

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 31.12.2019 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №556676, поданное компанией Берлин-Хеми АГ, Германия (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.

МЕЗИТИМ
MESITIM

Оспариваемый товарный знак « **МЕЗИТИМ** » по заявке №2014724256 с приоритетом от 21.07.2014 зарегистрирован 06.11.2015 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №556676 на имя компании ОРГАНИК ПИЛС АГ, 63 ру дю Рон, CH1204, Женева, Швейцария (далее – правообладатель) в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, информация о чем была опубликована 25.11.2015 в официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров» №22 за 2015 год.

В поступившем возражении выражено мнение о том, что регистрация №556676 товарного знака произведена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы лица, подавшего возражение, сводятся к следующему:

- компания Берлин-Хеми АГ является лицом, заинтересованным в подаче настоящего возражения, поскольку считает оспариваемый товарный знак сходным до степени смешения с серией своих товарных знаков «МЕЗИМ»;

- компании Берлин-Хеми АГ принадлежат товарные знаки « **MEZYM** » [1] по свидетельству №84573 с приоритетом от 05.05.1988, « **МЕЗИМ** » [2] по

свидетельству №152521 с приоритетом от 22.02.1996, «  » [3] по

свидетельству №189455 с приоритетом от 25.12.1998, «  » [4] по

свидетельству №248463 с приоритетом от 09.08.2002, «  » [5] по

свидетельству №260236 с приоритетом от 09.08.2002, « **МЕЗИМ - ДЛЯ ЖЕЛУДКА НЕЗАМЕНИМ!** » [6] по свидетельству №576690 с приоритетом от 28.05.2015, при этом все перечисленные товарные знаки, за исключением последнего, имеют более ранний приоритет, чем оспариваемый товарный знак;

- оспариваемый товарный знак и противопоставления [1] – [5] являются сходными до степени смешения в силу сходства индивидуализирующих словесных элементов «МЕЗИТИМ MESITIM» и «МЕЗИМ» / «MEZYM» в фонетическом и визуальном отношении, фактически отличие сравниваемых обозначений составляет

менее трех знаков, что является недостаточным, учитывая Методические рекомендации по рациональному выбору названий лекарственных средств;

- учитывая высокую степень сходства сравниваемых обозначений и известность обозначения «МЕЗИМ» на рынке фармацевтических препаратов, однородность товаров, приведенных в перечнях сравниваемых товарных знаков, следует рассматривать шире, т.е. следует признать однородными все товары 03, 05 класса МКТУ оспариваемого товарного знака с товарами 05 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков;

- принадлежащее лицу, подавшему возражение, обозначение «МЕЗИМ» стало известно на рынке фармацевтических препаратов задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- известность и длительность использования обозначения «МЕЗИМ» для лекарственного средства усматривается из различных нормативных и ненормативных актов государственных органов, регистрационных документов (разрешение на применение препарата «МЕЗИМ» П №013391/01 от 06.04.2007), сведений об объемах продаж;

- согласно опросу общественного мнения, проведенного ООО «Аналитическая социология», препарат «МЕЗИМ» известно подавляющему количеству опрошенных респондентов (93,1%), при этом 65% опрошенных знает препарат «МЕЗИМ» более чем 6 лет и ассоциируют его компанией Белин-Хеми АГ;

- большинство опрошенных респондентов считает оспариваемый товарный и противопоставленные товарные знаки сходными;

- препарат «МЕЗИМ» активно продвигался в гражданском обороте посредством рекламы на телевидение, радио и Интернета до даты приоритета оспариваемого товарного знака, благодаря чему была охвачена самая различная аудитория потребителей;

- в свете вышеизложенного существует высокий риск смешения товарных знаков «МЕЗИТИМ MESITIM» и «МЕЗИМ» / «MEZYM» в отношении любых товаров, связанных с медициной, фармацевтикой, добавками к пище;

- в силу активного использования обозначение «МЕЗИМ» приобрело широкую известность и различительную способность;

- что касается препарата «МЕЗИТИМ MESITIM», то он не зарегистрирован в реестре лекарственных препаратов, однако на рынке присутствует биологически-активная добавка (далее - БАД) к пище «МЕЗИТИМ», содержащая то же действующее вещество, что и у препарата «МЕЗИМ», при этом указанный БАД рекомендуют в качестве аналога «МЕЗИМ»;

- результаты приведенного выше опроса общественного мнения показали не только наличие сходства оспариваемого и противопоставленных товарных знаков, но и явное заблуждение потребителей о производителях препаратов под этими обозначениями, а именно более трети опрошенных респондентов полагают, что продукция под обозначениями «МЕЗИМ» / «MEZYN» / «МЕЗИМ ФОРТЕ» и «МЕЗИТИМ MESITIM» производится одной и той же или связанными компаниями, что свидетельствует о способности оспариваемого товарного знака ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №556676 недействительным полностью.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) Сведения о регистрации товарного знака «МЕЗИТИМ MESITIM» по свидетельству №556676 в Госреестре;

(2) Копия заявки на регистрацию товарного знака «МЕЗИТИМ MESITIM»;

(3) Сведения о регистрации товарных знаков по свидетельствам №152521, №189455, №248463, №260236, №576690, №84573, принадлежащих компании Берлин-Хеми АГ;

(4) Копия статьи И.Соколовой «МЕЗИМ® - препарат №1», опубликованной в Ежемесячном специализированном информационно-аналитическом журнале о российском рынке лекарств и медицинской техники за май 2013 года;

