

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (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 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 15.10.2023 в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности возражение, поданное ООО Лабораторией «Литех», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 866308, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2020746081 с приоритетом от 25.08.2020 зарегистрирован 25.04.2022 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за № 866308 на имя компании «Биохит Оий», Лайппати 1, 00880 Хельсинки, Финляндия (далее – правообладатель) в отношении товаров 05, 09, 10, услуг 42, 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства. Срок действия регистрации - до 25.08.2030 г.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, оспариваемый товарный знак является словесным и представляет собой обозначение: «**ГАСТРОПАНЕЛЬ**».

В поступившем 15.10.2023 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении выражено мнение лица, подавшего возражение, о том, что регистрация № 866308 товарного знака произведена в нарушение требований, установленных положением пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения, поступившего 15.10.2023, а также последующих дополнений к нему сводятся к следующему:

- в возражении указаны нормы статей 1483, 1513, 1499 Кодекса, рекомендации, иные нормативно-правовые документы;
- в возражении приведены ссылки на судебную практику (№№ СИП-762/2021, СИП-1042/2021, СИП-323/2022);
- заинтересованность лица, подавшего возражение, заключается в предъявлении претензий со стороны правообладателя о нарушении исключительного права. В производстве Арбитражного суда г. Москвы находится дело № А40-162922/2023 по иску компании «Биохит Ой», Хельсинки, Финляндия к ООО Лаборатория «Литех» о взыскании компенсации за нарушение исключительного права на товарный знак «ГАСТРОПАНЕЛЬ»;
- «ГАСТРОПАНЕЛЬ» является медицинской терминологией, для оказания медицинских услуг, представляющей исследование крови. «Гастропанель» - неинвазивный метод диагностики заболеваний слизистой оболочки желудка и инфекции «*Helicobacter pilory*». Данный термин известен среди специалистов в области медицины и потребителей, задолго до даты подачи на заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака, что подтверждается нормативно-правовыми актами органов власти (приказы Минздрава, постановления прилагаются);
- медицинский термин «ГАСТРОПАНЕЛЬ» используется различными медицинскими центрами для маркировки однородных товаров/услуг и характеризует товары и услуги, следовательно, оно потеряло свою различительную способность для потребителей товара / услуги;
- в возражении приведена ссылка на Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 06.07.2004 № 2606/04 в целях единообразного толкования и применения арбитражными судами нормы законодательства о товарных знаках об основаниях признания обозначения вошедшим во всеобщее употребление;
- предоставление исключительного права на оспариваемый товарный знак только одному лицу, безусловно, поставит его в преимущественное положение с остальными производителями однородных товаров и услуг, что недопустимо.

Данное обозначение должно оставаться свободным для всех участников рынка, оказывающих подобные услуги;

- оспариваемые услуги 42, 44 классов МКТУ представляют собой диагностические услуги и услуги тестирования;

- обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ» является транслитерацией слова «GASTROPANEL», которое представляет собой сложносоставное слово, образованное путем сложения значимых частей «GASTRO» («ГАСТРО») и «PANEL» («ПАНЕЛЬ»);

- обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ» является прямым указанием на вид и назначение оказываемых медицинских услуг - диагностика (тестирование) заболеваний желудка. «GASTRO» означает в сложных словах «желудок», «живот» (например, «гастроэнтерология»);

- в соответствии с переводами словарных статей слово «PANEL» («ПАНЕЛЬ») имеет значение «группа взаимосвязанных лабораторных измерений, отражающих состояние функции органа или системы», а также данное слово используется в значениях «панель скриннинговых тестов», «набор реагентов», «набор образцов, подлежащих анализу», что подтверждает применимость данного слова к сфере медицины, медицинским диагностическим анализам и тестам задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- в возражении приводятся сведения об упоминании слова «PANEL» в различных статьях и патентах на изобретения;

- данный вид услуг широко известен наряду с иными медицинскими услугами, которые образованы на основании двух значимых слов: «ALLERGOPANEL» («АЛЛЕРГОПАНЕЛЬ»), «ИММУНОПАНЕЛЬ» (приведены ссылки на сеть Интернет). Согласно вебархиву обозначение «панель» до даты приоритета оспариваемого товарного знака использовалось разными лицами в значении «диагностическая панель» при оказании медицинских услуг.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 866308 в отношении всех услуг 42, 44 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

- Определение суда по делу А40-162922/23-51-1349 – [1];
- Приказ Министерства здравоохранения Рязанской области от 27 июня 2017 г. №1171 «Об утверждении технологических карт на медицинские услуги по комплексному обследованию состояния слизистой желудка (Гастропанель)», Постановление администрации муниципального образования г. Новомосковск от 04.10.2013 № 3241 «Об утверждении предельных цен на платные услуги, оказываемые НМУП «Городская поликлиника», Приказ Минздрава Московской области от 15.08.2005 № 224 (ред. от 03.09.2010) «Об утверждении Перечня услуг, оказываемых государственными учреждениями здравоохранения Московской области на платной основе» – [2];
- сведения о ГОСТ 7.79-2000 Правила транслитерации кирилловского письма латинским алфавитом (<https://ifap.ru/library/gost/7792000.pdf>) – [3];
- словарная статья о значении слова «GASTRO» (<https://translate.academic.ru/gastro/xx/ru/>), переведенная на русский язык словарная статья о значении слова «PANEL» (<https://medicine.en-academic.com/88952/panel>) – [4];
- перевод словарной статьи на сайте <https://www.health.harvard.edu/a-through-c> – [5];
- перевод статей научного журнала на сайте <https://www.ncbi.nlm.nih.gov/pmc/articles/PMC149549/> январь 2003 года и <https://www.ncbi.nlm.nih.gov/pmc/articles/PMC85302/> август 1999 года – [6];
- перевод статьи «Test Panel» / «Тест Панель» сайта Wikipedia https://en.wikipedia.org/wiki/Test_panel – [7];
- сведения о патенте на изобретение № RU2094807 (<https://patents.google.com/patent/RU2094807C1>), сведения о патенте на изобретение № RU2181893 (<https://patents.google.com/patent/RU2181893C2>), сведения о патенте на изобретение № RU2283497 (<https://patents.google.com/patent/RU2283497C1>), сведения о патенте на изобретение № US20110280840 (<https://patents.google.com/patent/US20110280840A1>) – [8];

- распечатки с сайтов <https://euromednsk.ru/services/allergopaneli/>, <https://www.invitro.ru/analizes/for-doctors/2546/>), <https://genetico.ru/immune-panel>, https://tdckms.ru/?page_id=1393) – [9].

