

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса 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 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 31.07.2012, поданное Закрытым акционерным обществом «ПРОИЗВОДСТВЕННАЯ ФАРМАЦЕВТИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ ОБНОВЛЕНИЕ», Новосибирская область, р.п. Сузун (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2010733087, при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2010733087 с приоритетом от 14.10.2010 на имя заявителя было подано словесное обозначение «АВИТАР», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 01, 03, 05, 10 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

На основании заключения по результатам экспертизы Роспатентом 24.04.2012 принято решение о государственной регистрации товарного знака только в отношении части товаров 01, 05 классов МКТУ и всех товаров 10 класса МКТУ. Согласно заключению было установлено, что в отношении остальных товаров 01, 05 классов МКТУ и всех товаров 03 класса МКТУ заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение (в силу фонетического сходства словесных элементов) сходно до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №263259, №147281, №145047, №341150, по международным регистрациям №702134, №756847, зарегистрированными ранее на имя иных лиц, в отношении однородных товаров 01, 03, 05 классов МКТУ.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 31.07.2012, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 24.04.2012, аргументируя его следующими доводами:

- по мнению заявителя, товары 05 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, не однородны товарам 05 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №756847 и в отношении которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №147281, №341150;

- уточненный заявителем товар 05 класса МКТУ «вакцины, предназначенные для людей» не однороден товару «инъекционные вакцины для контроля рождаемости у кошек и собак», поскольку они отличаются по назначению;

- заявленное обозначение является семантически несходным со знаком «EVITAR» по международной регистрации №702134, поскольку заявленное обозначение является фантазийным и, по мнению заявителя, может ассоциироваться со словом «AVATAR», в переводе на русский язык означающим «воплощение божества», а «EVITAR» - значимое слово, в переводе с испанского языка означает «избежание, избегать, не допускать»;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак со словесным элементом «АВИТА» по свидетельству №263259 фонетически, семантически и графически не сходны, поскольку они имеют разное количество букв, разное шрифтовое исполнение, разные ассоциативное восприятие. Наличие графического элемента в противопоставленном товарном знаке усиливает несходство обозначений;

- по мнению заявителя, правообладатель противопоставленного товарного знака по свидетельству №263259 не использует его для целей производства, реализации, идентификации, визуализации фармацевтических препаратов;

- заявитель использует заявленное обозначение в отношении импортозамещающих лекарственных препаратов.

На основании этого заявителем выражена просьба удовлетворить возражение, изменить решение Роспатента от 24.04.2012 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении уточненного перечня товаров 05 класса МКТУ: «аконитин; алкалоиды для медицинских целей; альгициды; альдегиды для фармацевтических целей; амальгамы зубные из золота; амальгамы стоматологические; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; антибиотики; ацетат алюминия

для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; бандажи гигиенические; бандажи перевязочные; биоциды; бром для фармацевтических целей; бумага для горчичников; вазелин для медицинских целей; вакцины, предназначенные для людей; ванны кислородные; вата асептическая, антисептическая; вата гигроскопическая; вата 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; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна съедобных растений [не для употребления в пищу]; воск формовочный для стоматологических целей; газы для медицинских целей; гваякол для фармацевтических целей; 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 лечебные; дезодоранты [за исключением предназначенных для личного пользования]; дезодораторы для одежды или текстильных изделий; диастаза для медицинских целей; дигиталин; добавки кормовые для медицинских целей; желатин для медицинских целей; изотопы для медицинских целей; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; каломель; камень винно-кислый 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; кардонил [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; клейкие ленты для медицинских целей; кокаин; коллодий для фармацевтических целей; кольца противомозольные для ног; кольца противоревматические; кора ангустура для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кондураговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корпия для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; кровь для медицинских целей; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей;

кураре; лаки для зубов; лакричник для фармацевтических целей; лейкопластыри; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для собак; люпулин для фармацевтических целей; магnezия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази ртутные; 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 белковое; молоко миндальное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; наборы аптекарские [портативные]; наркотики; настойка йода; опий; опodelьдок; палочки лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; панталоны гигиенические для страдающих недержанием; пектины для фармацевтических целей; пеленки гигиенические для страдающих недержанием; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; пилюли для фармацевтических целей; пиявки медицинские; плазма крови; пластыри медицинские; повязки глазные, используемые в медицинских целях; повязки для горячих компрессов; повязки для компрессов; повязки наплечные хирургические; подушечки мозольные; подушечки, используемые при кормлении грудью; порошок из шпанских 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 биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты ветеринарные; препараты висмута для фармацевтических целей; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для окулирования медицинские; препараты для органотерапии; препараты для расширения бронхов; препараты для стерилизации; препараты для удаления мозолей; препараты для чистки контактных линз; препараты известковые для фармацевтических целей; препараты опиумные; препараты противоспоровые; препараты сульфамидные лекарственные; препараты