(5) Копия Сертификата «Марка доверия 2008», выданного номинанту «МЕЗИМ ФОРТЕ» ЗАО «Издательский дом Ридерз Дайджест» в категории «Средство, улучшающее пищеварение», 2008 год;

(6) Копия Диплома, присужденного номинанту «МЕЗИМ ФОРТЕ» Общероссийским проектом Знак здоровья в категории «Безрецептурные лекарственные препараты» 2012 год;

(7) Копия Диплома победителя премии «Товар года 2016», выданного торговой марке «МЕЗИМ» Национальной Торговой Ассоциацией в номинации «Ферменты», 2016 год;

(8) Копия Диплома победителя премии компании QuintilesIMS Consumer Helth Choice Awards 2017, выданного препарату «МЕЗИМ» как препарату №1 в группе 03А (лечение ЖКТ), 2017 год;

(9) Копия справки агентства по розничному аудиту ООО «Айкьювиа Солюшнс»;

(10) Выписка из Государственного реестра лекарственных средств относительно предельных отпускных цен на препарат «МЕЗИМ»;

(11) Аналитический отчет по итогам всероссийского социологического опроса «Характер сравнительного восприятия среди потребителей России обозначений со словесным элементом «МЕЗИМ» и обозначения «МЕЗИТИМ MESITIM», подготовленный ООО «Аналитическая социология»;

(12) Копия отчетов медиа-агентства «Медиаинстинкт»;

(13) Скриншоты телевизионной рекламы с видеосервиса youtube.com от 12.02.2008, 14.09.2010, 02.01.2014;

(14) Скриншот отзыва потребителя о возможности замены препарата «МЕЗИМ» на препарат «МЕЗИТИМ» в аптеке.

Правообладатель товарного знака по свидетельству №556676, ознакомленный в установленном порядке с возражением, на дату проведения заседания коллегии представил следующие доводы в защиту правовой охраны товарного знака:

- сравниваемые товарные знаки, включающие в свой состав словесные элементы «МЕЗИТИМ MESITIM» и «МЕЗИМ» / «MEZYМ», не являются сходными

до степени смешения, поскольку отличаются фонетически за счет разного состава слогов, разного набора букв и звуков во второй половине слова, а также ввиду отличия по третьему ударному слогу, отсутствующему в словах противопоставленных товарных знаков;

- совпадение начальной части «МЕЗИ-» в оспариваемом и противопоставленных товарных знаках не влияет на вывод об их сходстве, поскольку конечные части отличаются, и именно на конечные части акцентируется внимание потребителей, что подтверждается наличием зарегистрированных товарных знаков «МЕЗИНОРМ» (свидетельство №673038), «МЕЗИФИТ» (свидетельство №440734), «МЕЗИГИНА» (свидетельство №166003);

- в возражении содержатся безосновательные ссылки на Методические рекомендации по рациональному выбору наименований лекарственных средств, поскольку этот нормативный документ не регулирует вопросы установления наличия или отсутствия сходства товарных знаков;

- сопоставляемые товарные знаки также отличаются друг от друга визуально за счет того, что в оспариваемом товарном знаке, в отличие от противопоставленных товарных знаков, присутствует два словесных элемента, выполненных буквами латиницы и кириллицы, при этом эти слова длинные;

- подтверждением отсутствия сходства между оспариваемым и противопоставленными товарными знаками является регистрация на имя лица, подавшего возражение, товарного знака «МЕЗИМ – ДЛЯ ЖЕЛУДКА НЕЗАМЕНИМ!» по свидетельству №576690 с более поздним приоритетом (от 28.05.2015), чем у товарного знака по свидетельству №556676;

- лицо, подавшее возражение, необоснованно полагает, что однородность товаров оспариваемого и противопоставленных товарных знаков следует рассматривать более широко, поскольку товарный знак «МЕЗИМ» не признан общеизвестным товарным знаком, а его известность, если и имеется, то распространяется на узкий перечень товаров, а именно лекарственных средств для улучшения работы желудочно-кишечного тракта;

- представленный лицом, подавшим возражение, социологический отчет ООО «Аналитическая социология» за подписью Ю.П. Аверина не является допустимым доказательством по следующим причинам: исследование проводилось лицами, которые по своему должностному положению зависимы от лица, которому было получено провести социологический отчет; подготовленный аналитический отчет не учитывает нормативную базу, на основе которой возможно сделать вывод о сходстве товарных знаков или об однородности товаров; социологическое исследование содержит наводящие вопросы и не содержит сведений о достоверности данных;

- ссылаясь на ввод потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара под оспариваемым товарным знаком, лицо, подавшее возражение, приводит распечатку с сайта pikabu.ru, которая, во-первых, не содержит каких-либо реквизитов о лице, ее разместившем и о дате ее размещения, а, во-вторых, эта распечатка содержит сведения о препарате «МЕЗИТИМ» как об аналоге препарата «МЕЗИМ», т.е. речь идет лишь о препарате с аналогичными свойствами;

- иных документов о способности оспариваемого товарного знака вводить потребителя в заблуждение в возражении не представлено.

С учетом изложенного правообладатель считает, что регистрация товарного знака по свидетельству №556676 была произведена без нарушений действующего законодательства, просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака.

Изучив материалы дела и заслушав представителей лица, подавшего возражение, и правообладателя, коллегия признала доводы возражения убедительными в части.

