

ЗАКЛЮЧЕНИЕ **по результатам рассмотрения возражения**

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 07.11.2023 в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности возражение, поданное «НЕЛОВИЯ ЛТД.», Кипр (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 684647, при этом установлено следующее.

Оспариваемый словесный товарный знак **ТРЕКРЕСИЛ** по заявке № 2018709461 с приоритетом от 14.03.2018 зарегистрирован 28.11.2018 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее - Госреестр) за № 684647 на имя Общества с ограниченной ответственностью "ГлобалМедФарм", 625031, Тюменская область, г. Тюмень, Ветеранов труда ул., 58 в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства. В соответствии с государственной регистрацией договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг (дата и номер государственной регистрации договора: 21.08.2020, № РД0339097) правообладателем товарного знака по свидетельству № 684647 в настоящее время является - ООО "Константа-Я", 426033, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. 50 лет Пионерии, д. 30, помещение 11 (далее – правообладатель). Срок действия регистрации – до 14.03.2028 г.

Оспариваемый товарный знак **ТРЕКРЕСИЛ** представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

В поступившем 07.11.2023 возражении выражено мнение о несоответствии регистрации оспариваемого товарного знака (1) пунктам 3 (1), 6 (2) статьи 1483 Кодекса, а также статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статье 10 Кодекса.

Доводы возражения, поступившего 07.11.2023, сводятся к следующему:

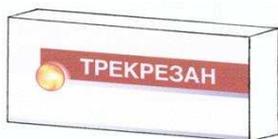
- лицо, подавшее возражение, является заинтересованным лицом в подаче настоящего возражения и обладает исключительным правом на серию из трёх действующих товарных знаков (знаков обслуживания) и защищающих словесный элемент «ТРЕКРЕЗАН» с ранним приоритетом;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству № 684647 (1), зарегистрированный в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, сходен до степени смешения с товарными знаками: **ТРЕКРЕЗАН** (2) по свидетельству № 338350, приоритет от

TREKREZAN

31.01.2006,

(3) по свидетельству № 432514, приоритет от



10.03.2010,

(4) по свидетельству № 432991, приоритет от 08.06.2010,

права на которые возникли ранее у лица, подавшего возражение, в отношении однородных товаров 03, 05 классов МКТУ;

- лицо, подавшее возражение, является участником (с размером доли 97,2 %) ООО «Гротекс» (ИНН 7814459396, ОГРН 1107847033535) - фармацевтической компании, держателя / владельца 146 регистрационных удостоверений лекарственных средствах 4. Также ООО "Гротекс" является производителем 172 лекарственных средствах 5 и 2 фармацевтических субстанций. Среди лекарственных препаратов, держателем регистрационных удостоверений которых является ООО «Гротекс», есть и «Трекрезан» с формой выпуска «таблетки» (регистрационное удостоверение № ЛСР-008909/09 от 06 ноября 2009 года,

переоформление от 17 ноября 2022 года) и «Трекрезан» с формой выпуска «сироп» (регистрационное удостоверение № ЛП-007855 от 02 февраля 2022 года). ООО "Гротекс" активно продвигало (рекламировало) лекарственный препарат «Трекрезан». Реклама «Трекрезана» активно продвигается и в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - только за три месяца 2020 года (с 01 марта по 31 мая 2020 года) было произведено 11 358 750 показов этой рекламы (сообщения, посты, видеоролики). Такая активная маркетинговая стратегия привела к высокой узнаваемости обозначения «ТРЕКРЕЗАН» для лекарственных средств;

- в соответствии с исследованием АНО "Левада-Центр" «обозначение "ТРЕКРЕЗАН" знакомо значительной доле потребителей (40 %), купивших за последние 6 месяцев препараты для укрепления иммунитета, или трети от всех принявших участие в исследовании потребителей (28 %)»;

- оспариваемый знак (1) способен ввести в заблуждение относительно действительного производителя товаров - лекарственных препаратов, продуктов фармацевтических, а также действия правообладателя по регистрации оспариваемого знака (1), являются злоупотреблением правом и недобросовестной конкуренцией;

- в возражении приведены выдержки из действующего законодательства, правоприменительной практики, методических рекомендаций и т.д.;

- противопоставленные знаки (2-4) - это серия товарных знаков, защищающих слово «ТРЕКРЕЗАН» (и его транслитерацию на латинице - «TREKREZAN»). Или, другими словами, знаки (2-4) - это группа вариантов товарных знаков, объединённых сильным элементом - словом «ТРЕКРЕЗАН» (и его транслитерацией на латинице - «TREKREZAN»);

- фонетическое сходство сравниваемых знаков (1) и (2-4) обусловлено тем, что в них совпадают первые 6 букв (и звуков) «ТРЕКРЕ-» (два первых слога «ТРЕ-» и «-КРЕ-»), которые составляют большую часть сравниваемых обозначений (6 звуков из 9 и 2 слога из 3). Эти буквы и слоги занимают самую запоминаемую - начальную - позицию в сравниваемых обозначениях. При этом в обоих обозначениях ударение падает на последний слог. Сходство начальных и средних частей словесного обозначения является более существенным. В возражении также отмечено графическое сходство сравниваемых знаков (стандартный шрифт, нет графической

проработки и т.п.). Сравнимые знаки не имеют семантического значения. Однако, активная маркетинговая стратегия привела к высокой узнаваемости обозначения «ТРЕКРЕЗАН» для лекарственных средств. И потому для значительной части потребителей смыслом этого обозначения является «лекарственное адаптогенное средство»;

- сопоставляемые средства индивидуализации («ТРЕКРЕЗАН», «TREKREZAN» и «ТРЕКРЕСИЛ») используются для маркировки товаров (лекарственных средств), имеющих одно и то же действующее вещество («оксиэтиламмония метилфеноксиацетат») в одной сфере гражданского оборота на рынке фармацевтической продукции. При указанных обстоятельствах вероятность смешения потребителем сопоставляемых знаков повышается;

- согласно социологическому исследованию сравниваемые знаки (1) и (2) фонетически сходны между собой для большей части потребителей (57 %); визуальны сходны между собой для большинства потребителей (56 %); семантически сходны между собой для значительной части потребителей (50 %). Тестируемую пару обозначений около половины потребителей (43 %) воспринимает как сходную до степени смешения (покупка по ошибке). Значительная часть потребителей (40 %) относит данную пару изображений к одному правообладателю;

- в возражении приведены сведения об однородности сравниваемых товаров 03 и 05 классов МКТУ: род (вид) товаров (косметические, лекарственные и лечебные препараты), их потребительские свойства, функциональное назначение (употребляются как косметические или для профилактики, диагностики, лечения и реабилитации), вид материала, из которого они изготовлены (основа, технологические добавки, активные компоненты, химические соединения), взаимодополняемость этих товаров, условия и каналы их реализации (косметические магазины, аптеки), круг потребителей;

- совпадающая часть сравниваемых знаков «ТРЕКРЕ-» / «TREKRE-» является сильной, обеспечивающей различительную способность, а несовпадающие части обозначений («-СИЛ» и «-ЗАН» / «-ZAN») являются слабыми;

