

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 года № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 года № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 12.04.2021, поданное ИП Кондратовым Алексеем Вячеславовичем, г.Рязань (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019765290, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2019765290 было подано 17.12.2019 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки пищевые».

ЦЕРЕЛИЗИН
CERELYSIN

В качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов в две строки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019765290 было принято 07.12.2020 на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное

обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со словесными элементами «ЦЕРЕБРОЛИЗИН», «CEREBROLYSIN» серии (блока) товарных знаков, зарегистрированных на имя компании ЭВЕР Нейро Фарма ГмбХ, Австрия, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ (свидетельства № 298249, с приоритетом от 17.07.2003, срок действия регистрации продлен до 17.07.2023, № 105288, с приоритетом от 01.07.1991, срок действия регистрации продлен до 01.07.2021, № 66189, с приоритетом от 20.08.1979, срок действия регистрации продлен до 20.08.2029.

В заключении по результатам экспертизы указано также, что представленные заявителем дополнительные материалы (сведения о регистрации биологически активной добавки к пище «ЦЕРЕЛИЗИН» / «CERELYSIN», информационное письмо о партнерстве от ООО «Аква Медтек», данные о регистрации товарного знака на территории Киргизии, информационное письмо о партнерстве от Ладыгина С.А.) не способны послужить основанием для снятия ранее указанного противопоставления, поскольку не содержат доводов, которые могли бы быть приняты в защиту возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 12.04.2021, заявителем выражено несогласие с решением Роспатента.

По мнению заявителя, Роспатент не представил никакого обоснования того, что товары 05 класса МКТУ заявленного перечня («добавки пищевые») и товары 05 класса МКТУ («фармацевтические препараты; лекарства»), для которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, имеют одинаковые род (вид) товаров, сырьё, условия реализации.

Заявитель также считает, что сравниваемые обозначения не являются сходными до степени смешения.

Так, противопоставленные товарные знаки образованы от латинского слово «CEREBRO», что в переводе означает «мозг». Обозначение «CERELYSIN

ЦЕРЕЛИЗИН» не имеет такого смыслового наполнения и образовано не от латинского слово «CEREBRO».

Заявленное на регистрацию обозначение содержит часть «CERE/ЦЕРЕ», образованную от латинского слова «Cera» в переводе на английский («сеге» или «wax»). Часть обозначения «ЛИЗИН» не может служить основанием для вывода о наличии или отсутствии сходства, поскольку ЛИЗИНЫ представляют собой комплекс низкомолекулярных пептидов, получаемый с помощью экстракции, т.е. расщепления белков натурального ферментного сырья (органические части животных). «CERELYSIN ЦЕРЕЛИЗИН» - это сложный, многокомпонентный составной продукт, включающий в себя до 50 лизинов.

По мнению заявителя, сравниваемые обозначения характеризуются различным смысловым наполнением, различным произношением и графическим исполнением, в связи с чем не являются сходными до степени смешения.

Заявитель полагает, что товары «фармацевтические препараты, лекарства», в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, не являются однородными товару «добавки пищевые», поскольку они применяются для различных целей, не являются взаимозаменяемыми, имеют иной круг потребителей и каналы реализации.

В связи с этим, приведенные противопоставления не могут препятствовать государственной регистрации обозначения по заявке №2019765290, поскольку не являются сходными до степени смешения и охраняются для иных, неоднородных товаров.

«ЦЕРЕЛИЗИН» зарегистрирован в качестве биологически активной добавки в установленном законом порядке под названием «Биологически активная добавка к пище «Церелизин» / «CERELYSIN» Форма выпуска: таблетки по 910 мг», свидетельство №АМ.01.07.01.003.Р.000022.01.20.

Таким образом, учитывая разное назначение сравниваемых средств, заявитель считает, что указанные средства не будут размещаться рядом в местах реализации и будут приобретаться покупателями для разных целей при разных обстоятельствах,

что исключает вероятность смешения рассматриваемых средств в сознании потребителя.

