


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

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 28.03.2023, поданное ООО «КемПлант», Алтайский край, г. Новоалтайск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021700802, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2021700802 было подано 13.01.2021 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 и услуг 37 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021700802 было принято 24.11.2022 на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса.

Указанное мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с товарным знаком "КОРАВИР CORAVIR" (свидетельство №879759 - приоритет от 14.04.2020), зарегистрированным на имя компании ПРОМОМЕД ХОЛДИНГС (Сайпрус) Лимитед, Кипр, в отношении товаров 05 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса МКТУ.

- с товарным знаком "ХЛОРАПИН" (свидетельство №372953 - приоритет от 26.09.2007), зарегистрированным на имя ЗАО "ПЕТРОСПИРТ", Санкт-Петербург, в отношении товаров 05 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса МКТУ.

- с товарным знаком "КЛОРИВИР CLORIVIR" (свидетельство №795348 - приоритет от 04.09.2020), зарегистрированным на имя ООО "Промомед Рус", Москва, в отношении товаров 05 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса МКТУ.

- с товарным знаком "ФЛОРАВИТ FLORAVIT" (свидетельство №204239 - приоритет от 14.01.2000), зарегистрированным на имя ООО "Гелла-Фарма", Москва, в отношении товаров 05 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса МКТУ.

- с товарным знаком "ЭЛГРАВИР" (свидетельство №615160 - приоритет от 29.06.2016), зарегистрированным на имя АО "Фармасинтез", г. Иркутск, в отношении товаров 05 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса МКТУ.

В заключении по результатам экспертизы также указано, что сходство заявленного обозначения и противопоставляемых товарных знаков определялось на основании фонетического сходства словесных элементов, а именно наличия близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях, наличия совпадающих слогов и их расположение, числом слогов в обозначениях, близким составом гласных и согласных

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 28.03.2023, заявитель, просит ограничить перечень товаров, для которых испрашивается регистрация товарного знака, только товарами 05 класса МКТУ (дезинфектанты/средства дезинфицирующие; мыла дезинфицирующие; палочки серные [дезинфицирующие средства]; средства дезинфицирующие для

гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов) и услугами 37 класса МКТУ (дезинфекция), полагая, что такие изменения могут устранить причины, препятствующие предоставлению правовой охраны заявленному обозначению.

В возражении заявитель приводит сравнительный анализ заявленного обозначения со словесным элементом «Хлоравир» с противопоставленными словесными товарными знаками «КОРАВИР CORAVIR», «ХЛОРАПИН», «КЛОРИВИР CLORIVIR», «ФЛОРАВИТ FLORAVIT», «ЭЛГРАВИР» по признакам сходства, на основании которого сделал вывод об отсутствии между сравниваемыми обозначениями фонетического, семантического и визуального сходства.

Вывод об отсутствии однородности скорректированного перечня товаров 05 и услуг 37 классов МКТУ, в отношении которого испрашивается регистрация товарного знака, с соответствующими товарами, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, заявитель делает, ориентируясь на сведения, размещенные на официальных сайтах правообладателей, где содержится информация об их хозяйственной деятельности и производимых товарах.

Соответственно, делая вывод об отсутствии сходства и однородности товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, заявитель полагает, что заявляемое обозначение со словом «Хлоравир» не является обозначением, сходным до степени смешения с любым из вышеуказанных товарных знаков. По мнению заявителя, товары всех противопоставленных обозначений не однородны товару заявителя. У потребителя не может возникнуть представление о принадлежности товаров одному изготовителю. Заявитель производит единственный товар - дезинфицирующее средство, содержащее хлор, под названием «Хлоравир», в подтверждение чего ссылается на «Свидетельство о государственной регистрации продукции» и «инструкцию по применению», которые приложены к возражению.

На основании изложенного заявитель просит вынести решение о государственной регистрации товарного знака, в отношении скорректированного перечня товаров и услуг, а именно:

05 - дезинфектанты/средства дезинфицирующие; мыла дезинфицирующие; палочки серные [дезинфицирующие средства]; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов.

37 – дезинфекция.

