

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 27.08.2021 возражение, поданное Юнифарм Лабораториз Лимитед, Ирландия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019751200, при этом установила следующее.

АКТИВЛАЙФ геропротектор

ACTIVLIFE Geroprotector

Словесное обозначение « **АКТИВЛАЙФ** геропротектор **ACTIVLIFE** Geroprotector » по заявке № 2019751200, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.10.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 10 и 32 классов МКТУ.

Роспатентом 07.02.2021 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении части заявленных товаров 05 класса МКТУ – «изделия фармацевтические, препараты медицинские и ветеринарные; питание диетическое и вещества для медицинских или ветеринарных целей, питание детское; добавки пищевые для человека и животных» с указанием слов «ГЕРОПРОТЕКТОР, GEROPROTECTOR» в качестве неохраняемых элементов знака на основании пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

В отношении всех заявленных товаров 03, 10, 32 классов МКТУ, а также товаров «изделия гигиенические для медицинских целей; пластыри, материалы перевязочные; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; средства дезинфицирующие» 05 класса МКТУ в регистрации товарного знака по заявке № 2019751200 было отказано по основаниям, предусмотренным пунктами 3 (1), 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы было установлено, что слова «ГЕРОПРОТЕКТОР», «GEROPROTECTOR» (дословный перевод «защищающие от старости») представляют собой название группы веществ, в отношении которых обнаружена способность увеличивать продолжительность жизни, в связи с чем указывают на вид части заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ, являются неохранными элементами на основании пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

В то же время слова «ГЕРОПРОТЕКТОР», «GEROPROTECTOR» для остальных заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ и всех товаров 10, 32 классов МКТУ способны ввести потребителя в заблуждение относительно их вида, свойства и назначения, в связи с чем заявленное обозначение в соответствующей части не соответствует пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение не соответствует пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с товарным знаком



« **АКТИВНОЕ ДОЛГОЛЕТИЕ** » по свидетельству № 623811 (приоритет 06.04.2016), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «ТианДэ», Алтайский край, г. Барнаул, в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 27.08.2021 поступило возражение на решение Роспатента от 07.02.2021, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель согласен с признанием слов «ГЕРОПРОТЕКТОР», «GEROPROTECTOR» неохранными элементами товарного знака;

- заявитель согласен с выводом о сходстве заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака;

- заявитель более не испрашивает правовую охрану заявленного обозначения в отношении товаров 03 и 10 классов МКТУ;

- заявитель оспаривает вывод о несоответствии заявленного обозначения пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 32 класса МКТУ;

- в возражении приведены ссылки на Интернет-сайты: <https://scientifically.info/news/5868>, <https://medium.com/m^44e79269070b>, а также на публикации: «Гериятрия. Руководство для врачей» (под редакцией профессора Л.П. Хорошиной, Москва «Гозтар-Медиа», 2019 – 704С), «Anti-senescence compounds: A potential nutraceutical approach to healthy aging Ageing Research Reviews» (Felicia Guraua, Simone Baldonib, Francesco Prattichizzo et al. 46 (2018) 14-31), «Effect of Antioxidants Supplementation on Aging and Longevity» (Izabela Sadowska-Bartosz and Grzegorz Bartosz BioMed Research International Volume 2014, Article ID 404680, 17 pages), « A single portion of blueberry (Vaccinium corymbosum L) improves protection against DNA damage but not vascular function in healthy male volunteers» (Cristian Del Bó 1, Patrizia Riso, Jónica Campólo, Peter Moller, Steffen Loft, Dorothy Klimis-Zacas, Ada Brambilla, Anna Rizzolo, Marisa Porrini Eur J, Nutr Res. 2013 Mar; 33(3):220-7), « Effect of a wild blueberry (Vaccinium angustifolium) drink intervention on markers of oxidative stress, inflammation and endothelial function in humans with cardiovascular risk factors» (Patrizia Riso 1, Dorothy Klimis-Zacas, Cristian Del Bo', Daniela Martini, Jónica Campólo, Stefano Vendrame, Peter Moller, Steffen Loft, Renata De Maria, Marisa Porrini, Nutr . 2013 Apr; 52(3):949-61), «Cocoa and Chocolate in Human Health and Disease» (David L. Katz, Kim Doughty, and Ather Ali, ANTIOXIDANTS & REDOX SIGNALING Volume 15, Number 10, 2011);

- исходя из понимания понятия «ГЕРОПРОТЕКТОР», заявитель убежден, что геропротекторы содержатся, в том числе, в продуктах питания, а также товарах 32 класса МКТУ;

- слово «ГЕРОПРОТЕКТОР» не известно широкому кругу потребителей.