На основании изложенного, заявитель просит отменить решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019765290 и принять решение о государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 5 класса МКТУ «добавки пищевые».

К возражению приложена распечатка с сайта [HTTP://GRLS.ROSMINZDRAV.RU](http://GRLS.ROSMINZDRAV.RU) с перечнем лекарственных средств, зарегистрированных в Российской Федерации, имеющих в наименовании буквосочетание «Цере».

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

С учетом даты (17.12.2019) поступления заявки №2019765290 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 6(2) 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.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы. Сходство словесных обозначений

оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам. Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

В качестве товарного знака, как указано выше, заявлено словесное

ЦЕРЕЛИЗИН
CERELYSIN

обозначение « _____ », выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов в две строки.

В соответствии с доводами, приведенными в заключении по результатам экспертизы, заявленное обозначение является сходным до степени смешения с серией товарных знаков, принадлежащей компании ЭВЕР Нейро Фарма ГмбХ, Австрия.

В качестве противопоставлений указаны следующие товарные знаки:



« » по свидетельству №298249 [1] для товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты». Срок действия регистрации продлен до 17.07.2023.

«**ЦЕРЕБРОЛИЗИН**» по свидетельству №105288 [2] для товаров 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты». Срок действия регистрации продлен до 01.07.2031.

«**CEREBROLYSIN**» по свидетельству №66189 [3] для товаров 05 класса МКТУ «лекарства». Срок действия регистрации продлен до 20.08.2029.

Сходство заявленного словесного обозначения с противопоставленными товарными знаками обусловлено фонетическим сходством словесных элементов «ЦЕРЕЛИЗИН CERELYSIN» - «ЦЕРЕБРОЛИЗИН», «CEREBROLYSIN», что обусловлено тождеством начальных и конечных частей обозначений («ЦЕРЕ-», «CERE-», «-ЛИЗИН», «-LYSIN»).

В данном случае, разница составляет три буквы, однако, учитывая тождество начальных и конечных частей сравниваемых словесных элементов, можно сделать вывод о высокой степени их фонетического сходства, в силу чего у потребителя эти словесные элементы могут вызывать сходные ассоциации.

Сравниваемые обозначения являются вымышленными, что не позволяет провести их сравнительный анализ по семантическим критериям сходства, вместе с тем, они представляют собой названия лекарственных средств, которые имеют свои

особенности формирования и содержат определенную фармацевтическую информацию, при этом тождество частотных отрезков усиливает вероятность смешения товарных знаков в сознании потребителя.

Сравниваемые обозначения также характеризуются визуальным сходством, за счет использования одних и тех же букв стандартного шрифта русского и латинского алфавитов.

Учитывая, что степень однородности товаров тесно связана со степенью сходства обозначений, предназначенных для их маркировки, высокая степень сходства сравниваемых обозначений определяет расширение диапазона товаров, которые рассматриваются как однородные.

В данном случае товары 05 класса МКТУ заявленного перечня («добавки пищевые») признаются однородными с товарами 05 класса МКТУ («фармацевтические препараты; лекарства»), в отношении которых охраняются противопоставленные товарные знаки, поскольку они относятся к одной родовой группе товаров, а именно, медицинских, фармацевтических препаратов, средств и веществ, предназначены для лечения, укрепления здоровья, нормализуют баланс питательных веществ, способствуют поддержанию здоровья и ускоряют процесс выздоровления, имеют сходные каналы реализации через сеть аптек или медицинских учреждений, а также круг потребителей.

Коллегия также приняла во внимание широкую известность, репутацию и длительность пребывания на российском рынке лекарственного препарата «ЦЕРЕБРОЛИЗИН (CEREBROLYSIN)».

Таким образом, заявленное обозначение вызывает сходные ассоциации с противопоставленными товарными знаками [1] – [3], что позволяет признать его сходным до степени смешения с этими знаками.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, сделанный в заключении по результатам экспертизы, на основании

которого принято решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019765290, следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 12.04.2021, и оставить в силе решение Роспатента от 07.12.2020.