В удовлетворении ходатайства о переносе, заявленного правообладателем в корреспонденции от 30.01.2024 г., мотивированного необходимостью ожидания принятия Роспатентом решения по ранее поданному возражению против предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку по свидетельству № 866308, было отказано коллегией, о чем имеется запись в протоколе заседания коллегии от 06.02.2024 г. В удовлетворении просьбы о переносе, заявленной от правообладателя на заседании коллегии 13.03.2024 г. и мотивированной необходимостью получения ответов на запросы, направленные в Министерство здравоохранения Рязанской области и Московской области, также было отказано коллегией ввиду неочевидных последствий для рассмотрения настоящего спора. Дальнейший перенос заседания коллегии приведет к затягиванию делопроизводства. Следует пояснить, что рассмотрение возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку осуществляется в административном порядке (пункт 2 статьи 1248 Кодекса). При этом оценивается правомерность предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку с учетом обстоятельств, изложенных в определенном возражении. Наступление каких-либо иных благоприятных обстоятельств в виде новых документов Министерства здравоохранения или выводов Роспатента по иному возражению (в том числе, с участием иных лиц) административным порядком рассмотрения возражений не предусмотрено. Делопроизводство по каждой заявке осуществляется независимо, исходя из обстоятельств каждого конкретного дела. Заседание коллегии, состоявшееся 06.02.2024 г., было перенесено с целью ознакомления с отзывом.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим 15.10.2023 возражением, представил письменный отзыв. Основные доводы отзыва, а также последующие дополнения к нему сведены к следующему:

- товарный знак «ГАСТРОПАНЕЛЬ» является транслитерацией и кириллической версией товарного знака «GASTROPANEL», который был создан правообладателем в качестве средства индивидуализации с целью маркировки производимых

компанией товаров, в том числе, диагностических наборов, тестов и вспомогательного оборудования, а также для маркировки сопутствующих услуг по проведению лабораторных, диагностических исследований и медицинских обследований;

- товарные знаки «ГАСТРОПАНЕЛЬ» / «GASTROPANEL» маркируют услуги по осуществлению неинвазивного способа диагностики слизистой оболочки желудка. Тест-система, применяемая для диагностики, включает в себя четыре набора реагентов, используемых, согласно инструкции по применению, только совместно в рамках одного исследования, а интерпретация результатов исследования проводится при помощи специального программного обеспечения правообладателя на основании анализа сразу четырех маркеров;

- с целью защиты прав на новое средство индивидуализации правообладателем были зарегистрированы, в том числе и в России, изобретенные товарные знаки «GASTROPANEL» по международным регистрациям № 795231 с приоритетом от 20.06.2002, № 1308574 с приоритетом от 11.03.2016, а также оспариваемый товарный знак, охраняемые в совокупности для товаров 05, 09, 10 и услуг 42 и 44 классов МКТУ;

- наличие международной регистрации № 795231 с приоритетом от 20.06.2002 товарного знака «GASTROPANEL» с приоритетом от 20.06.2002 на имя правообладателя свидетельствует о факте принадлежности прав на средство индивидуализации «GASTROPANEL / ГАСТРОПАНЕЛЬ» именно финской компании с 2002 г. Об использовании данного средства индивидуализации уже с 2001 г. свидетельствует также годовой отчет компании «Биохит Оий» за 2001 г.;

- в 2001 г. правообладатель запустил новый продукт - диагностическую систему под названием «GASTROPANEL» для диагностики состояния слизистой желудка. При этом компания имеет дочернее предприятие ООО «Биохит» по продажам и маркетингу, в том числе, и в России. С 2012 г. официальным дистрибьютером компании является ООО «Мелон»;

- товарный знак «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» в течение длительного времени активно использовался правообладателем и используется в настоящее время;

- представленные материалы свидетельствуют о возникновении прав на обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» именно у правообладателя задолго до упоминания данного словесного элемента в единичных источниках, приложенных к возражению;
- разработанное обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» отвечает требованиям охраноспособности, при этом является фантазийным и создано правообладателем для маркировки методики;
- на дату приоритета оспариваемого товарного знака обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ» и его латинский вариант «GASTROPANEL» отсутствовали в лексических словарях и справочниках, что свидетельствует о фантазийном характере обозначения;
- в состав знака входит корень «ГАСТР-», восходящий к латинскому слову «GASTER-» - желудок, может трактоваться потребителями по-разному и создавать лишь предположения о том, что услуги каким-то образом связаны с желудком, например, предназначены для лечения желудка, профилактики, контроля аппетита или относятся к разделу медицины и т.д.;
- слово «ПАНЕЛЬ» в соответствии с толковыми словарями и словарями иностранных слов русского языка имеет такие значения: «тротуар, обшивка стен, наружная часть технического устройства, на которой крепятся приборы управления, плоский крупный элемент строительной конструкции, часть прибора, на который монтируются элементы». Также правообладателем приведены значения английского слова «PANEL» (панель, филенка, декоративная вставка и т.д.);
- обозначение в целом может восприниматься как имеющее такие значения, как, например: «перечень для желудка, желудочная комиссия, филенка/панно желудка, желудочная панель или панель для желудка». Конкретного смысла, понятного рядовому потребителю, оспариваемый товарный знак не имеет, а может лишь восприниматься в переносном, образном значении и порождать разнообразные предположения, ассоциации и требует домысливания;
- правообладателем приведены ссылки на действующее законодательство, нормативно-правовые акты и т.д.;

