

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 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, поступившее 20.11.2019.

Данное возражение подано Обществом с ограниченной ответственностью «Косметико-фармацевтическая компания «ГРИН ФАРМ КОСМЕТИК», Украина, г. Харьков (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018723322, при этом установлено следующее.

Заявка №2018723322 на регистрацию комбинированного обозначения



« ХЛОРОФИЛЛИПТ АКТИВ ПЛЮС » была подана на имя заявителя 05.06.2018 в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 24.07.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018723322. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1, пункта 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение

Роспатента).

Доводы экспертизы мотивированы тем, что включенные в состав заявленного обозначения словесные элементы: «ХЛОРОФИЛЛИПТ» воспроизводит название фармацевтического препарата " ХЛОРОФИЛЛИПТ ", известного на рынке России как лекарственное противомикробное, противовоспалительное средство, содержащее смесь хлорофиллов из листьев эвкалипта, сведения о котором содержатся в медицинской справочной литературе (см. Интернет - <https://www.rlsnet.ru>; <http://www.hlorofillipt.su>) и используется различными производителями ("ВИФИТЕХ" ЗАО (Россия), "Галичфарм" АО (Украина), См.: <https://www.rlsnet.ru>); «Актив плюс», «PHARM COSMETIC» (в переводе с английского языка на русский означает "фармацевтическая косметика", см.:<http://www.linguee.ru>), не обладают различительной способностью и являются неохраняемыми элементами на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, экспертизой установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией товарных знаков по свидетельствам № 500402, №449810, №449809, №194542, №501455, включающих словесный элемент «ХЛОРОФИЛЛИПТ», зарегистрированных на имя Общества с ограниченной ответственностью "Хлорофиллипт", 129085, Москва, ул. Бочкова, 6, корп. 1, для однородных товаров 05 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 20.11.2019 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявителем был скорректирован перечень товаров 05 класса МКТУ следующим образом: «бальзамы для медицинских целей; масла лекарственные; микстуры; настои лекарственные; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; спреи для рта медицинские; спреи антибактериальные; спреи противовоспалительные; средства для ухода за полостью рта медицинские; эвкалипт для

фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей»;

- заявитель согласен с выводами экспертизы о том, что словесный элемент «ХЛОРОФИЛЛИПТ» не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом;

- заявленное обозначение является продолжением серии товарных



знаков по свидетельству №661824, по свидетельству №707492, отличительной особенностью данных товарных знаков является наличие единого графического элемента, и что более значимо - указание в нем фирменного наименования заявителя, следовательно, у потребителей, при восприятии заявляемого обозначения будет четкая ассоциативная связь непосредственно с производителем, ввиду чего он никоим образом не может быть введен в заблуждение.

- заявителем был получен патент на изобретение №2647460 «АКТИВНАЯ БИОЛОГИЧЕСКАЯ СУБСТАНЦИЯ «ХЛОРОФИЛЛИПТ АКТИВ ПЛЮС» (CLOROPHYLLIPTUM ACTIVE PLUS), ПОЛУЧЕННЫЙ НА ЕЕ ОСНОВЕ ПРЕПАРАТ МЕСТНОГО ДЕЙСТВИЯ И УПАКОВКА К НЕМУ»;

- заявленное изобретение относится к активной биологической или фармацевтической субстанции, которая обладает антибактериальной активностью, оказывает бактерицидное, бактериостатическое и противогрибковое действия. Также изобретение относится к препарату местного действия, полученному на основе вышеуказанной активной биологической субстанции;

- на данный момент заявитель ограничен в использовании своей интеллектуальной собственности в полном объеме, а именно - в

использовании наименования изобретенного им препарата нового поколения на основании хлорофиллипта 70 годов XX века;

- вышеуказанное дополнительно подтверждает, что заявленное обозначение не может ввести потребителей в заблуждение, ввиду чего сравниваемые знаки могут быть признаны несходными до степени смешения.

