

Приложение
к решению Федеральной службы по интеллектуальной
собственности

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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 24.06.2021, поданное ООО «Московские медицинские препараты», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №766560, при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака «**Нефродекс**» по свидетельству №766560 с приоритетом от 10.01.2020 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 09.07.2020 по заявке №2020700249. Правообладателем товарного знака по свидетельству №766560 является АО «Мединторг», Москва (далее – правообладатель). Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 05 класса МКТУ.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 24.06.2021, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №766560 произведена с нарушением требований, установленных положениями пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является правообладателем исключительного

НЕФРОНЕКС

NEFRONEX

права на товарный знак « **NEFRONEKS** » по свидетельству №724459 с приоритетом от 31.01.2019 в отношении товаров 05 класса МКТУ;

- оспариваемый товарный знак и противопоставленный товарный знак являются сходными до степени смешения, поскольку на слух и по написанию сравниваемые обозначения практически идентичны (совпадают по своему звукоряду, отличаются только буквами «д» и «н», что не оказывает существенного влияния на восприятие сравниваемых обозначений);

- товары 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак по свидетельству №766560, являются однородными товарами 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован противопоставляемый товарный знак №724459.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №766560 недействительной полностью на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В адрес правообладателя, указанный в Госреестре, 30.06.2021 было направлено уведомление о поступившем возражении и о дате заседания коллегии по его рассмотрению, назначенной на 13.08.2021.

Уведомленный надлежащим образом правообладатель на заседании коллегии, состоявшемся 13.08.2021, представил отзыв по мотивам поступившего 24.06.2021 возражения, в связи с чем заседание коллегии было перенесено на более поздний срок, а именно на 08.09.2021, для того, чтобы лицо, подавшее возражение, имело возможность ознакомиться с отзывом правообладателя и предоставить по нему свою правовую позицию.

На заседании коллегии от 08.09.2021 правообладатель заявил ходатайство о приостановлении производства по данному делу. Ходатайство мотивировано тем, что правообладатель обратился в Суд по интеллектуальным правам с исковым заявлением к лицу, подавшему настоящее возражение, о признании действий по

НЕФРОНЕКС

NEFRONEX

государственной регистрации товарного знака « **NEFRONEKS** » по свидетельству №724459 злоупотреблением правом и недобросовестной конкуренцией, что подтверждается копией искового заявления с отметкой суда о принятии, а также информацией с сайта <https://kad.arbitr.ru/> о деле № СИП-927/2021. Правообладатель обратился также в Роспатент с возражением против

НЕФРОНЕКС

NEFRONEX

предоставления правовой охраны товарному знаку « **NEFRONEKS** » по свидетельству №724459, что подтверждается копией возражения с отметкой Роспатента о получении.

Рассмотрев представленное ходатайство о приостановлении производства по данному делу, коллегия отказалась в его удовлетворении. Рассмотрение возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку осуществляется в административном порядке (пункт 2 статьи 1248 Кодекса). При этом оценивается правомерность предоставления правовой охраны товарному знаку с учетом обстоятельств, сложившихся на дату подачи и принятия возражения к рассмотрению. Наступление благоприятных обстоятельств для лица, подавшего возражения, в виде досрочного прекращения правовой охраны противопоставленного товарного знака по свидетельству №724459 административным порядком не предусмотрено. Кроме того, правовая охрана указанного противопоставленного товарного знака является действующей.

В своем отзыве от 13.08.2021 по мотивам поступившего 24.06.2021 возражения правообладатель отмечал следующее:

- оспариваемый товарный знак по свидетельству №766560 не является сходным до степени с противопоставляемым товарным знаком по свидетельству №724459, поскольку они различаются по фонетическому и визуальному признакам сходства;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству №766560 прочитывается [НЕФРОДЕКС], в то время как противопоставленный товарный знак по

свидетельству №724459 имеет звучание [НЕФРОНЕКС], то есть сравниваемые товарные знаки имеют разный состав согласных звуков, что определяет их фонетическое различие;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству №766560 и противопоставленный товарный знак по свидетельству №724459 различаются по визуальному признаку сходства, так как выполнены разными видами и размерами шрифтов;

- действия лица, подавшего возражения, являются злоупотреблением права и актом недобросовестной конкуренции, так как лицо, подавшее возражение, не использует товарный знак по свидетельству №724459; подача настоящего возражения против предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку по свидетельству №766560 имеет своей единственной целью причинить убытки правообладателю и не допустить выведение его лекарственного препарата на фармацевтический рынок.

