

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 поступившее 10.11.2023 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №939238, поданное индивидуальным предпринимателем Шавриным С.М., Россия (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установлено следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака «**КОМБИФИЦИН**» с приоритетом от 22.11.2022 по заявке № 2022783759 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 04.05.2023 за №939238 в отношении товаров и услуг 05, 35, 42 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), на имя АО «Фармасинтез», Россия (далее – правообладатель).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.11.2023, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №939238 произведена в нарушение требований, установленных пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак «КОМБИФИЦИН» сходен до степени смешения с товарным знаком «BIFICIN» по свидетельству №939238, зарегистрированным на имя лица, подавшего возражение;

- сравниваемые знаки сходны фонетически, что установлено на основании наличия близких и совпадающих звуков, расположения близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, близости звуков, составляющих обозначения, наличия совпадающих слогов и их расположение, близости состава гласных и согласных;

- часть товаров 05 класса МКТУ «бактерициды; биоциды; вещества диетические для медицинских целей; волокна пищевые; добавки витаминные в виде пластырей; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; 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 пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; жир рыбий; молочные ферменты для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты с микроэлементами для человека; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; средства вспомогательные для медицинских целей; средства противовоспалительные; средства противопаразитарные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей», часть услуг 35 класса МКТУ «презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги по оптовой торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле

фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]», а также часть услуг 42 класса МКТУ «испытания клинические; исследования в области бактериологии; исследования в области химии; исследования и разработка новых товаров для третьих лиц; исследования медицинские; исследования научные; услуги научных лабораторий», в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №939238, является однородной товарам 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные» противопоставленного знака «BIFICIN», поскольку они относятся к одному виду, роду, имеют одинаковое назначение, условия реализации и общий круг потребителей;

- лицо, подавшее возражение, ведет активную коммерческую деятельность с использованием противопоставленного знака. В результате использования оспариваемого «КОМБИФИЦИН» знака сходного до степени смешения с товарным знаком «BIFICIN» по свидетельству №939238 в отношении однородных товаров, потребитель может быть введен в заблуждение относительно производителя товаров, он может ошибочно воспринимать указанные товары как продукцию Шаврина С.М., что может нанести ему значительные финансовые потери, а также ущерб его деловой репутации, в том числе, в случае использования товаров, не соответствующим установленным стандартам и уровню качества.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №939238 недействительным в отношении товаров 05 класса МКТУ, а именно «бактерициды; биоциды; вещества диетические для медицинских целей; волокна пищевые; добавки витаминные в виде пластырей; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; 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 пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из

пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; жир рыбий; молочные ферменты для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты с микроэлементами для человека; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; средства вспомогательные для медицинских целей; средства противовоспалительные; средства противопаразитарные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей», услуг 35 класса МКТУ, а именно «презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги по оптовой торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]», услуг 42 класса МКТУ «испытания клинические; исследования в области бактериологии; исследования в области химии; исследования и разработка новых товаров для третьих лиц; исследования медицинские; исследования научные; услуги научных лабораторий».

В обоснование своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы (их копии):

1. Информационное письмо о совместном использовании товарного знака по свидетельству №687367;
2. Договор поставки №241018 от «24» октября 2018 между ООО «СПЕКТРУМ» и ООО «БСС»;

3. Договор поставки №С240619/1-О от «24» июня 2019 между - ООО «СПЕКТРУМ» и ООО «КРОН»;
4. Договор поставки №225/П/МСЗ-2018 от «04» сентября 2018 между ООО «СПЕКТРУМ» и ООО «Медэкспорт- Северная звезда»;
5. Договор №К 12-07-21 от «12» июля 2021 между ООО «СПЕКТРУМ» и ООО «Управляющая компания «Фиалка» на размещение рекламных материалов для продвижения товаров, маркированных обозначением «BIFICIN»;
6. Копии рекламных материалов, используемых для продвижения товаров, маркированных обозначением «BIFICIN».