- неочевидность семантического значения словесного элемента «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» свидетельствует о его фантазийном характере в отношении услуг 42 и 44 классов МКТУ, следовательно, оспариваемый товарный знак является ассоциативным знаком, способным индивидуализировать услуги конкретного лица;
- довод о том, что оспариваемый товарный знак вошел во всеобщее употребление в качестве видового наименования услуги, а также что на дату приоритета широко использовался различными третьими лицами в качестве названия вида услуги, не подтвержден и не соответствует действительности;
- обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» активно использовалось как средство индивидуализации товаров и услуг правообладателем более пятнадцати лет, что усиливает его различительную способность;
- представленные в отзыве ссылки на статьи свидетельствуют о том, что специалистам в области медицины и гастроэнтерологии хорошо известно, о создании правообладателем тест-системы, маркированной товарными знаками «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL»;
- в возражении присутствуют ссылки на единичные случаи упоминания анализируемого обозначения без указания компании в двух приказах и одном постановлении. Данные упоминания являются единичными и случайными. Акты утратили силу, а некоторые из них не были опубликованы;
- правообладателем предпринимаются меры по борьбе с неправомерным использованием товарных знаков. В случае выявления нарушений правообладателем направлялись соответствующие обращения с требованием прекратить незаконное использование товарных знаков правообладателя. Часть конфликтов были урегулированы в досудебном порядке и правообладателем были сняты требования о выплате компенсации;
- правообладатель поставлял тест-системы, маркированные товарным знаком «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL», лабораториям и медицинским учреждениям, которые использовали поставленные тест-системы для оказания медицинских услуг под одноименным товарным знаком с согласия и под контролем правообладателя. Поставки производились в такие компании как: Хеликс, Инвитро, Гемотест, СМ-клинику и другие организации;

- с целью оформления имеющихся договорных отношений для упорядочения ведения бизнеса были заключены сублицензионные договоры на использование товарных знаков «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL»;
- поисковые результаты сети Интернет сгенерированы позднее даты приоритета на оспариваемый товарный знак и не могут быть признаны релевантными. Часть найденных сайтов в большинстве содержит указание, что «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» является зарегистрированным товарным знаком, принадлежит компаниям, которые используют оспариваемый товарный знак с согласия и под контролем правообладателя;
- в представленных источниках обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» используется либо с предупредительной маркировкой, либо в кавычках, либо заглавными/ с заглавных букв «Г, П, G, P», что дополнительно свидетельствует о том, что цитируется оригинальное название, а не вид услуг;
- правообладатель является не просто производителем реагентов, а разработчиком уникальной методики неинвазивной диагностики состояния слизистой желудка и напрямую участвует в оказании услуг 42 и 44 классов МКТУ. Набор «ГАСТОПАНЕЛЬ» из 4 реагентов зарегистрирован в Росздравнадзоре в качестве единого медицинского изделия;
- в рамках данного метода производится исследование крови при помощи реагентов на основании 4 биомаркеров, взятых из одной пробы крови с последующей интерпретацией (расшифровкой) результата;
- соотношение всех 4 биомаркеров позволяет в 98 % случаев достоверно определить состояние слизистой желудка, в том числе определить наличие или отсутствие предраковых состояний;
- интерпретация анализа осуществляется алгоритмом GastroSoft, разработанным правообладателем с учетом расчета при обращении к облачному сервису компании правообладателя. При сборе данных используются анкеты, опросник;
- лаборатории и медицинские центры, приобретая наборы реагентов, получают также доступ к алгоритму GastroSoft, как части анализа «ГАСТРОПАНЕЛЬ». Сервис biohitservice.net предоставляет интерпретацию анализов медицинским лабораториям;
- словари и справочники в возражении отсутствуют;

- о наличии первоначальной различительной способности у оспариваемого товарного знака «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» свидетельствует тот факт, что обозначение трижды было признано охраноспособным экспертами: в отношении товаров 05 и 09 классов МКТУ в рамках экспертизы знака по международной регистрации № 795231, затем в 2016 году в отношении сопутствующих товаров услуг 42 и 44 классов МКТУ в рамках экспертизы знака по международной регистрации № 1308574, а затем в 2021 году в отношении однородных товаров и услуг по свидетельству № 866308;
- в возражении отсутствуют доказательства использования обозначения «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» в качестве названия, наименования услуги специалистами, работниками торговли, потребителями, что свидетельствовало бы о вхождении данного обозначения во вошедшее во всеобщее употребление;
- правообладателем предоставляются данные об объемах, данные о проведении исследований крупнейшими федеральными лабораторными сетями, присутствующими в различных регионах России, данные об активности продвижения (выставки, конференции) и т.д.;
- ежегодное количество обращений к сервису правообладателя за интерпретацией анализов возросло с 8000 в год до 47 000, что не является исчерпывающим;
- в дополнение к исходной различительной способности представленные документы по использованию свидетельствуют о наличии у оспариваемого товарного знака дополнительной различительной способности еще до даты приоритета (а также на дату подачи возражения) в результате длительного и активного использования;
- правообладателем представляются сведения о продвижении и рекламе. На протяжении 2012 – 2023 гг. эксклюзивный дистрибьютор ООО «Мелон» провел и стал участником более 180 мероприятий (лекции, выставки, вебинары и т.п.), нацеленных на продвижение методики. На указанные мероприятия было потрачено более 13 000 000 рублей;
- ООО «Мелон» проводились вебинары по продвижению методики, организатором которых выступала компания «Eventum Medical Consulting». Списки участников демонстрируют их огромное количество и широчайший территориальный охват. Указанные обстоятельства свидетельствуют о широком территориальном охвате;