На основании изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 07.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019751200 в отношении следующих товаров: 05 класс МКТУ – «изделия фармацевтические, препараты медицинские и ветеринарные; питание диетическое и вещества для медицинских или ветеринарных целей, питание детское; добавки пищевые для человека и животных»; 32 класс МКТУ – «безалкогольные напитки; воды минеральные и газированные; напитки и соки фруктовые; сиропы и прочие составы для изготовления безалкогольных напитков», с указанием словесных элементов «ГЕРОПРОТЕКТОР», «GEROPROTECTOR» в качестве неохраняемых.

К возражению приложены следующие материалы:

- статья «Влияние добавления антиоксидантов на старение и долголетие» (BioMed Research International);
- статья «Effect of Antioxidants Supplementation on Aging and Longevity»;
- статья «Вещества против старения: Потенциальный пищевой подход к старению»;
- статья «Anti-senescence compounds: A potential nutraceutical approach to healthy aging».

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 08.12.2021, заявителем представлены дополнительные материалы, а именно:

- рецензия на обзор О.В. Мендель.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 20.12.2021, заявителем представлено ходатайство о внесении изменений в перечень товаров 32 класса МКТУ, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, а именно: «безалкогольные напитки, содержащие натуральные витамины и / или минеральные вещества; воды минеральные и газированные, содержащие натуральные витамины и / или минеральные вещества; напитки и соки фруктовые; сиропы и прочие составы для изготовления безалкогольных напитков, содержащие натуральные витамины и / или минеральные вещества».

Изучив доводы возражения и заслушав представителя заявителя по существу возражения, коллегия сочла доводы возражения убедительными.

С учетом даты (11.10.2019) подачи заявки на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойства, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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 том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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 соответствии с пунктом 3 (1) 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.

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

частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

АКТИВЛАЙФ геропротектор

ACTIVLIFE Geroprotector


Обозначение « АКТИВЛАЙФ геропротектор » по заявке № 2019751200, поданной 11.10.2019, является словесным, включает словесные элементы «АКТИВЛАЙФ», «ГЕРОПРОТЕКТОР», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, под которыми расположены словесные элементы «ACTIVLIFE», «GEROPROTECTOR», выполненные стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Анализ охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака показал следующее.

Прежде всего, следует констатировать, что заявителем не оспаривается вывод оспариваемого решения о том, что включенные в заявленное обозначение словесные элементы «ГЕРОПРОТЕКТОР», «GEROPROTECTOR» (средство, которое направлено на то, чтобы воздействовать на первопричину старения и возрастных заболеваний и, таким образом, продлевать продолжительность жизни) в соответствии с требованиями пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса является неохраняемым, поскольку характеризует часть заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ.

Оспариваемым решением было установлено несоответствие обозначения пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса, как вводящего потребителя в заблуждение относительно вида и назначения товаров, не являющихся геропротекторами, а также несоответствие обозначения пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса, как сходного до степени смешения с

 Active Life

товарным знаком «  АКТИВНОЕ ДОЛГОЛЕТИЕ » по свидетельству № 623811 в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ.

В соответствии с сокращением требований по возражению регистрация испрашивается для товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых Роспатентом принято решение о регистрации, а также для части товаров 32 класса МКТУ, приведенных с уточняющими формулировками.

Таким образом, коллегией исследовано соответствие заявленного обозначения **АКТИВЛАЙФ** геропротектор « **ACTIVLIFE** geroprotector » в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в ходатайстве от 20.12.2021, требованиям, предусмотренным пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

При рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Как известно, заявленное обозначение может содержать описательные элементы, прямо указывающие на вид товара, его характеристики, сведения об изготовителе и т.д., и элементы, порождающие у потребителя представление об этих сведениях через ассоциации.

Такие указания могут соответствовать действительности, то есть являться достоверными, а могут ей не соответствовать, то есть являться ложными или способными ввести в заблуждение.

Элементы обозначений, прямо указывающие на вид товара и/или его характеристики и/или содержащие сведения об изготовителе, не соответствующие действительности, называют ложными. Ложность элементов является очевидной. Она не требует обоснования.

Элементы обозначений, указывающие на вид товара и/или его характеристики и/или содержащие сведения об изготовителе и т.д. через ассоциации, которые они вызывают у потребителя, относят к способным ввести в заблуждение. Способность

элементов ввести в заблуждение не вполне очевидна. Она имеет вероятностный характер.

Вопрос о том, является ли обозначение ложным (способным ввести в заблуждение), рассматривается в отношении тех товаров, для которых испрашивается регистрация обозначения. Одно и то же обозначение может в отношении одних товаров быть признано описательным, в отношении других – ложным, в отношении третьих – фантазийным.