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв по его мотивам, в котором выразил несогласие с доводами возражения, отметив следующее:

- сравниваемые товарные знаки не являются сходными. Обозначения «КОМБИФИЦИН» и «Бифицин» имеют ряд совпадающих звуковых признаков, которые определяются их совпадающей конечной частью «бифицин», состоящей из трех слогов. Однако начальная часть в словесном обозначении «КОМБИФИЦИН» имеет фрагмент «Комби», который несет различительную способность по количеству слогов, звучанию и буквенно-звуковому составу, а, значит, и по восприятию обозначений. В связи с вышеизложенным, сравниваемые обозначения следует признать несходными с точки зрения фонетики;

- Роспатентом были признаны несходными обозначения «BENEVRON B» (№388244) и «BENECOL» (№852321), которые, также, как и обозначения «КОМБИФИЦИН» и «BIFICIN» имеют совпадающую часть, состоящую из трех слогов. Стоит отметить, что в случае обозначений «BENEVRON B» и «BENECOL» их конечные части имеют много схожего: всего один слог (ударный) (-VRON vs. -COL), ударная гласная - буква «О», закрытый ударный слог. В свою очередь, начальная часть обозначения «КОМБИФИЦИН» включает отсутствующий в обозначении «BIFICIN» (Бифицин) словесный элемент «Комби», который придает ему различительную способность. Таким образом, словесные обозначения «Комбифицин» и «BIFICIN» в начальной части словесных элементов различаются между собой сильнее, чем

обозначения «BENEVRON B» и «BENECOL», признанные Роспатентом несходными с точки зрения фонетики;

- обозначения «КОМБИФИЦИН» и «BIFICIN» являются словесными обозначениями, выполненными прописными буквами кириллического и латинского алфавитов, соответственно. Таким образом, изображение словесных элементов с использованием букв разных алфавитов уже само по себе является указанием на отсутствие графического сходства. Кроме того, как было показано выше, обозначение «КОМБИФИЦИН» содержит большее количество букв, что также указывает на отсутствие графического сходства. В связи с вышеизложенным, сравниваемые обозначения следует признать несходными с точки зрения графики;

- в словесном обозначении «КОМБИФИЦИН» логическое ударение падает на фрагмент «Комби», который сам по себе имеет самостоятельное значение. Так, согласно сведениям Толкового словаря Ожегова С.И., слово «Комби» является первой частью сложных слов со значением комбинированный, составленный из разных компонентов, например, комбижир, комбикорм, комбисилос. Следовательно, указанные обозначения «КОМБИФИЦИН» и «BIFICIN» различаются с точки зрения смыслового критерия;

- компания АО «Фармасинтез» производит широкий спектр лекарственных препаратов различных форм: капсулы, растворы для инфузий, растворы для инъекций, гранулы, лиофилизаты, таблетки. Годовой объем выпущенной продукции в 2022 году составил 100 млн. упаковок. Завод в Уссурийске производит кровезамещающие, антибактериальные, противогрибковые, гемостатические препараты, препараты для инфузионной терапии, завод в Иркутске - антиковидные, противотуберкулезные, противовирусные, противоопухолевые, противогрибковые препараты, стерильные лекарственные формы, антибиотики. Тюменский завод - сахароснижающие (противодиабетические), гормональные, противопротозойные и противомикробные препараты, гемостатические и противовирусные (ВИЧ) средства, завод в Санкт-Петербурге противоопухолевые препараты и препараты из перечня «12-ВЗН». В конце 2020 года компания запустила на полную мощность в городе Братске вторую очередь завода по производству субстанций. Деятельность завода направлена на

импортозамещение и годовой выпуск активных фармацевтических субстанций для производства противоопухолевых, противотуберкулёзных, антиретровирусных и антиковидных препаратов в количестве 120 тонн. Компания «Фармасинтез» производит свыше 49% всех противотуберкулёзных препаратов и 45% антиретровирусных препаратов на российском рынке. Совокупный объем инвестиций в новые фармацевтические заводы компании за период 2003-2023 гг. составил свыше 23 млрд. рублей;

- пять лет подряд компания становилась лауреатом Национальной премии в области передовых технологий «Приоритет». Премия вручается за достижения в области внедрения и продвижения передовых отечественных технологий во всех сферах промышленности и информационных технологий: «Приоритет-2017», номинация «Фармацевтика и микробиология», «Приоритет-2018», номинация «Трансфер технологий», «Приоритет-2019», номинация «Фармацевтика и микробиология», «Приоритет-2020», номинация «Фармацевтика и микробиология», «Приоритет-2021», номинация «Фармацевтика и микробиология» за внедрение лекарственного препарата «Ремдеформ» (МНН Ремдесивир), который применяется для лечения новой коронавирусной инфекции COVID-19. В 2021 году компания «Фармасинтез» получила сертификат о соответствии производителя лекарственных средств для медицинского применения требованиям правил надлежащей производственной практики Евразийского экономического союза;

- таким образом, сфера интересов АО «Фармасинтез» не позволяет компании нарушать право индивидуального предпринимателя Шаврина С.М. и не вводит в заблуждение потребителя относительно производителя товара.