К отзыву были приложены следующие материалы:

1. Сведения о регистрации лекарственных препаратов Нефростен, Нефротект, сведения о продажах БАДов Нефротекс, Нефробест и лекарственных препаратов Нефростен, Нефротект;
2. Распечатки с Интернет-сайтов о предложении к продаже фармацевтических препаратов «НЕФРОЛЕКС» и «НЕФРОЛЕС»;
3. Акт адвокатского осмотра от 10.08.2021;
4. Выдержка из Большой медицинской энциклопедии;
5. Соглашение о конфиденциальности от 14.08.2018;
6. Договор №ММП-МПТРГ-2019 от 13.05.2019 и спецификация к нему;
7. Электронная переписка от 04.08.2020 между ООО «Мосмедпрепараты» и АО «Мединторг»;
8. Выписка из ЭГРЮЛ в отношении ООО «Мосмедпрепараты»;
9. Выписка из ЭГРЮЛ в отношении АО «Мединторг».

На заседании коллегии от 08.09.2021 обе стороны присутствовали; лицо, подавшее возражение представило письменные пояснения на отзыв правообладателя от 13.08.2021, доводы которого, в целом, повторяют позицию лица, подавшего возражения, изложенную в самом возражении, однако, содержит мнение лица, подавшего возражение, о том, что его действия не являются злоупотреблением правом и актом недобросовестной конкуренции.

Лицом, подавшим возражение, 16.11.2021 было направлено дополнение к возражению, в котором он конкретизировал, в отношении каких товаров 05 класса МКТУ правовая охрана оспариваемому обозначению была предоставлена неправомерно, а именно: аконитин; алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альдегиды для фармацевтических целей; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; вакцины; вещества диетические для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; висмут азотнокислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; горечавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; дигиталин; добавки витаминные в виде пластырей; добавки минеральные; пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые на основе порошка асai; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; иммуностимуляторы; йод для фармацевтических целей; йодиды для

фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; камень виннокислый для фармацевтических целей; камень винный для фармацевтических целей; камфора для медицинских целей; каустики для фармацевтических целей; кашу для фармацевтических целей; квассия для медицинских целей; квебрахо для медицинских целей; кислоты для фармацевтических целей; клетки стволовые для ветеринарных целей; клетки стволовые для медицинских целей; кокайн; коллаген для медицинских целей; коллодий для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; кора ангостуры для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кондуранговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корма лечебные для животных; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; корния для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; кураре; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лекарства от запоров; лецитин для медицинских целей; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для фармацевтических целей; лосьоны после бритья лечебные; лупулин для фармацевтических целей; магнезия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; молоко миндалевое для фармацевтических целей; молоко сухое для детей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени

для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; пастилки для фармацевтических целей; пасты зубные лечебные; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; питание детское; препараты антидиуретические; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты фармацевтические; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; сбор чайный противоастматический; сиропы для фармацевтических целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; спорынья для фармацевтических целей; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства очистительные [слабительные]; средства седативные; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; суппозитории; сыворотки; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудания; таблетки от кашля; таблетки-антиоксиданты; тимол для фармацевтических целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; транквилизаторы; укроп аптечный [фенхель] для медицинских целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; фосфаты для фармацевтических целей; хинин для медицинских целей; хинолин для медицинских целей; хлеб диабетический для медицинских целей; цвет серный для фармацевтических целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты растений для

медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; экстракты табака [инсектициды]; экстракты хмеля для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]; эфиры простые для фармацевтических целей; эфиры сложные для фармацевтических целей; эфиры сложные целлюлозные для фармацевтических целей; эфиры целлюлозы простые для фармацевтических целей; ююба; яды; яды бактериальные; ялапа.

На заседании коллегии 19.11.2021 правообладателем были представлены дополнительные пояснения, которые сводятся к следующему:

- согласно информации из Биологического энциклопедического словаря «НЕФР» и «НЕФРО» происходят о греческого «nephros» - почка и являются частью сложных слов, указывающих на отношение к почкам животных (приложение №10). Как следует из определения понятия «сложные слова» — это слова, образованные сложением двух или более полнозначных слов или их основ (приложение №11). Обозначения «Нефродекс» и «Нефронекс Nefronex Nefroneks» не являются сложными словами, в связи с чем можно сделать вывод, что

