

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 03.08.2022, поданное ЛАЙКОС Фарма Лтд, Мальта (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020769893 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение **ЭДОМАРИ** по заявке № 2020769893, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 07.12.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 24.12.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020769893 в отношении всех заявленных товаров было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому товарный знак не соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие мотивировано тем, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения со словесными товарными знаками «JODOMARIN», «ЙОДОМАРИН», зарегистрированными под № 219545 [1] (с приоритетом от 18.01.2001, продлен до 18.01.2031), № 201969 [2] (с приоритетом от 06.09.2000, продлен до 06.09.2030) на имя компании «Берлин-Хеми АГ», 12489, Берлин, Глиникер Вег, 125, Германия, для однородных товаров 05 класса МКТУ (см. открытые реестры, <http://www1.fips.ru/registers-web>). Сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков № 219545, № 201969 обусловлено фонетическим сходством словесных элементов «ЭДОМАРИ» - «ЙОДОМАРИН» - «JODOMARIN», а именно сходством звучания обозначений, совпадением звуков и звукосочетаний, наличием совпадающих слогов и их расположением, характером совпадающих частей обозначений, их места в составе обозначений, созвучности в целом.

Также в письме-ответе на уведомление был представлен скорректированный перечень товаров 05 класса МКТУ («изделия фармацевтические, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты медицинские, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; отхаркивающие муколитические средства, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; алкалоиды для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; анальгетики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; анестетики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; антибиотики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; антисептики, предназначенные для лечения и

профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; бактерициды, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; баллоны кислородные, заполненные, для медицинских целей; ванны кислородные; иммуностимуляторы, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; мази, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; медикаменты для человека, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; ментол; микстуры; пастилки для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты бактериологические для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты для расширения бронхов; препараты фитотерапевтические для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты химико-фармацевтические, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты химические для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; продукты фармацевтические, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; свечи медицинские, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; средства вспомогательные для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и

легких, в том числе, после хирургических вмешательств; средства вяжущие для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; средства жаропонижающие, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; таблетки от кашля», в отношении которого заявитель просит продолжить рассмотрение вопроса о возможности предоставления правовой охраны заявленному обозначению.

В отношении однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ в заключении экспертизы указано, что товары 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты; лекарственные препараты для медицинских целей; лекарственные средства для человека» по свидетельству № 219545, «фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты; диетические вещества для медицинских целей, детское питание; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства» по свидетельству № 201969 признаны однородными всем заявленным товарам 05 класса МКТУ, в том числе представленным в скорректированном заявителем перечне, поскольку они соотносятся как «род-вид», имеют одинаковый круг потребителей, общие каналы реализации, являются взаимодополняемыми и взаимозаменяемыми. Экспертиза отмечает, что перечни товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки № 219545, № 201969 не ограничены какой-либо конкретной сферой применения, то есть данные товары 05 класса МКТУ могут предназначаться для лечения и профилактики любых заболеваний, в том числе, указанных в представленном заявителем скорректированном перечне.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.08.2022, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- товарные знаки «ЭДОМАРИ» и «ЙОДОМАРИН»/«JODOMARIN» не являются сходными по законодательно установленным критериям сходства, в том числе, фонетическому сходству, на которое ссылается экспертиза;

- заявленное обозначение (ЭДОМАРИ) начинается и заканчивается гласными буквами, в то время как обозначение «ЙОДОМАРИН» начинается и заканчивается согласными буквами. Обозначения имеют разную фонетическую длину и разный качественный и количественный состав звукового ряда (ЭДО-МАРИ и ЙО-ДА-МА-РИН). Обозначения, действительно, имеют, общие звуки в середине, однако практика регистрации товарных знаков, в том числе, в отношении 5-го класса МКТУ, очевидно показывает, что наличие общих букв «ОМАРИ» (фонетически могут звучать как «амари»), само по себе, не говорит о сходстве обозначений, в том числе, фонетическом, иначе многочисленным обозначениям не была бы предоставлена правовая охрана в качестве товарных знаков;

