. п. 1, отличающийся тем, что он имеет твердую, жидкую и/или гелеобразную форму, преимущественно форму препарата, выбранного из группы, содержащей таблетки, таблетки с пленочным покрытием, драже, капсулы, порошки, гранулят, растворы и/или шипучие таблетки.

4. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п. п. 1, отличающийся тем, что он имеет твердую форму применения, причем масса ядра такой формы применения составляет 200-1000 мг, преимущественно 400-800 мг, предпочтительно 600 мг.

5. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п. п. 1, отличающийся тем, что он содержит вспомогательные вещества, выбранные из группы, содержащей лактозу, повидан, целлюлозу и/или ее производные, микрокристаллическую целлюлозу, крахмал и/или его производные, стеарат магния, стеариновую кислоту, желатин, силикат алюминия натрия, диоксид кремния, мальтодекстрин, декстрозу, тальк, диоксид титана, карбонат кальция, растительные жиры, фосфат трикальция, антиоксиданты, стабилизаторы, гуммиарабик, фосфаты кальция, силикат кальция, сахарозу, цитрат натрия, лимонную кислоту и/или улучшители вкуса.

6. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п. п. 1, отличающийся тем, что он содержит покровные вещества, выбранные из

группы, содержащей целлюлозу и/или ее производные, гидроксипропиловую целлюлозу, гидроксипропилметиловую целлюлозу и/или микрокристаллическую целлюлозу, диоксид титана, красители, тальк, полиметакрилаты, шеллак, поливинилпирролидон, поливиниловый спирт, полиэтиленгликоли, триацетин, триэтилцитрат, пропиленгликоль, глицерин, гуммиарабик, диоксид кремния, моностеарин глицерина и/или хлопковое масло.

7. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п п. 1, отличающийся тем, что он содержит зеаксантин, лютен, глюканат цинка, глюконат меди (11), витамин Е-ацетат, аскорбиновую кислоту, целлюлозу, лактозу и/или стеарат магния.

8. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п п. 1, отличающийся тем, что он содержит, по отношению к своей суточной дозе, активные вещества:

- a) 12 мг лютеина;
- b) 0,6 мг зеаксантина;
- c) 150 мг витамина С;
- d) 15 мг витамина Е;
- e) 0,4 мг меди;
- f) 20 мг цинка.

9. Комбинированный продукт из питательных микроэлементов п п. 1, отличающийся тем, что он содержит, по отношению к своей разовой дозе, активные вещества:

- a) 6 мг лютеина;

b) 0,3 мг зеаксантина;

c) 75 мг витамина С;

d) 7,5 мг витамина Е;

e) 0,2 мг меди;

f) 10 мг цинка.

10. Применение комбинированного продукта из питательных микроэлементов по п. 1 для приготовления средства для профилактики и/или лечения диетой глазных болезней, преимущественно возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна.

11. Применение комбинированного продукта из питательных микроэлементов по п. 1 в качестве средства дополнительной сбалансированной диеты.

12. Средство для дополнительной сбалансированной диеты, в частности, пищевой продукт, содержащий активные вещества по п.1.

По результатам проведения экспертизы по существу Роспатентом было принято решение от 26.01.2009 об отказе в выдаче патента на изобретение.

Данное решение мотивировано тем, что заявленная группа изобретений, охарактеризованных в независимых пунктах 1, 10, 11, 12 формулы не соответствует условию патентоспособности «изобретательский уровень» ввиду следующего.

Изобретение, охарактеризованное в независимом пункте 1 формулы, явным образом следует из уровня техники ( см. патент GB № 2301775, 18.12.1996 (далее- D1), патент US № 6582721, 24.06.2003 (далее- D2), заявку на изобретение US № 2002182266, 05.12.2002

(далее-D3)). При этом, заявленный технический результат (обеспечение достаточного питания желтого пятна и предотвращение возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна) достигается при использовании известного из патентного документа D1 продукта, а соотношения указанных компонентов в заявлении продукте выбираются исходя из известной из документов D2 и D3 суточной дозировки каждого из этих компонентов и их соотношений.

Изобретения, охарактеризованные в независимых пунктах 10, 11 и 12 заявленной формулы следуют с очевидностью для специалиста в данной области техники из патентных документов D1 и D2.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1387 Кодекса заявитель представил в палату по патентным спорам возражение на решение Роспатента, где отметил следующее:

- в документах D2 и D3 не содержится информации о возможности использования заявленного продукта для профилактики и лечения дегенеративных изменений в области желтого пятна, содержащего 0,2-0,8 мг меди в пересчете на одну суточную дозу, а также информации о влиянии отличительных признаков на достижение заявленного технического результата;
- в документах D1 и D3 не содержится информации о прекращении развития возрастной дегенерации желтого пятна путем приема конкретной композиции, поскольку от применения заявленного продукта реализуется неожиданный технический результат (повышение эффективности комбинированного продукта за счет снижения риска побочных неблагоприятных воздействий), который невозможно было предвидеть, располагая сведениями, известными из документов D1 и D3;
- известные из документов D1 и D3 композиции имеют ряд недостатков, а именно повышенный риск рака легких у курильщиков, принимающих известные пищевые добавки, возможность гиперпигментации кожи.