НЕФРОНЕКС

NEFRONEX

товарный знак «**NEFRONEKS**» по свидетельству №724459 включает в себя словесный элемент «НЕФРОН», а также суффикс -екс, не имеющий какого-либо смыслового значения. Словесный элемент «НЕФРОН», занимающий доминирующее положение в товарном знаке по свидетельству №724459, является общеупотребимым термином, используемым в биологии и медицине, и означает основную структурно-функциональную единицу почек позвоночных, что подтверждается информацией из Большого медицинского словаря. Использование общеупотребимого термина, которое занимает доминирующее положение, свидетельствует о слабой различительной способности товарного знака по свидетельству №724459 «НЕФРОНЕКС NEFRONEX NEFRONEKS»;

- кроме того, различительная способность товарного знака Мосмедпрепараты размыта, поскольку на товарном рынке Российской Федерации присутствуют многочисленные лекарственные препараты и биологически активные добавки с

использованием словесных обозначений «Нефрон» и «Нефро» (например, Нефротекс, Нефробест, Нефростен, Нефротект, «НЕФРОЛЕС», «НЕФРОЛЕКС»);

- таким образом, различительная функция товарного знака по свидетельству №724459 снижена, что уменьшает вероятность его смешения с оспариваемым товарным знаком;

- правообладатель выяснил мнение потребителей относительно сходства сравниемых обозначений, обратившись за проведением социологического исследования (приложение №12);

- результаты социологического исследования подтверждают отсутствие сходства до степени смешения между сравниваемыми обозначениями;

- в частности, в соответствии с результатами социологического исследования 85% респондентов могут однозначно отличить товарный знак по свидетельству №766560 «Нефродекс» от товарного знака по свидетельству №724459 «НЕФРОНЕКС (NEFRONEX, NEFRONEKS)», исключая возможность путаницы между ними при покупке. Кроме того, подавляющее большинство опрошенных полагают, что исследуемые обозначения различны по звучанию, смыслу и внешнему виду;

- учитывая тот факт, что лицо, подавшее возражение, не использует товарный знак по свидетельству №724459 «НЕФРОНЕКС NEFRONEX NEFRONEKS», подача возражения против правовой охраны оспариваемого товарного знака имеет своей единственной целью причинить убытки правообладателю и не допустить выведение его лекарственного препарата на фармацевтический рынок. Такие действия являются заведомо недобросовестными и составляют акт недобросовестной конкуренции.

К дополнительным пояснениям от 19.11.2021 правообладателем были приложены следующие дополнительные материалы:

10. Распечатка из Биологического энциклопедического словаря в отношении терминов «НЕФР» и «НЕФРО»;

11. Распечатка из Большого энциклопедического словаря в отношении понятия «сложные слова»;

12. Заключение №119-2021 от 24.09.2021 Лаборатории Социологической Экспертизы.

Лицом, подавшим возражение, 10.12.2021 были представлены комментарии по поводу Заключения №119-2021 от 24.09.2021 Лаборатории Социологической Экспертизы, в которых он отмечал следующее:

- законодательство не требует представления в Роспатент или суд доказательств того, что потребители действительно смешивают сравниваемые товарные знаки в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса;

- согласно пункту 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №122 от 13 декабря 2007 года «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» было разъяснено, что вопрос о степени сходства обозначений, применяемых на товарах, является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен Роспатентом без социологического опроса, с позиции рядового потребителя;

- социологические исследования проводятся, как правило, после регистрации товарного знака или возникновения других юридически значимых обстоятельств. В случае проведения ретроспективного опроса в материалах заключения должны присутствовать данные об изменениях, которые произошли во мнениях рядовых потребителей за период от 10.01.2020 до 17.09.2021. Однако в опросе нет такого рода данных и анализа об изменении мнения рядового потребителя;

- формулировка вопроса «купили бы вы медицинский препарат под тем или наименованием» является заведомо не правомерной, не соответствует законодательству и сама по себе вводит потребителя в заблуждение. Так, термин «медицинский препарат» в законодательстве отсутствует, имеются термины «лекарственное средство» и «лекарственный препарат» (Федеральный закон от 12 апреля 2010 г. N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств"). Приобретение лекарственных препаратов потребителем осуществляется по назначению медицинского специалиста – врача;

- формулировка не может включать в себя элементы ответа или давать заведомо нереалистичные варианты ответов вместе с одним благоприятным для заказчика ответом (наводящие, склоняющие вопросы). Анкетные вопросы, приведенные на страницах 12-17; 48-55 Заключения, являются наводящими вопросами, а принцип последовательности, согласно которому опрашиваемые готовы изменить свои установки, мнения, оценки и поступки ради того, чтобы они согласовывались между собой, составлен так, что это повлияло на достоверность полученных данных;

