

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 06.11.2020, поданное ООО "Диамед-фарма", Московская обл., г. Королев (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019746363 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку с приоритетом от 17.09.2019 по заявке № 2019746363 испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 10, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки на регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение **ЛОРТЕТРАСЕПТ**, выполненное русским алфавитом заглавными буквами стандартным шрифтом.

Решение Роспатента от 28.09.2020 о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019746363 в отношении товаров 03, 10, 44 классов МКТУ классов МКТУ было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено следующее:

- в отношении товаров 05 класса МКТУ заявителю было отказано в государственной регистрации товарного знака ввиду несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку заявленное обозначение [1] сходно фонетически до степени смешения:

**ЛОРАСЕПТ
LORASEPT**

- со словесным товарным знаком [2], зарегистрированным ранее на имя АО "ФАРМАЦЕВТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "ОБОЛЕНСКОЕ", 142279, Московская область, Серпуховский р-н, р.п. Оболенск, промзона р-н р.п. Оболенск, стр. 78 (свидетельство № 709696, приоритет от 06.09.18), для однородных товаров 05 класса МКТУ;

- со словесными товарными знаками **LOROSEPTIN** [3], **Лоросептин** [4], зарегистрированными ранее на имя ООО "ВЕРОФАРМ", 601125, Владимирская область, Петушинский р-н, пос. Вольгинский, ул. Заводская, владение 120 (свидетельства № 653175 с приоритетом от 28.06.17, № 653173 с приоритетом от 27.06.17) для однородных товаров 05 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 06.11.2020 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 28.09.2020. Доводы возражения сведены к следующему:

- сравниваемые обозначения [1] и [2-4] различаются фонетически ([1] - 12 букв и звуков, [2] - 8 букв и звуков, [3,4] - 10 букв и звуков);
- семантически обозначения [1] и [2] имеют различия. Словесный элемент «Лортетрасепт» состоит из трех элементов «-Лор-, -тетра-, -септ-», где элемент «-лор-» указывает на ухо, горло, нос, элемент «-тетра-» словообразующая приставка, часто употребляется в названиях математических и естественных наук; обозначает большей частью, что одна из составляющих частей данного предмета или вещества повторяется четырежды, а также -септ- приставка, обозначающая: Семь. В свою очередь, противопоставленный словесный элемент «ЛОРАСЕПТ» состоит из следующих элементов «-лора-», «-септ-», где «-лора-» не имеет какого-то значения, кроме как имени собственного, а также «-септ-» приставка, обозначающая: семь;
- противопоставленный словесный элемент «ЛОРОСЕПТИН/LOROSEPTIN» [3,4] состоит из следующих элементов «-лоро/loro-», «-септин/septin-», где «-лоро/loro-» не имеет какого-то значения, а также «-септин-», не имеющий какой-либо семантики;

- каждое из сравниваемых обозначений [1] и [2-4] обладает самостоятельной, оригинальной фонетикой и семантикой, позволяющими им быть узнаваемыми и различаемыми потребителями.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг.

На заседании коллегии заявителем к материалам дела были приобщены сведения в отношении товарного знака **ЛОРТЕТРАСЕПТИН** заявителя по свидетельству № 753396 с приоритетом 17.09.2019, правовая охрана которому предоставлена в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих при рассмотрении возражения, поступившего 06.11.2020, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (17.09.2019) заявки № 2019746363 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. № 4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

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 42 Правил 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 пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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).

Заявленное обозначение по заявке № 2019746363 представляет собой словесное обозначение **ЛОРТЕТРАСЕПТ** [1], выполненное заглавными буквами стандартным шрифтом русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 03, 05, 10, 44 классов МКТУ, приведенных в перечне.

В отношении несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В заключении по результатам экспертизы заявленному обозначению [1] противопоставлены:

ЛОРАСЕПТ
LORASEPT

- товарный знак [2], правовая охрана которому предоставлена ранее на имя АО "ФАРМАЦЕВТИЧЕСКОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "ОБОЛЕНСКОЕ", 142279, Московская область, Серпуховский р-н, р.п. Оболенск по свидетельству № 709696, приоритет от 06.09.18. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетические вещества для медицинских целей; дезинфицирующие средства».