- элементы «-ЗАН» / «-ZAN» противопоставленных знаков (2-4), «СИЛ» оспариваемого знака (1) являются слабыми, поскольку они часто используются в товарных знаках, зарегистрированных в России для товаров 03, 05 классов МКТУ;
- есть только два товарных знака, помимо знаков (2-4), которые зарегистрированы в России для товаров 05 класса МКТУ с элементом «ТРЕКРЕ» / «ТРЕКРЕ». Это оспариваемый знак (1) и товарный знак «**ТРЕКРЕЗОЛИД**» по свидетельству № 724346 (правообладатель: АО "УСОЛЬЕ-СИБИРСКИЙ ХИМИКО-ФАРМАЦЕВТИЧЕСКИЙ ЗАВОД", 665462, Иркутская область, г. Усолье-Сибирское);
- элемент «ТРЕКРЕ» / «ТРЕКРЕ» является сильным и потому, что он практически не используется в наименованиях лекарственных средств;
- есть только два торговых наименования лекарственных средств, помимо лекарственного средства «ТРЕКРЕЗАН», которые зарегистрированы в России. Это лекарственное средство «ТРЕКРЕЗОЛИД» и «Трекресил», которые зарегистрированы на 10 лет позже лекарственного средства «Трекрезан» (держателем лекарственного удостоверения которого является ООО "Гротекс"), а также содержат одинаковое действующее вещество «оксиэтиламмония метил феноксиацетат»;
- в возражении приведены сведения из судебного акта по делу № СИП-865/2021;
- лекарственные препараты, маркируемые словом «ТРЕКРЕСИЛ», воспринимаются потребителями рынка лекарственных препаратов как товары, произведённые ООО "Гротекс" - производителя лекарственных препаратов «ТРЕКРЕЗАН». В возражении приведены сведения о маркетинговой стратегии и рекламной деятельности;
- к ложности в восприятии производителя лекарственного препарата «ТРЕКРЕСИЛ» также приводят и недобросовестные действия правообладателя, который выпускает под этим наименованием препарат, идентичный по химической формуле («оксиэтиламмония метилфеноксиацетат») и действию препаратам «Трекрезан» (таблетки) и «Трекрезан» (сироп);
- в возражении приведены доводы о незаконном недобросовестном использовании правообладателем различительной способности и репутации знаков (2-4), а также о нанесении вреда лицу, подавшему возражение;

- правообладатель злонамеренно прибегает к схеме регистрации в качестве товарного знака обозначения, сходного до степени смешения с уже существующим широко известным товарным знаком, а также занимается регистрацией уже самого лекарственного препарата под таким же торговым наименованием;
- товары (лекарственные препараты, продукты фармацевтические), маркированные оспариваемым знаком (1), будут восприниматься участниками рынка лекарственных препаратов как произведённые лицом, подавшим возражение. Иными словами, оспариваемый знак (1) способен ввести в заблуждение относительно действительного производителя товаров (лекарственных препаратов, продуктов фармацевтических);
- действия по регистрации оспариваемого знака (1) являются злоупотреблением правом и недобросовестной конкуренцией правообладателя, незаконном недобросовестном использовании правообладателем различительной способности и репутации знаков (2-4), а также нанесением вреда.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 684647 (1) полностью.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

- сведения об оспариваемом товарном знаке (1) (распечатка с сайта Роспатента) – (5);
- сведения о товарных знаках (2-4) (распечатки с сайта Роспатента) – (6);
- сведения об ООО "Гротекс" (распечатка с сайта ФНС) - (7);
- сведения о 146 лекарственных средствах, держателем / владельцем регистрационных удостоверений которых является ООО "Гротекс" (распечатки с сайта Минздрава России) - (8);
- сведения о 172 лекарственных средствах, производителем которых является ООО "Гротекс" (распечатки с сайта Минздрава России) – (9);
- сведения о фармацевтических субстанциях, производителем которых является ООО "Гротекс" (распечатки с сайта Минздрава России) – (10);

- информация о лекарственных препаратах «Трекрезан®» (таблетки) и «Трекрезан» (сироп), распечатка с сайта Минздрава России и с сайта trekrezan.ru (вместе с данными о том, что владельцем этого домена является ООО "Гротекс") – (11);
- подтверждение того, что «Solopharm» является коммерческим обозначением, используемым в хозяйственной деятельности лица, подавшего возражение, и ООО "Гротекс" (распечатка с сайта trekrezan.ru, вместе с данными о том, что владельцем этого домена является ООО "Гротекс") – (12);
- информация о количестве показов рекламных роликов лекарственного препарата «Трекрезан» на телеканалах – (13);
- подтверждение размещения рекламы лекарственного препарата «Трекрезан» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» – (14);
- подтверждение эффективности рекламы лекарственного препарата «Трекрезан» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» – (15);
- экземпляр отчёта АНО "Левада-Центр" – (16);
- анализ решений Суда по интеллектуальным правам и Роспатента с позицией о том, что «именно средним, и особенно начальным частям словесных обозначений уделяется особое внимание при восприятии знаков», и сравнение обозначений, признанных им сходными до степени смешения – (17);
- информация о лекарственном препарате «Трекресил» (распечатки с сайта Минздрава России) – (18);
- анализ решений Роспатента с позицией о том, что «вероятность смешения потребителем сопоставляемых обозначений повышается, если противопоставленный знак используется для маркировки товаров (лекарственных средств), имеющих одно и то же действующее вещество в одной сфере гражданского оборота», и сравнение обозначений, признанных им сходными до степени смешения – (19);
- таблица из 45 зарегистрированных в России для товаров 03 класса МКТУ товарных знаков, которые содержат элемент «ЗАН» / «ZAN» в конце, середине и в начале зарегистрированных обозначений, а также состоящих только из этого элемента, таблица из 129 зарегистрированных в России для товаров 05 класса МКТУ товарных знаков, которые содержат элемент «ЗАН» / «ZAN» в конце, середине и в начале зарегистрированных обозначений, а также состоящих только из этого элемента,

сведения о 45 зарегистрированных в России лекарственных средствах, которые содержат элемент «ЗАН» в торговом наименовании (распечатки с сайта Минздрава России), таблица из 26 зарегистрированных в России для товаров 03 класса МКТУ товарных знаков, которые содержат элемент «-СИЛ» в конце зарегистрированных обозначений, таблица из 98 зарегистрированных в России для товаров 05 класса МКТУ товарных знаков, которые содержат элемент «-СИЛ» в конце зарегистрированных обозначений, сведения о 161 зарегистрированном в России лекарственных средствах, которые содержат элемент «СИЛ» в торговом наименовании (распечатки с сайта Минздрава России), сведения о зарегистрированных в России лекарственных средствах, которые содержат элемент «ТРЕКРЕ» в торговом наименовании (распечатки с сайта Минздрава России) – (20);

- текст решения Суда по интеллектуальным правам, принятого 27 мая 2022 года по делу № СИП-865/2021, текст постановления президиума Суда по интеллектуальным правам № С01 -1507/2022, принятого 10 октября 2022 года по делу № СИП-865/2021; текст определения судьи Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации № 300-ЭС22-27594, принятого 09 января 2023 года по делу № СИП-865/2021 – (21);

- информация о количестве упоминаний слова «ТРЕКРЕЗАН» в сети Интернет по данным поискового сайта <https://www.google.com/> – (22);

- информация о количестве упоминаний слова «ТРЕКРЕСИЛ» в сети Интернет по данным поискового сайта <https://www.google.com/> до 14 марта 2018 года – (23).