С учетом даты приоритета оспариваемого товарного знака (21.07.2014) правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положению пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

К таким обозначениям в соответствии с пунктом 2.5.1 Правил относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями; с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

МЕЗИТИМ
MESITIM

Оспариваемый товарный знак « **MESITIM** » по свидетельству №556676 с приоритетом от 21.07.2014 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов. Товарный знак зарегистрирован в отношении широкого перечня товаров 03 и 05 классов МКТУ.

В соответствии с порядком оспаривания и признания недействительной предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

В этой связи следует констатировать, что материалы возражения свидетельствуют о том, что компания Берлин-Хеми АГ, являющаяся обладателем исключительного права на товарные знаки со словесным элементом «МЕЗИМ» / «MEZYМ», использует указанное обозначение при маркировке лекарственного препарата. При этом, по мнению лица, подавшего возражение, сравниваемые средства индивидуализации ассоциируются друг с другом, в силу чего возможно их смешение в отношении всех товаров, указанных в перечне оспариваемого товарного знака в силу наличия однородности. Кроме того, столкновение прав на данные средства индивидуализации компании Берлин-Хеми АГ и компании ОРГАНИК ПИЛС АГ в гражданском обороте способно ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров.

Принимая во внимание наличие спора, касающегося столкновения прав на средства индивидуализации лица, подавшего возражение, и правообладателя оспариваемого товарного знака, можно сделать вывод о наличии заинтересованности компании Берлин-Хеми АГ в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №556676.

Вместе с тем по существу возражения необходимо указать следующее.

Противопоставленный товарный знак « **MEZYM** » по свидетельству №84573 [1] с приоритетом от 05.05.1988 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ «*фармацевтические препараты, лекарства*».

Противопоставленный товарный знак « **МЕЗИМ** » по свидетельству №152521 [2] с приоритетом от 22.02.1996 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ «*фармацевтические препараты, лекарственные препараты для медицинских целей, лекарственные средства для человека*».



Противопоставленный товарный знак «  » по свидетельству №189455 [3] с приоритетом от 25.12.1998 является комбинированным, включает в свой состав выполненные буквами русского алфавита стандартным шрифтом словесные элементы «МЕЗИМ», «ФОРТЕ» (указан в качестве неохраняемого) и изобразительные элементы в виде стилизованного желудка в круге и волнообразной линии. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ «*средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; ферменты для фармацевтических целей*».



Противопоставленный товарный знак «  » по свидетельству №248463 [4] с приоритетом от 09.08.2002 является комбинированным, представляет собой этикетку, на фоне которой расположен словесный элемент «МЕЗИМ», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита, различные буквы, цифры и слова, исключенные из правовой охраны, а также изобразительные элементы в виде стилизованного желудка в круге, волнообразной линии и

геометрической фигуры. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ *«средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; ферменты для фармацевтических целей»*.



Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №260236 [5] с приоритетом от 09.08.2002 является комбинированным, представляет собой этикетку, на фоне которой расположен словесный элемент «МЕЗИМ», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита, различные буквы, цифры и слова, штрих-код, исключенные из правовой охраны, а также изобразительные элементы в виде стилизованного желудка в круге, волнообразной линии и геометрической фигуры. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ *«средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; ферменты для фармацевтических целей»*.

Противопоставленный товарный знак «МЕЗИМ - ДЛЯ ЖЕЛУДКА НЕЗАМЕНИМ!» по свидетельству №576690 [6] с приоритетом от 28.05.2015 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ *«фармацевтические препараты; медикаменты; медикаменты для человека; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; препараты ферментативные для медицинских целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей»*.

Необходимо указать, что, исходя из даты (21.07.2014) приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №556676, не может быть принято во внимание противопоставление [6], поскольку товарный знак по свидетельству №576690 имеет более позднюю дату приоритета (приоритет от 28.05.2015), чем оспариваемый товарный знак. В этой связи сопоставительному анализу подлежит

оспариваемый товарный знак свидетельству №556676 и противопоставленные товарные знаки [1] - [5].

Сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака «**МЕЗИТИМ**
MESITIM» по свидетельству №556676 и противопоставлений «**MEZYM**» [1], «**МЕЗИМ**»

[2], «» [3], «» [4], «» [5] на предмет их сходства показал следующее.

В состав оспариваемого товарного знака в качестве единственного индивидуализирующего элемента входят слово «МЕЗИТИМ» и его транслитерация буквами латинского алфавита «MESITIM». В составе же противопоставленных знаков [1] - [5] в качестве единственного или основного индивидуализирующего элемента присутствует словесный элемент «МЕЗИМ» и его транслитерация «MEZYM».

Следует отметить, что указанные слова отсутствуют в качестве лексической единицы как в русском языке, так и в наиболее распространенных языках, используемых для написания латинский алфавит. Данное обстоятельство обуславливает вывод о невозможности сопоставления сравниваемых обозначений по семантическому критерию сходства, и, как следствие, о второстепенности данного критерия при их анализе.

С точки зрения фонетического критерия сходства словесные элементы «МЕЗИТИМ» / «MESITIM» и «МЕЗИМ» / «MEZYM» характеризуются сходным составом гласных и согласных букв/звуков – [ме-зи-тим] и [ме-зим] (совпадают 5 звуков из 7, и 5 букв из 7 в русском написании), при этом совпадающие звуки/буквы занимают одинаковое местоположение в сравниваемых обозначениях, имеет место совпадение начальной части «МЕЗИ-» с одинаковой конечной буквой/звуком «М».