- социологический опрос был только визуальным, с использованием демонстрационных материалов Карточка 1 и Карточка 2 (страница 56 Заключения). Указанное нарушение подтверждается также приложенным аналитическим обзором «Психофизиологические основы быстрого распознавания сложных зрительных образов» (страницы 141-165 Заключения);

- ни фонетическое, ни семантическое сходство до степени смешения между сравниваемыми обозначениями не исследовалось. В этой связи результаты опроса и сделанные статистические выводы не могут быть относимыми и достоверными;

- на страницы 30 Заключения № 119-2021 от 24.09.2021 указана интернет-панель для реализации целевой выборки <https://anketer.org> (с вопросом-фильтром) для проведения опроса, из массы опрошенных в котором якобы выбраны 1000 респондентов, опрос которых далее должен был быть проведен методом интернет-опроса (страница 29 Заключения) на платной основе. Однако, на сайте в разделе «Выплаты» https://anketer.org/payment_order#bottom нет данных о проведенном опросе и произведенных выплатах в период с сентября 2021 г. по настоящее время (приложение №13).

К вышеуказанным комментариям лицом, подавшим возражение, была приложена Выписка https://anketer.Org/pavment_order#bottom за период 2021 года (приложение №13).

На заседании коллегии 13.02.2022 правообладателем была представлена рецензия на Заключение № 119-2021 от «24» сентября 2021 года (приложение №14). Указанная Рецензия была подготовлена профессором факультета

социологии Российской государственного социального университета, доктором социологических наук, Долгоруковой И.В. В частности, в ходе исследования специалист пришел к следующим выводам: «в заключении качественно и всеобъемлюще проработана и структурирована программа исследования, а именно: однозначно определены и поставлены цели и задачи исследования, методологически верно выбран объект исследования, интерпретация основных понятий представлена в полной мере, выборочная совокупность научно подкреплена, всеобъемлюще обоснована и подобрана соответствующим теме исследованиям образом, аналитически проработаны выводы исследования; в Заключении содержатся научно подкрепленные методические основания проведения исследования: отражены правила и стандарты, на которые опирались эксперты при составлении инструментария и формировании выборки». В своих письменных пояснениях к указанной рецензии правообладатель отмечал, что абсолютно все доводы лица, подавшего возражение, изложенные в «мнении на социологическое исследование», являются несостоительными и надуманными. Напротив, представленное правообладателем Заключение № 119-2021 от «24» сентября 2021 г., подготовленное по результатам социологического опроса, объективно показывает мнение потребителей.

Лицом, подавшим возражение, 03.03.2022 были представлены контрдоказыводы в отношении рецензии Долгоруковой В.И. В частности, лицо, подавшее возражение, указывало, что доказательств того, что рецензент обладает специальными знаниями по предмету рецензии, правосубъектностью рецензента, надлежащей квалификацией, опытом и компетенциями, не представлено, в связи с чем нет оснований принимать данную рецензию во внимание.

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

С учетом даты приоритета (10.01.2020) правовая база для оценки охраноспособности товарного знака по свидетельству №766560 включает в себя 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 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство словесных обозначений определяется с учетом требований пункта 42 настоящих Правил.

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).

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №766560 представляет собой словесное обозначение «**Нефродекс**», выполненное оригинальным

шрифтом заглавной и строчными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Лицо, подавшее возражение, является правообладателем исключительного

НЕФРОНЕКС

NEFRONEX

права на товарный знак «**NEFRONEKS**» по свидетельству №724459 (с более ранним приоритетом), который, по его мнению, является сходным до степени смешения с оспариваемым товарным знаком №766560 и зарегистрирован в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ. Таким образом, ООО «Московские медицинские препараты» признано заинтересованным лицом в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №766560 в отношении товаров 05 класса МКТУ.

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегией было установлено следующее.

НЕФРОНЕКС

NEFRONEX

Противопоставленный знак [1] «**NEFRONEKS**» является словесным, выполненным оригинальным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавита в три строки. Правовая охрана представлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.

По мнению лица, подавшего возражение, сходство сравниваемых знаков обусловлено тем, что они содержат в своем составе фонетически и визуально сходные элементы «Нефродекс»/«НЕФРОНЕКС».

Анализ оспариваемого товарного знака по свидетельству №766560 и противопоставленного товарного знака по свидетельству №724459 показал, что они содержат фонетически сходные словесные элементы: «Нефродекс»/«НЕФРОНЕКС», что приводит к звуковому сходству обозначений в целом.