В подтверждение изложенных доводов правообладателем представлены следующие материалы:

7. Статья «Комби» из Толкового словаря Ожегова.
<https://dic.academic.ru/dic.nst7ogegova/277853>;
8. Статья «20 лучших фармкомпаний России: первый рейтинг Forbes» от 01.09.2020.

На основании вышеизложенного, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №939238.

На заседании коллегии, состоявшемся 21.02.2024, от лица, подавшего возражение, поступили следующие пояснения к возражению:

- в своём анализе правообладатель называет часть сравниваемых обозначений - «бифицин» - «конечной частью обозначений», однако, это не конечная часть, а основная часть анализируемых обозначений, это основа слов «КОМБИФИЦИН» и «BIFICIN» (транслитерация «БИФИЦИН»), то есть та часть слова, те звуки слова, с которыми связано основное значение этого слова, та часть слова, на которое падает фонетическое ударение. Ведь часть слова «КОМ» в словесном элементе товарного знака «КОМБИФИЦИН» глухая, при произнесении и фонетическом восприятии фонетическое ударение падает на звонкую, оригинальную по звучанию часть «БИФИЦИН»;

- словесный элемент «КОМБИФИЦИН» семантически делится на части «КОМ» и «БИФИЦИН». «КОМ» - общепринятое сокращение от слова «коммерческий», это слабая часть рассматриваемого обозначения; воспринимается как попытка уточнения слова «БИФИЦИН», представляющего собой оригинальное, фантазийное, запоминающееся слово;

- в представленных правообладателем документах о его деятельности нет ни слова о товаре, маркированном товарным знаком «КОМБИФИЦИН».

В подтверждение изложенных доводов лицом, подавшим возражение, представлены:

9. Распечатка со значением элемента «ком.» с сайта Википедия;

10. Распечатка поисковых запросов «bificin», «комбифицин» на сайте Яндекс.

Согласно пояснениям представителя лица, подавшего возражение, отраженным в протоколе заседания от 21.02.2024, правовая охрана товарного знака по свидетельству №939238 оспаривается в связи с его несоответствием только требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Правообладатель на заседании коллегии от 10.04.2024 представил дополнения к отзыву:

- утверждения лица, подавшего возражение, о том, что словесный фрагмент «бифицин» является основной частью слов «КОМБИФИЦИН» и «BIFICIN», с которым связано основное значение и на которое падает основное фонетическое ударение в них, основано на домыслах и не подтверждено представленными доводами;

- в словесном обозначении «КОМБИФИЦИН» логическое ударение падает на фрагмент «Комби», который сам по себе имеет самостоятельное значение и является первой частью сложных слов со значением комбинированный.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены:

11. Распечатка товарных знаков «Комбилипен», «КОМБИНИЛ/КОМBINIL» по свидетельствам №301402, №311203;
12. Распечатка с сайта «Видаль» по препаратам «Комбилипен», «КОМБИНИЛ/КОМBINIL»;
13. Распечатка сайта правообладателя.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании, коллегия установила следующее.

С учетом даты (22.11.2022) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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 пунктом 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарным и знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний

приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации, товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющим более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам. 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. 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. 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.

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 соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом. Лицу, подавшему возражение, принадлежит исключительное право на товарный знак по свидетельству №687367, сходный, по его мнению, до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, что свидетельствует о его заинтересованности в подаче настоящего возражения.

Оспариваемый товарный знак «КОМБИФИЦИН» является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Анализ словарно-справочных источников информации (см. www.dic.academic.ru) показал, что словесный элемент «комбифицин» не имеет лексических значений. Товарный знак зарегистрирован в отношении, в том числе, товаров и услуг 05, 35, 42 классов МКТУ.