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим 07.11.2023 возражением, представил отзыв, мотивы которого сведены к следующему:

- сравниваемые знаки (1) и (4) не сходны до степени смешения, имеются различия в буквах, звуках, ударные слоги различны и т.п.;

- в отзыве приведены выдержки из действующего законодательства, правоприменительной практики, судебной практики и т.п.;

- сочетание букв «СИЛ» придает оспариваемому знаку (1) мягкое звучание, в то время как противопоставленные знаки (2-4) обладают звонким звучанием;

- сравниваемые знаки (1) и (2-4) различаются в 3 буквы и 3 звука («ЗАН» и «СИЛ»), которые являются ударными слогами в знаках;

- смысловой критерий сходства не применим в силу фантазийного характера сравниваемых знаков;
- согласно Методическим рекомендациям по рациональному выбору лекарственных средств разница должна составлять 3 и более букв, что присутствует в сравниваемых знаках;
- довод возражения о повышении вероятности смешения в связи с совпадением действующего вещества в лекарственных средствах является необоснованным, поскольку препараты назначаются врачами и реализуются фармацевтами;
- графический признак не имеет решающего значения, поскольку отсутствует оригинальное графическое исполнение;
- оспариваемый знак (1) представляет собой неделимое слово и не имеет элементов («фарм», «мед») с описательным характером, разделение его на части при определении сходства не обосновано;
- при разбиении оспариваемого знака (1) на части «ТРЕКРЕ» и «СИЛ» следует отметить, что они не используются в фармацевтике и обладают сильной различительной способностью;
- из возражения не следует, что приставка «ТРЕКРЕ-» ассоциируется с лицом, подавшим возражение. Противопоставленные знаки (2-4) неоднократно меняли правообладателей и препараты выпускались разными лицами;
- в отзыве приведены сведения об истории препарата «ТРЕКРЕЗАН» с 1975 года, выдержки из книг, учредительных документов, протоколы дополнительных мероприятий и т.д.;
- часть «СИЛ» образована от слова «сила» и вызывает ассоциации с человеческими силами, которые должны укрепляться благодаря приему препарата «Трекресил»;
- однородность товаров, присутствующих в перечнях сравниваемых знаков, не принципиальна в силу отсутствия сходства;
- в отзыве приведены выдержки на судебный акт № СИП – 102/2019;
- однородность товаров 03, 05 классов МКТУ не доказана, так как есть различия по фунгицидам, гербицидам и чистящим средствам и т.п.;
- использование и узнаваемость противопоставленных знаков (2-4) не имеет значения в силу отсутствия сходства с оспариваемым знаком (1);

- факт активного использования препарата «ТРЕКРЕЗАН» не доказан;
- согласно социологическому исследованию Лаборатории социологической экспертизы подавляющее большинство потребителей (86-88 %) полагают, что обозначения принадлежат разным компаниям. При этом 87 – 88 % не смогли бы перепутать фармацевтические препараты при покупке. Ретроспективные данные получены с незначительной разницей;
- 55 % опрошенных заявили, что им был известен фармацевтический препарат «ТРЕКРЕСИЛ», при этом 56 % опрошенных заявили о том, что им известна компания, производящая товары под тестируемым обозначением. Ретроспективные данные получены с незначительной разницей;
- опасность введения потребителей в заблуждение отсутствует, так как потребители могут предположить различное коммерческое происхождение данных товаров;
- социологическое исследование АНО "Левада-Центр" (16) проведено с методологическими нарушениями: неверно определена целевая группа, нет сведений об известности обозначений, ретроспективные данные отсутствуют и т.д. Вместе с тем, по результатам опроса значительная часть респондентов посчитала обозначения несходными в целом, по звучанию, по внешнему виду (37 %), 27 % посчитали обозначения несходными по смыслу, 43 % не смогли бы перепутать товары, 39 % заявили, что у товаров разные производители;
- правообладатель обращает внимание на рецензию Лаборатории социологической экспертизы на указанное исследование (16), указывающую на ряд недостатков, что ставит под сомнение его результаты (отсутствует программа исследования, методологическая часть, отсутствуют ссылки на нормативно-правовый акты, отсутствуют данные о том, где, как и когда проводился опрос, отсутствует блок на ретроспективную дату, авторы не описывают принцип формирования выборки, отсутствуют опросные листы, нарушена логика по построению вопросов, отсутствует информация об исполнителях исследования и т.д.);
- полученные ответы респондентов не могут свидетельствовать о сходстве сравниваемых знаков и введении потребителей в заблуждение относительно производителя продукции;

- ссылка на судебный акт по делу № СИП-865/2021 не имеет преюдициального значения для рассмотрения настоящего спора (круг лиц не совпадает, предметом рассмотрения был другой товарный знак «ТРЕКРЕЗОЛИД» по свидетельству № 724346, доказательная база отличается);
- доводы о злоупотреблении правом и недобросовестной конкуренции не обоснованы и не доказаны документально. Правообладателем приведены выдержки из действующего законодательства по применению данной нормы. Так, согласно пункту 5 статьи 10 Кодекса добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются;
- с учетом отсутствия сходства до степени смешения сравниваемых знаков (1) и (2-4) факт их использования не имеет значения для установления факта злоупотребления правом или недобросовестной конкуренции.

В подтверждение своих доводов правообладателем представлены следующие документы:

- Постановление от 17.02.2020 г. по делу № А40-303459/2018 – (24);
- документы правопреемства – (25);
- заключение Лаборатории социологической экспертизы – (26);
- копия рецензии – (27);
- договор о совместном сотрудничестве – (28).

В корреспонденции от 22.04.2024 лицо, подавшее возражение, выразило просьбу о переносе заседания коллегии на более поздний срок, а также сообщило, что намерении подготовить дополнительное социологическое исследование. Так, лицом, подавшим возражение, получено от АО "ВЦИОМ" письмо № 132А-2024-И2, в котором указано, что оно проводит исследование по теме «Наличие / отсутствие признаков сходства до степени смешения между обозначением № 684647 и обозначениями № 338350, № 432514, № 432991 с точки зрения целевой группы потребителей в настоящее время и на декабрь 2018 года», и что «ориентировочная дата окончания сбора данных - 15.05.2024 года. Аналитический отчет по результатам исследования будет подготовлен к 30.05.2024 года». 22 апреля 2024 года «Nelovia LTD.» также получила рецензию АО "ВЦИОМ" на то же заключение Лаборатории социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН № 24-2024 от

22 февраля 2024 г., представленное ООО "Константа-Я" в Роспатент 26 марта 2024 года. В этой рецензии АО "ВЦИОМ" указало, что «в проанализированном заключении Лаборатории социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН № 24-2024 от 22 февраля 2024 года «отсутствует ряд критически важных сведений о социально-демографической и географической структуре выборки. Исследование, положенное в основу заключения Лаборатории социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН № 24-2024 от 22 февраля 2024 года, «имеет существенные изъяны в части формулировок и семантики вопросов. С учётом выявленных недостатков высока вероятность смещения данных относительно реального положения дел». «Nelovia LTD.» 22 апреля 2024 года получила рецензию АО "ВЦИОМ" на отчёт АНО "Левада-Центр" по исследованию, проведённому с 19 по 22 июня 2020 г. В этой рецензии АО "ВЦИОМ" указало, что «по результатам анализа можно сделать следующие выводы: в исследовании АНО "Левада Центр" «соблюдены нормы и правила, принятые профессиональным сообществом для решения такого рода задач в части формирования выборки исследования и определения целевой аудитории; вопросы анкеты являются корректными и способны решить поставленную перед исследователями задачу; в целом использованная методика исследования не содержит существенных недостатков».