фармацевтические; 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 фармацевтических целей; препараты, используемые при обморожении; примочки глазные; примочки свинцовые; проводники химические для электрокардиографических электродов; прокладки гигиенические женские; прокладки для трусов гигиенические; 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; салфетки, подушечки гигиенические; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; свечи курительные; сигареты, не содержащие табак, для медицинских целей; сиккативы для медицинских целей; скипидар для фармацевтических целей; смазка, используемая при доении; смазки для ветеринарных целей; смазки для медицинских целей; снотворные; сода питьевая для фармацевтических целей; 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 медицинский; сплавы благородных металлов для стоматологических целей; спорынья для фармацевтических целей; средства анестезирующие; средства болеутоляющие; средства вспомогательные для медицинских целей; средства вяжущие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; 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 противозачаточные химические; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; сыворотки; таблетки нашатыря; тампоны гигиенические для женщин; тампоны для заживления ран; тимол для фармацевтических целей; ткани хирургические; транквилизаторы; трансплантаты хирургические [живые ткани]; трусы гигиенические женские; уголь древесный для фармацевтических целей; фарфор для зубных протезов; фенолы для фармацевтических целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; формальдегид для фармацевтических целей; фосфаты для

фармацевтических целей; хинин для медицинских целей; хинолин для медицинских целей; хлороформ; цвет серный для фармацевтических целей; цемент для копыт животных; цемент костный для хирургии и ортопедии; цементы зубные; 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]; яды; яды бактериальные; ялапа».

Коллегия палаты по патентным спорам обращает внимание заявителя на тот факт, что в корреспонденции от 17.02.2012 им был скорректирован перечень товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака. Экспертиза проводилась с учетом скорректированного перечня и вынесла решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2010733087 в том числе, в отношении товаров 05 класса МКТУ «препараты для стерилизации; препараты для чистки контактных линз; растворы для контактных линз; средства дезинфицирующие для гигиенических целей». В связи с этим, коллегия палаты по патентным спорам, при рассмотрении возражения будет учитывать скорректированный перечень товаров 05 класса МКТУ: «антибиотики; бактерициды; вакцины, предназначенные для людей; масла лекарственные; медикаменты; медикаменты для ветеринарных целей; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; микстуры; молочные ферменты для фармацевтических целей; настойка йода; препараты бактериологические для медицинских и ветеринарных целей; препараты биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты ветеринарные; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для расширения бронх; препараты противоспоровые; препараты сульфамидные лекарственные; препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; спирт медицинский; средства анестезирующие; средства болеутоляющие; средства вяжущие; средства для уничтожения паразитов; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства жаропонижающие; средства от головной боли; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей».

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, Палата по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (14.10.2010) поступления заявки №2010733087 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

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.

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

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (а) Правил, а именно: наличие близких и совпадающих звуков, близость звуков, составляющих обозначения, расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, наличие совпадающих слогов и их расположение, число слогов в обозначениях, место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений, близость состава гласных, близость состава согласных, характер совпадающих частей обозначений, вхождение одного обозначения в другое, ударение.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2 (б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (в) Правил: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей; в частности, совпадение значения обозначений в разных языках; совпадение одного из элементов

обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, 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 определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Анализ заявленного обозначения на соответствии требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение по заявке №2010733087 представляет собой словесное обозначение «АВИТАР», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Решение Роспатента оспаривается заявителем в отношении уточненного перечня товаров 05 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №341150 с приоритетом от 13.01.2006 представляет собой словесное обозначение «AVITALL», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита [1].

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №147281 с приоритетом от 16.10.1996 представляет собой словесное обозначение «ВИТАР», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита [2].

Противопоставленный знак по международной регистрации №702134 с конвенционным приоритетом от 15.05.1998 представляет собой словесное обозначение «EVITAR», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита [3].

Противопоставленный знак по международной регистрации №756847 с конвенционным приоритетом от 28.08.2000 представляет собой словесное обозначение «VITAR», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита [4].

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №145047 с конвенционным приоритетом от 16.08.1996 представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесный элемент «VITAR», выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами

латинского алфавита, расположен над изобразительным элементом в виде стилизованной буквы «V» с кленовым листом [5].