- в частности, в качестве товарных знаков получили правовую охрану, а также успешно прошли проверку в части оптимального выбора наименования и были зарегистрированы в Государственном реестре лекарственных средств, следующие обозначения: РИНОМАРИС (свидетельство на товарный знак РФ № 456801, ЛП - 006855, 001909); ИНКОРМАРИН (свидетельство на товарный знак №525382, ЛП-007455); АМАРИЛ (свидетельство на товарный знак №226629, ЛП-007455, 005776); АВИАМАРИН (свидетельство на товарный знак №553453, ЛП-002390);

- отсутствие смешения у потребителей обозначений «ЭДОМАРИ» и «ЙОДОМАРИН»/«JODOMARIN» подтверждается приведенным Заключением Лаборатории Социологической Экспертизы №51-2022 от 23 июня 2022 г. Основные выводы исследования (стр. 4 Заключения: лист 2 Приложения 1, оборотная сторона) подтверждают отсутствие смешения у потребителей фармацевтических товаров и лекарственных средств относительно заявленного обозначения и противопоставленного знака. В частности, установлено, что подавляющее большинство опрошенных потребителей (95%) полагают, что

обозначение по заявке на регистрацию № 2020769893 «ЭДОМАРИ» не ассоциируется ни с каким другим конкретным обозначением, включая товарный знак по свидетельству РФ № 201969 «ЙОДОМАРИН». Подавляющее большинство респондентов (81%) полагают, что препараты под исследуемыми обозначениями производятся разными компаниями. Кроме того, подавляющее большинство опрошенных (93%) могут однозначно отличить обозначение по заявке на регистрацию № 2020769893 «ЭДОМАРИ» от товарного знака по свидетельству РФ № 201969 «ЙОДОМАРИН», исключая возможность путаницы между ними при покупке. Отвечая на ретроспективный вопрос, относящийся к периоду до даты подачи заявки (07.12.2020), подавляющее большинство опрошенных потребителей (94%) полагают, что обозначение по заявке на регистрацию № 2020769893 «ЭДОМАРИ» не ассоциируется ни с каким другим конкретным обозначением, включая товарный знак по свидетельству РФ № 201969 «ЙОДОМАРИН». Подавляющее большинство респондентов (80%) считают, что если бы вопрос был задан до 07.12.2020, то они также ответили, что препараты под исследуемыми обозначениями производятся разными компаниями. В настоящее время подавляющее большинство опрошенных потребителей (95%) полагают, что обозначение по заявке на регистрацию № 2020769893 «ЭДОМАРИ» не ассоциируется ни с каким другим конкретным обозначением, включая товарный знак по свидетельству РФ № 219545 «JODOMARIN». Подавляющее большинство респондентов (81%) полагают, что препараты под исследуемыми обозначениями производятся разными компаниями;

- смешение товаров под обозначениями «ЭДОМАРИ» и ИОДОМАРИН/JODOMARIN дополнительно нивелируется за счет разного назначения зарегистрированных препаратов под указанными обозначениями. Товарный знак «ЙОДОМАРИН» используется для индивидуализации медицинского препарата йода для лечения и профилактики заболеваний щитовидной железы. Препарат «ЭДОМАРИ» прошел проверку Минздрава РФ (номер регистрационного удостоверения ЛП-000990), обозначение было признано приемлемым для индивидуализации лекарственного средства. Согласно

инструкции по применению, Эдомари - отхаркивающее муколитическое средство, то есть имеет иное назначение, чем препарат Йодомарин.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2020769893 и зарегистрировать заявленное обозначение для скорректированного перечня товаров 05 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

- копия Заключения №51 -2022 от 23 июня 2022 г., на 108 л. [3];
- копия протокола осмотра доказательств, на 6 л.[4];
- копия Пояснительной записки к протоколу осмотра доказательств, на 1 л.[5];
- копия пояснительной записки к CD-диску и ссылке на файл с контрольными аудиозаписями, результаты которых представлены в Заключении №51-2022 от 23 июня 2022 г., на 1 л.[6].

На заседании коллегии 20.09.2022 заявителем были представлены дополнения к возражению с приложенными сведениями о лекарственных препаратах ЭДОМАРИ и ЙОДОМАРИН [7].