В подтверждение изложенного лицом, подавшим возражение, представлены следующие документы:

- копия письма АО "ВЦИОМ" № 132А-2024-И от 16 апреля 2024 года с информацией о проведении нового исследования – (29);
- копия отзыва АНО "Левада-Центр" № 10 от 19 апреля 2024 года на заключение Лаборатории социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН № 24-2024 от 22 февраля 2024 года – (30);
- копия рецензии АО "ВЦИОМ" на заключение Лаборатории социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН № 24-2024 от 22 февраля 2024 года – (31);
- копия рецензии АО "ВЦИОМ" на отчёт АНО "Левада-Центр" по исследованию, проведённому с 19 по 22 июня 2020 года – (32).

В удовлетворении ходатайства о переносе, заявленного лицом, подавшим возражение, в корреспонденции от 22.04.2024 г., мотивированного необходимостью подготовки дополнительного социологического исследования, было отказано коллегией, о чем имеется запись в протоколе заседания коллегии от 24.02.2024 г. Рассмотрение возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку осуществляется в административном порядке (пункт 2 статьи 1248 Кодекса). При этом оценивается правомерность предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку с учетом обстоятельств, изложенных в определенном возражении. Проведение нового социологического исследования и его возможные выводы о сходстве сравниваемых знаков носят вероятностный характер и ведут к затягиванию делопроизводства, осуществляемого в административном порядке. Таким образом, коллегия не нашла оснований для переноса заседания коллегии на более поздний срок.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, поступившего 07.11.2023, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (14.03.2018) приоритета оспариваемого товарного знака (1), правовая база для оценки его охраноспособности включает 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об

определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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 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.

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).

Оспариваемый товарный знак **ТРЕКРЕСИЛ** по свидетельству № 684647 (1) с приоритетом от 14.03.2018 представляет собой словесное обозначение, выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Знак (1) зарегистрирован в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 1 - 5, 8 и 9 статьи 1483 настоящего Кодекса. Положения

подпунктов 1 - 3 настоящего пункта применяются с учетом обстоятельств, сложившихся на дату подачи возражения (статья 1513 Кодекса).

Коллегия отмечает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку может быть подано заинтересованным лицом. Лицу, подавшему возражение, принадлежит исключительное право на противопоставленные товарные знаки (2-4). Кроме того, согласно имеющимся документам возражения лицо, подавшее возражение, является участником (с размером доли 97,2 %) ООО «Гротекс» (ИНН 7814459396, ОГРН 1107847033535) - фармацевтической компании, держателя / владельца 146 регистрационных удостоверений лекарственных средствах. Также ООО «Гротекс» является производителем ряда фармацевтических субстанций. Среди лекарственных препаратов, держателем регистрационных удостоверений которых является ООО «Гротекс», есть препарат «Трекрезан». Указанные обстоятельства по своей совокупности свидетельствуют о заинтересованности «НЕЛОВИЯ ЛТД.», Кипр в подаче настоящего возражения, что правообладателем не оспаривается.

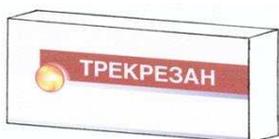
Публикация сведений о предоставлении правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 684647 в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, была осуществлена 28.11.2018 г. Подача возражения произведена 07.11.2023 с соблюдением пятилетнего срока со дня публикации сведений о предоставлении правовой охраны оспариваемому товарному знаку (1) на территории Российской Федерации в официальном бюллетене.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака (1) требованиям пункта б (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Противопоставленные товарные знаки **ТРЕКРЕЗАН** (2) по

TREKREZAN

свидетельству № 338350, приоритет от 31.01.2006, (3) по свидетельству № 432514, приоритет от 10.03.2010 являются словесными, выполнены заглавными буквами русского и латинского алфавитов соответственно. Товарный



знак (4) по свидетельству № 432991, приоритет от 08.06.2010

является объемным и зарегистрирован в следующем цветовом сочетании: «красный, белый, желтый, светло-серый, темно-серый». Правовая охрана товарных знаков (2-4) действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в перечнях свидетельств.

Анализ оспариваемого товарного знака (1) с точки зрения его соответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Сопоставительный анализ по фонетическому критерию сходства словесных обозначений показал, что сравниваемые знаки (1) и (2-4) содержат в своем составе словесные элементы «ТРЕКРЕСИЛ» (1) / «ТРЕКРЕЗАН» (2,4) / «TREKREZAN» (3). Элемент «TREKREZAN» (3) является транслитерацией элемента «ТРЕКРЕЗАН» (2,4). Действительно, сравниваемые знаки имеют тождество начальных частей «ТРЕКРЕ-» / «TREKRE-», с которых начинается их прочтение. Вместе с тем, различия между сравниваемыми знаками составляют последние несовпадающие друг с другом 3 буквы «-СИЛ» / «-ЗАН» / «-ZAN», занимающие конечные позиции в словах. Именно на них падает ударение, в связи с чем, они наиболее отчетливо произносятся.

Сопоставительный анализ по смысловому критерию сходства оспариваемого знака (1) и противопоставленных знаков (2-4) не представляется возможным в силу отсутствия лексического значения у сравниваемых словесных элементов.

Сопоставительный анализ по графическому критерию сходства знака (1) и противопоставленных знаков (2,4) показал, что они близки за счет использования при их написании заглавных букв русского алфавита. Знак (1) и противопоставленный знак (3) имеют графические отличия, обусловленные использованием разного алфавита. Однако, в данном случае указанные графические отличия носят второстепенный характер в силу выполнения словесных элементов стандартным шрифтом без художественной проработки.

Согласно пункту 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" установление сходства осуществляется по результатам сравнения товарного знака и обозначения (в том числе по графическому, звуковому и смысловому критериям) с учетом представленных сторонами доказательств по

своему внутреннему убеждению. При этом учитывается, в отношении каких элементов имеется сходство - сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения. При наличии соответствующих доказательств суд, определяя вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения, оценивает и иные обстоятельства, в том числе: используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров; длительность и объем использования товарного знака правообладателем; степень известности, узнаваемости товарного знака; степень внимательности потребителей (зависящая, в том числе от категории товаров и их цены); наличие у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом. При определении вероятности смешения также могут учитываться представленные лицами, участвующими в деле, доказательства фактического смешения обозначения и товарного знака. Суд учитывает влияние степени сходства обозначений, степени однородности товаров, иных обстоятельств на вероятность смешения, а не каждого из соответствующих обстоятельств друг на друга.

Исходя из указанного пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" коллегия должна оценить и иные дополнительные критерии, которые влияют на вероятность смешения сравниваемых знаков.

Наличие совпадающих букв является частым и представляет собой общепринятую практику по употреблению таких компонентов как «ТРЕКРЕ-» в отношении фармацевтических препаратов, в связи с чем, знаки необходимо оценивать в целом. Изложенное подтверждается практикой Минздрава РФ. Так, сравниваемые обозначения «ТРЕКРЕСИЛ» и «ТРЕКРЕЗАН» зарегистрированы Минздравом РФ в качестве лекарственных препаратов. Таким образом, Минздрав РФ, зарегистрировав данные лекарства, также пришел к выводу об их различиях и отсутствии опасности для потребителей сосуществования лекарственных препаратов с данными наименованиями. Необходимо также отметить, что выдача Министерством здравоохранения Российской Федерации регистрационных удостоверений на лекарственные препараты с торговыми названиями «ТРЕКРЕЗАН» (№008909/09), «ТРЕКРЕСИЛ» (№ЛП-005402), «ТРЕКРЕЗОЛИД» (№005865),

имеющих одинаковое назначение (адаптогенное средство) и действующее вещество (оксиэтиламмония метилфеноксиацетат), свидетельствуют о том, что вышеупомянутый орган не усматривает наличия их смешения в гражданском обороте.