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №263259 с приоритетом от 05.02.2004 представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесный элемент «АВИТА», выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Изобразительный элемент в виде стилизованной буквы «В» расположен справа от словесного элемента [6]. Знак зарегистрирован в красном, зеленом, белом цветовом сочетании.

Правовая охрана знакам [1-6] предоставлена в том числе, в отношении товаров 05 класса МКТУ.

В заявленном обозначении и противопоставленных знаках основную индивидуализирующую функцию исполняют словесные обозначения «АВИТАР/AVITALL/ВИТАР/ЕVITAR/VITAR/АВИТА», поскольку являются либо единственным, либо доминирующим элементом в знаках.

Анализ сходства заявленного обозначения и противопоставляемых знаков [1, 6] показал, что они являются сходными ввиду фонетического сходства словесных обозначений, обусловленного совпадением большинства звуков (АВИТА-), их расположения относительно друг друга. Имеющиеся отличия в конечных частях словесных элементов не оказывают существенного влияния на звучание слов. Заявленное обозначение и противопоставленные знаки [2-5], также фонетически сходны в силу совпадения большинства звуков (-ВИТАР), близостью состава гласных (-И-А-) и тождеством состава согласных (-В-Т-Р-).

Сравнительный анализ данных знаков по семантическому критерию сходства словесных обозначений не может быть проведен ввиду того, что заявленное обозначения является фантазийным словом, не имеющим смыслового значения. Довод заявителя о возможности ассоциирования заявленного обозначения «АВИТАР» со словом «АVАTAR» представляется неубедительным в силу его субъективности.

Использование стандартного шрифта черного цвета и букв одинакового алфавита сближает заявленное обозначение со сравниваемыми знаками [2, 6] графически.

Таким образом, сходство словесных элементов заявленного обозначения и противопоставленных знаков [1-6] обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений в целом.

Относительно однородности товаров заявленного обозначения и противопоставленных знаков [1, 4, 5, 6] необходимо отметить следующее.

Анализ однородности товаров 05 класса МКТУ показал следующее.

Товары скорректированного перечня товаров 05 класса МКТУ: «антибиотики; бактерициды; вакцины, предназначенные для людей; масла лекарственные; медикаменты; медикаменты для ветеринарных целей; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; микстуры; молочные ферменты для фармацевтических целей; настойка йода; препараты бактериологические для медицинских и ветеринарных целей; препараты биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты ветеринарные; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для расширения бронх; препараты противоспоровые; препараты сульфамидные лекарственные; препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; спирт медицинский; средства анестезирующие; средства болеутоляющие; средства вяжущие; средства для уничтожения паразитов; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства жаропонижающие; средства от головной боли; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей» и товары 05 класса МКТУ, в частности «средства для уничтожения паразитов; ветеринарная продукция, а именно инъекционные вакцины для контроля рождаемости у кошек; бальзамы для медицинских целей; мази, предохраняющие от обморожения; лактоза; лецитин для медицинских целей; настои лекарственные; свечи медицинские; средства антисептические; резинка жевательная для медицинских целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; средства, способствующие пищеварению и т.п.», в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленным знакам [1, 4, 5, 6], однородны, поскольку они соотносятся как род (вид) независимо от их лекарственной формы, а также имеют одно назначение (лекарственные средства, медикаменты, препараты для ветеринарных целей, фармацевтические препараты, их составляющие, противопаразитные средства). Необходимо также отметить, что «вакцина» - препарат, получаемый из микроорганизмов (бактерий, риккетсий, вирусов) или продуктов их жизнедеятельности и используемый для активной иммунизации людей и животных с профилактическими и лечебными целями (см. [Яндекс.Словари](#) > [БСЭ, 1969-1978](#)). Таким образом, товар «вакцины, предназначенные для

людей» и товар «инъекционные вакцины для контроля рождаемости у кошек и собак» являются однородными, поскольку имеют одно родовое понятие «вакцина».

Указанное обуславливает вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленные знаки, несмотря на их отдельные отличия, ассоциируются между собой в целом и предназначены для маркировки однородных товаров и, следовательно, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака может привести к смешению в гражданском обороте товаров, маркированных этими знаками.

Довод заявителя о том, что правообладатель противопоставленного товарного знака по свидетельству №263259 не использует его для целей производства, реализации, идентификации, визуализации фармацевтических препаратов не опровергает выводов о сходстве знаков. Правовая охрана товарного знака по свидетельству №263259 на дату подачи возражения действовала и не была прекращена в установленном Законом порядке.

В связи с этим у коллегии Палаты по патентным спорам отсутствуют основания для признания заявленного обозначения соответствующим требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 31.07.2012 и оставить в силе решение Роспатента от 24.04.2012.