



ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии 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 20.06.2024 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №1004155, поданное Обществом с ограниченной ответственностью Фирма «Здоровье», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака « » с приоритетом от 23.06.2023 по заявке №2023755169 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 04.03.2024 за №1004155. Товарный знак зарегистрирован на имя Общества с ограниченной ответственностью "СМАРТ ПРОДАКТС", 143912, Московская область, город Балашиха, ш. Энтузиастов, влд.1А, оф.1. Правовая охрана товарного знака

действует в отношении товаров 05 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне свидетельства.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.06.2024, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №1004155 произведена в нарушение требований, установленных пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса.

Возражение основано на следующих доводах.

Лицо, подавшее возражение с 2017 года (за 6 лет до даты приоритета оспариваемого товарного знака) осуществляет введение в гражданский оборот фиточая (БАД), маркированного обозначением «СЛАБИН». Следует отметить, что поставка фиточая (БАД) осуществляется подателем возражения непрерывно с 2017 года в 83 регионах Российской Федерации.

Лицом, подавшим возражение, приложены материалы, иллюстрирующие длительную, активную, непрерывную (с 2017) г. деятельность подателя возражения по введению в гражданский оборот товаров, маркированных обозначением «СЛАБИН» на примере договоров, свидетельств таможенного союза, информации из регистров лекарственных средств.

По мнению лица, подавшего возражение, товары, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, являются однородными товарам, для индивидуализации которых лицо подавшее возражение, использовало обозначение «СЛАБИН».

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 1004155 недействительным полностью.

К материалам возражения приложены следующие материалы в копиях:

1. Распечатка сведений о товарном знаке по свидетельству №1004155;
2. Копия доверенности на представителя;
3. Второй экземпляр возражения на CD диске;
4. Договор №Ф0522 от 27.05.2022 между ООО «Рекомендер» и ООО Фирма «Здоровье», предметом которого является оказание услуг по размещению

рекламно-информационных материалов на ресурсах сети Интернет, приложение к указанному договору, счет на оплату №37 от 27.05.2022, платежное поручение №1706 от 03.06.2022;

5. Договор подряда №ЦБТ-ЦФ-2504/2002 на выполнение работ по организации Информационной кампании от 25.04.2022 между ООО «Центр бизнес-технологий» и ООО Фирма «Здоровье», раскадровка ролика;
6. Договор-счет-акт №55-05/2022 от 17.05.2022 между ООО «ВебСайтСофт» и ООО Фирма «Здоровье»;
7. Договор на оказание услуг (договор на размещение баннеров в аптеках) №117 от 01.01.2022 между ИП Голубева К.О. и ООО Фирма «Здоровье» и акт к нему;
8. Экспертное заключение на биологическую добавку к пище «Фитослабин» (впоследствии переименованный в «Слабин») регистрационный номер №ОИ10-2ФЦ/298 от 01.06.2015 выданное ФБУЗ ФЦГиЭ Роспотребнадзора;
9. Письмо в Федеральную службу по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека о государственной регистрации продукта БАД к пище прошедшего экспертизу под названием «Фитослабин» под новым названием «Слабин» с учетом сохранения всех показателей качества и безопасности, условий производства;
10. Свидетельство таможенного союза №RU.77.99.11.003E.009288.09.15 от 30.09.2015 о государственной регистрации БАД к пище «Слабин»;
11. Информация из Регистра лекарственных средств России о БАД «СЛАБИН», производителем которого указано Здоровье Фирма ЗАО [Нахабино] (Россия);
12. Сводные данные об объемах продаж товара (БАД к пище), маркированного обозначением «СЛАБИН» в период с 2016-2023;
13. Информационное письмо о деятельности подателя возражения;
14. Информация о посещаемости сайта <https://lektrava.ru>, принадлежащего лицу, подавшему возражение;
15. Массив товарных накладных за период с 2017-2024гг;
16. Договор возмездного оказания услуг №МС29/02/24-01 от 29.02.2024;

17. Дополнительное соглашение №4 к Приложению №1 к Договору (агентскому) №ПЛ-024 от 20.06.2022, Дополнительное соглашение №5 к Приложению №1 к Договору (агентскому) №ПЛ-024 от 20.06.2022 (между ООО «Чеки из аптеки» и ООО Фирма «Здоровье»);
18. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО Фирма «Здоровье»;
19. Массив фотографий рекламных баннеров, содержащих фотографии упаковки товаров, вводимых в гражданский оборот подателем возражения;
20. Скриншот с отзывами о «Слабин» с сайта Фирма Здоровье.