В части анализа визуального сходства сравниваемых обозначений следует указать, что и оспариваемый и противопоставленные товарные знаки

зарегистрированы, в частности, для товаров 05 класса МКТУ, представляющих собой средства фармацевтики. Потребители фармацевтических препаратов ориентируются в первую очередь на название препаратов, поэтому основное значение все-таки имеет фонетическая составляющая, а не графическая. Вместе с тем в данном случае сходство оспариваемого товарного знака и противопоставлений [2] - [5] усиливается за счет с использования при их написании большинства совпадающих графем с одинаковым начертанием.

Что касается довода правообладателя о необоснованной ссылке лица, подавшего возражение, на Методические рекомендации по рациональному выбору названий лекарственных средств, по общему правилу которых отличия между сравниваемыми торговыми названиями лекарственных средств должны составлять три и более букв (знаков), то он принят к сведению. Упомянутые рекомендации действительно не являются нормативным документом применительно к данному спору, тем не менее, они не противоречат Правилам и существующим методологическим экспертным подходам.

Наличие же фонетического и графического сходства сравниваемых фантазийных обозначений, предусмотренное требованиями, приведенными в пунктах 14.4.2 Правил, позволяет прийти к выводу о том, что они ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные отличия.

О высокой степени сходства сопоставляемых оспариваемого и противопоставленных товарных знаков [1] – [5] свидетельствуют результаты опроса общественного мнения (11), подготовленного ООО «Аналитическая психология». Так, у большинства опрошенных респондентов обозначения «МЕЗИТИМ MESITIM» и «МЕЗИМ» / «MEZYM», «МЕЗИМ форте» ассоциируются друг с другом.

Следует констатировать, что для признания сопоставляемых товарных знаков сходными до степени смешения, необходимо наличие такого условия как однородность товаров, для сопровождения которых в гражданском обороте эти средства индивидуализации предназначены.

Как отмечалось выше, оспариваемый товарный знак по свидетельству №556676 зарегистрирован в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, а именно:

03 класс МКТУ - аэрозоль для освежения полости рта; бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; вазелин косметический; вата для косметических целей; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; гель для отбеливания зубов; изделия парфюмерные; кремы косметические; лаки для волос; лаки для ногтей; лосьоны для волос; лосьоны для косметических целей; лосьоны после бритья; маски косметические; масла косметические; масла туалетные; молочко туалетное; мыла; наборы косметические; палочки ватные для косметических целей; пасты зубные; порошки зубные; пероксид водорода для косметических целей; помада губная; помады для косметических целей; препараты для бритья; препараты для ванн косметические; изделия для гигиенических целей, относящиеся к категории парфюмерно-косметических; препараты для интимной гигиены, дезодоранты; препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях; препараты для похудения косметические; препараты для ухода за ногтями; препараты с алоэ вера для косметических целей; препараты солнцезащитные; пудра для макияжа; растворы для очистки; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; спирт нашатырный [моющее, очищающее средство]; средства для загара косметические; средства для удаления волос; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические; средства моющие, за исключением используемых для промышленных и медицинских целей; средства туалетные против потения [туалетные принадлежности]; шампуни.

05 класс МКТУ - акарициды; аконитин; алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альгициды; 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; биоциды;

браслеты для медицинских целей; браслеты противоревматические; биологически активные добавки [бад]; бром для фармацевтических целей; бумага для горчичников; бумага клейкая от мух; бумага реактивная для медицинских или ветеринарных целей; бумага с особой пропиткой от моли; 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 азотно-кислый 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; гематоген; гемоглобин; гидрастин; гидрастинин; глицерин для медицинских целей; глицерофосфаты; глюкоза для медицинских целей; горечавка 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; дезодоранты для освежения воздуха; дезодоранты, за исключением предназначенных для человека или животных; дезодораторы для одежды или текстильных изделий; диастаза для медицинских целей; дигиталин; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; 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 ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; изотопы для медицинских целей; инсектициды; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических

целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; каломель; камень винно-кислый 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; карандаши от головной боли; 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; клетки стволовые для ветеринарных целей; клетки стволовые для медицинских целей; кокаин; коллодий для фармацевтических целей; кольца противомозольные для ног; кольца противоревматические; конфеты лекарственные; кора ангустура для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; кора кондураговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; кортия 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 собак; лосьоны для фармацевтических целей; лубриканты для интимных целей; люпулин 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; 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; мухоловки клейкие; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; наркотики; настои лекарственных; настойка йода; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; опий; опodelьдок; отвары для фармацевтических целей; ошейники противопаразитарные для животных; палочки лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; пастилки для фармацевтических целей; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; пестициды; питание детское; пиявки медицинские; плазма крови; повязки глазные, используемые в медицинских целях; повязки для горячих компрессов; повязки для компрессов; повязки наплечные хирургические; подгузники [детские пеленки]; подгузники для домашних животных; подушечки мозольные; подушечки, используемые при кормлении грудью; помады медицинские; порошок из испанских мушек; порошок пиретрума; пояса для гигиенических женских прокладок; 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 медицинских целей; препараты для ванн лечебные; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для обработки ожогов; препараты для окулирования медицинские; препараты для органотерапии; препараты для очистки воздуха; препараты для промывания глаз; 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 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 для ухода за кожей фармацевтические; препараты для чистки контактных линз; препараты известковые для фармацевтических целей; препараты лекарственные для ванн; препараты медицинские для роста волос; препараты опиумные; препараты противоспоровые; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека или животных; препараты сульфамидные [лекарственные препараты]; препараты фармацевтические; препараты фармацевтические от солнечных ожогов; препараты ферментативные для ветеринарных целей; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для диагностики беременности; препараты химические для медицинских целей; 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; 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; прокладки гигиенические; прокладки гигиенические для страдающих недержанием; прокладки гигиенические женские; 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; растворы для контактных линз; реактивы химические для медицинских или ветеринарных целей; резина для медицинских целей; резина для стоматологических целей; резинка жевательная для медицинских целей; репелленты; репелленты для окулирования против насекомых; репелленты для собак; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; свечи для окулирования; 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; 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 вспомогательные для медицинских целей; средства вяжущие; средства глистогонные; 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 уничтожения паразитов; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства моющие для животных; средства моющие для медицинских целей; средства моющие для скота; средства моющие для собак; средства нарывные; средства от головной боли; средства очистительные [слабительные]; средства против потения; средства против потения ног; средства противозачаточные химические; средства противопаразитарные; средства седативные; транквилизаторы; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, укрепляющие нервы; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; суппозитории; свечи медицинские; сыворотки; таблетки для загара; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудения; дрожжевые диетические добавки; таблетки-антиоксиданты; тампоны гигиенические для женщин; тампоны для заживления ран; тимол для фармацевтических целей; ткани биологические культур для ветеринарных целей; ткани биологические культур для медицинских целей; ткани хирургические; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; трансплантаты хирургические [живые ткани]; трусы гигиенические для страдающих недержанием; трусы гигиенические женские; трусы-подгузники; 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; фунгициды; 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; эвкалипт для

