

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии по результатам рассмотрения возражения

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 возражение, поступившее 07.07.2023, поданное Акционерным обществом "Нижегородский химико-фармацевтический завод", г. Нижний Новгород (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022703304 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.



Предоставление правовой охраны товарному знаку «» по заявке № 2022703304, поданной 24.01.2022, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки, в цветовом сочетании: «красный, белый».

Роспатентом 07.09.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022703304 в отношении всех товаров 05 класса МКТУ. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение (1) не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров на основании пунктов 1, 3 (1), 6 (2) статьи 1483 Кодекса. Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим:

- словесный элемент «Кардио» - (гр. kardia сердце) означает первую составную часть сложных слов, которая указывает на отношение к сердцу (см. например: Словарь иностранных слов русского языка, Большой медицинский словарь (электронные версии)) и для части заявленных товаров 05 класса МКТУ, предназначенных для сердца, характеризует их, указывает на их свойства и назначение, вследствие чего, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса;
- для иных заявленных товаров 05 класса МКТУ элемент «Кардио» и, соответственно, заявленное обозначение (1) в целом, квалифицировано экспертизой как способное ввести потребителя в заблуждение относительно свойств и назначения товаров на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса;
- заявителем не было предоставлено дополнительных материалов в полном объеме, что не позволяет признать факт приобретения различительной способности заявленным обозначением (1) в результате его длительного использования;
- заявленное обозначение (1) сходно до степени смешения (фонетически) со словесным товарным знаком «**КАРДИОЛА**» (2), зарегистрированным ранее на имя ООО "НЕО-ФАРМ", 117246, Москва, ул. Обручева, д. 55А (свидетельство № 303456, приоритет от 14.02.2005 г., срок действия регистрации продлен до 14.02.2025 г.) для однородных товаров 05 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 07.07.2023 возражение на решение Роспатента от 07.09.2022. Основные доводы возражения, а также последующих дополнений к нему сводятся к следующему:

- заявителем приведены доводы в части отсутствия сходства до степени смешения между сравниваемыми обозначениями (1) и (2), поскольку они различаются по звуковому, графическому критериям. В результате длительных переговоров с правообладателем противопоставленного товарного знака (2) заявителем было получено письмо-согласие в отношении товаров 05 класса МКТУ;
- заявленное обозначение «Кардиом» (1) не является описательным обозначением, характеризующим товары, указывающим на их свойства и назначение и соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, а также не является

обозначением, способным ввести потребителя в заблуждение относительно свойств и назначения товаров;

- заявителем приведена практика Роспатента относительно регистрации многочисленных товарных знаков с элементом «кардио» в отношении товаров 05 класса МКТУ (например, товарные знаки «Рекардио / ReCardio» по свидетельству № 630669; «АСК КАРДИО АСККАРЛИО АСК-КАРЛИО» по свидетельству № 288910; «Кардио комфорт» по свидетельству № 702197; «КАРДИОДАР» по свидетельству № 404313 и т.п.);

- обозначения «кАрдио» и «кардиОм» имеют разное ударение, разное количество букв, слогов;

- заявитель считает, что выделение части «Кардио-» из состава единого, целостного фантазийного словесного элемента «Кардиом» заявленного обозначения (1) неправомерно. Это обусловлено тем, что оригинальное графическое исполнение буквы «М» словесного элемента заявленного обозначения (1) придает ему дополнительную различительную способность;

- словесный элемент «Кардиом» образован путем сокращения от слова «КАРДИОМАГНИЛ». При этом характерное выполнение буквы «М» в виде зигзагообразного элемента напоминает стилизованный фрагмент электрокардиограммы. Словесный элемент «Кардиом» следует рассматривать в качестве словесного, выполненного с использованием оригинального шрифта, в целом без разбиения на охраняемый и неохраняемый элементы;

- сердечно-сосудистая система, к которой относится сердце как орган, имеет практически неограниченное влияние на другие системы органов и их состояние;

- обозначение «КардиоМ» приобрело дополнительную различительную способность в связи с широким применением заявителем и известностью российским потребителям обозначения «Кардиомагнил»;

- обозначение «КардиоМ» подано заявителем на регистрацию в связи с расширением линейки товаров 05 класса МКТУ сходного действия, к которым относится широко известный препарат «Кардиомагнил». Фактически, поданное на регистрацию обозначение (1) – это укороченный вариант, который будет удобен для

потребителя, при этом потребителю будет очевидно, что речь идет о товаре уже известного ему производителя. Препарат «Кардиомагнил» за счет своего качества приобрел известность и заслуженную репутацию у российского потребителя задолго до даты подачи заявки;