- продвижение методики в России проводилась, в том числе и на высоком уровне, с участием президента компании правообладателя и торговых представителей РФ в Финляндии;
- на протяжении всего периода использования правообладатель и дистрибьютор продвигали не товары (реагенты), а именно услуги медицинского назначения;
- буклеты, новостные и медицинские статьи, публикации о методике «ГАСТРОПАANELЬ» демонстрируют продвижение услуг еще до подачи возражения;
- медицинские центры и лаборатории осуществляют анализ «ГАСТРОПАANELЬ» с участием и под контролем правообладателя;
- регистрация оспариваемого товарного знака не ущемляет права и интересы третьих лиц. Напротив, признание недействительным правовой охраны оспариваемому товарному знаку влечет противоречие общественным интересам и может нанести урон потребителям;
- видовым наименованием услуг могли бы являться следующие обозначения: «скрининг, пепсиноген - 1; пепсиноген - 2; Гастрин-17; Антитела IgG Helicobacter pylori», тогда как система из наборов реагентов, производимых именно правообладателем, и услуги по интерпретации результатов на основании четырех маркеров, оказываемые правообладателем или под его контролем, маркируются именно товарным знаком «ГАСТРОПАANELЬ / GASTROPANEL»;
- каждая лаборатория, приобретая набор реагентов, получает право пользования алгоритмом и доступом к облачному серверу для получения интерпретаций;
- Роспатентом зарегистрирован ряд сублицензионных договоров с различными медицинскими организациями;
- при аннулировании правовой охраны оспариваемого товарного знака и использования данного обозначения любым учреждением потребители будут введены в заблуждение относительно того, на каких именно реагентах проводится исследование – оригинальных или нет, при этом может проводиться любой анализ, что внесет путаницу и затруднит получение достоверных результатов;
- в случае дискредитации исследования существует реальная угроза потери возможности ранней диагностики раковых и предраковых состояний у пациентов;

- в настоящее время отсутствует административная и судебная практика, которая демонстрировала бы сложившийся подход признания используемых в нормативно-правовых актах обозначений, как не соответствующих положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса;
- представленные в возражении акты демонстрируют единичные случаи упоминания обозначения «ГАСТРОПАНЕЛЬ» и нет оснований предполагать, что в данных документах обозначение используется как видовое;
- приложенные к возражению акты используют обозначение «ГАСТРОПАНЕЛЬ» в качестве средства индивидуализации исследования, проводимого по методике правообладателя и с предоставлением им интерпретации;
- в приказе Рязанской области указано видовое наименование услуги и указан знак обслуживания «ГАСТРОПАНЕЛЬ»;
- единственное медицинское изделие с указанием набора реагентов зарегистрировано на имя правообладателя на территории Российской Федерации;
- в представленных актах содержатся указания и на другие товарные знаки третьих лиц (например, «Фемофлор», «ТОНЗИЛЛОР-ММ», «Финлепсин», «Милта» и т.д.). Данный факт не свидетельствует о том, что товарные знаки стали характеристикой услуг. Указанные обстоятельства следует рассматривать как свободное использование товарных знаков, направленное на информирование потребителей об оказываемых медицинскими учреждениями услугах;
- само наименование услуги требует домысливания, чтобы соотнести его с комплексным анализом слизистой желудка, при этом обозначение может толковаться широко и разнообразно и является ассоциативным;
- различительная способность оспариваемого товарного знака должна рассматриваться с учетом обстоятельств, сложившихся на дату подачи возражения. При этом необходимо оценивать адресную группу потребителей (врачи, лаборатории и т.д.);
- в анкетах и бланках присутствует название компании правообладателя, предоставляющей результат исследования;
- длительное и активное использование оспариваемого товарного знака привело к возможности его ассоциирования с услугами правообладателя.

В связи с изложенным, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану оспариваемого товарного знака по свидетельству № 866308.

В подтверждение своих доводов правообладателем представлены следующие документы:

- копия публикации товарного знака по свидетельству № 866308 – [10];
- информация об истории компании с электронным переводом на русский язык с официального сайта www.biohithealthcare.com – [11];
- информация о тест-системе, маркированной товарным знаком «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL», официальный сайт www.gastropanel.com.ru – [12];
- информация о тест-системе, маркированной товарным знаком «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL», официальный сайт дистрибьютора www.melonbio.ru – [13];
- копии публикаций товарных знаков по свидетельствам №№ 795231, 1308574 – [14];
- выдержки из годовых отчетов «Биохит Ой» за 2001, 2003, 2006, 2012 гг. с электронным переводом на русский язык – [15];
- пояснительная записка ООО «Мелон» – [16];
- значение корня «GASTR-», www.dic.academic.ru – [17];
- перевод слова «PANEL», Новый большой англо-русский словарь, www.dic.academic.ru – [18];
- значения слова «ПАНЕЛЬ», Толковый словарь русских синонимов, Словарь иностранных слов русского языка, www.dic.academic.ru – [19];
- использование методов неинвазивной диагностики заболеваний желудка в современной клинической практике (О.Ю. Дорн, С.А. Песков, Е.Г. Степанова, Т.В. Клинова, М.В. Паламарчук, Е.А. Цикаленко, Т.В. Аникина - 2013 г.) – [20];
- опыт использования наборов «Гастропанель» (ВЮНІТ) для диагностики и контроля лечения гастритов, вызванных инфекцией «*Helicobacter pylori*» Станкевич Л.И. Лаборатория «Дитрикс», Москва ЛАБОРАТОРНАЯ МЕДИЦИНА № 9/2008 – [21];
- Ливзан М.А., Гае О.В., Мозговой С.И. и др. Хронический аутоиммунный гастрит: факторы риска, клинические проявления и принципы диагностики //Эффективная фармакотерапия. 2021. Т. 17. № 39. С. 66-73 – [22];