фармацевтических целей; экстракты табака [инсектициды]; 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; таблетки от кашля; яд крысиный; яды; яды бактериальные; ялапа.

Вышеприведенные товары представляют собой широкую номенклатуру товаров, относящихся к парфюмерно-косметическим средствам (03 класс МКТУ), фармацевтическим препаратам и компонентам для них, пищевым добавкам, продуктам санитарно-гигиенического назначения, продуктам для уничтожения вредоносных живых организмов, стоматологическим материалам (05 класс МКТУ).

В свою очередь противопоставленные товарные знаки зарегистрированы для товаров 05 класса МКТУ, представляющие собой средства фармацевтики и лекарственные препараты для медицинских целей, предназначенные для человека.

При этом, как справедливо отмечено лицом, подавшим возражение, при оценке однородности сопоставляемых товаров следует принять во внимание как степень сходства сравниваемых товарных знаков, которая в данном случае является высокой, так и их различительную способность.

Представленные лицом, подавшим возражение, материалы, свидетельствуют о том, что обозначение «МЕЗИМ» / «MEZYM» имеют высокую различительную способность в качестве средства индивидуализации средства для лечения и улучшения работы желудочно-кишечного тракта, т.е. для товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки [1] – [5]. При этом препарат «МЕЗИМ» характеризуется высокой степенью ретроспективной известности, предшествующей приоритету оспариваемого товарного знака (знают о препарате более шести лет свыше половины опрошенных респондентов) согласно опросу общественного мнения (11).

Исходя из высокой степени сходства сравниваемых товарных знаков и известности противопоставленных товарных знаков [1] - [5] как средств индивидуализации лекарственного препарата для человека, можно сделать вывод о

наличии однородности товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, с товарами 05 класса МКТУ оспариваемого товарного знака, используемыми в медицине и предназначенными для улучшения здоровья человека: алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альдегиды для фармацевтических целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; браслеты для медицинских целей; браслеты противоревматические; биологически активные добавки [БАД]; бром для фармацевтических целей; бумага для горчичников; вазелин для медицинских целей; вакцины; ванны кислородные; вещества диетические для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; вещества питательные для микроорганизмов; вещества радиоактивные для медицинских целей; висмут азотно-кислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; вода морская для лечебных ванн; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна пищевые; газы для медицинских целей; гваякол для фармацевтических целей; гематоген; гемоглобин; гидрастин; гидрастинин; глицерин для медицинских целей; глицерофосфаты; глюкоза для медицинских целей; горечавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; горчица для фармацевтических целей; горчичники; грязи для ванн; грязи лечебные; гуммигут для медицинских целей; гурьюн-бальзам для медицинских целей; диастаза для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; 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 пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских

целей; жир рыбий; изотопы для медицинских целей; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; каломель; камень винно-кислый 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; карандаши от головной боли; 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; кокаин; коллодий для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; кора ангустура для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; кора кондураговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; корпия для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; культуры микроорганизмов для медицинских целей; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лекарства от запоров; лецитин для медицинских целей; лосьоны для фармацевтических целей; люпулин 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; 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; медикаменты; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; молоко миндальное для фармацевтических целей; 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; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; наркотики; настои лекарственных; настойка йода; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; опий; опodelьдок; отвары для фармацевтических целей; палочки лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; пастилки для фармацевтических целей; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; питание детское; помады медицинские; порошок из испанских мушек; препараты антидиуретические; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты бактериологические для медицинских целей; препараты бальзамические для медицинских целей; препараты белковые для медицинских целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты висмута для фармацевтических целей; препараты витаминные; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для ванн лечебные; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для обработки ожогов; препараты для органотерапии; препараты для промывания глаз; препараты для расширения бронхов; препараты для снижения половой активности; препараты для удаления мозолей; препараты для удаления перхоти фармацевтические; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты известковые для фармацевтических целей; препараты лекарственных для ванн; препараты медицинские для роста волос; препараты опиумные; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека; препараты сульфамидные [лекарственные препараты]; препараты фармацевтические; препараты фармацевтические от солнечных ожогов; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для медицинских