В подтверждение доводов возражения представлены следующие материалы:

- свидетельство о государственной регистрации продукции от 31.01.2022 на средство дезинфицирующее «Хлоравир»;

- инструкция №2/21 от 15.06.2021 по применению средства дезинфицирующего «Хлоравир»;

- распечатка с сайта <https://promomed.ru> из каталога товаров на букву К;

- распечатка из браузера по запросу «КОРАВИР»;

- распечатка с сайта ООО «Гелла-Фарма» (<https://floravit.ru>);

- распечатка с сайта Роспотребнадзора (<http://fp.crc.ru/gosregfr>): поиск по Реестру продукции, прошедшей государственную регистрацию (выданные Федеральной службой, включая Управления) в отношении Флоравит;

- распечатка с сайта ООО «Гелла-Фарма» (<https://floravit.ru>): косметика Флоравит;

- распечатка из браузера по запросу КЛОРИВИР;

- инструкция по применению Элгравир;

- распечатка с сайта государственный реестр лекарственных средств (<https://grls.rosminzdrav.ru>) в отношении ЭЛГРАВИР;

- выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «КемПлант»;

- протокол внеочередного собрания участников ООО «КемПлант» от 16.07.2021 о продлении полномочий руководителя, от 15.12.2021 о смене наименования.

Рассмотрение возражения неоднократно переносилось в связи с тем, что заявитель вступил в переговоры с правообладателями противопоставленных

товарных знаков «ЭЛГРАВИР» по свидетельству №615160 (АО «Фармасинтез»), «ФЛОРАВИТ FLORAVIT» по свидетельству № 204239 (ООО Гелла-Фарма), «ХЛОРАПИН» по свидетельству № 372953 (ЗАО «ПЕТРОСПИРТ») по поводу получения писем-согласий, оригиналы которых приобщены к материалам заявки.

Кроме того, в дополнение к возражению заявитель представил следующие материалы:

- декларация о соответствии № РОСС RU Д – RU.3А 01.В.14559/22;
- ПРАЙС-ЛИСТ продукции, производимой заявителем;
- копия свидетельства №858836 на товарный знак «ТАБЛЕТХЛОР»;
- Заключение Минпромторга России от 17.08.2022 о подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации;
- распечатки из СМИ и Интернет о производственной деятельности заявителя;
- распечатки из сети Интернет по запросам «хлоравир», «элгравир», «хлорапин», «Лекарственные средства», «Биологически активные добавки»;
- Свидетельство о государственной регистрации продукции Х»RU.77.99.88.002.F.001 185.04.23 от 27.04.2023г. средство дезинфицирующее «Хлоравир»;
- инструкция №2/23 по применению средства дезинфицирующего «Хлоравир» ООО «КемПлант», Россия;
- Декларации о соответствии РОСС RU fl-RU.NX37.В.00854/20 «Хлорапин».

Кроме того, заявитель дополнительно ограничил перечень заявленных на регистрацию товаров и услуг, исключив из него услуги 37 класса МКТУ.

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

С учетом даты (13.01.2021) поступления заявки №2021700802 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 6(2) 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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

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).

В качестве товарного знака, как указано выше, заявлено комбинированное

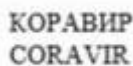


обозначение «», включающее словесный элемент «Хлоравир», выполненный оригинальным шрифтом строчными с первой заглавной буквами русского алфавита, расположенный на фоне прямоугольника белого цвета, который, в свою очередь, расположен на фоне сферических фигур, соединенных между собой прямыми линиями.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в синем, белом, сиреневом цветовом сочетании в отношении скорректированного перечня товаров 05 класса МКТУ «**дезинфектанты/средства дезинфицирующие; мыла дезинфицирующие; палочки серные [дезинфицирующие средства]; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов**».

Препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака послужили следующие товарные знаки:

КОРАВИР
CORAVIR

- товарный знак «» по свидетельству № 879759 (1), представляющий собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов в две строки, правовая охрана которому предоставлена в результате государственной регистрации договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и услуг имя ООО «ПРОМОМЕД РУС», Москва (дата и номер государственной регистрации договора 12.04.2023, РД0428427), в частности, в отношении товаров 05

класса МКТУ «дезинфектанты; мыла дезинфицирующие; палочки серные [дезинфицирующие средства]; средства дезинфицирующие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов»;

- товарный знак «ХЛОРАПИН» по свидетельству № 372953 (2), представляющий собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, правовая охрана которому предоставлена на имя ЗАО «ПЕТРОСПИРТ», в частности, в отношении товаров 05 класса МКТУ «дезинфицирующие средства»;

КЛОРИВИР CLORIVIR

- товарный знак « **КЛОРИВИР CLORIVIR** » по свидетельству № 795348 (3), представляющий собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов, правовая охрана которому предоставлена на имя ООО «ПРОМОМЕД РУС», Москва, в частности, в отношении товаров 05 класса МКТУ «дезинфектанты; мыла дезинфицирующие; палочки серные [дезинфицирующие средства]; средства дезинфицирующие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов»;

ФЛОРАВИТ

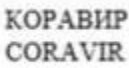

- « **FLORAVIT** » по свидетельству № 204239 (4), представляющее собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов в две строки, правовая охрана которому предоставлена на имя ООО «ГЕЛЛА-ФАРМА», Москва, в частности, в отношении товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты; диетические вещества для медицинских целей; пищевые добавки для медицинских целей биологически активные»;

- «ЭЛГРАВИР» по свидетельству № 615160 (5), представляющее собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, правовая охрана которому предоставлена на имя АО

«ФАРМАСИНТЕЗ», Иркутск, в частности, в отношении товаров 05 класса МКТУ «дезинфицирующие средства».