- исследование 2018 г. Структура слизистой оболочки желудка у пациентов с различными концентрациями и соотношениями пепсиногенов в сыворотке крови, В.В. Цуканов, Ю.Л. Тонких, А.В. Васютин, О.В. Перетяцько, А.С. Пуликов, И.И. Барон – [23];
- диагностическое значение тестовой системы «GastroPanel» у детей с гастродуоденальной патологией В.П. Булатов, А.А. Камалова, Э.И. Удачина, А.Е. Хомяков, С.Г. Анохина, Н.С. Поляков Российский вестник перинатологии и педиатрии, 4, 2008 г. – [24];
- диагностика неатрофического антрального хеликобактер-ассоциированного гастрита у больных язвенной болезнью двенадцатиперстной кишки в сочетании с бронхиальной астмой с помощью тест-системы «Гастропанель», Максименко Г.В., Чернявская Г.М., Белобородова Э.И., Устюжанина Е.А., Калачева Т.П., Ли Н.А., Подоксенова Н.В., Герман А.А. Бюллетень сибирской медицины, 2012 г. – [25];
- Частота атрофического гастрита, ассоциированного с *h. Pylori*, у больных с циррозом печени по данным серологического исследования «гастропанель» и гистологическим данным Силачева М.В., Грищенко Е.Г., Петрова М.М., Николаева Н.Н., Байкова О.А., Николаева Л.В. – [26];
- приказ Минздрава МО от 15.08.2005 N 224_Утратил силу – [27];
- постановление № 3180 от 25.08.2015 (отмена пост. 3241) – [28];
- справка к приказу № 1171 – [29];
- копия письма в Правительство Сахалинской области – [30];
- копия ответа из Правительства Сахалинской области – [31];
- копия письма от ООО «Национальное агентство клинической фармакологии и фармации» – [32];
- копия письма от ООО Медицинский центр «Столица» – [33];
- копия претензии в МАУ «Редакция газеты «Сахалинский нефтяник» – [34];
- копия ответа на претензию из МАУ «Редакция газеты «Сахалинский нефтяник» – [35];
- копия претензии в ООО «Клиника АрхиМед» – [36];
- копия ответа на претензию из ООО «Клиника АрхиМед» – [37];

- копии разрешений «Биохит Оий» на заключение сублицензионных договоров – [38];
- копия регистрационного удостоверения – [39];
- копия инструкции к набору реагентов Gastrin-17 – [40];
- копия инструкции к набору реагентов Pepsinogen-I – [41];
- копия инструкции к набору реагентов Pepsinogen-II – [42];
- копия инструкции к набору реагентов Helicobacter Pylori – [43];
- письмо от «Биохит Оий» с приложениями: выписка из Государственного реестра медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий; Технический отчет «Профили биомаркеров GastroPanel® в случайной выборке, состоящей из 500 пациентов, прошедших осмотр с помощью теста Unified GastroPanel® в Службной лаборатории компании "Биохит Ой" (Хельсинки, Финляндия); отчет о клинической валидации анализа; описание отчета «GastroPanel»; пример программы и отчета с интерпретацией, облачного отчета; инструкция к ПО 2012, 2015, 2017, пример отчета/интерпретации «GastroPanel®», расшифровка профилей; примеры писем; анкеты «Инвитро», 2014 г., «ЕМЛ», анкета-опросник к ПО; сводная таблица о количестве обращений за интерпретациями; письма от «Гемотест», «Хеликс», ООО «Азия Сиб»; статья «Неэндоскопическая диагностика атрофического гастрита по анализу крови. Корреляция между данными гистологии желудка и уровнями гастрин-17 и пепсиногена I в сыворотке крови: многоцентровое исследование», скрининг и диагностика предраковых изменений слизистой оболочки желудка у больных с синдромом диспепсии; инвазивная и неинвазивная диагностика атрофического гастрита, вызванного хеликобактер пилори; диагностическое значение тестовой системы «GastroPanel» у детей с гастродуоденальной патологией; опыт использования наборов «Гастропанель» (ВІОНІТ) для диагностики и контроля лечения гастритов, вызванных инфекцией хеликобактер пилори; клиничко-лабораторная оценка эффективности эрадикационной терапии хеликобактер пилори; диагностика и прогнозирование развития атрофического гастрита с помощью математической модели; «Helicobacter Pylori» и рак желудка. Возможности эрадикационной терапии; Опыт неинвазивной диагностики атрофического гастрита в

текущей клинической практике; Возможность диагностики атрофии слизистой оболочки желудка и ее обратного развития у больных с атрофическим гастритом; Серологический скрининг пациентов с высоким риском развития рака желудка: роль пепсиногена I, гастрин-17 и антител к инфекции «*Helicobacter pylori*»; Всемирный журнал гастроэнтерологии за 2004 г.; Запрос из Росздравнадзора; Пояснения в ответ на запрос; Дополнение к актам оценки клинических испытаний ООО «Вымпел-Медцентр»; Маастрихтский консенсус V; Метаанализ Загари; Таможенная декларация 2012 г.; Дистрибуционное соглашение 2012 г.; буклеты рекламные 2009, 2012 гг., листовка Северо-западного центра доказательной медицины; согласование и макет каталога; Методички «Диагностика хронических гастритов», «Лабораторные методы диагностики в гастроэнтерологии»; каталог; страницы в социальных сетях ВКонтакте, в YOUTUBE; видео ролики YOUTUBE; Распространенность инфекции «*Helicobacter Pylori*» и атрофического гастрита при популяционном скрининге с использованием панели сывороточных биомаркеров (ГастроПанель® / GastroPanel®) в Санкт-Петербурге и т.п. – [44];

- примеры интерпретаций исследований – [45];

- примеры обращений с вопросами об интерпретациях – [46];

- информационное письмо от «Медицинского центра диагностики и профилактики» – [47];

- копии дипломов и сертификатов об участии в выставках, фотографии с выставок, с конференции, каталог – [48];

- сертификат о прохождении обучения Школа «ГАСТРОПАНЕЛЬ», информация об обучении Школа «ГАСТРОПАНЕЛЬ» 2015 г. – [49];