целей; препараты химические для фармацевтических целей; препараты, используемые при обморожении; примочки глазные; примочки свинцовые; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских целей; прополис для фармацевтических целей; пудра жемчужная для медицинских целей; радиий для медицинских целей; раствор хлораля водный для фармацевтических целей; растворы вагинальные; реактивы химические для медицинских целей; резинка жевательная для медицинских целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; семя льняное для фармацевтических целей; сиропы для фармацевтических целей; скипидар для фармацевтических целей; смазки для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; 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; спирт для фармацевтических целей; спирт медицинский; спорынья для фармацевтических целей; спреи охлаждающие для медицинских целей; средства вспомогательные для медицинских целей; средства вяжущие; средства глистогонные; 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 нарывные; средства от головной боли; средства очистительные [слабительные]; средства противозачаточные химические; средства седативные; транквилизаторы; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, укрепляющие нервы; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; стероиды; суппозитории; свечи медицинские; сыворотки; таблетки для загара; таблетки для подавления аппетита; таблетки для

похудания; дрожжевые диетические добавки; таблетки-антиоксиданты; тимол для фармацевтических целей; ткани биологические культур для медицинских целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; уголь древесный для фармацевтических целей; укроп аптечный (фенхель) для медицинских целей; фенолы для фармацевтических 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; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; эвкалипт 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; таблетки от кашля; ялапа.

Таким образом, установленное выше сходство товарного знака по свидетельству №556676 и противопоставленных товарных знаков [1] - [5], а также однородность товаров, для маркировки которых они предназначены, свидетельствует о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса только в отношении вышеуказанной части товаров 05 класса МКТУ.

Что касается довода правообладателя о существовании наряду со сравниваемыми обозначениями таких товарных знаков как «МЕЗИНОРМ» (свидетельство №673038), «МЕЗИФИТ» (свидетельство №440734), «МЕЗИГИНА» (свидетельство №166003), принадлежащих третьим лицам, то он не свидетельствует об отсутствии сходства оспариваемого и противопоставленных товарных знаков. Также не подтверждает отсутствие сходства между оспариваемым товарным знаком и противопоставлениями [1] – [5] наличие принадлежащего компании Берлин-Хеми АГ товарного знака «**МЕЗИМ - ДЛЯ ЖЕЛУДКА НЕЗАМЕНИМ!**» [6] по свидетельству №576690 с приоритетом от 28.05.2015, регистрация которого

производилась с учетом конкретных обстоятельств дела, не имеющих отношения к рассматриваемому спору.

Вместе с тем основанием для подачи возражения явилось также несоответствие оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как способного ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Необходимо отметить, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров на основании имеющегося опыта.

Как следует из материалов возражения и анализировалось выше, компания Берлин-Хеми АГ обладает исключительным правом на ряд товарных знаков, зарегистрированных в отношении товаров 05 класса МКТУ, в том числе на противопоставленные товарные знаки [1] – [5], индивидуализирующим элементом которых является слово «МЕЗИМ» и его транслитерация «MEZYМ». Указанные товарные знаки имеют более ранний приоритет (от 05.05.1988, от 22.02.1996, 25.12.1998, 09.08.2002 соответственно), чем оспариваемый товарный знак.

Обозначение «МЕЗИМ» на протяжении длительного периода времени используется правообладателем в качестве препарата, способствующего пищеварению, относящегося к группе ферментных препаратов.

В государственном реестре лекарственных средств (общедоступные сведения на сайте <https://gris.rosminzdrav.ru>) регистрационное удостоверение (10) на использование препарата «МИЗИМ» впервые зарегистрировано за номером П №013391/01 от 06.04.2007. При этом из документа (10) усматривается, что препарат «МИЗИМ» входит в список Жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (ЖНВЛП), предельные отпускные цены на которые регулируются государством.

Исходя из представленных в возражении сведений, препарат «МИЗИМ» упоминается в различных актах органов государственной власти, касающихся лекарственных средств, по крайней мере с 1989 года:

Приказ Минздрава СССР от 16.08.1989 г. № 475 «О мерах по дальнейшему совершенствованию профилактики заболеваемости острыми кишечными инфекциями в стране»;

Приказ Минздравмедпрома РФ от 09.11.1994 г. № 240 «О Перечне лекарственных средств, медицинской техники и изделий медицинского назначения для государственных нужд здравоохранения Российской Федерации на 1995 г. »;

Распоряжение Правительства Москвы первого заместителя Премьера от 22.02.1995 г. № 172-РЗП «Об обязательном ассортиментном перечне лекарственных средств и изделий медицинского назначения для всех аптечных учреждений»;

Приказ Департамента фармации г. Москвы от 12.03.1996 г. № 21 «Об организации лекарственного обеспечения в период подъема желудочно-кишечных заболеваний»;

Приказ Департамента фармации г. Москвы от 12.05.1996 г. № 45 «Об ассортиментном перечне лекарственных средств и изделий медицинского назначения, обязательном для аптечных учреждений всех форм собственности (Обязательном ассортименте)»;

Перечень лекарственных средств, отпускаемых без рецепта врача, для аптечных учреждений, обслуживающих амбулаторных больных в Российской Федерации (утвержден Приказом Минздрава России от 18.03.1997 г. № 79) в числе комбинированных препаратов, отпускаемых без рецепта врача;

Письма Департамента госконтроля лексредств и медтехники Минздрава РФ от 13.06.2002 г. № 291-22/80 и от 03.04.2002 г. № 291-22/44 «О защите от фальсификации препарата «Мезим R форте, таблетки, покрытые оболочкой» № 20 и № 80, производства «Берлин-Хеми/Менарини Групп» (Германия)»;