Фонетически, оспариваемый товарный знак и противопоставленный ему товарный знак характеризуются сходным звучанием. Так, оспариваемое обозначение прочитывается как [Н Е Ф Р О Д Е К С], а противопоставленный ему товарный знак имеет следующее произношение: [Н Е Ф Р О Н Е К С]. Фонетическое сходство было установлено на основе наличия совпадающих согласных звуков [Н, Ф, Р, К, С] и совпадающих гласных звуков [Е, О, Е], расположенных в одинаковой последовательности. Фонетическое сходство установлено на совпадающей части [Н Е Ф Р О Е К С]. Таким образом, 8 букв из 9 имеют тождественное звучание.

Визуально оспариваемый товарный знак сходен с противопоставленным товарным знаком, так как и сам оспариваемый товарный знак, и указанный противопоставленный товарный знак содержат элементы выполненные буквами русского алфавита.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантических значениях сравниваемых товарных знаках, анализ по их семантическому сходству провести невозможно.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ однородности товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана оспариваемому товарному знаку по свидетельству №766560 и противопоставленным товарным знаком по свидетельству №724459 показал следующее.

Товары 05 класса МКТУ оспариваемого обозначения «аконитин; алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альдегиды для фармацевтических целей; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; вакцины; вещества диетические

для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; висмут азотнокислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; горечавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; дигиталин; добавки витаминные в виде пластиреи; добавки минеральные; пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; иммуностимуляторы; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; камень виннокислый для фармацевтических целей; камень винный для фармацевтических целей; камфора для медицинских целей; каустики для фармацевтических целей; кашу для фармацевтических целей; квассия для медицинских целей; квебрахо для медицинских целей; кислоты для фармацевтических целей; клетки стволовые для ветеринарных целей; клетки стволовые для медицинских целей; кокаин; коллаген для медицинских целей; коллодий для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; кора ангостуры для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кондуранговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корма лечебные для животных; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; корпия для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; культуры микроорганизмов для

медицинских или ветеринарных целей; курага; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные лекарства от запоров; лецитин для медицинских целей; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для фармацевтических целей; лосьоны после бритья лечебные; лупулин для фармацевтических целей; магнезия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; молоко миндалевое для фармацевтических целей; молоко сухое для детей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; пастилки для фармацевтических целей; пасты зубные лечебные; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; питание детское; препараты антидиуретические; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты фармацевтические; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; сбор чайный противоастматический; сиропы для фармацевтических целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси

питательные детские; спорынья для фармацевтических целей; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства очистительные [слабительные]; средства седативные; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; суппозитории; сыворотки; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудания; таблетки от кашля; таблетки-антиоксиданты; тимол для фармацевтических целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; транквилизаторы; укроп аптечный [фенхель] для медицинских целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; фосфаты для фармацевтических целей; хинин для медицинских целей; хинолин для медицинских целей; хлеб диабетический для медицинских целей; цвет серный для фармацевтических целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; экстракты табака [инсектициды]; экстракты хмеля для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]; эфиры простые для фармацевтических целей; эфиры сложные для фармацевтических целей; эфиры сложные целлюлозные для фармацевтических целей; эфиры целлюлозы простые для фармацевтических целей; ююба; яды; яды бактериальные; ялапа» являются однородными товарами 05 класса МКТУ «алкалоиды для медицинских целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антисептики; бактерициды; добавки пищевые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые ферментные; иммуностимуляторы; конфеты лекарственные; препараты биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты ветеринарные; препараты из микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для медицинских целей; продукты фармацевтические; чаи

лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]» противопоставленного товарного знака [1], поскольку данные товары относятся к фармацевтическим и прочим препаратам для медицинских целей, а также к ветеринарным препаратам, имеют одно назначение, область применения, условия сбыта и круг потребителей.

С учетом изложенного, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №766560 противоречит требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать убедительным.

В отношении представленного правообладателем Заключения №119-2021 от 24.09.2021 Лаборатории Социологической Экспертизы (приложение №12) коллегия отмечает следующее. В рамках представленного Заключения действительно были сделаны выводы о том, что сравниваемые обозначения различаются по внешнему виду, по смыслу и по звучанию. Вместе с тем, из представленного Заключения не представляется возможным установить, в связи с чем потребителями были сделаны выводы о различии сравниваемых обозначений (в чем именно заключается разница по фонетическому, визуальному и семантическому признакам сходства, которые предусмотрены в рамках действующего законодательства и на основании с соответствующими нормативно-правовыми актами). Таким образом, доводы Заключения носят декларативный характер, не раскрывают различия сравниваемых обозначений, в связи с чем не могут быть приняты коллегий во внимание.