На заседании коллегии, состоявшемся 19.12.2022, заявителем было представлено еще одно уточнение перечня испрашиваемых товаров 05 класса МКТУ - препараты медицинские, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, а именно отхаркивающие муколитические средства. Кроме того, представлены: распечатка из поисковой системы «Яндекс» по указанию «Эдомари» в поисковой строке на 1 л. [8]; распечатка из поисковой системы «Яндекс» по указанию «Эдомари препарат» в поисковой строке на 2 л.[9].

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

С учетом даты (07.12.2020) поступления заявки №2020769893 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу с 31.08.2015 (далее - Правила).

В соответствии с подпунктом 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 пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом

характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

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).

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «ЭДОМАРИ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита и не имеющее смыслового значения.

Регистрация товарного знака согласно возражению испрашивалась в отношении уточненного перечня товаров 05 класса МКТУ - изделия фармацевтические, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств;

препараты медицинские, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; отхаркивающие муколитические средства, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; алкалоиды для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; анальгетики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; анестетики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; антибиотики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; антисептики, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; бактерициды, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; баллоны кислородные, заполненные, для медицинских целей; ванны кислородные; иммуностимуляторы, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; мази, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; медикаменты для человека, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; ментол; микстуры; пастилки для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты бактериологические для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты для расширения бронхов; препараты

фитотерапевтические для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты химико-фармацевтические, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; препараты химические для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; продукты фармацевтические, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; свечи медицинские, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; средства вспомогательные для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; средства вяжущие для медицинских целей, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; средства жаропонижающие, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, в том числе, после хирургических вмешательств; таблетки от кашля.

На заседании коллегии от 19.12.2022 требования заявителя были уточнены следующими товарами - препараты медицинские, предназначенные для лечения и профилактики заболеваний дыхательных путей и легких, а именно отхаркивающие муколитические средства.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров основано на наличии сходных до степени смешения товарных знаков [1-2].

Противопоставленный знак [1] представляет собой словесное обозначение «JODOMARIN», правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ – фармацевтические препараты; лекарственные препараты для медицинских целей; лекарственные средства для человека.

Противопоставленный знак [2] «ЙОДОМАРИН» представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении следующих товаров 05 класса МКТУ - фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты; диетические вещества для медицинских целей, детское питание; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды.

Анализ указанных перечней товаров сравниваемых обозначений показал, что, несмотря на корректировку перечня товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака, сопоставляемые товары являются однородными, поскольку соотносятся между собой как категории вид-род, относятся к одним группам товаров (фармацевтические препараты, лекарственные средства для человека), имеют одинаковое назначение (для медицинских целей), один круг потребителей (люди, имеющие проблемы со здоровьем) и одинаковые условия их реализации через аптечные сети.

Как справедливо отмечено в заключении по результатам экспертизы, поскольку перечень товаров противопоставленных знаков [1-2] не ограничен какой-либо конкретной сферой их применения, то есть такие товары 05 класса МКТУ как «фармацевтические препараты; лекарственные препараты для медицинских целей; лекарственные средства для человека» могут предназначаться для лечения и профилактики любых заболеваний, в том числе, для указанных в представленном заявителем скорректированном перечне.

Таким образом, сравниваемые товары по причине их природы и назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения.

Сравнительный анализ заявленного обозначения ЭДОМАРИ и противопоставленных товарных знаков JODOMARIN/ЙОДОМАРИН [1-2]

показал, что они ассоциируются между собой в целом, что обусловлено следующими обстоятельствами.

Сравниваемые словесные обозначения являются сходными фонетически, что обусловлено одинаковым количеством слогов (четыре), близким составом звуков, совпадением шести из семи звуков заявленного обозначения с шестью звуками из восьми противопоставленных знаков, наличием совпадающих слогов и звукосочетаний, их одинаковым расположением в знаках, а также возможным одинаковым ударением с учетом фантазийного характера сравниваемых обозначений.