Кроме того, из Госреестра усматривается, что помимо лица, подавшего возражение, у противопоставленных товарных знаков (2-4) за все время их существования было много владельцев и лицензиатов: Федеральное государственное унитарное предприятие "Государственный ордена Трудового Красного знамени научно-исследовательский институт химии и технологии элементоорганических соединений", ООО "Витанта", ОАО «Усолье-Сибирский химфармзавод», ООО "Фарматрикс", «ЮНИМАТРИКС ВЕНЧУРС ЛТД.», ООО "Гротекс". С учетом меняющегося количества лицензиатов и правообладателей устойчивой и однозначной ассоциации фармацевтических препаратов «ТРЕКРЕЗАН» с конкретным лицом - производителем быть не может. Таким образом, сам факт длительного присутствия на рынке препарата «ТРЕКРЕЗАН» не приводит к однозначной его ассоциации у потребителя с конкретным производителем.

Об отсутствии ассоциирования сопоставляемых товарных знаков друг с другом свидетельствуют результаты опроса общественного мнения (26), подготовленного Лабораторией социологической экспертизы, с учетом ретроспективы. Так, у большинства опрошенных респондентов обозначения «ТРЕКРЕСИЛ» и «ТРЕКРЕЗАН» / «TREKREZAN» не ассоциируются друг с другом. Так, на дату приоритета оспариваемый знак (1) и противопоставленный знак (2) различаются по внешнему виду (87 % опрошенных), по смыслу (85 % респондентов), по звучанию (86 %). Оспариваемый знак (1) и противопоставленный знак (3) различаются по внешнему виду (87 % опрошенных), по смыслу (86 % респондентов), по звучанию (87 %). Оспариваемый знак (1) и противопоставленный знак (4) различаются по внешнему виду (88 % опрошенных), по смыслу (87 % респондентов), по звучанию (87 %). Приблизительно одинаковые результаты получены и на дату проведения самого исследования (с 30.01.2024 по 22.02.2024).

В отношении социологического опроса (16) лица, подавшего возражение, коллегия отмечает, что оно касается оценки сходства и введения потребителей в

заблуждение только оспариваемого знака (1) и противопоставленного знака (2). Так, в отношении отсутствия сходства этих товарных знаков (1) и (2) в целом высказалось 37 % опрошенных респондентов, что является значительным показателем при анализе сходства / несходства. Также по результатам опроса значительная часть респондентов посчитала обозначения несходными в целом, по звучанию, по внешнему виду (37 %). При этом 27 % опрошенных респондентов посчитали обозначения несходными по смыслу, 43 % не смогли бы перепутать товары, 39 % заявили, что у товаров разные производители.

По совокупности имеющихся обстоятельств можно прийти к выводу о том, что индивидуализирующая способность противопоставленных товарных знаков (2-4) снижена, в связи с чем, уменьшается возможность их ассоциирования с конкретным лицом.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания для более строгого подхода при сравнении оспариваемого знака (1) и противопоставленных товарных знаков (2-4), в связи с чем, коллегия приходит к выводу о низкой степени их сходства. При этом, фактические доказательства смешения сравниваемых товарных знаков (1) и (2-4), как на дату приоритета, так и в настоящее время в гражданском обороте в материалах дела отсутствуют.

Сравнение перечней товаров 03, 05 классов МКТУ с целью определения их однородности показало следующее.

Анализируемые товары 03 класса МКТУ *«амбра [парфюмерия]; блески для губ; бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; вазелин косметический; вата для косметических целей; вещества клейкие для косметических целей; вода ароматическая; вода жавелевая; вода лавандовая; вода туалетная; воск для удаления волос; воск для усов; воск портновский; воски для кожи; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; гелиотропин; гераниол; грим; дезодоранты для домашних животных; дезодоранты для человека или животных; депилятории; духи; жиры для косметических целей; изделия парфюмерные; изображения переводные декоративные для косметических целей; ионон [парфюмерный]; камень квасцовый для бритья [вяжущее средство]; карандаши для бровей; карандаши косметические; клеи для прикрепления искусственных ресниц; клеи для прикрепления накладных волос; кондиционеры для волос; красители для бороды и усов; красители косметические; кремы для кожи; кремы для полирования; кремы косметические; кремы косметические отбеливающие; лаки для волос; лаки для ногтей; лосьоны для волос; лосьоны для*

косметических целей; лосьоны после бритья; маски косметические; молоко миндальное для косметических целей; молочко туалетное; мускус [парфюмерия]; мыла для бритья; наборы косметические; наклейки для ногтей; ногти искусственные; одеколон; пеналы для губной помады; пероксид водорода для косметических целей; помада губная; помады для косметических целей; препараты для бритья; препараты для ванн косметические; препараты для ванн, не для медицинских целей; препараты для выпрямления волос; препараты для завивки волос; препараты для осветления кожи; препараты для похудения косметические; препараты для промывания глаз, не для медицинских целей; препараты для удаления красок; препараты для удаления лаков; препараты для удаления макияжа; препараты для ухода за ногтями; препараты коллагеновые для косметических целей; препараты с алоэ вера для косметических целей; препараты солнцезащитные; пудра для макияжа; растворители лаков для ногтей; растворы вагинальные для интимной гигиены или в качестве дезодоранта; ресницы искусственные; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; салфетки, пропитанные препаратами для удаления макияжа; свечи массажные для косметических целей; соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; составы для окуривания ароматическими веществами [парфюмерные изделия]; средства вяжущие для косметических целей; средства для бровей косметические; средства для гримирования; средства для загара косметические; средства для окрашивания волос; средства для перманентной завивки нейтрализующие; средства для ресниц косметические; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические; средства косметические для детей; средства косметические для животных; средства косметические для окрашивания ресниц и бровей; средства обесцвечивающие [деколораторы] для косметических целей; средства туалетные; средства туалетные против потения [туалетные принадлежности]; средства фитокосметические; тальк туалетный; тампоны ватные для косметических целей; хна [краситель косметический]; экстракты растительные для косметических целей; экстракты цветочные [парфюмерия]», указанные в перечне оспариваемого товарного знака (1) и товары 03 класса МКТУ «косметические средства для ухода за кожей, кремы для кожи, губная помада, лосьоны (косметические средства жидкие), парфюмированные изделия, помады косметические» товарных знаков (2-4) представляют собой парфюмерно-косметическую продукцию, соотносятся как род (вид), имеют общее назначение (для ухода за собой), обладают общим кругом потребителей, встречаются в одном сегменте рынка, что свидетельствует об их однородности.