Правообладатель представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему.

Словесные элементы «Быстрслабин» и «СЛАБИН» не являются сходными до степени смешения:

- по семантическому признаку: элемент «Быстрслабин» является фантазийным, вымышленным, а элемент «СЛАБИН» очевидным образом указывает на слабительный эффект чая на организм;

- по фонетическому признаку: обозначения включают разное количество букв, звуков, слогов (элемент «Быстрслабин» - 12 букв, 12 звуков, 4 слога, а элемент «СЛАБИН» - 6 букв, 6 звуков, 2 слога), то есть элемент «СЛАБИН» в 2 раза короче по длительности произношения;

- по графическому признаку: элемент «Быстрслабин» выполнен зеленым цветом путем сочетания первой заглавной и остальных строчных букв оригинального шрифта, а элемент «СЛАБИН» выполнен заглавными буквами стандартным шрифтом без яркого цветового решения.

Часть документов датирована позже даты приоритета оспариваемого товарного знака, т.е. позже 23.06.2023г. (накладные, ДС №5 к Договору с ООО «Чеки из аптеки», Договор с ООО «МедКлиник» от 29.02.2024г.). Письмо компании ЮНИФАРМА содержит подтверждение обучения фармацевтов в период 01.02.2024 - 28.02.2024, что также выходит за рамки периода доказывания.

Сведения о посещаемости Интернет-сайта www.lektrava.ru не свидетельствуют о знакомстве посетителей сайта именно с препаратом «СЛАБИН». На сайте

размещена информация о продукции «БАДЯГА», «фиточай СТЕВИЯ», «БрусниНеа№», «Диабетике», «КардиоКомфорт», «Мамин чай», «Сладкий сон», «ФитоДиарин», «цветки Ромашки», «Кора Дуба», Грудные сборы 1, 2, 3, 4 и большом количестве иных препаратов (сведения с Интернет-сайта прилагаются). Кроме того, часть сведений о посещаемости касаются периода после даты приоритета оспариваемого знака, включая 2024 год.

Согласно доводам отзыва слово «СЛАБИН» является описательным элементом, поскольку указывает на слабительные свойства препарата. Ввиду описательного характера данного слова, следует сделать вывод о том, что сходство не может быть установлено на основе сходства описательных элементов.

Слабая различительная способность обозначения «СЛАБИН» подтверждается также тем, что на рынке фармацевтических средств и БАД присутствует большое количество препаратов слабительного действия, маркированных подобными наименованиями: «ПОСЛАБИН», «Дюфослабин», «ФРУТОСЛАБИН», «СЕНСЛАБИН», «СЛАБИНАТ», «СЛАБИСИН», «СЛАБИЛЕН» по свидетельствам №№396430, 860989, 612805, 613674, 417452, 394631, 201558.

Дополнительно правообладатель просит учесть интенсивное использование им оспариваемого знака, что подтверждается приложенными с отзывом документами.

Кроме того, правообладатель полагает, что у лица, подавшего возражение, отсутствует заинтересованность в его подаче, так как он реализует исключительно чай со слабительным эффектом, а оспаривает предоставление правовой охраны для всего перечня 05 класса МКТУ, который включает неоднородные товары.

С учетом изложенного, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №1004155 и оставить его правовую охрану в силе.

С отзывом представлены следующие дополнительные документы:

21. Сведения Интернет-сайта www.lektrava.ru о продукции ООО Фирма «Здоровье»;
22. Копии документов, подтверждающих использование обозначения «Быстрслабин»;

23. Сведения из сети Интернет, содержащие инструкцию к препарату «Быстрслабин»;
24. Сведения о товарном знаке № 840777 из Реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации;
25. Сведения о препаратах из сети Интернет;
26. Сведения о товарных знаках №№ 396430, 860989, 612805, 613674, 417452, 394631, 201558.