- реестр мероприятий ООО «Мелон» по продвижению методики «ГАСТРОПАНЕЛЬ» с приложениями договоров, актов, счетов и иной сопроводительной документации – [50];

- реестр командировок – [51];

- отчеты 07.07.2022 г., 22.10.2022 г., отчет 20 и 25 января 2022 г. – [52];

- списки участников – [53];

- скриншоты с вебинара – [54];

- сопроводительная документация – [55];

- копии визиток – [56];
- письмо торговым представителям РФ в Финляндии с приложениями – [57];
- статьи о гастрите, медицине – [58];
- письма от Гастроэнтерологического Центра «Эксперт», «СМ-Клиника», «Медицинского центра Доктора Арбитайло», Сергеевой Н.С., Иванцовой М.А. – [59];
- Приказ Министерства здравоохранения Московской области от 8 февраля 2013 г. № 123 – [60];
- вебархив – [61];
- переписка в отношении введения методики «Гастропанель» – [62];
- лицензионный договор с ООО «Мелон» – [63];
- публикация из реестра – [64];
- копии сублицензионных договоров с ООО «Инвитро СПб», с ООО «Научно-методический центр клинической лабораторной диагностики Ситилаб», АО «Северо-Западный Центр доказательной медицины», «Федеральное бюджетное учреждение науки "Центральный научно-исследовательский институт эпидемиологии" Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека» – [65];
- письма от правообладателя и ООО «Мелон» с приложениями – [66].

От лица, подавшего возражение, поступили пояснения на отзыв, которые также были озвучены на заседании коллегии. Основные доводы пояснений сводятся к следующему:

- документы, представленные на иностранном языке (без перевода), не могут свидетельствовать об использовании оспариваемого товарного знака в отношении услуг 42, 44 классов МКТУ;
- комплекты документов, представленные правообладателем, имеют отличия;
- часть представленных документов относится к тест-системе, как медицинскому изделию, либо к набору реагентов, а не к услугам;
- часть документов не подписаны переводчиком с приложением соответствующих документов (диплом);

- в специальной литературе отсутствует упоминание о существовании метода или методики диагностики «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL». Для определения биологически активных веществ используется широко известный в медицине метод ИФА (метод иммуноферментного анализа). Этот метод используется и в названиях наборов «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL». О методе ИФА говорится и в указании списка медицинских изделий производства компании правообладателя, что указывается в регистрационных свидетельствах;

- правообладателем не представлено документов, которые бы свидетельствовали об использовании обозначения «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» в отношении услуг 42, 44 классов МКТУ длительное время до даты приоритета;

- оценка представленных документов отзыва была приведена при рассмотрении возражения ООО «Наука-Ульяновск».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, поступившего 15.10.2023, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (25.08.2020) оспариваемого товарного знака по свидетельству № 866308, правовая база для оценки его охраноспособности включает 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, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

- 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

- общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;
- условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;
- общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Оспариваемый товарный знак «**ГАСТРОПАНЕЛЬ**» выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку по свидетельству № 866308 предоставлена на территории Российской Федерации в отношении товаров 05, 09, 10, услуг 42, 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В соответствии с решением Роспатента от 12.02.2024 г. правовая охрана товарного знака по свидетельству № 866308 была признана недействительной частично, а именно, в отношении всех услуг 42, 44 классов МКТУ. Действие правовой охраны товарного знака по свидетельству № 866308 было сохранено в отношении товаров 05, 09, 10 классов МКТУ. Вместе с тем, согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 1 - 5, 8 и 9 статьи 1483 настоящего Кодекса. Положения подпунктов 1 - 3 настоящего пункта применяются с учетом обстоятельств, сложившихся на дату подачи возражения (статья 1513 Кодекса). Таким образом, на дату поступления 15.10.2023 возражения ООО Лаборатории «Литех» и принятия его к рассмотрению (25.10.2023) правовая охрана оспариваемого товарного знака в отношении услуг 42, 44 классов МКТУ действовала, в связи с чем, настоящее возражение подлежит рассмотрению по существу.

Коллегия отмечает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку может быть подано заинтересованным лицом. Рассмотрение в судебном порядке дела о взыскании за нарушение исключительного права на товарные знаки «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» по международной регистрации № 1308574 и на оспариваемый товарный знак по свидетельству № 866308 с лица, подавшего возражение, соответствующей компенсации (дело № А40-162922/2023). Указанные обстоятельства свидетельствуют о заинтересованности лица, подавшего возражение, в подаче настоящего возражения в отношении испрашиваемого перечня услуг 42, 44 классов МКТУ.

Доводы возражения сводятся к тому, что оспариваемый товарный знак не обладает различительной способностью, является термином и характеризует услуги 42, 44 классов МКТУ, а также вошел во всеобщее употребление как видовое наименование услуг.

В отношении мотивов возражения, касающихся несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, коллегия отмечает следующее.

Оспариваемый товарный знак представляет собой слово «ГАСТРОПАНЕЛЬ» (транслитерация буквами латинского алфавита – «GASTROPANEL» [3]), выполненное стандартным шрифтом, заглавными буквами русского алфавита.

В отношении доводов лица, подавшего возражение, в части отнесения оспариваемого товарного знака к обозначениям, вошедшим во всеобщее употребление для обозначения услуг определенного вида, коллегия отмечает следующее. Как известно, признаками, характеризующими обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров/услуг определенного вида, являются: использование обозначения в качестве названия (наименования) товара/услуги специалистами соответствующих отраслей производства, работниками торговли, потребителями; применение обозначения в качестве названия (наименования) одного и того же товара/услуги или товаров/услуг того же вида выпускаемых различными производителями; применение обозначения длительное время. Только при наличии всех перечисленных выше признаков обозначение может быть отнесено к категории вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров/услуг определенного вида. При этом определить, какой из перечисленных выше признаков является доминирующим, не представляется возможным.

