

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**коллегии палаты по патентным спорам**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 31.01.2013, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 26.02.2013, поданное ПК ООО «Белкосмекс», г. Минск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011712249, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2011712249 с приоритетом от 20.04.2011 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05 и услуг 35, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «Hialuron+», выполненное буквами латиницы стандартным шрифтом.

Роспатентом 18.10.2012 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в отношении всех товаров и услуг по причине его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Как указано в заключении экспертизы заявленное обозначение «Hialuron+» (Гиалурон) может быть воспринято потребителем как «гиалуронозная кислота» (несульфированный гликозаминогликан, входящий в состав соединительной, эпителиальной и нервной тканей, см. <http://ru.wikipedia.org>), которая применяется в

лечении заболеваний, связанных с этими тканями (катаракта, остеоартрит и др.), а также в косметической хирургии.

В настоящее время «Гиалурон» используется различными производителями в косметике в качестве составной части средств ухода за кожей: кремов, губной помады, лосьонов, а также в фармацевтике, в качестве биологических добавок к пище (см. Интернет <http://www.hyaluron.ru>, <http://institute-dr-scheller.com>, [www.kosmetyka.com](http://www.kosmetyka.com), [www.bottegaverde.eu](http://www.bottegaverde.eu), [www.pharmamed.ru](http://www.pharmamed.ru), <http://flp-aloe.ru>, <http://fine-russia.ru>).

Таким образом, заявленное обозначение «Hialuron+» не обладает различительной способностью, поскольку используется различными лицами для маркировки товаров, однородных заявленным.

В отношении остальных товаров и услуг 03, 05, 44 классов регистрация заявленного обозначения на имя заявителя способна ввести потребителя в заблуждение относительно свойств товаров и назначения услуг.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «ГИАЛУРИН» (свидетельство №320105 с приоритетом от 28.04.2005), ранее зарегистрированным в отношении однородных товаров и услуг 05, 35 классов МКТУ на имя ООО «Саентифик Фьючер Менеджмент», 630056, г. Новосибирск, ул. Софийская, д. 20. Сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака обусловлено их фонетическим подобием.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 31.01.2013, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- сравниваемые товарный знак «ГИАЛУРИН» и заявленное обозначение «Hialuron+» (произносится как [гиалурон плюс]) имеют частичное фонетическое сходство, однако в отличие от противопоставленного товарного знака заявленное обозначение звучит как два слова;

- различным является и визуальное (графическое) восприятие товарного знака «ГИАЛУРИН» и заявленного обозначения «Hialuron+», что позволяет исключить ассоциации указанных обозначений друг с другом;

- заявленное обозначение «Hialuron+» не существует ни в одном языке и, следовательно, является фантазийным;

- в химии, фармацевтике, косметологии для обозначения гиалуроновой кислоты буквами латинского алфавита используется название Hyaluron, таким образом, заявленное обозначение «Hialuron+» не может однозначно толковаться потребителями как «гиалуроновая кислота»;

- графическое исполнение заявленного обозначения выполнено таким образом, что его можно воспринимать как два слова «hi» (привет) и «Aluron» (фантазийное имя собственное);

- заявленное обозначение «Hialuron+» используется исключительно одновременно с зарегистрированным по классам 03, 05, 35, 44 МКТУ товарным знаком «Белкосмекс» (свидетельство №183591), что придает товарам с эти знакам различительную способность;

- различительной способностью обладает оригинальный дизайн продукции под названием «Hialuron+»;

- в Республике Беларусь заявленное обозначение «Hialuron+» принято к рассмотрению на регистрацию товарного знака (заявка №20111378).

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента по заявке №2011712249 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака.

В качестве дополнения к возражению заявителем были представлены следующие материалы:

- рекламная листовка косметической продукции «hialuron+» [1];

- образцы продукции [2];

- декларации от 23.03.2012 о соответствии косметической продукции требованиям Таможенного Союза [3];

- товарная накладная №0344927 от 28.05.2012 [4].