Вместе с тем, остальные оспариваемые товары 03 класса МКТУ «абразивы; антинакипины бытовые; антистатика бытовые; баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли; бруски для полирования; бумага абразивная; бумага наждачная; бумага полировальная; вакса, гуталин для обуви; вар сапожный; вещества влагопоглощающие для

посудомоечных машин; воск для паркетных полов; воск для пола; воск для пола, предохраняющий от скольжения; воски для полирования мебели и полов; воски обувные; воски полировочные; жидкости для пола, предохраняющие от скольжения; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; зола вулканическая для чистки; камни шлифовальные; карбид кремния [абразивный материал]; карбиды металлов [абразивные материалы]; квасцы алюминиевые [вяжущее средство]; кизельгур для полирования; кора мыльного дерева для стирки; корунд [абразив]; красители для воды в туалете; крахмал [аппрет]; крахмал для придания блеска белью; крем для обуви; крокус красный для полирования; мел для побелки; мел для чистки; мыла; мыла дезодорирующие; мыла для оживления оттенков тканей; мыла кусковые туалетные; мыла против потения; мыла против потения ног; мыло миндальное; наждак; пасты для ремней для заточки бритв; пемза; полотно абразивное; полотно наждачное со стеклянным абразивом; препараты для замачивания белья; препараты для заточки инструментов; препараты для лощения [подкрахмаливания]; препараты для обесцвечивания; препараты для полирования; препараты для придания блеска белью; препараты для придания лоска; препараты для смягчения белья при стирке; препараты для стирки; препараты для сухой чистки; препараты для удаления паркетного воска [очищающие препараты]; препараты для удаления политуры; препараты для удаления ржавчины; препараты для чистки; препараты для чистки обоев; препараты для чистки сточных труб; препараты для чистки химические бытовые; препараты отбеливающие [обесцвечивающие] для бытовых целей; препараты отбеливающие для стирки; препараты химические бытовые для оживления красок при стирке белья; продукты для наведения блеска [для полировки]; пыль алмазная [абразив]; пятновыводители; растворы для очистки; синька для обработки белья; скипидар для обезжиривания; сода для отбеливания; сода для стирки; сода для чистки; средства моющие, за исключением используемых для промышленных и медицинских целей; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях; соли для отбеливания; составы для предохранения кожи [полировальные]; спирт нашатырный [моющее, очищающее средство]; средства для придания блеска листьям растений; средства для ухода за обувью; средства моющие для интимной гигиены немедицинские; средства моющие для личной гигиены дезинфицирующие или дезодорирующие; ткань наждачная; тряпки для уборки, пропитанные моющими средствами; шампуни; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни сухие; шкурка стеклянная; целок содовый» представляют собой чистящие и моющие средства, предназначены для чистки, полирования, мытья и т.п., имеют иное назначение, иной круг потребителей, другой род (вид), в связи с чем, не являются однородными вышеуказанным товарам 03 класса МКТУ противопоставленных знаков (2-4).

Оспариваемые товары 03 класса МКТУ «ароматизаторы [эфирные масла]; ароматизаторы воздуха; ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; ароматизаторы пищевые [эфирные масла]; вещества ароматические для отдушивания белья; диффузоры с палочками ароматические; древесина ароматическая; ладан; масла для парфюмерии; масла косметические; масла туалетные; масла эфирные; масла эфирные из кедра; масла эфирные из лимона; масла эфирные из цитрона; масла, используемые как очищающие средства; масло бергамотовое; масло гаультериевое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; масло терпентинное для обезжиривания; мята для парфюмерии; основы для цветочных духов; палочки фимиамные; сафрол; смеси ароматические из цветов и трав; терпены [эфирные масла]; эссенции эфирные; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло]» представляют собой ароматические вещества, предназначены для ароматизации, имеют иное назначение, иной круг потребителей, другой род (вид), в связи с чем, не являются однородными вышеуказанным товарам 03 класса МКТУ противопоставленных знаков (2-4).

Оспариваемые товары 03 класса МКТУ «аэрозоль для освежения полости рта; гель для отбеливания зубов; полоски для освежения дыхания; полоски отбеливающие для зубов; порошки зубные; пасты зубные; препараты для полирования зубных протезов; препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях; препараты для чистки зубных протезов; препараты, освежающие дыхание для личной гигиены» представляют собой препараты для ухода за зубами и полостью рта, имеют иное назначение, иной круг потребителей, другой род (вид), в связи с чем, не являются однородными вышеуказанным товарам 03 класса МКТУ противопоставленных знаков (2-4).

Оспариваемые товары 05 класса МКТУ «алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альдегиды для фармацевтических целей; амальгамы зубные из золота; амальгамы стоматологические; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; антисептики; аптечки дорожные заполненные; аптечки первой помощи заполненные; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; бандажи перевязочные; биомаркеры диагностические для медицинских целей; бром для фармацевтических целей; бумага для горчичников; бумага реактивная для ветеринарных целей; бумага реактивная для медицинских целей; вазелин для медицинских целей; вакцины; ванны кислородные; вата антисептическая; вата асептическая; вата гигроскопическая; вата для медицинских целей; вата хлопковая для медицинских целей; вещества диетические для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; вещества питательные для

микроорганизмов; вещества радиоактивные для медицинских целей; висмут азотнокислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; вода морская для лечебных ванн; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна пищевые; воск формовочный для стоматологических целей; газы для медицинских целей; гваякол для фармацевтических целей; гели интимные возбуждающие; гематоген; гемоглобин; гидрастин; гидрастинин; глицерин для медицинских целей; глицерофосфаты; глюкоза для медицинских целей; горчавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; горчица для фармацевтических целей; горчичники; грязи для ванн; грязи лечебные; гуммигут для медицинских целей; гурьон-бальзам для медицинских целей; дезинфектанты; дезодоранты для освежения воздуха; дезодоранты, за исключением предназначенных для человека или животных; дезодораторы для одежды или текстильных изделий; диастаза для медицинских целей; дигиталин; добавки витаминные в виде пластырей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; 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 прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; изотопы для медицинских целей; иммуностимуляторы; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; камень виннокислый для фармацевтических целей; камень винный для фармацевтических целей; камфора для медицинских целей; капсулы для лекарств; капсулы для фармацевтических целей; карандаши гемостатические; карандаши для лечения бородавок; карандаши каустические; карбонил [противопаразитарное средство]; каустики для фармацевтических целей; кашу для фармацевтических целей; квассия для медицинских целей; квебрахо для медицинских целей; кислород для медицинских целей; кислота галловая для фармацевтических целей; кислоты для фармацевтических целей; клеи для зубных протезов; клей хирургический; клетки стволовые для ветеринарных целей; клетки стволовые для медицинских целей; кокаин; коллаген для медицинских целей; коллодий для фармацевтических целей; кольца противомозольные для ног; конфеты лекарственные; кора ангостуры для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кондуранговая для медицинских целей; кора кротонная; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корма лечебные для животных; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; корпия для медицинских целей; крахмал для диетических или

фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; кровь для медицинских целей; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; кураре; лаки для зубов; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лейкопластыри; лекарства от запоров; ленты клейкие для медицинских целей; лецитин для медицинских целей; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для волос лечебные; лосьоны для фармацевтических целей; лосьоны после бритья лечебные; лубриканты для интимных целей; лупулин для фармацевтических целей; магнезия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мази ртутные; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; марля для перевязок; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; мастики для зубов; материалы абразивные стоматологические; материалы для зубных слепков; материалы для пломбирования зубов; материалы перевязочные медицинские; материалы хирургические перевязочные; медикаменты; медикаменты для ветеринарных целей; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; молоко миндальное для фармацевтических целей; молоко сухое для детей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей; мыла антибактериальные; мыла дезинфицирующие; мыла лекарственные; мясо лиофилизированное для медицинских целей; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; наркотики; настои лекарственные; настойка йода; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; опий; опodelьдок; отвары для фармацевтических целей; палочки ватные для медицинских целей; палочки лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; пастилки для фармацевтических целей; пасты зубные лечебные; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; питание детское; пиявки медицинские; плазма крови; пластырь никотиновый для отказа от курения; повязки глазные, используемые в медицинских целях; повязки для горячих компрессов; повязки для компрессов; повязки наплечные хирургические; подгузники детские; подгузники для домашних животных; подгузники для страдающих недержанием; подушечки мозольные; подушечки, используемые при кормлении грудью; помады медицинские; порошок из испанских мушек; препараты антидиуретические; препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей; препараты бактериологические для медицинских или ветеринарных целей; препараты бальзамические для медицинских целей; препараты белковые для медицинских целей;

