

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с 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, регистрационный № 4520, рассмотрела возражение от 23.04.2008 на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 21.01.2008 о государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) (далее – решение Роспатента) по заявке № 2006712033/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2006712033/50 с приоритетом от 06.05.2006 заявлено на регистрацию на имя Общества с ограниченной ответственностью «КУРОРТМЕДСЕРВИС», Москва (далее - заявитель) в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, а также в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне (в частности для "добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 30 классу МКТУ, а именно: биологически-активные добавки к пище, не для медицинских целей"), товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне (в частности для "добавки к безалкогольным напиткам, относящиеся к 32 классу МКТУ, а именно: биологически-активные добавки к напиткам, не для медицинских целей").

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «СтопМобил», выполненное стандартным шрифтом, буквами русского алфавита.

Решение Роспатента основано на заключении по результатам экспертизы. При этом решением Роспатента заявленное обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ и в отношении товаров 30 класса МКТУ с уточнением заявленной позиции "добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 30 классу МКТУ, а именно:

биологически-активные добавки к пище, не для медицинских целей" на «добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 30 классу», а также в отношении товаров 32 класса МКТУ с уточнением заявленной позиции "добавки к безалкогольным напиткам, относящиеся к 32 классу МКТУ, а именно: биологически-активные добавки к напиткам, не для медицинских целей" на «добавки к безалкогольным напиткам, относящиеся к 32 классу».

Решение Роспатента обосновано тем, что биологически активные добавки (далее – БАДы) не могут быть отнесены к 30, 32 классам МКТУ, так как в соответствии с 8-ой редакцией МКТУ, а также назначением, условиями реализации БАДы могут быть отнесены только к 05 классу МКТУ.

Заявитель выразил несогласие с решением Роспатента в возражении от 23.04.2008, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель не согласен с принятым решением в части включения в перечень товаров 30 класса МКТУ формулировки «добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 30 классу», а также в перечень 32 класса МКТУ формулировки "добавки к безалкогольным напиткам, относящиеся к 32 классу". Указанные формулировки была внесены в решение, не смотря на представленную просьбу о замене первоначально включенных в заявку терминов:

1. «добавки к пищевым продуктам» на следующую формулировку: «добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 30 классу МКТУ, а именно: биологически – активные добавки к пище, не для медицинских целей»;

2. «добавки к безалкогольным напиткам» на следующую формулировку: «добавки к безалкогольным напиткам, относящиеся к 32 классу МКТУ, а именно: биологически – активные добавки к напиткам, не для медицинских целей»;

- под БАД понимаются вещества, которые употребляются одновременно с пищей или в ее составе, при этом однозначно отнесены к пищевым продуктам;

- нормативное определение БАД означает, что они непосредственно связаны с пищей и поступают в организм человека только вместе с пищевыми продуктами;

- БАД могут употребляться либо непосредственно в процессе принятия пищи, но не в составе продуктов, либо в составе самой пищи. В первом случае при выборе БАД учитывается, с какими именно пищевыми продуктами они принимаются, поскольку содержащиеся в БАД и пищевых продуктах вещества могут нейтрализовать друг друга и не усваиваться организмом;

- включенные в 05 класс МКТУ термины «добавки пищевые для медицинских целей» и «добавки минеральные пищевые» по своему назначению относятся к фармацевтическим препаратам, предназначены для лечения и употребления либо до еды, либо после нее, как и любое лекарство;

- другим отличием БАД от «добавок пищевых не для медицинских целей» и «добавок минеральных пищевых» является их назначение. Само название БАД говорит о том, что это часть пищи. Чтобы сбалансировать пищевой рацион, стали производиться обогащенные продукты питания, имеющие в своем составе наиболее дефицитные и биологически активные соединения, а также биологически активные добавки к пище. БАД к пище – один из важнейших рычагов регуляции и оптимизации питания. Именно от состава и качества пищи зависит нормальная работа всех органов и систем;

- в соответствии с действующим законодательством РФ при регистрации БАД к пище не подлежат клиническим исследованиям. При регистрации БАД не оценивается их клиническая эффективность как следствие употребления данного продукта, оценке подлежит лишь безопасность, пищевая ценность, качество. Тогда как при регистрации товаров, входящих в 05 класс МКТУ, прежде всего, оценивается клиническая эффективность, как лекарственных средств, так и изделий медицинского назначения, применяемых в качестве методов диагностики, профилактики и лечения;

- широко известны факты влияния нерационального питания на развитие многих заболеваний. Современный человек, даже теоретически с адекватным рационом из обычных натуральных продуктов, не может получить микронутриенты и биологически активные вещества в необходимых количествах;