Изучив материалы дела, заслушав участников рассмотрения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (23.06.2023) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки охраноспособности включает в себя Кодекс (с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12.03.2014 № 35-ФЗ, вступивших в силу 01.10.2014) 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 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:



- 1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;
- 2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

Материалы возражения свидетельствуют о том, что лицо, его подавшее, использует в своей хозяйственной деятельности словесное обозначение «СЛАБИН». Указанное обосновывает наличие заинтересованности у обратившегося лица в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №1004155.



Оспариваемый комбинированный товарный знак « » по свидетельству №1004155 состоит из словесных элементов “БЫСТРОСЛАБИН”, написанных в одно слово, и “БЫСТРО СЛАБИН”, написанных в два слова, выполнены буквами русского алфавита, а также из изобразительных элементов в виде трех волн, расположенных друг под другом, а также изображения ветки листьев на зеленом фоне. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Что касается доводов возражения о несоответствии товарного знака по свидетельству №1004155 требованиям, предусмотренным пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса, в части способности введения потребителя в заблуждение относительно товаров, производителя товаров, то коллегия отмечает следующее.

Способность введения в заблуждение может возникнуть у потребителя в результате ассоциации, в том числе, с иным лицом, основанной на предшествующем опыте потребителя.

Для вывода о возникновении указанной ассоциации, связанной с иным производителем товара, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение у потребителей стойкой ассоциативной связи между товаром и его производителем.

Способность обозначения вводить потребителя в заблуждение 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 оспариваемый товарный знак не содержит сведений, способных ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Анализ представленных с возражением материалов показал следующее.

Лицо, подавшее возражение, 08.07.2015 получило экспертное заключение на биологически активную добавку к пище «Фитослабин», выданное Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека ФБУЗ «Федеральный центр гигиены и эпидемиологии» за номером №2719 на имя производителя ООО «Фирма Здоровье». В данном документе присутствует пояснение относительно формы добавки – фильтр-пакеты и пачки, завариваемые как чай.

Затем, 30.09.2015 было получено свидетельство таможенного союза Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации о государственной регистрации биологически активной добавки к пище «Слабин».

Письмом от 12.08.2016 за подписью генерального директора ООО «Фирма Здоровье» зафиксирована смена наименования БАД с «Фитослабин» на «Слабин», при этом указано о сохранении всех свойств, отраженных в заключении Роспотребнадзора.

Представленные товарные накладные за 2017-2023 гг. содержат позицию БАД «Слабин». В среднем в представленных накладных данный товар отгружался в количестве 50 штук. География продаж, в основном, показана по Московской области, однако представлены некоторые накладные по Перми, Владивостоку, Махачкале, Минску.

Вместе с тем, несмотря на продолжительность присутствия товара «СЛАБИН» на рынке с 2017 года, факты отгрузки данного товара не свидетельствуют о приобретении этим обозначением высокой узнаваемости в глазах потребителей, как товара лица, подавшего возражение.


Кроме того, не представляется возможным оценить объемы продаж товара, маркируемого спорным обозначением, так как представленное количество

невозможно соотнести с общей долей рынка БАД слабительного действия и оценить долю в нем средства «СЛАБИН».

Лицом, подавшим возражение, представлены документы о рекламных кампаниях, вместе с тем, такие документы не содержат элемента «СЛАБИН».

Так, в рамках договора от 27.05.2022 с ООО «Рекомендер» о размещении рекламно-информационных материалов заказчика на сайтах irecommend.ru присутствуют позиции «фиточай, БАД, Лекарственные травы, Травяной Сбор, Травяной чай, трава, фитосбор, лекарственные растения». В договоре с ООО «Центр бизнес-технологий» от 25.04.2022 по организации информационной кампании через знакомство с продуктами заказчика посетителей Портала не содержится элемента «СЛАБИН». В подтверждение исполнения данного договора представлен счет от 19.09.2022 об оплате работ по созданию и озвучке видеоролика.