В рамках несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, ему был противопоставлен словесный товарный знак «**BIFICIN**», выполненный стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.

При анализе оспариваемого товарного знака на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегия приняла во внимание правоприменительную судебную практику относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров и услуг, сформулированную в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ), согласно которой для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров/услуг. 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.

Относительно звукового критерия сходства было установлено следующее. Противопоставленный знак «BIFICIN» фонетически полностью входит в состав оспариваемого знака «КОМБИФИЦИН», совпадающими в сравниваемых знаках являются целых семь букв и звуков [б и ф и ц и н], расположенных в одинаковой последовательности. Таким образом, фонетическое сходство обеспечивается тождеством звуков, составляющих обозначения, одинаковым расположением тождественных звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, местом тождественных звукосочетаний в составе обозначений, тождеством большинства гласных и согласных звуков. Следует отметить, что отличающимися в сравниваемых знаках являются только три начальные буквы «КОМ-» в составе

оспариваемого товарного знака, тогда как полностью идентичными являются семь букв, которые имеют более протяженное звучание при их произношении, следовательно, данное отличие в три буквы неспособно обеспечить существенные фонетические отличия между сравниваемыми знаками. Довод правообладателя о различных ударениях в сравниваемых словесных элементах является декларативным и ничем не подтвержден, по мнению коллегии, фантазийные слова, не имеют фиксированного ударения, в связи с чем сравниваемые знаки могут быть прочтены с ударением на одни и те же слоги (би / фи / цин).

Анализ словарей основных европейских языков, а также словарно – справочных источников информации показал отсутствие лексических значений у словесных элементов «BIFICIN» и «КОМБИФИЦИН», составляющих сравниваемые знаки, в связи с чем провести их сравнение по семантическому критерию сходства не представляется возможным. Указанное снижает значение семантического фактора восприятия. Правообладатель выделяет в составе оспариваемого товарного знака части «комби» (часть сложных слов со значением комбинированный) и «фицин» (сокращение от названия соединения с МНН Циплофлоксацин), в связи с чем делает вывод о различии в семантике сравниваемых знаков. Вместе с тем, ассоциации, закладываемые в обозначения, не всегда очевидны и понятны среднему российскому потребителю, при этом, соответствующее восприятие оспариваемого товарного знака ничем не подтверждено.

Как отмечается правообладателем, сравниваемые знаки выполнены буквами различного алфавита (русский / латинский), что свидетельствует об их отдельных визуальных отличиях. Вместе с тем, при сравнении словесных обозначений графический критерий не является определяющим.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия констатирует высокую степень сходства оспариваемого и противопоставленного знаков, установленное на основе фонетического сходства словесных элементов «BIFICIN» и «КОМБИФИЦИН» сопоставляемых обозначений, а также при сниженном значении графического и семантического критериев сходства.

Следует учесть, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Товары 05 класса МКТУ «вещества диетические для медицинских целей; волокна пищевые; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; 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 пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей» оспариваемой регистрации в высокой степени однородны товарам 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные» противопоставленного товарного знака. Однородность данных товаров не вызывает сомнений, поскольку все они относятся к одной родовой группе («биологически активные добавки к пище»), которые могут иметь одинаковое назначение, условия реализации и круг потребителей.

Оспариваемые товары 05 класса МКТУ «бактерициды; добавки витаминные в виде пластырей; дрожжи для фармацевтических целей; жир рыбий; молочные ферменты для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты с микроэлементами для человека; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; продукты фармацевтические; средства вспомогательные для медицинских целей; средства противовоспалительные; средства противопаразитарные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие

пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей» также признаются коллегией однородными по отношению к товарам 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные» противопоставленной регистрации последующим причинам.

Так, оспариваемые товары 05 класса МКТУ являются препаратами и средствами фармацевтическими, которые применяются для профилактики, диагностики и лечения заболеваний.

Противопоставленные товары представляют собой биологически активные добавки. Содержание понятия «биологически активные добавки к пище (БАД)» раскрыто в Федеральном законе Российской Федерации от 2 января 2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее - Закон) и в других нормативных правовых актах. Согласно определению, приведенному в статье 1 Закона биологически активные добавки - это природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов.

