

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее - Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 04.09.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Азиатика", город Новосибирск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023763910, при этом установила следующее.

**КЕДРОВАЗИН**

Обозначение « **КЕДРОВАЗИН** » по заявке №2023763910 подано 17.07.2023 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Роспатентом 15.05.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023763910 в отношении всех товаров 05 класса МКТУ в связи с несоответствием требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса,

так как установлено сходство заявленного обозначения с товарным знаком «ВАЙЗИН», зарегистрированным на имя компании «Джонсон энд Джонсон», корпорация штата Нью-Джерси, Уан Джонсон энд Джонсон Плаза, Нью-Брансуик, штат Нью-Джерси 08933-7001, Соединенные Штаты Америки, свидетельство №96961 с приоритетом от 23.10.1990 (срок действия регистрации продлен до 23.10.2030), в отношении однородных заявленным товаров 05 класса МКТУ.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров 05 класса МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 04.09.2024 поступило возражение на решение Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему.

Заявитель приводит выдержки из судебных актов по вопросу применения пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

В возражении содержатся доводы относительно несходства сопоставляемых обозначений, в связи с их фонетическими и визуальными отличиями.

Относительно графических отличий заявленного обозначения по заявке №2023763910 и противопоставленного товарного знака по свидетельству №96961 заявитель отмечает, что заявленное обозначение выполнено в двух цветах, зрительно выделяющих составляющие обозначение слова: элемент «КЕДРО» (с ударением на первый слог) выделен красным цветом - на него падает акцент, элемент «ВАЗИН» выполнен в коричневом (бронзовом) цвете. Заявленное обозначение разработано для маркировки серии новых товаров, в основу которой положен товарный знак заявителя «ДОКТОР КЕДРОВА» по свидетельству №704070 (приоритет 20.08.2018).

По мнению заявителя сопоставляемые товары являются неоднородными, так как формулировка "фармацевтические препараты, а именно мази" в 05 классе МКТУ означает, что заявка подана только для мазей, а не для каких-либо иных типов фармацевтических препаратов (<https://sudact.rii/law/prikaz-Fgbu-f1ps-ot-20012020-n->

12/rukovodstvo-po-osiishchestvleniiu-administrativnykh-protsedur/razdel-iv/), в то время как товары противопоставленного знака уточнены по лекарственным формам.

Ввиду широкой известности компании Джонсон энд Джонсон, товары данного производителя не могут смешиваться в обороте с товарами иных лиц.

На основании вышеизложенного выражена просьба удовлетворить возражение и принять решение о регистрации товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ.

На заседание коллегии, состоявшееся 18.10.2024, заявитель или его представитель не явились, ходатайств о проведении заседания в отсутствие представителя заявителя не направляли. Учитывая направление уведомления о дате заседания коллегии в адреса, указанные как «адреса для переписки» (630087, г. Новосибирск, а/я 9, директору ООО "АЗИАТИКА" (почтовый идентификатор отправления -80102901357828, вручено 01.10.2024, [market@aziatica.ru](mailto:market@aziatica.ru)), а также наличие доказательств получения отправленной корреспонденции, заявитель уведомлен надлежащим образом.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (17.07.2023) поступления заявки №2023763910 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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.

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 отношении однородных товаров и имеющими 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.

В соответствии с пунктом 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.

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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака словесное обозначение

« **КЕДРОВАЗИН** » по заявке №2023763910 выполнено буквами русского алфавита, при этом часть слова «КЕДРО» выполнена буквами красного цвета заливки, а часть «АЗИН» буквами бронзового цвета заливки. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [1] « **ВАЙЗИН** » по свидетельству №96961 с приоритета 23.10.1990, является словесным и выполнен буквами русского алфавита. Правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Анализ сходства обозначения по заявке №2023763910 и противопоставленного товарного знака [1] показал следующее.

Обозначение по заявке №2023763910 и противопоставленный товарный знак являются словесными.

Противопоставленный товарный знак «ВАЙЗИН» фонетически сходен с частью «АЗИН» слова «КЕДРОВАЗИН», обеспечивая тем самым фонетическое совпадение последнего слога, а также сходное звучание третьего слога заявленного обозначения и первого слога противопоставленного знака. Дополнительная часть заявленного обозначения «КЕДРО» удлиняет фонетический ряд, однако не исключает сходства воспроизведения последующих двух слогов, позволяя воспринимать сравниваемые слова «КЕДРОВАЗИН» и «ВАЙЗИН» как варианты обозначений одного производителя.

С точки зрения графического критерия сходства, сопоставляемые слова выполнены буквами одинакового алфавита, при этом сходная часть «АЗИН» выделена другим цветом, что усиливает сходство заявленного обозначения в целом

с противопоставленным товарным знаком, так как сходная с противопоставленным знаком часть визуально выделена.

С семантической точки зрения, сопоставляемые словесные элементы не имеют словарного значения, поэтому представляется невозможным сопоставить данные обозначения по близости заложенных в них понятий и идей. Таким образом, семантический критерий сходства не подлежит применению.

Таким образом, обозначение по заявке №2023763910 и противопоставленный товарный знак по свидетельству №96961 являются сходными в целом за счет установленных признаков фонетического и графического сходства.

Анализ однородности испрашиваемых товаров 05 класса МКТУ с товарами 05 класса МКТУ, в отношении которых действует правовая охрана противопоставленного товарного знака, показало следующее.

Товары 05 класса МКТУ *«фармацевтические и прочие препараты для медицинских или ветеринарных целей, а именно: бальзамы; гурьон-бальзамы; лосьоны и мази; мази от солнечных ожогов; мази, предохраняющие от обморожения; сыворотки»* заявленного обозначения представляют собой товары родовой группы «лекарственные препараты», как и товары 05 класса МКТУ *«терапевтические глазные препараты»* противопоставленного знака.

Перечисленные сопоставляемые товары могут быть объединены родовым понятием «лекарственные препараты» (согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона №61-ФЗ от 12.04.2010, под которым понимается «вещества и их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности, получения из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза с применением биологических технологий»).

Сравниваемые товары могут иметь одно назначение, заключающееся в профилактике, диагностике и лечении заболеваний человека, формы выпуска товаров также могут совпадать, сравниваемые товары могут иметь общий круг

потребителей, одинаковые условия реализации. Степень однородности испрашиваемых товаров и товаров противопоставленного знака является высокой.

Таким образом, установив высокую степень сходства и высокую степень однородности сопоставляемых товаров 05 класса МКТУ, обозначение по заявке №2023763910 является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №96961 в отношении проанализированных всех испрашиваемых товаров 05 класса МКТУ. Следовательно, регистрация обозначения по заявке №2023763910 не соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов заявителя о разных формах выпуска сопоставляемых товаров, то коллегия отмечает, что глазные препараты могут иметь разные лекарственные формы и не ограничиваются только каплями, могут быть представлены и мазями, в том числе.

В отношении довода о различии в фактическом использовании (этикетках упаковок, формах выпуска товаров), то коллегия отмечает, что при анализе сходства и однородности исследуются не вопросы фактического использования, а обозначения, в том виде, в котором им испрашивается/предоставлена правовая охрана, и в отношении тех товаров, которые указаны в сравниваемых перечнях.

Таким образом, приведенные заявителем дополнительные аргументы не опровергают правомерности примененного основания для отказа по пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов заявителя относительно применения пункта 10 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает, что данное основание не было применено в оспариваемом решении, поэтому не оценивается в рамках рассмотрения возражения.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 04.09.2024, оставить в силе решение Роспатента от 15.05.2024.**