Правообладателем 21.03.2022 было представлено особое мнение по результатам рассмотрения настоящего возражения, в котором указывалось следующее:

- коллегия не учла слабую различительную способность противопоставленного обозначения по свидетельству №724459 (в связи с тем, что в состав указанного противопоставления входит словесный элемент «нефрон», который является общеупотребимым термином);

- коллегия не учла выводы Заключения №119-2021 от 24.09.2021 Лаборатории Социологической Экспертизы;
- коллегия не учла представленные доказательства недобросовестного поведения лица, подавшего возражения.

По доводам поступившего особого мнения от 21.03.2022 коллегия поясняет следующее. Словесные элементы «НЕФРОНЕКС»/«NEFRONEX»/«NEFRONEKS» противопоставленного товарного знака выполнены слитно, без дефиса и воспринимаются как неделимые на части слова, которые являются фантазийными в силу отсутствия их семантического значения. Коллегия поясняет, что оснований для разделения слов ««НЕФРОНЕКС»/«NEFRONEX»/«NEFRONEKS» на части нет ни с точки зрения их визуального восприятия, ни с точки зрения фонетики или семантики. Лицом, подавшим возражение, не представлено ни одного словарного источника, в котором бы были приведены смысловые значения слов «НЕФРОНЕКС»/«NEFRONEX»/«NEFRONEKS». Таким образом, довод правообладателя в отношении «слабой различительной способности» противопоставленного обозначения по свидетельству №724459 не является обоснованным, в связи с чем не может быть принят коллегией во внимание.

Что касается довода правообладателя о том, что коллегия не учла выводы Заключения №119-2021 от 24.09.2021 Лаборатории Социологической Экспертизы, коллегия обращает внимание, что указанное Заключение было проанализировано по тексту заключения Роспатента выше и не требует дополнительных пояснений со стороны коллегии.

В отношении довода правообладателя о том, что действия лица, подавшего возражение, являются злоупотреблением правом и актом недобросовестной конкуренции, коллегия отмечает, что рассмотрение данного вопроса не относится к компетенции Роспатента.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 24.06.2021 и признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №766560 в отношении товаров 05 класса МКТУ «аконитин; алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альдегиды для фармацевтических целей; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; вакцины; вещества диетические для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; висмут азотнокислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; горечавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; дигиталин; добавки витаминные в виде пластырей; добавки минеральные; пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые на основе порошка асai; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; иммуностимуляторы; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; камень виннокислый для фармацевтических целей; камень винный для фармацевтических целей; камфора для медицинских целей; каустики для фармацевтических целей; кашу для фармацевтических целей; квассия для

медицинских целей; квебрахо для медицинских целей; кислоты для фармацевтических целей; клетки стволовые для ветеринарных целей; клетки стволовые для медицинских целей; кокаин; коллаген для медицинских целей; коллодий для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; кора ангостуры для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кондуранговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корма лечебные для животных; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; корния для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; кураре; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лекарства от запоров; лецитин для медицинских целей; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для фармацевтических целей; лосьоны после бритья лечебные; лупулин для фармацевтических целей; магнезия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; молоко миндалевое для фармацевтических целей; молоко сухое для детей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей; мята для фармацевтических целей; напитки

диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; пастилки для фармацевтических целей; пасты зубные лечебные; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; питание детское; препараты антидиуретические; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты фармацевтические; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; сбор чайный противоастматический; сиропы для фармацевтических целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; спорынья для фармацевтических целей; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства очистительные [слабительные]; средства седативные; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; суппозитории; сыворотки; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудания; таблетки от кашля; таблетки-антиоксиданты; тимол для фармацевтических целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; транквилизаторы; укроп аптечный [фенхель] для медицинских целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; фосфаты для фармацевтических целей; хинин для медицинских целей; хинолин для медицинских целей; хлеб диабетический для медицинских целей; цвет серный для фармацевтических целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; эвкалипт для

фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; экстракты табака [инсектициды]; экстракты хмеля для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]; эфиры простые для фармацевтических целей; эфиры сложные для фармацевтических целей; эфиры сложные целлюлозные для фармацевтических целей; эфиры целлюлозы простые для фармацевтических целей; ююба; яды; яды бактериальные; ялапа».