Определение, данное Законом, получило развитие в нормативных правовых актах. Так, например, в пункте 2.1 Санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПин 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота биологически активных добавок к пище (БАД)», утвержденных Главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 17 апреля 2003 г., указано, что «БАД используется как дополнительный источник пищевых и биологически активных веществ для оптимизации углеводного, жирового, белкового, витаминного и других видов обмена веществ при различных функциональных состояниях, для нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека, в том числе продуктов, оказывающих общеукрепляющее, мягкое мочегонное, тонизирующее, успокаивающее и иные виды действия при различных функциональных состояниях, для снижения риска заболеваний, а также для нормализации микрофлоры желудочно-кишечного тракта в качестве энтеросорбентов».

Таким образом, биологически активные добавки к пище (БАД) не могут рассматриваться как товары, являющиеся разновидностью лекарств. Вместе с тем, цели, для которых они применяются, раскрытые в вышеприведенном положении пункта 2.1 Санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПин 2.3.2.1290-03, могут быть отнесены к медицинским целям.

Данный вывод о медицинском назначении биологически активных добавок к пище (БАД) подтверждается и нормами пункта 1.1 Положения о порядке экспертизы и гигиенической сертификации биологически активных добавок к пище, прилагаемого к Приказу Минздрава России от 15 апреля 1997 г. № 117 «О порядке экспертизы и гигиенической сертификации биологически активных добавок к пище».

Таким образом, биологически активные добавки к пище (БАД) могут обладать профилактическими, диетическим или функциональными свойствами, и в связи с этим применяться для целенаправленного воздействия на организм человека - профилактики заболеваний и поддержания в физиологических границах функциональной активности органов и систем, то есть применяться в качестве пищевых добавок для медицинских целей.

Из приведенных положений следует, что, несмотря на то, что БАДы не являются лекарственными средствами и отнесены к пищевым продуктам, они являются специализированными пищевыми продуктами и в ряде случаев используются для профилактики, снижения риска заболеваний, вспомогательной терапии и поддержки в физиологических границах функциональной активности органов и систем. Круг потребителей биологически активных добавок и препаратов и средств фармацевтических может совпадать (люди, нуждающиеся в целенаправленном воздействии на свой организм - в профилактике заболеваний и поддержании в физиологических границах функциональной активности органов и систем своего организма. Кроме того, биологически активные добавки могут распространяться также как и лекарственные препараты через аптечные сети. Указанное свидетельствует об однородности вышеприведенных товаров 05 класса МКТУ оспариваемого и противопоставленного товарных знаков.

Вместе с тем, у коллегии отсутствуют основания для вывода о наличии однородности оспариваемых товаров 05 класса МКТУ «биоциды» по отношению к товарам 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные» противопоставленного знака. Так, вышеупомянутые сравниваемые товары относятся к различным родовым и видовым группам, имеют различное назначение (средства для борьбы с вредными растениями, животными и грибами / биологически активные вещества, применяемые для профилактики, снижения риска заболеваний, вспомогательной терапии и поддержки в физиологических границах функциональной активности органов и систем). Кроме того, данные товары приобретаются различной группой потребителей (лица, которые желают уничтожить вредные растения, животные и грибы / лица, заботящиеся о своем здоровье), предприятия, осуществляющие производство данных видов товаров, различны.

Коллегия приходит к выводу о наличии однородности между оспариваемыми услугами 35 класса МКТУ «услуги по оптовой торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями» и противопоставленными товарами 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные». При установлении однородности услуг коллегия руководствовалась, в первую очередь, их назначением. Так, оспариваемые услуги 35 класса МКТУ имеют конкретное назначение и направлены на реализацию определенных товаров (фармацевтических препаратов, а также тесно связанными с ними гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей), в связи с чем данные виды услуг признаются однородными по отношению к товарам 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные» противопоставленной регистрации, которые имеют такое же назначение как и товары, в отношении которых оказываются соответствующие оспариваемые услуги.