Отсутствие у сравниваемых обозначений смысловых значений не позволяет оценить их сходство с точки зрения семантики. Что касается графических отличий сопоставляемых знаков, обусловленных их разной длиной, разным написанием начальных и конечных букв обозначений, а также в связи с использованием в заявленном обозначении и товарном знаке [1] букв разных алфавитов (русского и латинского), то отличия по графическому признаку сходства словесных обозначений носят второстепенный характер и не оказывают существенного влияния на восприятие обозначений, так как основным признаком сходства словесных элементов тем более в отсутствие у них смысловых значений (как в данном случае) является именно фонетическое сходство.

Также следует отметить, что коллегией при оценке сходства сравниваемых обозначений были приняты во внимание наличие репутации противопоставленных товарных знаков на российском потребительском рынке лекарственных средств, широкая известность и популярность у российского потребителя товаров, маркированных товарными знаками [1-2], а также длительность их присутствия на рынке, что может усилить вероятность смешения обозначений в гражданском обороте.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения в отношении однородных товаров 05 класса

МКТУ, что свидетельствует о несоответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Что касается представленного заявителем заключения Лаборатории социологической экспертизы [3], подготовленного по результатам социологического опроса, проведенного с «23» мая 2022 года по «23» июня 2022 года среди совершеннолетних жителей Российской Федерации — потребителей фармацевтических препаратов и лекарственных средств (05 класс МКТУ), то результаты данного опроса, согласно которым отсутствуют ассоциации сравниваемых обозначений между собой на основании ответов «да» или «нет», не могут быть положены в основу вывода о несходстве сравниваемых обозначений, поскольку мнение респондентов, полученное без учета анализа признаков сходства товарных знаков до степени смешения в отношении однородных товаров, установленных положениями пункта 42 Правил, применяемых при экспертизе товарных знаков, и методических подходов Роспатента, выработанных при таком анализе, нельзя признать объективным и обоснованным.

Учитывая, что проведенное социологическое исследование касается сравнения обозначения, заявленного на регистрацию, и товарных знаков, которые фактически используются и доводятся до потребителей, невозможно установить вероятность фактического смешения сравниваемых обозначений путем опроса адресной группы потребителей ввиду отсутствия товара, маркированного заявленным обозначением, на дату подачи заявки. При этом следует отметить, что опросные листы респондентов не содержат вопроса, знакомы ли они вообще с препаратами, для маркировки которых предназначены сравниваемые обозначения. Если опрошенным не знакомы сопоставляемые обозначения, то не понятно, откуда такому большому числу респондентов (84-86%) известно, что действующее вещество и назначение сравниваемых препаратов разные. Что касается заданного респондентам вопроса, ассоциируется ли обозначение «ЭДОМАРИ» с каким-нибудь другим конкретным обозначением, то, по мнению коллегии, данный вопрос является не совсем корректным, поскольку при отсутствии вариантов ответа с примерами обозначений для сравнения, в том числе с обозначениями

«ЙОДОМАРИН/JODOMARIN», респонденты вряд ли были в состоянии за несколько секунд (с учетом того, что весь опрос занимает 5-10 минут) вспомнить о чем-нибудь похожем. В отношении мнения большинства респондентов, которые могут отличить сравниваемые обозначения между собой, следует отметить, что имеющиеся отличия сами по себе без учета однородности товаров, для маркировки которых они предназначены, не позволяют сделать вывод об отсутствии опасности смешения этих обозначений в гражданском обороте. Таким образом, представленное в возражении заключение [3] не подтверждает доводы заявителя об отсутствии ассоциаций сравниваемых обозначений в целом.

Тот факт, что обозначение «ЭДОМАРИ» зарегистрировано в качестве лекарственного препарата в Государственном реестре лекарственных средств, имеет регистрационное удостоверение №ЛП-000990, также не может служить основанием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в связи с установленным коллегией сходством до степени смешения обозначения с противопоставленными товарными знаками.

С учетом всех обстоятельств дела коллегия пришла к выводу о существующей вероятности смешения сравниваемых товаров в гражданском обороте при маркировке их сопоставляемыми знаками, поскольку имеется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 03.08.2022, оставить в силе решение Роспатента от 24.12.2021.