- товарные знаки **LOROSEPTIN** [3] по свидетельству № 653175 с приоритетом от 28.06.17, **Лоросептин** [4] по свидетельству № 653173 с приоритетом от 27.06.17, правовая охрана которым предоставлена ранее на имя ООО "ВЕРОФАРМ", Владимирская область, Петушинский р-н, пос. Вольгинский. Правовая охрана товарных знаков [3,4] действует в отношении товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические продукты, медицинские и ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетическое питание и вещества для медицинских или ветеринарных целей, детское питание; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, перевязочные материалы; материалы для

пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды».

Анализ заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-4] на тождество и сходство показал следующее.

Сопоставительный анализ по фонетическому критерию сходства сравниваемых элементов «ЛОРТЕТРАСЕПТ» [1] / «ЛОРАСЕПТ LORASEPT» [2] / «LOROSEPTIN» [3] / «Лоросептин» [4] показал тождество звучания начальных частей «ЛОР-», «LOR-» и частей «-СЕПТ» / «-SEPT», которые либо представляют собой окончания в обозначениях [1] / [2], либо данная часть расположена в середине противопоставленных знаков [3] / [4].

Присутствие элемента «-ТЕТРА-» в середине заявленного обозначения [1] не приводит к качественно иному его восприятию, поскольку он представляет собой словообразовательный элемент, имеющий происхождение из латыни, и означает «четыре, четверка». См. электронный словарь: https://anatomy_terms.academic.ru/307/. То есть в отношении заявленных товаров 05 класса МКТУ, представляющих собой, в основном, фармацевтические, ветеринарные препараты, препараты медицинского назначения данный элемент усиливает восприятие частей «ЛОР» и «СЕПТ», которые, как было указано выше, входят в состав противопоставленных товарных знаков [2-4] и способствуют формированию единых фонетических образов, производимых сравниваемыми обозначениями.

В рамках семантического критерия сходства оценке подвергается обозначение в целом. Таким образом, сопоставительный анализ по смысловому критерию сходства сравниваемых заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-4] не представляется возможным в силу отсутствия лексического значения у сравниваемых словесных элементов, как единых смысловых конструкций.

При написании сравниваемых элементов «ЛОРТЕТРАСЕПТ» [1] / «ЛОРАСЕПТ» [2] / «Лоросептин» [4] использованы буквы русского алфавита, что визуально сближает сравниваемые обозначения. Визуально обозначения «ЛОРТЕТРАСЕПТ» [1] и «LOROSEPTIN» [3] отличаются ввиду использования при их написании букв разных алфавитов. Вместе с тем, данные различия носят второстепенный характер с точки зрения их индивидуализирующей способности.

Фонетический и графический критерии сходства является основополагающим для признания заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2,4] сходными. Фонетический критерий сходства является основополагающим для признания заявленного обозначения [1] и противопоставленного знака [3] сходными. Таким образом, сравниваемые обозначения [1] и [2-4] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В отношении однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ коллегия отмечает следующее.

Сравниваемые товары 05 класса МКТУ заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-4] либо идентичны («питание детское, препараты ветеринарные; продукты фармацевтические; средства дезинфицирующие» и т.п.), либо соотносятся как род (вид) [«препараты, средства и вещества для медицинских и фармацевтических целей»; «изделия, препараты и средства гигиенические»; «продукты для медицинских и фармацевтических целей, корма и пищевые добавки»; «средства для борьбы с вредными видами растительного и животного мира»; «материалы и медикаменты стоматологические»], имеют общие: назначение, сегмент рынка (рынок фармацевтической, ветеринарной, гигиенической, медицинской продукции, рынок фунгицидов, гербицидов и т.п.), круг потребителей, условия сбыта. Указанное свидетельствует об однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ, что заявителем не оспаривается.

Таким образом, заявленное обозначение [1] и противопоставленные знаки [2-4] являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения [1] в отношении товаров 05 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса является правомерным.

Довод о регистрации товарного знака **ЛОРТЕТРАСЕПТИН** по свидетельству № 753396 с приоритетом 17.09.2019 на имя заявителя не приводит к иным выводам коллегии ввиду установленного сходства заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2-4], основанного на применении

вышеуказанной нормативно-правовой базы. Кроме того, делопроизводство по каждой заявке ведется независимо, исходя из обстоятельств каждого конкретного дела.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 06.11.2020, оставить в силе решение Роспатента от 28.09.2020.