Анализ имеющихся в деле источников на предмет несоответствия оспариваемой регистрации требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В латинско-русских словарях [4,5] присутствует указание на слова: «gastro» - в сложных словах означает «желудок, живот», «относящийся к желудку» [например, «гастроэнтерология, гастроэнтеропатия, гастроэнтеролог»], а также «panel» - ряд химических веществ, лекарств, антигенов, которым определенная ткань или вещество подвергается воздействию для проверки реакции; группа взаимосвязанных лабораторных измерений, отражающих состояние функции органа или системы. В научных медицинских статьях и журналах слово «панель» упоминается в качестве исследования. Так, например, «тест-панель» - это заранее определенная группа медицинских тестов, используемая при диагностике и лечении заболеваний. См.

Медицинский словарь 2011 г., Новый большой англо-русский словарь, 2001 г., источники [4-7].

С учетом вышеуказанных смысловых значений частей «gastro / гастро» и «panel / панель» оспариваемый товарный знак способен прямым образом, без домысливания в целом восприниматься как «исследование, диагностика желудка, органов пищеварения», что указывает на характеристику услуг 42, 44 классов МКТУ, их назначение.

Вместе с тем, постановления, приказы Минздрава [2] содержат название «гастропанель» в качестве наименования комплексного обследования слизистой желудка и названия диагностической панели. Следует пояснить, что вышеуказанные приказы Министерства здравоохранения Российской Федерации являются нормативными правовыми актами исполнительной власти и обязательны для исполнения в пределах своей компетенции. Довод о том, что указанные акты утратили силу, не отменяет того факта, что до даты их отмены и, соответственно, до даты приоритета оспариваемого товарного знака, они являлись действующими документами, которые демонстрировали такое медицинское понятие (название) как «Гастропанель».

Однако, каких-либо терминологических медицинских словарей, закрепляющих такой медицинский термин как «гастропанель», в материалы дела не представлено.

Оспариваемые услуги 42 класса МКТУ *«услуги лабораторий медицинских исследований; исследования медицинские; научные исследования для медицинских целей»* и 44 класса МКТУ *«услуги медицинские; обследование медицинское; услуги медицинские диагностические; услуги медицинского анализа; медицинские услуги тестирования, связанные с диагностикой и лечением заболеваний»* связаны с медицинской диагностикой и проведением анализов.

Таким образом, оспариваемый знак представляет собой характеристику услуг 42, 44 классов МКТУ, то есть обладает описательным характером по отношению к ним, в связи с чем, не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Сведения об изобретениях [8] касаются иных объектов интеллектуальной собственности и не могут быть положены в основу выводов коллегии об описательном характере оспариваемого товарного знака.

Вместе с тем, из материалов возражения не усматривается, что различными медицинскими учреждениями, специалистами, потребителями обозначение «гастропанель» использовалось длительное время в качестве термина, либо названия или вида определенных услуг 42, 44 классов МКТУ до даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Довод об использовании медицинского термина «ГАСТРОПАНЕЛЬ» различными медицинскими центрами для маркировки однородных услуг не подтвержден фактическими доказательствами (объемы, реклама, длительность использования).

В распечатках Интернет-сайтов <https://euromednsk.ru/services/allergopaneli/>, <https://www.invitro.ru/analizes/for-doctors/2546/>), <https://genetico.ru/immune-panel>, https://tdckms.ru/?page_id=1393) [9] упоминается «диагностическая панель» при оказании медицинских услуг в части исследований различных показателей. Вместе с тем, указанные источники не содержат оспариваемого товарного знака в том виде, как он зарегистрирован, в связи с чем, нельзя прийти к выводу об утрате различительной способности в отношении идентичных или однородных услуг 42, 44 классов МКТУ в связи с его использованием многими, независимыми друг от друга лицами (в том числе, в рекламе и в средствах массовой информации).

В связи с изложенным, у коллегии нет оснований считать, что оспариваемый товарный знак, в том виде, как он зарегистрирован, вошел во всеобщее употребление как обозначение определенного вида услуг 42, 44 классов МКТУ, а также не обладает различительной способностью и представляет собой термин.

Вместе с тем, как было установлено выше, оспариваемый знак представляет собой описательную характеристику услуг 42, 44 классов МКТУ, то есть не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении материалов отзыва коллегия отмечает следующее.

Правообладатель является биотехнологической компанией, которая специализируется на разработке тест-систем и методик диагностики заболеваний желудочно-кишечного тракта, при маркировке которых используются обозначения: «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL».

С сайта www.biohithealthcare.com [11] история компании правообладателя относится к периоду 1970-х годов. Информация о тест-системе, маркированной

товарным знаком «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL», представлена в сети Интернет на сайте правообладателя www.gastropanel.com.ru [12] и сайте дистрибьютора www.melonbio.ru [13].

Обзор деятельности правообладателя представлен в годовых отчетах «Биохит Оий», начиная с 2001 года [15]. В данных источниках также обозначено, что правообладатель разработал и произвел тест-систему «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» на основе иммуноферментного анализа (ИФА) и моноклональных антител для диагностики инфекции «*Helicobacter pylori* 1» и атрофического гастрита 2, а также для скрининга риска рака желудка и язвенной болезни по образцам крови.

В документах [16,44] указана информация о том, что ООО «Мелон» является эксклюзивным дистрибьютором и официальным представителем компании правообладателя на основании договора от 29.08.2012 г. на территории Российской Федерации [63]. В письме [16] представлены сведения о медицинском изделии (тест-системы) под товарным знаком «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL». Покупателями наборов реагентов «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» являются известные лаборатории: «Хеликс», «Инвитро», «Гемотест», «СМД», «Медлаб», «СМ-клиника», федеральные и региональные учреждения и т.д. Там же отмечено, что указанные учреждения оказывают услуги диагностики под знаком обслуживания «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» под контролем правообладателя и ООО «Мелон» с использованием вышеуказанных тест-систем. Объем ежегодных продаж в Российской Федерации за 10 лет вырос с 420 000 евро до 1 420 000 евро [16]. Упоминание тест-систем под товарными знаками «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» правообладателя присутствует в научных и иных опубликованных статьях [20-26].