препараты биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты ветеринарные; препараты висмута для фармацевтических целей; препараты витаминные; препараты диагностические для ветеринарных целей; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для ванн для медицинских целей; препараты для ванн лечебные; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для лечения угрей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для обработки ожогов; препараты для окуривания медицинские; препараты для органотерапии; препараты для очистки воздуха; препараты для расширения бронхов; препараты для снижения половой активности; препараты для стерилизации; препараты для стерилизации почвы; препараты для удаления мозолей; препараты для удаления перхоти фармацевтические; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты для чистки контактных линз; препараты из микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты известковые фармацевтические; препараты кровоостанавливающие; препараты медицинские для промывания глаз; препараты медицинские для роста волос; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты опиумные; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека или животных; препараты сульфамидные [лекарственные препараты]; препараты фармацевтические; препараты фармацевтические для лечения солнечных ожогов; препараты ферментативные для ветеринарных целей; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для диагностики беременности; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; препараты, используемые при обморожении; препараты, предохраняющие от моли; примочки глазные; примочки свинцовые; проводники химические для электрокардиографических электродов; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; прокладки гигиенические; прокладки ежедневные [гигиенические]; прополис для фармацевтических целей; пудра жемчужная для медицинских целей; радиий для медицинских целей; раствор хлораля водный для фармацевтических целей; растворители для удаления лейкопластырей; растворы вагинальные для медицинских целей; растворы для контактных линз; реактивы химические для медицинских или ветеринарных целей; резина для медицинских целей; резина для стоматологических целей; резинка жевательная для медицинских целей; резинка жевательная никотиновая для отказа от курения; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; свечи для окуривания; свечи массажные лекарственные; свечи

медицинские; семя льняное для фармацевтических целей; сигареты, не содержащие табак, для медицинских целей; сиккативы [вещества для ускорения высыхания] для медицинских целей; сиропы для фармацевтических целей; скипидар для фармацевтических целей; смазка, используемая при доении; смазки для ветеринарных целей; смазки для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; снотворные; сода питьевая для фармацевтических целей; соли для ванн для медицинских целей; соли для ванн из минеральных вод; соли для медицинских целей; соли калия для медицинских целей; соли натрия для медицинских целей; соли нюхательные; соли, входящие в состав минеральных вод; солод для фармацевтических целей; сперма для искусственного оплодотворения; спирт для фармацевтических целей; спирт медицинский; сплавы благородных металлов для стоматологических целей; спорынья для фармацевтических целей; спреи охлаждающие для медицинских целей; средства антибактериальные для мытья рук; средства вспомогательные для медицинских целей; средства вяжущие для медицинских целей; средства глистогонные; средства дезинфицирующие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов; средства для вагинального спринцевания для медицинских целей; средства для подавления аппетита, используемые в медицинских целях; средства для похудения медицинские; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства моющие для медицинских целей; средства нарывные; средства очистительные [слабительные]; средства против потения; средства против потения ног; средства противозачаточные химические; средства седативные; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства туалетные лечебные; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; суппозитории; сыворотки; таблетки для загара; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудения; таблетки от кашля; таблетки-антиоксиданты; тампоны ватные для медицинских целей; тампоны гигиенические для женщин; тампоны для заживления ран; тимол для фармацевтических целей; ткани биологические культур для ветеринарных целей; ткани биологические культур для медицинских целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; транквилизаторы; трансплантаты [живые ткани]; трансплантаты хирургические из живой ткани; трусы гигиенические для страдающих недержанием; трусы гигиенические женские; трусы-подгузники детские; уголь древесный для фармацевтических целей; укроп аптечный [фенхель] для медицинских целей; фарфор для зубных протезов; фенолы для фармацевтических целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; формальдегид для фармацевтических целей; фосфаты для фармацевтических целей; хинин для медицинских целей; хинолин для медицинских целей; хлеб диабетический для медицинских целей; хлороформ; цвет серный для фармацевтических целей; цемент для копыт животных; цемент костный для хирургии

и ортопедии; цементы зубные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; шампуни лечебные; шампуни лечебные для домашних животных; шампуни сухие лечебные; шприцы, предварительно заполненные, для медицинских целей; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; экстракты хмеля для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]; эфиры простые для фармацевтических целей; эфиры сложные для фармацевтических целей; эфиры сложные целлюлозные для фармацевтических целей; эфиры целлюлозные простые для фармацевтических целей; ююба; яд крысиный; яды; яды бактериальные; ялапа» и товары 05 класса МКТУ «фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты, бальзамы медицинские, витаминные препараты, кормовые добавки для медицинских целей, лечебные мази, мази медицинские, тонизирующие средства (лекарственные препараты), укрепляющие и успокаивающие средства, кормовые добавки для медицинских целей, лекарственные препараты для медицинских целей, лекарственные средства для человека и животных, лосьоны для фармацевтических целей, таблетки для фармацевтических целей, химико-фармацевтические препараты» противопоставленного знака (2), «фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты, бальзамы медицинские, витаминные препараты, кормовые добавки для медицинских целей, лечебные мази, мази медицинские, тонизирующие средства (лекарственные препараты), укрепляющие и успокаивающие средства, лекарственные препараты для медицинских целей, лекарственные средства для человека и животных, лосьоны для фармацевтических целей, таблетки для фармацевтических целей, химико-фармацевтические препараты» противопоставленного знака (3), товары 05 класса МКТУ «фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты, бальзамы медицинские, витаминные препараты, кормовые добавки для медицинских целей, лечебные мази, мази медицинские, тонизирующие средства (лекарственные препараты), укрепляющие и успокаивающие средства, лекарственные препараты для медицинских целей, лекарственные средства для человека и животных, лосьоны для фармацевтических целей, таблетки для фармацевтических целей, химико-фармацевтические препараты» противопоставленного знака (4) являются однородными, поскольку относятся к одинаковым родовым понятиям «препараты, средства и вещества для медицинских и фармацевтических целей», «изделия, препараты и средства гигиенические», «продукты диетические для медицинских и фармацевтических целей, пищевые добавки», предназначены для достижения одних и тех же медицинских целей (лечение/профилактика болезней, оздоровление), могут быть рекомендованы врачами-специалистами, иметь одинаковое исходное сырье, один и тот же круг потребителей.