На основании изложенного в возражении, поступившем 20.11.2019, содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении ограниченного перечня товаров 05 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем вместе с возражением приложены следующие материалы:

1. Описания изобретений к свидетельствам № 240932, № 463706, № 801341.
2. Описания изобретений к патентам № 2063241, № 2320360, № 2416423, №2647460.
3. Сведения с Государственной публичной научно-технической библиотеки «СО РАН» http://webirbis.spsl.nsc.ru/irbis64r_01/cgi/cgiirbis_64.exe?Z21ID=&I21DBN=CH&P21DBN=CH&S21STN=1&S21REF=10&S21FMT=fullwebr&C21COM=S&S21CNR=20&S21P01=0&S21P02=0&S21P03=S=&S21STR=%D0%A5%D0%9B%D0%9E%D0%A0%D0%9E%D0%A4%D0%98%D0%9B%D0%9B%D0%98%D0%9F%D0%.
4. Статья «Опыт применения эвкалимина при острых воспалительных заболеваниях ЛОР-органов у детей», издание «Вестник оториноларингологии», 1998 г.
5. Статья «Лекарственные препараты из листьев эвкалипта прутовидного, содержащие медные аналоги хлорофилла».
6. Сведения из книги «Лекарственные растения целители», Москва, Высшая школа, 1990 г.
7. Сведения из книги «Советская медицина, Министерство здравоохранения», Издатель «Медицина», 1989г.

8. Сведения из книги «Вопросы охраны материнства и детства» (том 35), «Министерство здравоохранения», «Медгиз», 1990г.

Вместе с тем 23.07.2020г. от представителя заявителя поступило Ходатайство о переносе даты заседания коллегии на другой день, в связи с отсутствием технической возможности участвовать в заседании 29.07.2020.

Коллегия отказала в удовлетворении данного Ходатайства, в связи с неоднократным переносом даты заседания. Так, были перенесены ранее запланированные заседания на 24.03.2020, 13.05.2020, 16.06.2020. Дальнейший перенос рассмотрения возражения приведет к затягиванию делопроизводства.

Коллегия отмечает, что рассмотрение возражений осуществляется в административном порядке, в связи с чем заключение коллегии основано на доводах заявителя, изложенных в материалах настоящего возражения.

Изучив материалы возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (27.07.2017) заявки №2018723322 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает вышеуказанный 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут

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

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров и услуг, в том числе, в рекламе товаров и услуг их изготовителей в средствах массовой информации.

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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем (абзац 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, пункт 46 Правил).

Согласно требованиям пункта 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

обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки. В этом же пункте указаны сведения, наличие которых проверяется при рассмотрении письма-согласия.



Заявленное обозначение « ХЛОРОФИЛЛИПТ АКТИВ ПЛЮС » является комбинированным. Изобразительный элемент выполнен в виде стилизованного изображения дерева с тремя окружностями сверху, внутри которых расположены латинские буквы «G», «P» и «C».

Справа от изобразительного элемента расположены словесные элементы «GREEN PHARM COSMETIC», выполненные в три строки заглавными буквами латинского алфавита. В нижней части обозначения расположены словесные элементы «ХЛОРОФИЛЛИПТ АКТИВ ПЛЮС», выполненные заглавными буквами русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2018723322 испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ, приведенных в возражении.

Анализ словарно-справочных источников информации показал следующее.

Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «ХЛОРОФИЛЛИПТ» является названием препарата с действующим веществом Эвкалипта листьев экстракт, относится к группе противомикробных, противопаразитарных и противоглистных средств (см. <https://dic.academic.ru>; <https://www.rlsnet.ru>; <http://www.hlorofillipt.su>), то есть, данное слово содержится в словарях и имеет самостоятельное семантическое

значение – является характеристикой заявленных товаров, указывает на их состав.

Кроме того, обозначение «ХЛОРОФИЛЛИПТ» используется различными производителями для маркировки товаров 05 класса МКТУ: «ВИФИТЕХ» ЗАО (Россия); «Галичфарм» АО (Украина), (см. <https://www.rlsnet.ru>); «Актив плюс»; «PHARM Cosmetic» (см. <http://www.linguee.ru>), в связи с чем не способно индивидуализировать товары одного производителя.

С учетом вышеизложенного, коллегия приходит к выводу о том, что словесному элементу «Хлорофиллипт» не может быть предоставлена самостоятельная правовая охрана на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, как не обладающему различительной способностью в отношении заявленного перечня товаров 05 класса МКТУ, что правомерно указано в решении Роспатента.



Кроме того, входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «АКТИВ ПЛЮС» являются указанием на высокую концентрацию активных компонентов. Словесные элементы «PHARM COSMETIC» в переводе с английского языка на русский означают «фармацевтическая косметика» (см. <https://translate.google.com/>). Указанные словесные элементы не обладают различительной способностью и являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что правомерно указано в решении Роспатента.

Неохраноспособность словесных элементов «PHARM COSMETIC», «АКТИВ ПЛЮС» и «ХЛОРОФИЛЛИПТ» заявителем в материалах возражения не оспаривается.