Для того чтобы определить, является ли заявленное обозначение ложным (способным ввести в заблуждение), оценивается смысловое значение элементов, входящих в состав заявленного обозначения и устанавливается, описывает ли элемент товары ложно, может ли элемент вызвать у потребителя ассоциативное представление о товаре, которое способно ввести потребителя в заблуждение.

В случае выявления ложных или способных ввести в заблуждение элементов, оценивается, являются ли ложные указания (ассоциативные представления) правдоподобными, поверит ли ложным указаниям (ассоциативным представлениям) потребитель.

Судебная практика исходит из того, что при применении пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса товары и услуги должны разделяться на три группы: товары и услуги, в отношении которых обозначение является описательным (характеризует товары и услуги); товары и услуги, в отношении которых обозначение является ложным или вводящим в заблуждение (вызывая правдоподобные, но неверные ассоциации); товары и услуги, в отношении которых обозначение является фантазийным (не описывая товары и не вызывая правдоподобных неверных ассоциаций).

Словесные элементы «ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR», как указано ранее, представляют собой общее название для группы веществ, в отношении которых обнаружена способность увеличивать продолжительность жизни.

Как следует из источников информации, указанных в возражении, понятие «геропротектор» было предложено известным российским ученым, нобелевским лауреатом Ильей Мечниковым (1908). Гериатрические средства (геропротекторы)

(препараты, замедляющие процессы естественного старения) – это биологически активные соединения, помогающие организму стареющего человека несколько снизить темпы естественных инволюционных изменений органов, тканей и всего организма в целом. К ним относятся пищевые волокна, антиоксиданты и другие нутриенты, ингибирующие свободнорадикальное окисление и перекисные процессы в организме в соответствии со свободнорадикальной теорией старения.

Поскольку в медицине широко распространено использование слова «протектор» в качестве части сложных слов: например, нейропротектор, криопротектор, реопротекторы, актопротекторы, отопротектора, цитопротектор, церебропротектор, ангиопротектор, гепатопротектор, кардиопротектор, то коллегия полагает, что известность значения слов «ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR» среднему российскому потребителю не влияет на вывод об их описательности и способности вводить в заблуждение, поскольку из имеющихся в источниках информации (представленных заявителем) очевидно, что понятие «геропротектор» относится, прежде всего, к области медицины, а по отношению к пищевым продуктам применяется в научных целях.

Вместе с тем коллегией принято во внимание, что вещества, обладающие геропротекторными свойствами, используются для обогащения геродиетических продуктов, в частности, за счет обогащения пищевых продуктов пищевыми волокнами, антиоксидантами и другими нутриентами.

Исследовав сокращенный заявителем перечень товаров 32 класса МКТУ, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, коллегия установила, что он включает товары, непосредственно не являющиеся геропротекторами как веществами, но обогащенными соединениями, обладающими геропротекторными свойствами.

Таким образом, испрашиваемые товары «безалкогольные напитки, содержащие натуральные витамины и / или минеральные вещества; воды минеральные и газированные, содержащие натуральные витамины и / или минеральные вещества; напитки и соки фруктовые; сиропы и прочие составы для изготовления безалкогольных напитков, содержащие натуральные витамины и / или минеральные

вещества» представляют собой продукцию, включающую натуральные витамины и / или минеральные вещества, что позволяет признать словесные элементы «ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR» характеристикой таких товаров, поскольку они указывают на их свойства и назначение. Следовательно, для названных товаров установлено несоответствие слов «ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR» только пункту 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

С точки зрения роли элементов в заявленном обозначении слова «ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR» выполнены небольшим шрифтом, выполняют поясняющую функцию, не занимают доминирующего положения, следовательно, могут быть признаны неохраняемыми элементами товарного знака на основании абзаца шестого пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Товаров, по отношению к которым указания, имеющиеся в обозначении («ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR»), являлись бы порождающими неверные и при этом неправдоподобные ассоциации, либо по отношению к которым такие указания могли быть признаны фантазийными, коллегией не выявлено, что приводит к выводу о соответствии заявленного обозначения требованиям законодательства в отношении испрашиваемого сокращенного перечня товаров при условии дискламации слов «ГЕРОПРОТЕКТОР» / «GEROPROTECTOR».

Резюмируя изложенное, заявленное обозначение соответствует пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса в отношении части товаров 32 класса МКТУ, для которых его регистрация может быть произведена с указанием слов ««ГЕРОПРОТЕКТОР», «GEROPROTECTOR» в качестве неохраняемых.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 27.08.2021, изменить решение Роспатента от 07.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019751200.