Вместе с тем, остальные товары 05 класса МКТУ «акарициды; аконитин; альгициды; биоциды; бумага клейкая от мух; бумага с особой пропиткой от моли; инсектициды; каломель [фунгициды]; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; мухоловки клейкие; ошейники противопаразитарные для животных; пестициды; порошок пиретрума; препараты для лечения от вшей [педикулициды]; препараты для уничтожения вредных животных; препараты для уничтожения вредных растений; препараты для уничтожения домашних грибов; препараты для уничтожения личинок насекомых; препараты для уничтожения мух; препараты для уничтожения мышей; препараты для уничтожения наземных моллюсков; препараты для уничтожения паразитов; препараты противоспоровые; препараты химические для обработки злаков, пораженных головней; препараты химические для обработки пораженного винограда; препараты химические для обработки против милдью; препараты химические для обработки против филлоксеры; репелленты; репелленты для окуливания против насекомых; репелленты для собак; средства для уничтожения паразитов; средства моющие для животных [инсектициды]; средства моющие для скота [инсектициды]; средства моющие для собак [инсектициды]; средства моющие инсектицидные для ветеринарных целей; средства противопаразитарные; фунгициды; шампуни инсектицидные для животных; шампуни педикулицидные; экстракты табака [инсектициды]» оспариваемого знака (1) представляют собой средства для борьбы с вредными видами растительного и животного мира, имеют иное назначение, иной круг потребителей, относятся к иному роду (виду), в связи с чем, не являются однородными вышеуказанным товарам 05 класса МКТУ противопоставленных знаков (2-4).

Вместе с тем, с учетом низкой степени сходства сравниваемых знаков однородные товары 03 и 05 классов МКТУ не будут смешиваться в гражданском обороте.

Таким образом, исходя из совокупности вышеизложенных обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии ассоциирования товарных знаков (1) и (2-4) друг с другом, коллегия пришла к выводу о необоснованности доводов поступившего возражения о несоответствии товарного знака (1) требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака (1) требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Сам по себе оспариваемый товарный знак (1) ложной информации относительно товара, либо его изготовителя не несёт.

Согласно сложившейся правовой позиции суда способность введения в заблуждение элементами обозначений и обозначением в целом не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и изготовителе. Сам по себе факт использования обозначения до даты подачи заявки на товарный знак иным производителем не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара. С учетом изложенного для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение через ассоциацию с иным производителем товара, основанную на предшествующем опыте, необходимо наличие доказательств, подтверждающих: 1) введение в гражданский оборот товаров со сходным обозначением иным производителем; 2) возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между самим товаром и его предшествующим производителем.

Как было установлено выше, оспариваемый товарный знак (1) и принадлежащие лицу, подавшему возражение, товарные знаки (2-4) обладают низкой степенью сходства, и не ассоциируются друг с другом в гражданском обороте при сопровождении однородных товаров (лекарственных препаратов). В этой связи нет оснований полагать, что оспариваемый товарный знак (1) вызывает не соответствующие действительности представления о его правообладателе.

Коллегия приняла к сведению представленные лицом, подавшим возражение, документы (7-15;22), касающиеся наличия в гражданском обороте на территории Российской Федерации лекарственного препарата «ТРЕКРЕЗАН», держателем регистрационного удостоверения на который является ООО «Гротекс».

Однако указанного обстоятельства недостаточно для вывода о том, что на дату (14.03.2018) приоритета оспариваемого товарного знака (1) потребитель был введен в заблуждение относительно изготовителя лекарственного препарата, маркированного обозначением «ТРЕКРЕЗАН», ассоциируя его исключительно с продукцией лица, подавшего возражение.

Материалы (7) представляют собой сведения об ООО "Гротекс" (распечатка с сайта ФНС). Материалы (8,9) касаются лекарственных средств, владельцем регистрационных удостоверений которых является ООО "Гротекс". Материалы (10) представляют собой сведения о фармацевтических субстанциях, производителем

которых является ООО "Гротекс". Информация о лекарственных препаратах «Трекрезан®» (таблетки) и «Трекрезан» (сироп) и распечатка с сайта Минздрава России и с сайта trekrezan.ru касаются общих сведений об ООО "Гротекс" (11). Что касается рекламной компании препарата «ТРЕКРЕЗАН» (13-15), то данные документы не приводят к выводу о наличии знания потребителя об этом препарате, либо его ассоциировании с оспариваемым товарным знаком (1).

Анализ социологического опроса АНО «Левада-Центр» (16) показал следующее. Социологический опрос не содержит ретроспективных данных мнения опрошенных респондентов на дату (14.03.2018) приоритета оспариваемого товарного знака (1), а отражает ситуацию на середину 2020 года, т.е. на период времени, когда проводился сам опрос. Согласно результатам опроса значительное количество опрошенных респондентов (43 %) не смогли бы перепутать товары, маркированные товарными знаками «ТРЕКРЕСИЛ» и «ТРЕКРЕЗАН». При этом 39 % опрошенных ответили, что товары, маркируемые сравниваемыми знаками, относятся к разным производителям. Ассоциирование сравниваемых знаков с каким-либо лицом не исследовалось.

В свою очередь заключение Лаборатории социологической экспертизы (26) показало отсутствие способности оспариваемого знака (1) вводить потребителя в заблуждение. Подавляющее большинство (86 % и 87 %) опрошенных респондентов на дату опроса полагали, что лекарственные препараты под сравниваемыми знаками (1) и (2-4) производятся разными, никак не связанными между собой компаниями, что свидетельствует об отсутствии введения потребителей в заблуждение. Близкие результаты в процентном соотношении были получены и на дату приоритета оспариваемого знака (1). Подавляющее большинство опрошенных полагают, что в настоящее время тестируемые знаки принадлежат разным компаниям (87 % и 88 %), при этом на дату приоритета исследование показало такие же близкие результаты. В настоящее время большинство респондентов не могли бы перепутать фармацевтические препараты под тестируемыми обозначениями при покупке (87 % и 88 %). Близкое соотношение результатов в процентном соотношении были получены и на дату приоритета.

Таким образом, исследовав все материалы дела в совокупности, коллегия не усматривает наличия оснований для вывода о том, что на дату приоритета (14.03.2018) оспариваемого товарного знака (1) у потребителя имелись стойкие ассоциации между

этим товарным знаком и товарными знаками (2-4) компании «НЕЛОВИЯ ЛТД.», как происходящими из одного источника.

Следовательно, довод возражения о способности оспариваемого товарного знака (1) вызывать у потребителя не соответствующие действительности представления и вводить его в заблуждение относительно изготовителя по смыслу требований, изложенных в подпункте 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не является убедительным.

Представленные письма и рецензии (27;30-32) на социологические исследования к иным выводам коллегии не приводят.

Доводы возражения в части регистрации товарных знаков с элементами «ЗАН» / «ZAN», «СИЛ» признаны коллегией неубедительными. Производство по каждой заявке ведется независимо, исходя из совокупности всех обстоятельств дела.

Ссылка на судебный акт по делу № СИП-865/2021 не имеет преюдициального значения для рассмотрения настоящего дела (круг лиц, доказательная база не совпадает, предметом рассмотрения был другой товарный знак «ТРЕКРЕЗОЛИД» по свидетельству № 724346). Иная приведенная судебная практика сторонами, в том числе по применению норм законодательства, также не имеет преюдициального значения для рассмотрения настоящего спора.

Что касается доводов возражения о несоответствии товарного знака (1) положениям статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также статье 10 Кодекса, то необходимо отметить, что установление факта злоупотребления правом или недобросовестной конкуренции при регистрации и использовании товарного знака не относится к компетенции федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, данный вопрос может быть разрешен в установленном законом порядке уполномоченными органами (федеральной антимонопольной службой или судом).

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.11.2023, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 684647.