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

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 05 класса МКТУ основано на наличии сходных до степени смешения знаков [1-5].

Противопоставленные товарные знаки «  » [1],

«  » [2], «  » [3] представляют собой комбинированные обозначения. Содержат в своем составе словесный элемент “Хлорофиллипт”, выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана товарным знакам предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в свидетельствах.

Противопоставленные товарные знаки « **ХЛОРОФИЛЛИПТ** » [4]

ХЛОРОФИЛЛИПТ
и « **ВИАЛАЙН** » [5] представляют собой словесные обозначения, выполненные заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарным знакам предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в свидетельствах.

Противопоставленные знаки [1-5] представляют собой серию знаков, принадлежащих одному лицу и объединенных словесным элементом «Хлорофиллипт», на который падает логическое ударение и который выполняет основную индивидуализирующую функцию знаков.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков было установлено, что сравниваемые знаки содержат фонетически и семантически тождественный словесный

элемент «Хлорофиллипт», который представляет собой название препарата с действующим веществом Эвкалипта листьев экстракт, относится к группе противомикробных, противопаразитарных и противоглистных средств (см. <https://dic.academic.ru>).

Графическое исполнение сравниваемых обозначений, играет второстепенную роль в индивидуализации товаров и не способно привести к выводу о несходстве знаков, поскольку запоминание обозначений происходит, прежде всего, по словесным элементам, которые в данном случае признаны сходными по фонетическому и семантическому критериям сходства словесных обозначений.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно (пункт 42 Правил).

Таким образом, тождество словесного элемента «Хлорофиллипт» заявленного обозначения с серией противопоставленных товарных знаков [1-5], приводит к выводу о высокой степени сходства сравниваемых обозначений.

В соответствии с изложенным, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.


В части доводов возражения об известности обозначения на рынке и четкой ассоциативной связи при восприятии заявленного обозначения с производителем, необходимо указать, что они не являются основанием для снятия противопоставлений [1-5] в связи с наличием старших прав на противопоставленные товарные знаки у другого лица. Аналогичный позиции придерживается и Президиум Суда по интеллектуальным правам.

Анализ однородности товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечнях сопоставляемых обозначений, показал следующее.

Заявленные товары 05 класса МКТУ “бальзамы для медицинских целей; биндажи перевязочные; вещества диетические для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые ферментные; капсулы для фармацевтических целей; кора деревьев для фармацевтических целей; корни лекарственные; масла лекарственные; медикаменты для человека; микстуры; напитки диетические для медицинских целей; настои лекарственные; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; препараты белковые для медицинских целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты витаминные; препараты для расширения бронхов; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты фармацевтические; прополис для фармацевтических целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сиропы для фармацевтических целей; спреи для рта медицинские; спреи антибактериальные; спреи противовоспалительные; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; травы лекарственные; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]” являются однородными всем заявленным товарам 05 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков, так как относятся к одной и той же родовой группе “фармацевтические и лекарственные препараты”, имеют одни и те же каналы сбыта (аптеки), условия реализации (по рецепту врача) и круг потребителей.

Коллегия отмечает, что однородность товаров заявителем в возражении не оспаривается.



Существование регистраций «», по свидетельству



№707492 и «ИНГАЛИПТ АКТИВ ПЛЮС» по свидетельству №661824 на имя заявителя, не могут быть приняты во внимание коллегией, поскольку они отличаются от заявленного обозначения, так как в их составе отсутствует словесный элемент «ХЛОРОФИЛЛИПТ».

Кроме того, стоит отметить, что каждый товарный знак необходимо рассматривать отдельно с учетом всех обстоятельств конкретного дела, а указанные заявителем товарные знаки не являются предметом рассмотрения данного возражения.

Доводы заявителя, о наличии патента на изобретение на имя заявителя «АКТИВНАЯ БИОЛОГИЧЕСКАЯ СУБСТАНЦИЯ «ХЛОРОФИЛЛИПТ АКТИВ ПЛЮС» (CLOROPHYLLIPTUM ACTIVE PLUS), ПОЛУЧЕННЫЙ НА ЕЕ ОСНОВЕ ПРЕПАРАТ МЕСТНОГО ДЕЙСТВИЯ И УПАКОВКА К НЕМУ» №2647460, а также иных патентов, в названиях которых встречается обозначение «Хлорофиллипт», не могут быть приняты во внимание, поскольку касаются иного объекта интеллектуальной собственности.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившее 20.11.2019, оставить в силе решение Роспатента от 24.07.2019.