Письма [30-37] касаются переписки по отслеживанию и устранению случаев неправомерного использования товарных знаков «ГАСТРОПАНЕЛЬ / GASTROPANEL» правообладателя, при этом часть претензий была урегулирована в досудебном порядке в связи с добровольным прекращением нарушений. Разрешение [38] касается выдачи сублицензий ряду компаний в отношении товарных знаков правообладателя по международным регистрациям №№ 1308574, 795231 на территории Российской Федерации. Регистрационное удостоверение [39] касается

набора реагентов для определения гастрин-17 методом ИФА («GastroPanel ®»). Также правообладателем были представлены инструкции к наборам реагентов Gastrin-17, Pepsinogen-I, Pepsinogen-II, Helicobacter Pylori (с указанием - «GastroPanel ®») и сведениями о правообладателе как о разработчике и производителе данных медицинских изделий [40-43].

Из документов [44-46,57,58,66] усматривается, что «ГастроПанель / GastroPanel» - это комплексный метод диагностики (оценки) структурного и функционального состояния слизистой оболочки желудка при помощи 4 биомаркеров. В рамках метода интерпретация результатов анализа производится при помощи автоматического алгоритма (сервиса) «ГастроСофт», доступ к которому предоставляется правообладателем покупателю реагентов «ГастроПанель / GastroPanel» для обработки полученных результатов. Каждый маркер в методике «ГастроПанель / GastroPanel» имеет свою роль при оценке как состояния слизистой оболочки желудка, этиологии заболевания, так и оценке кислотопродуцирующей функции желудка. На территорию Российской Федерации «ГастроПанель / GastroPanel» ввозится единым набором. С 15.10.2007 по 29.08.2012 гг. реализацией и продвижением, а также постпродажным сервисом методики, медицинского изделия занималось ООО «Биохит», а с сентября 2012 г. – ООО «Мелон» [44]. О применении указанной методики в гражданском обороте также указано в письме «Медицинского центра диагностики и профилактики» [47]. ООО «Мелон» отмечено дипломами и сертификатами об участии в выставках, конференциях [48].

Продвижение указанной методики осуществлялось ООО «Мелон» в соответствии с договорами, счетами, актами [50], в том числе посредством организации сессий, семинаров, конференций, круглых столов, научных форумах, размещения рекламных буклетов по методике в диагностических центрах и т.п.

В письмах от Гастроэнтерологического Центра «Эксперт», «СМ-Клиника», «Медицинского центра Доктора Арбитайло», Сергеевой Н.С., Иванцовой М.А., профессора Саблина О.А. [59], вебархиве [61], переписке [62] речь идет о методике и комплексе тестов «Гастропанель».

Вместе с тем, фактических данных, свидетельствующих об интенсивной рекламной кампании правообладателя в наиболее популярных СМИ (ТВ, радио и

т.п.), социологических исследований в отношении восприятия оспариваемого товарного знака представлено не было.

Кроме того, использование оспариваемого знака в отношении комплексной методики, реагентов, тест-систем с дальнейшей интерпретацией результатов с применением программ не может однозначно привести к выводу о том, что потребители воспринимают оспариваемый товарный знак в качестве средства индивидуализации услуг 42, 44 классов МКТУ правообладателя.

Сертификат [49] о прохождении обучения, визитки [56] не датированы. Информация о научно-практическом семинаре «Школа Гастропанели» [49], часть договоров [50], часть реестров по командировкам [51], отчеты [52], № 324 от 28.10.2021 г. [55], часть статей [58] датированы позже даты приоритета оспариваемого товарного знака. Из договора № 1 от 12.01.2015 г. [50] между ООО «Мелон» и ООО «Премиум» не представляется возможным оценить, где именно, в какое время и с какой информацией демонстрировались видеоролики на наружном электронном табло. В части договоров [50] оспариваемый знак, а также документы по их исполнению отсутствуют. Часть представленных актов, счетов-фактур [50] касаются лабораторных исследований и медицинских услуг, в которых не указан оспариваемый товарный знак, либо датированы позже даты приоритета.

В отношении программ конференций, конгрессов и т.п. [50], датированных до даты приоритета, коллегия отмечает, что не представляется возможным оценить количество участников этих мероприятий, а также использование оспариваемого знака. Реестр мероприятий ООО «Мелон» по продвижению методики «ГастроПанель» во врачебном сообществе в период 2012-2023 гг. [50] подписан только генеральным директором и не подтвержден фактическими доказательствами, при этом не представляется возможным однозначно соотнести указанные в реестре данные с имеющимися в деле договорами, анализ которых приведен выше. Реестры по командировкам [51] подписаны только генеральным директором и не подтверждены фактическими доказательствами, а также не содержат исследуемого товарного знака.

Списки участников [53], скриншоты с вебинара [54] не заверены документально, подписи отсутствуют, при этом датированы позже даты приоритета оспариваемого знака.

Сублицензионные договоры с ООО «Инвитро СПб», с ООО «Научно-методический центр клинической лабораторной диагностики Ситилаб», АО «Северо-Западный Центр доказательной медицины», «Федеральное бюджетное учреждение науки "Центральный научно-исследовательский институт эпидемиологии" Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека» [65] касаются иных товарных знаков.

Таким образом, коллегия не усматривает оснований для вывода о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству № 866308 приобрел различительную способность в отношении услуг 42, 44 классов МКТУ, и соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Оценка действий сторон спора в части недобросовестной конкуренции и злоупотребления гражданскими правами не входит в компетенцию Федеральной службы по интеллектуальной собственности. Согласно пункту 5 статьи 10 Кодекса добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Представленные в возражении ссылки на судебную практику не имеют преюдициального значения для рассмотрения настоящего спора.

Резюмируя изложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 15.10.2023, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 866308 недействительным частично, а именно, в отношении всех услуг 42, 44 классов МКТУ.