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении дела, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, необедительными.

С учетом даты (20.04.2011) поступления заявки №2011712249 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 2.5.1 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

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 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями; с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение «Hialuron+» является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Первая буква в слове «Hialuron» - заглавная, остальные – строчные. Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении товаров 03, 05 и услуг 35, 44 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения показал следующее.

Заявленное обозначение включает в свой состав словесный элемент «Hialuron», в целом ассоциирующийся с международным непатентованным наименованием «гиалуроновая кислота» (hyaluronic acid), несмотря на незначительные отличия в начале и конце слов «hialuron» и «hyaluronic» (см. Государственный реестр лекарственных средств, <http://grls.rosminzdrav.ru>).

Гиалуроновая кислота (hyaluronic acid) - несulfированный гликозаминогликан, входящий в состав соединительной, эпителиальной и нервной тканей. Является одним из основных компонентов внеклеточного матрикса, содержится во многих биологических жидкостях (слюне, синовиальной жидкости и др.). Гиалуроновая кислота используется в косметике, как составная часть средств ухода за кожей: кремов, губной помады, лосьонов и пр. (см. <http://ru.wikipedia.org>).

Необходимо отметить, что согласно общедоступным источникам информации сети Интернет (см. поисковые Yandex, Rambler, Google) обозначение «Hyaluron» используется различными производителями для обозначения продуктов косметического назначения (косметическая линия «Hyaluron» производства Инновационного Центра «Вектор»), витамины («Hyaluron Lady's formula» производства компании ФармаМед), препараты для инъекций («Hyaluron 1» производства испанской компании «Toskani») и т.д., что свидетельствует об отсутствии различительной способности заявленного обозначения.

Принимая во внимание заявленный перечень товаров и 03, 05 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35, 44 классов МКТУ, следует отметить, что для части этих товаров и услуг заявленное обозначение «Hyaluron+» (Гиалурон плюс) воспринимается в качестве описательного элемента, характеризующего товары и услуги, указывающего на их состав и назначение. Элемент «+» не придает обозначению различительной способности, т.к. представляет собой распространенный математический символ.

Таким образом, принимая во внимание то, что заявленное обозначение состоит исключительно из неохранных элементов, оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается представленных заявителем дополнительных материалов [1] – [4], то они не свидетельствуют о приобретении заявленным обозначением различительной способности на имя заявителя. Так, указанные документы выходят за дату приоритета заявленного обозначения, а, кроме того, свидетельствуют о том, что заявителем при маркировке косметической продукции используется обозначение, отличающееся от заявленного, а именно, комбинированное

обозначение, в котором помимо словесного элемента «Hialuron+», выполненного в иной графической манере, чем в заявленном обозначении, присутствуют изобразительные элементы и слово «BELKOSMEX», выполняющие основную индивидуализирующую функцию.

Также следует отметить, что в случае, если указанные в перечне рассматриваемой заявки товары и услуги не содержат в своем составе «гиалуроновую кислоту», обозначение «Hialuron+» будет способно ввести потребителя в заблуждение относительно свойств товаров и назначения оказываемых услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса как сходного до степени смешения с товарным знаком «ГИАЛУРИН» по свидетельству №320105, то необходимо отметить, что в силу ассоциирования заявленного обозначения с конкретным веществом – гиалуроновой кислотой, и вследствие этого восприятия его в качестве описательного обозначения, представляется нецелесообразным проводить сопоставительный анализ обозначения «Hialuron+» с ранее зарегистрированным товарным знаком, включающим в свой состав иной словесный элемент.

Оценивая изложенные обстоятельства в совокупности, коллегия палаты по патентным спорам не находит оснований для предоставления правовой охраны товарному знаку по заявке №2011712249 в отношении всех заявленных товаров 03, 05 и услуг 35, 44 классов МКТУ на основании положений пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с изложенным, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

**отказать в удовлетворении возражения от 31.01.2013, оставить в силе решение Роспатента от 18.10.2012.**