Приложенные к договору распечатки со следующими обозначениями «»,



» не оформлены в качестве макета, передаваемого заказчику. Из представленных распечаток не следует, что они являются результатом заказанной услугой информирования. В счете от 19.09.2022 указано назначение платежа – комплекс услуг по созданию обучающего материала-озвученного информационного видеоролика по лекарственным средствам длительностью 12 минут. В материалы административного дела данный ролик не представлен. В договоре с ООО «ВебСайтСофт» от 15.05.2022 на размещение информационного блока заказчика на сайте otzovik.com в разделе «Промоакции» с актом об оплате на один месяц с 01.06.2022 по 30.06.2022г. также не продемонстрирован публикуемый материал. В договоре с ИП Голубевой К.О. не содержится ни приложений, в которых согласно предмету договора должны быть определены объемы и наименования производимых работ, ни спорного обозначения. Согласно счетам, оплата производилась за размещение баннеров в аптеках за период с 01.07.2022 по 30.09.2022.

Представленные материалы с сайта lekarstva.ru содержат отзывы 2016, 2018, 2021 годов о чае «Слабин», однако отсутствует указание на производителя. Представленная информация о посещаемости сайта также не позволяет установить, в какой степени потребитель ознакомился с продукцией «Слабин».

Таким образом, представленные данные о рекламной кампании лица, подавшего возражения, не позволяют установить факт интенсивного доведения до потребителей информации о биологически-активной добавке «СЛАБИН» производителя ООО «Фирма Здоровье».

Представленные фотографии вывесок  не датированы, не соотносятся с какими-либо договорами на производство полиграфической продукции, поэтому невозможно оценить объемы их фактического производства и присутствия на стендах.

Сводные данные по объемам и географии продаж 2016-2023 гг. не персонифицированы по наименованиям реализуемых средств, а в таблице с указанием реализуемых позиций приведены данные за 2024 год, то есть позднее исследуемого периода, предшествующего дате 23.06.2023. Письмо компании Юнифарма об обучении 50 фармацевтов по видеоролику о БАД «Слабин» также относится к периоду, позднее исследуемого (обучение проходило 01.02.2024-28.02.2024). Что касается представленного дополнительного соглашения №5 с ООО «Чеки из Аптеки», то данный документ выходит за пределы исследуемого периода, так как датирован 27.09.2023. По тем же причинам не может быть учтен договор возмездного оказания услуг от 29.02.2024 с ООО «Медклиник».

Учитывая установленные выше обстоятельства, лицо, подавшее возражение, не доказал представленными документами такую узнаваемость используемого им обозначения, что оспариваемый товарный знак был бы способен восприниматься за средство индивидуализации ООО «Фирма Здоровье».

Опрос мнения потребителей относительно восприятия оспариваемого товарного знака в качестве средства индивидуализации обратившегося с возражением лица не проводился.

Факт использования обозначения «СЛАБИН» лицом, подавшим возражение, в отношении товаров 05 класса МКТУ сам по себе не означает неправомерности регистрации оспариваемого знака со словесным элементом «БЫСТРОСЛАБИН», несмотря на то, что фонетическое сходство сопоставляемых словесных элементов присутствует. Преждепользование не препятствует регистрации обозначения на имя третьих лиц, за исключением ситуаций, когда в результате такого использования обозначением приобретена широкая узнаваемость. В настоящем споре такие обстоятельства установлены не были.

Исходя из изложенного, у коллегии отсутствуют основания для признания оспариваемого товарного знака не соответствующим требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В свою очередь правообладатель оспариваемого товарного знака представил документы на предмет представленности оспариваемого товарного знака в различных аптеках (Фармленд, Живика, Планета Здоровья, Диалог, АСНА, Калуга фармация). Кроме того, показаны счета-фактуры об отгрузке партий жевательных таблеток «Быстрслабин» количествами 150, 700-800 упаковок с марта 2023 по июнь 2024 гг.

Данные обстоятельства приняты коллегией к сведению наравне с обстоятельствами сосуществования товарных знаков с лексемой «СЛАБИН», что указывает на насыщенность фармацевтического рынка средствами разных производителей с одинаковой формантой «СЛАБИН», что дополнительно свидетельствует о том, что оспариваемый товарный знак не способен ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров 05 класса МКТУ.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.06.2024, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №1004155.