Однако, у коллегии отсутствуют основания для признания однородными услуги 35 класса МКТУ «презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение

предпринимателей товарами]» всем противопоставленным товарам 05 класса МКТУ товарного знака по свидетельству №687367. В частности, коллегия исходила из того, что услуги без уточнения по ассортименту реализуемых товаров или по сфере деятельности не являются однородными конкретным товарам, поскольку данные распространяются на общие позиции услуг 35 класса МКТУ могут быть связаны с любыми товарами, вследствие чего не могут быть признаны однородными конкретному товару.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №939238 оспаривается также в отношении услуг 42 класса МКТУ «испытания клинические; исследования в области бактериологии; исследования в области химии; исследования и разработка новых товаров для третьих лиц; исследования медицинские; исследования научные; услуги научных лабораторий», которые, по мнению коллегии, однородны товарам 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные». Так, услуги по производству биологически активных добавок могут сопровождаться исследованиями в области химии и бактериологии, исследованиями медицинскими, клиническими испытаниями. Услуги научных лабораторий предполагают проведение научных экспериментов и научных исследований, которые сопутствуют процессу создания биологически активных добавок. Следовательно, сравниваемые виды товаров и услуг могут исходить от одного лица в процессе создания одного продукта (БАД), они могут быть сопутствующими, взаимодополняемыми, следовательно, потребитель может полагать, что они исходят из единого источника происхождения.

Вместе с тем, коллегия не усматривает однородности между услугами 42 класса МКТУ «исследования и разработка новых видов товаров» оспариваемого знака и противопоставленными товарами 05 класса МКТУ «добавки к пище биологически активные». Так, оспариваемые услуги оказываются специалистами в области создания новых товаров (например, дизайнерами, проектировщиками), конечной целью данных услуг является разработка нового продукта, при этом, данные услуги представляют собой широкую формулировку, которая подразумевает под собой создание любых видов товаров и не ограничена лишь добавками к пище

биологически активными. Материалами возражения не подтверждена и никак не мотивирована вероятность смешения сравниваемых видов товаров и услуг. Следовательно, у коллегии отсутствуют основания для признания их однородными между собой.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о том, что высокая степень сходства знаков и высокая степень однородности перечисленных по тексту заключения товаров и услуг, обуславливают высокую вероятность смешения данных товаров и услуг в гражданском обороте Российской Федерации. При этом, высокая степень сходства знаков в отсутствие однородности части товаров и услуг не приведет к опасности их смешения российским потребителем.

Таким образом, оспариваемый товарный знак не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 05 класса МКТУ «бактерициды; вещества диетические для медицинских целей; волокна пищевые; добавки витаминные в виде пластырей; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; 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 пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; жир рыбий; молочные ферменты для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты с микроэлементами для человека; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; средства вспомогательные для медицинских целей; средства противовоспалительные; средства противопаразитарные; средства тонизирующие

[лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей», услуг 35 класса МКТУ «услуги по оптовой торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями», услуг 42 класса МКТУ «испытания клинические; исследования в области бактериологии; исследования в области химии; исследования медицинские; исследования научные; услуги научных лабораторий».

При рассмотрении настоящего возражения коллегия приняла во внимание материалы о фактическом использовании противопоставленного знака [1-6].

Правообладателем также приводятся материалы [8, 13] о его деятельности, вместе с тем, указанные сведения и материалы не влияют на вышеуказанные выводы о сходстве знаков и однородности вышеприведенных товаров и услуг.

Приведенные в отзывах примеры товарных знаков, зарегистрированные между собой, не могут свидетельствовать об отсутствии сходства сравниваемых знаков, поскольку приведенные правообладателем примеры регистраций касаются совершенно иных обозначений («BENEVRON B» / «BENECOL»).

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

удовлетворить возражение, поступившее 10.11.2023, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №939238 недействительным в отношении товаров 05 класса МКТУ «бактерициды; вещества диетические для медицинских целей; волокна пищевые; добавки витаминные в виде пластырей; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; 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 пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из пчелиного

маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; жир рыбий; молочные ферменты для фармацевтических целей; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты с микроэлементами для человека; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; средства вспомогательные для медицинских целей; средства противовоспалительные; средства противопаразитарные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей», услуг 35 класса МКТУ «услуги по оптовой торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле фармацевтическими, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями», услуг 42 класса МКТУ «испытания клинические; исследования в области бактериологии; исследования в области химии; исследования медицинские; исследования научные; услуги научных лабораторий».