В соответствии с изложенными доводами, заявитель считает, что изобретение по независимому пункту 1 соответствует условию патентоспособности «изобретательский уровень».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения коллегия палаты по патентным спорам установила следующее.

С учетом даты международной подачи заявки (17.12.2004) правовая база для оценки патентоспособности предложенной группы изобретений включает Патентный закон Российской Федерации от 23.09.1992 №3517-1 с учетом изменений и дополнений, внесенных Федеральным законом "О внесении изменений и дополнений в патентный закон Российской Федерации" № 22-ФЗ от 07.02.2003 (далее - Закон), Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение, утвержденные приказом Роспатента от 06.06.2003 №82, и зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской Федерации 30.06.2003 № 4852 с изменениями и дополнениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003, № 161, зарегистрированным Минюстом России 17.12.2003, рег. № 5334 (далее – Правила ИЗ), и Правила ППС.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона объем правовой охраны, предоставляемый патентом на изобретение или полезную модель, определяется их формулой.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 19.5.3. Правил ИЗ изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста

явным образом не следует из уровня техники.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 19.5.3 Правил ИЗ изобретение признается не следующим для специалиста явным образом из уровня техники, в том случае, когда не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не подтверждена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

Проверка соблюдения указанных условий включает:

- определение наиболее близкого аналога;
- выявление признаков, которыми заявленное изобретение, охарактеризованное в независимом пункте формулы, отличается от наиболее близкого аналога (отличительных признаков);
- выявление из уровня техники решений, имеющих признаки, совпадающие с отличительными признаками рассматриваемого изобретения;
- анализ уровня техники с целью установления известности влияния признаков, совпадающих с отличительными признаками заявленного изобретения, на указанный заявителем технический результат.

Согласно подпункту 6 пункта 19.5.3 Правил ИЗ, известность влияния отличительных признаков заявленного изобретения на технический результат может быть подтверждена как одним, так и несколькими источниками информации. Допускается привлечение аргументов, основанных на общезвестных в конкретной области техники знаниях, без указания каких-либо источников информации.

Согласно подпункту 7 пункта 19.5.3 Правил ИЗ, если из уровня техники выявлены решения, которым присущи признаки, совпадающие с отличительными признаками изобретения, то подтверждение

известности их влияния на технический результат не требуется, если в отношении таких признаков он не определен заявителем.

Согласно подпункту 3 пункта 19.5.4 Правил ИЗ, если заявлена группа изобретений, проверка патентоспособности проводится в отношении каждого из входящих в нее изобретений. Патентоспособность группы может быть констатирована только тогда, когда патентоспособны все изобретения группы.

Существо заявленной группы изобретений выражается в приведенной выше формуле, которую ППС принимает к рассмотрению.

Анализ доводов заявителя и доводов, изложенных в решении об отказе в выдаче патента показал следующее.

Технический результат заявленной группы изобретения заключается, как следует из описания заявки, в обеспечении достаточного питания желтого пятна и предотвращении возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна.

Проверка независимого пункта 1 заявленной формулы показала, что из патентного документа D1 (прототип) известен комбинированный продукт из питательных микроэлементов, содержащий по отношению к одной своей суточной дозе следующие активные вещества: лютеин, зеаксантин, витамин С, медь и цинк. Употребление известного из патентного документа D1 продукта увеличивает количество пигмента в области желтого пятна за счет входящих в его состав лютеина и зеаксантина. При этом указанный продукт используется для профилактики и лечения дегенеративных изменений в области желтого пятна и не вызывает пигментации кожи. Кроме того, в описании к патентному документу D1 имеется информация о синергизме между лютеином/зеаксантином и витаминами С/Е, что позволяет говорить о противоокислительном действии известного продукта. Таким образом, данный известный продукт обеспечивает достаточное питание желтого

пятна и предотвращает возрастные дегенеративные изменения в области желтого пятна.

Признаками, отличающими заявленное изобретение от технического решения, описанного в патентном документе D1, являются количественные значения лютеина, зеаксантина, витамина С, меди и цинка.

При этом, из источника информации D3 известно использование лютеина в количестве 1-40 мг, зеаксантина в количестве 0,04 мг до 40 мг, витамина С в количестве от 60 мг до 450 мг в пересчете на суточную дозу в составе комбинированного продукта из питательных микроэлементов для питания желтого пятна и предотвращения возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна.