- «добавки пищевые для медицинских целей» и «добавки минеральные пищевые» предназначены для принятия при лечении определенных заболеваний. Функция БАД – оптимизировать рацион питания с точки зрения содержания в нем полезных для организма веществ;

- в подтверждение позиции, что БАД к пище следует отнести к товарам 05 класса МКТУ, экспертизой приводился тот довод, что в соответствии с СанПин 2.3.2. 1290-03 гигиенические требования к организации производства и оборота БАД осуществляется через аптечные учреждения, специализированные магазины по продаже диетических продуктов, продовольственные магазины (специальные отделы, секции, киоски). Однако, в аптечных учреждениях наряду с лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения, медицинской техникой, широко реализуются косметические средства, парфюмерия, жевательные резинки, расчески, зубные щетки, чулки, колготки, носки, питьевая вода и т.д.

- согласно Общим замечаниям к МКТУ для товаров, готовые изделия классифицируются в соответствии с их функцией и назначением. БАД относятся к продуктам питания, а 05 класс МКТУ включает в себя фармацевтические препараты и препараты для медицинских целей, следовательно, БАД не могут быть отнесены к 05 классу МКТУ;

- БАД необходимо отнести к тем классам, в отношении товаров которых они используются;

- термин "биологически активные добавки к пище, за исключением используемых в медицинских целях" включен в перечни товаров по регистрациям № 226779, 230487, 281498, 298722.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пункта 1 статьи 1528 Кодекса, заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всего перечня товаров 30 класса, указанных в заявке, включая следующие товары: «добавки к пищевым продуктам, а именно: биологически – активные добавки к пищевым продуктам, относящимся к 30 классу МКТУ, не для медицинских целей», и товаров 32 класса МКТУ, включая "добавки к безалкогольным напиткам, а именно: биологически-активные добавки, не для медицинских целей".

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты подачи (06.05.2006) заявки № 2006712033/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированные в Минюсте России 25.03.2003 под № 4322, введенные в действие 10.05.2003 (далее - Правила ТЗ).

В соответствии с требованиями пункта 4 статьи 8 Закона и пунктом 2.11 Правил ТЗ заявка должна содержать перечень товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и которые сгруппированы по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков.

В соответствии с положениями пункта а) Общих замечаний для товаров Общей части МКТУ готовые изделия классифицируются, в основном, в соответствии с их функцией и назначением. В случае, если таковые не упомянуты в разделе «Перечень классов товаров и услуг с пояснениями», готовые изделия следует классифицировать по аналогии с другими подобными изделиями,

содержащимися в Перечне товаров и услуг, объединенных в классы, и Алфавитном перечне товаров.

БАДы не имеют лечебного эффекта, однако по своей природе наиболее близки к товарам 05 класса МКТУ (например, продукты детского питания, продукты диетические пищевые для медицинских целей, хлеб диабетический, чай для похудения медицинские). Исходя из изложенного, БАДы следует относить к 05 классу МКТУ.

Пищевые добавки – это вещества, добавляемые в продукты питания для придания им желаемых свойств (аромат – ароматизаторы, цвет – красители, длительность хранения – консерванты).

В зависимости от свойств, состава пищевые добавки могут быть проклассифицированы как по 30 классу МКТУ, так и по 32 классу МКТУ.

Поскольку заявителем испрашивается правовая охрана в отношении товаров 30 и 32 классов, было правомерно вынесено решение о регистрации заявленного обозначения именно в отношении тех товаров, которые могут быть проклассифицированы по 30 классу МКТУ, а именно: «добавки к пищевым продуктам, относящиеся к 30 классу», а также по 32 классу МКТУ «добавки к безалкогольным напиткам, относящиеся к 32 классу».

Согласно пункту 2.11 Правил ТЗ товары должны быть сгруппированы по классам МКТУ. Так, МКТУ содержит простой перечень товаров без уточнения их специфических свойств. В этой связи действия экспертизы не привели к сужению объема правовой охраны. Указание позиции в виде названия определенного товара подразумевает, что исключительное право будет действовать в отношении этих товаров вне зависимости от того, содержат они БАДы или нет.

Довод заявителя в части включения термина "биологически активные добавки к пище, за исключением используемых в медицинских целях" в ряд регистраций нельзя признать убедительным в силу независимости делопроизводства по каждому делу.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает оснований для изменения решения Роспатента от 21.01.2008.

Таким образом, Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 23.04.2008, оставить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 21.01.2008 в силе.**