Приказ Росздравнадзора от 27.12.2004 г. № 702-Пр/04 «О регистрации лекарственных средств»;

Приказ Росздравнадзора от 26.05.2005 г. № 1136-Пр/05 «О государственной регистрации цен на лекарственные средства, которыми обеспечиваются отдельные категории граждан»;

Письмо Росздравнадзора от 19.03.2007 г. № 01 И-178/07 «Дополнение к письму от 21.06.2006 г. «01И-517/06»;

Приказ Росздравнадзора от 17.03.2010 г. № 2173-Пр/10 «О государственной регистрации предельных отпускных цен производителей на ЖНВЛС»;

Письмо Росздравнадзора от 15.04.2014 г. № 01И-529/14 «О результатах экспертизы лекарственных средств».

Согласно статье «МЕЗИМ® - препарат №1» (4), опубликованной в журнале «Ремедиум» №26 за май 2013 г. (журнал о рынке лекарственных средств и медицинской техники), «МЕЗИМ» является бесспорным лидером сегмента пищеварительных ферментов как в денежном, так и в натуральном выражении. Так, по итогам 2012 года в абсолютных показателях его продажи составили 27 млн упаковок стоимостью 2,4 млрд рублей.

Согласно справке агентства по розничному аудиту (9), за десять последовательных лет до даты приоритета оспариваемого товарного знака, объем продаж продукции под товарным знаком «МИЗИМ» являлся действительно значимым. Так, только за 2013 год, предшествующий году подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака, объем продаж составил свыше 25,8 млн упаковок продукции на сумму 2,5 млрд рублей, а всего за 2004 - 2014 было реализовано российским потребителям свыше 281,5 млн упаковок на общую сумму более, чем в 21,7 млрд рублей.

Как отмечается в возражении и подтверждается представленными документами (5), (6), (7), (8) как на дату приоритета оспариваемого товарного знака, так и в дальнейшем препарат «МЕЗИМ» удостоивался наградами и дипломами в различных конкурсах.

Исходя из сведений, содержащихся в отчете медиа-агентства Медиаинстинкт (12), о рейтинге рекламных телевизионных роликов, объеме радио- и интернет-рекламы товарных знаков со словесным элементом «МЕЗИМ», телевизионный рейтинг среди аудитории старше 18 лет, например, за 2013 год составил примерно 18,5% от всей взрослой телеаудитории. В отдельные годы указанный рейтинг достигал 43%. Также медиа-агентством Медиаинстинкт представлены данные о

рекламе по радио, из которых следует, что количество выходов рекламных роликов на радио год от года за период с 2003 по 2014 годы неизменно росло. Дополнительно представлена информация о размещении рекламы в интернет-каналах за 2011-2014 годы, в частности, на самых популярных интернет-сайтах, таких как mail.ru, yandex.ru, avito.ru, vesti.ru, odnoklassniki.ru, aif.ru, kinopoisk.ru, aif.ru, mk.ru, sports.ru и других.

Следовательно, рекламой продукции «МЕЗИМ» была охвачена самая различная аудитория, включая ТВ-аудиторию, радиослушателей и интернет-пользователей.

Кроме того, как упоминалось выше и следует из опроса общественного мнения (11), подготовленного ООО «Аналитическая психология», препарат «МЕЗИМ» для лечения и улучшения работы желудочно-кишечного тракта, известен подавляющему числу опрошенных респондентов (93,1%). При этом 65% потребителей знает обозначение 6 лет или более, т.е. узнало о нем ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака. Респонденты также ассоциируют обозначение с правообладателем - Берлин-Хеми, 36% в абсолютных показателях и две трети потребителей (63,7%) среди тех, кто не затруднился с ответом.

Что касается оспариваемого товарного знака, то правообладателем не представлено данных об его использовании в гражданском обороте на территории Российской Федерации для каких-либо товаров. Лицо, подавшее возражение, представило распечатку с сайта <https://pikabu.ru> (14), в которой упоминается препарат «МЕЗИТИМ» в качестве аналога «МИЗИМ», однако связан ли этот препарат с правообладателем, из представленного документа не следует, как и какие-либо выходные данные, позволяющие воспринимать его в качестве достоверного доказательства по делу.

Вместе с тем, в перечне оспариваемого товарного знака «МЕЗИТИМ MESITIM» по свидетельству №556676 в 05 классе МКТУ содержится такая позиция как «средства, способствующие пищеварению, фармацевтические», т.е. фактически тот же вид товара, для индивидуализации которого используется обозначение «МЕЗИМ». Таким образом, обозначения лица, подавшего возражение и

правообладателя предназначены для маркировки одного и того же вида товара, который может характеризоваться одинаковым составом (например, наличием действующего вещества «панкреатина») и назначением, т.е. являются полностью взаимозаменяемыми. Вместе с тем препарат лица, подавшего возражение, появился на рынке значительно раньше препарата правообладателя, т.е. уже имел определенную репутацию и узнаваемость у потребителя.

При этом, как указывалось выше коллегий, обозначения лица, подавшего возражение, и правообладателя являются сходными до степени смешения. Указанные выводы подтверждаются результатами опроса общественного мнения (11), согласно которому больше половины опрошенных респондентов ассоциируют оспариваемый и противопоставленные товарные знаки друг с другом.