Из патентного документа D2 известно использование цинка в количестве 7,5-80 мг и меди в количестве до 0,5 мг на одну суточную дозу в составе комбинированного продукта из питательных микроэлементов для питания желтого пятна и предотвращения возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна.

В отношении использования меди в количестве от 0,2 мг до 0,8 мг содержания ее в продукте, доводы заявителя сводятся к тому, что такое низкое потребление в пересчете на суточную дозу снижает риск возникновения побочных явлений в организме.

Однако, известно, что избыток меди может вызывать токсические явления, а потребность организма в меди может быть удовлетворена даже самыми минимальными ее количествами (например, до 2 мг в сутки, являющейся рекомендуемой суточной дозой потребления организмом меди) (см. И.М. Скурихин и др. Все о пище с точки зрения химика. Москва, «Высшая школа», 1991, стр. 71). При этом, для специалиста в данной области техники очевидно уменьшение содержания меди в продукте для снижения риска побочных неблагоприятных воздействий в организме, поскольку как уже

говорилось выше, ее избыток меди может вызывать интоксикацию в организме. То есть, уменьшение количества меди в составе комбинированного продукта из питательных микроэлементов для питания желтого пятна и предотвращения возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна, с очевидностью для специалиста в данной области следует из уровня техники.

Исходя из изложенного, заявленное техническое решение явным образом следует из известного уровня техники, поскольку соотношения всех компонентов, входящих в состав предложенного продукта, выбираются заявителем исходя из известной суточной дозировки каждого из этих компонентов и их соотношений в известных продуктах.

Таким образом, в возражении отсутствуют доводы, позволяющие признать предложенное изобретение, охарактеризованное в независимом пункте 1 формулы, соответствующим условию патентоспособности «изобретательский уровень».

В своем возражении заявитель не привел анализа и доводов, касающихся несоответствия условию патентоспособности «изобретательский уровень» изобретений, охарактеризованных в независимых пунктах 10-12 представленной формулы.

Тем не менее, можно отметить следующее.

Применение комбинированного продукта из питательных микроэлементов для приготовления средства для профилактики и/или лечения диетой глазных болезней, преимущественно возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна (пункт 10 формулы) известно из патентного документа D1. При этом, известный продукт содержит лютен, зеаксантин, витамин С, медь и цинк.

Отличие заявленного продукта от известного состоит в количественных параметрах данных компонентов. Однако, как уже говорилось выше, эти отличия известны из документов D2 и D3 с возможностью обеспечения достаточного питания желтого пятна и предотвращения возрастных дегенеративных изменений в области желтого пятна.

Применение комбинированного продукта из питательных микроэлементов по пункту 11 формулы известно из патентного документа D1. Отличительные признаки, заключающиеся в количественных содержаниях компонентов в данном продукте также известны из документов D2 и D3 (см. выше).

Средство для дополнительной сбалансированной диеты по пункту 12 формулы также известно из патентного документа D1. Заявленное изобретение отличается от известного, количественным содержанием компонентов в данном средстве, которые, в свою очередь, известны из документов D2 и D3 (см. выше).

Что касается доводов заявителя о получении нового технического результата, заключающегося в снижении риска возникновения побочных эффектов (гиперпигментации кожи и возможности заболевания раком легких для курильщиков), а также в повышении эффективности комбинированного продукта за счет снижения риска побочных неблагоприятных воздействий от использования заявленного изобретения, то в патентном документе D1 содержится информация о предотвращении гиперпигментации кожи, а витамины С, Е, каротины использующиеся в качестве антиоксидантов, нарушают процесс образования свободных радикалов в организме и предотвращают их пагубное воздействие (разрушение клеток, дегенеративных заболеваний), в том числе и рак. При этом, как уже говорилось выше, известность того

факта, что снижение содержания меди в суточной дозе предотвращает побочные явления, позволяет говорить об очевидности снижения ее количества в заявлении продукте для повышения его эффективности за счет снижения риска побочных неблагоприятных воздействий от использования заявленного комбинированного продукта.

Доводы заявителя в отношении того, что в противопоставленном патентном документе D2 прием продукта «...производят не 1 раз в сутки, а до 4 раз в сутки» несостоятельны, поскольку количество приемов «до 4 раз в сутки» может включать в себя от 1 до 4 приемов. Кроме того, в формуле изобретения отсутствует указание на то, сколько раз в сутки необходимо принимать заявленный продукт.

На основании изложенного, можно констатировать, что группа изобретений, охарактеризованных в представленной выше формуле не соответствует условию патентоспособности «изобретательский уровень».

Таким образом, возражение не содержит оснований для отмены решения Роспатента об отказе в выдаче патента на изобретение.

Учитывая изложенное, коллегия палаты по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 13.08.2009, решение Роспатента от 26.01.2009 оставить в силе.**