В связи с тем, что правообладатели противопоставленных товарных знаков (2), (4), (5) предоставили заявителю безотзывные письма-согласия на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров 05 класса МКТУ, коллегия делает вывод об урегулировании интересов заявителя и владельцев этих товарных знаков и, соответственно, об отсутствии вероятности столкновения этих сторон в гражданском обороте.

Кроме того, заявленное обозначение и противопоставленные знаки (2), (4), (5) не являются тождественными, имеют графические и фонетические различия, в связи с чем не препятствуют регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня заявленных товаров 05 класса МКТУ.

Что касается противопоставленных товарных знаков «» по свидетельству № 879759 (1) и «» по свидетельству № 795348 (3), правообладателем которых является ООО «Промомед Рус», Москва, то

сравнительный анализ заявленного обозначения  с этими товарными знаками показал следующее.

Сходство заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком (1) установлено на основании фонетического сходства словесного элемента «ХЛОРАВИР», занимающего доминирующее положение и играющего в композиции заявленного обозначения основную индивидуализирующую роль, со словами «КОРАВИР/CORAVIR», что обусловлено совпадением гласных и согласных звуков и букв (ОРАВИР), расположенных в одинаковой последовательности, кроме того, сравниваемые слова состоят из трех слогов, два из которых полностью совпадают, при этом различие в первом слове на «ХЛО – КО/СО», учитывая совпадение

остальной части, не оказывает решающего влияния на общий вывод о наличии фонетического сходства, которое усиливается одинаковой фонетической длиной.

Фонетическое сходство заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком (3) установлено на основании фонетического сходства словесного элемента «ХЛОРАВИР», занимающего доминирующее положение и играющего в композиции заявленного обозначения основную индивидуализирующую роль, со словами «КЛОРИВИР/CLORIVIR», что обусловлено наличием близких и совпадающих гласных и согласных звуков и букв (ЛОРАВИР – ЛОРИВИР/LORIVIR), расположенных в одинаковой последовательности, кроме того, сравниваемые слова состоят из одинакового количества слогов (трех), что определяет одинаковую фонетическую длину сравниваемых слов. В целом можно сделать вывод о сходстве звучания начальных частей ХЛОРА – КЛОРИ - CLORI и тождестве звучания конечной части ВИР – ВИР - VIR сравниваемых обозначений.

Фантазийный характер сравниваемых слов не дает возможности провести анализ по семантическому признаку сходства, что дополнительно усиливает значение фонетического признака сходства, при этом незначительные визуальные различия не оказывают решающего влияния на общий вывод о сходстве сравниваемых обозначений.

При сопоставительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков (1) и (3) коллегия руководствуется сложившейся правоприменительной практикой относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров, сформулированной в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно которой для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если

потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Учитывая идентичность товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и охраняются противопоставленные товарные знаки (1), (3), их однородность не подлежит сомнению, соответственно, имеет место высокая вероятность смешения идентичных товаров, маркированных сходными знаками.

Таким образом, в целом заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки (1) и (3) в отношении идентичных товаров 05 класса МКТУ способны вызывать сходные ассоциации, несмотря на отдельные отличия, что обуславливает общий вывод об их сходстве до степени смешения.

Коллегия приняла во внимание сведения, представленные заявителем, относительно реальной хозяйственной деятельности самого заявителя и правообладателей противопоставленных товарных знаков, однако обращает внимание на то, что эти сведения не могут опровергнуть вывод об однородности сравниваемых товаров, так как при анализе однородности товаров 05 класса МКТУ учитывается не реальное использование сравниваемых обозначений в хозяйственном обороте, а сопоставляемые перечни товаров, в отношении которых испрашивается и предоставлена правовая охрана сходным товарным знакам.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, сделанный в заключении по результатам экспертизы, на основании

которого принято решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021700802, следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.03.2023, и оставить в силе решение Роспатента от 24.11.2022.