При этом больше трети опрошенных респондентов ошибочно полагают, что обозначение эти обозначения принадлежат одной и той же компании, или связанным друг с другом лицам, что свидетельствует об опасности введения потребителей в заблуждение относительно одновременного присутствия на рынке лекарственных препаратов для лечения и улучшения работы желудочно-кишечного тракта под обозначениями «МЕЗИТИМ MESITIM» и «МЕЗИМ» / «MEZYM».

Коллегия приняла к сведению довод правообладателя о том, что представленный опрос общественного мнения (11) не является допустимым доказательством по ряду приведенных в отзыве причин. При этом правообладатель не представил свое заключение, результаты которого опровергали бы данные и выводы опроса общественного мнения, подготовленного по заказу лица, подавшего возражение. Также в распоряжении коллегии не имеется каких-либо данных, которые бы дискредитировали ООО «Аналитическая социология» как организацию, специализирующуюся на подобных социологических исследованиях. Следовательно, у коллегии не имеется оснований сомневаться в результатах представленного социологического опроса (11).

Таким образом, все вышеуказанные обстоятельства позволяют прийти к выводу о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №556676 требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса как способного ввести потребителя в

заблуждение относительно части товаров 05 класса МКТУ, представляющих собой «средства, способствующие пищеварению, фармацевтические». В отношении иных товаров 03, 05 классов МКТУ, приведенных в перечне оспариваемого товарного знака, каких-либо доказательств о способности товарного знака по свидетельству №556676 вызывать не соответствующие действительности представления об их изготовителе, поступившее возражение не содержит.

Таким образом, учитывая несоответствие оспариваемого товарного знака по свидетельству №556676 положениям, предусмотренным пунктами 3 (1) и 6 (2) статьи 1483 Кодекса, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для удовлетворения поступившего возражения в отношении части товаров 05 класса МКТУ.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 31.12.2019, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №556676 недействительным частично в отношении товаров 05 класса МКТУ «алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альдегиды для фармацевтических целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; браслеты для медицинских целей; браслеты противоревматические; биологически активные добавки [БАД]; бром для фармацевтических целей; бумага для горчичников; вазелин для медицинских целей; вакцины; ванны кислородные; вещества диетические для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; вещества питательные для микроорганизмов; вещества радиоактивные для медицинских целей; висмут азотно-кислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; вода морская для лечебных ванн; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна пищевые; газы для медицинских целей; гваякол для

фармацевтических целей; гематоген; гемоглобин; гидрастин; гидрастинин; глицерин для медицинских целей; глицерофосфаты; глюкоза для медицинских целей; горечавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; горчица для фармацевтических целей; горчичники; грязи для ванн; грязи лечебные; гуммигут для медицинских целей; гурьюн-бальзам для медицинских целей; диастаза для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; 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 пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; изотопы для медицинских целей; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; каломель; камень винно-кислый 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; карандаши от головной боли; 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; кокаин; коллодий для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; кора ангустура для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; кора кондураговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корни лекарственные; корни ревеня

для фармацевтических целей; корпия для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; культуры микроорганизмов для медицинских целей; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лекарства от запоров; лецитин для медицинских целей; лосьоны для фармацевтических целей; люпулин для фармацевтических целей; магnezия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мази ртутные; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; 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; медикаменты; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; молоко миндальное для фармацевтических целей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; моx ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических 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 лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; пастилki для фармацевтических целей; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; питание детское; помады медицинские; порошок из шпанских мушек; препараты антидиуретические; препараты бактериальные для медицинских целей; препараты бактериологические для медицинских целей; препараты

бальзамические для медицинских целей; препараты белковые для медицинских целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты висмута для фармацевтических целей; препараты витаминные; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для ванн лечебные; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для обработки ожогов; препараты для органотерапии; препараты для промывания глаз; препараты для расширения бронхов; препараты для снижения половой активности; препараты для удаления мозолей; препараты для удаления перхоти фармацевтические; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты известковые для фармацевтических целей; препараты лекарственные для ванн; препараты медицинские для роста волос; препараты опиумные; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека; препараты сульфамидные [лекарственные препараты]; препараты фармацевтические; препараты фармацевтические от солнечных ожогов; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; препараты, используемые при обморожении; примочки глазные; примочки свинцовые; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских целей; прополис для фармацевтических целей; пудра жемчужная для медицинских целей; радиий для медицинских целей; раствор хлораля водный для фармацевтических целей; растворы вагинальные; реактивы химические для медицинских целей; резинка жевательная для медицинских целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; семя льняное для фармацевтических целей; сиропы для фармацевтических целей; скипидар для фармацевтических целей; смазки для медицинских целей; смеси молочные

сухие для детского питания; 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; спирт для фармацевтических целей; спирт медицинский; спорынья для фармацевтических целей; спреи охлаждающие для медицинских целей; средства вспомогательные для медицинских целей; средства вяжущие; средства глистогонные; 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 нарывные; средства от головной боли; средства очистительные [слабительные]; средства противозачаточные химические; средства седативные; транквилизаторы; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, укрепляющие нервы; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; среды питательные для культур бактерий; стероиды; суппозитории; свечи медицинские; сыворотки; таблетки для загара; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудения; дрожжевые диетические добавки; таблетки-антиоксиданты; тимол для фармацевтических целей; ткани биологические культур для медицинских целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; уголь древесный для фармацевтических целей; укроп аптечный (фенхель) для медицинских целей; фенолы для фармацевтических 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; чай лекарственные; чай травяные для медицинских целей; эвкалипт 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; таблетки от кашля; ялапа».