- заявителем приведено описание препарата «Кардиомагнил» (см. сайт <https://cardiornagnyl.ru/o-kardiomagnil/>). Указанный препарат был признан победителем премии «Товар года - 2020» в номинации «Препараты, влияющие на кровотечение и кровь», лауреатом премии «Народная марка -2021» в номинации «Сердечно-сосудистый препарат», что обуславливает его широкую узнаваемость и известность российскому потребителю, а также высокий уровень доверия к его фармакологическим и лечебным свойствам;

- согласно данным Государственного реестра лекарственных средств, для товара «Кардиомагнил» разрешен его бессрочный ввод в гражданский оборот на территории Российской Федерации, что подтверждает его безопасность, подтверждённую длительным использованием. За счет длительного присутствия препарата «Кардиомагнил» на российском рынке, по меньшей мере, с 2007 г., представляется очевидным, что российским потребителем заявленное обозначение «КардиоМ» (1) будет восприниматься как продолжение известной серии товаров 05 класса МКТУ конкретного производителя;

- согласно результатам исследования рынка от компании «Ипсос Комкон» 76 % терапевтов амбулаторно-поликлинической практики 21 крупнейшего города России указали, что назначают «Кардиомагнил» не реже 1 раза за 6 месяцев. Кроме того, 87,1 % кардиологов амбулаторно-поликлинической практики 21 крупнейшего города России (Владивосток, Волгоград, Воронеж, Екатеринбург, Иркутск, Казань, Краснодар, Красноярск, Липецк, Москва, Нижний Новгород, Новосибирск, Омск, Пермь, Ростов-на-Дону, Самара, Санкт-Петербург, Саратов, Уфа, Челябинск, Ярославль) указали, что назначают «Кардиомагнил» не реже 1 раза за 6 месяцев;

- известность препарата «Кардиомагнил» подтверждается масштабами реализации, например, согласно информации в Интернет-магазине «АПТЕКИ ГОРЗДРАВ»,

каждая позиция этого препарата продается в 1089 аптеках Москвы и Московской области сети аптек «ГОРЗДРАВ»;

- препарат «Кардиомагнил» можно встретить в научных исследованиях. Например, по соответствующему запросу в «Google Академия» можно найти порядка 2550 статей. При поиске в электронной библиотеке Российской государственной библиотеки по запросу «Кардиомагнил» выйдет 946 результатов;

- с целью индивидуализации продукции зарегистрирована серия товарных знаков для товаров 05 класса МКТУ, включающих в свой состав словесный элемент



«Кардиомагнил»: «» по свидетельству № 688026, «» по

CARDIOMAGNYL
КАРДИОМАГНИЛ

свидетельству № 688788, «» по свидетельству № 173469.

С учетом изложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 07.09.2022 и зарегистрировать заявленное обозначение (1) по заявке № 2022703304 в качестве товарного знака для ограниченного перечня 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; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; антисептики; аптечки дорожные заполненные; аптечки первой помощи заполненные; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; биологически активные добавки к пище; биомаркеры диагностические для медицинских целей; вазелин для медицинских целей; вакцины; вещества диетические для медицинских целей; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна пищевые; гематоген; гемоглобин; глицерин для медицинских целей; глюкоза для медицинских целей; гормоны для медицинских целей; гурьон-бальзам для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые дрожжевые; 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 на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для*

фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; иммуностимуляторы; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; капсулы для лекарств; капсулы для фармацевтических целей; капсулы из дендримеров для фармацевтических продуктов; карандаши гемостатические; кислоты для фармацевтических целей; коллаген для медицинских целей; коллодий для фармацевтических целей; конфеты лекарственные; корма лечебные для животных; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; лецитин для медицинских целей; лосьоны для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; масла лекарственные; медикаменты; медикаменты для ветеринарных целей; медикаменты для человека; микстуры; молоко миндальное для фармацевтических целей; молоко сухое для детей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; моновенасыщенные жирные кислоты для человека и животных; 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; настои лекарственные; настойка йода; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; пастилки для фармацевтических целей; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; плазма крови; полиненасыщенные жирные кислоты для человека и животных; 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 витаминные; препараты диагностические для ветеринарных целей; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для органотерапии; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты из микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты кровоостанавливающие; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека или животных; препараты фармацевтические; препараты ферментативные для ветеринарных целей; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей;

продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; продукты фармацевтические; прополис для фармацевтических целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сахар для медицинских целей; сахар леденцовый для медицинских целей; семя льняное для фармацевтических целей; сиропы для фармацевтических целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; 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, входящие в состав минеральных вод; спирт для фармацевтических целей; спирт медицинский; спреи охлаждающие для медицинских целей; средства вспомогательные для медицинских целей; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; стероиды; суппозитории; сыворотки; травы лекарственные; уголь древесный для фармацевтических целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений 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 целлюлозы простые для фармацевтических целей; ангиопротекторы; антиагреганты; антикоагулянтные средства; противовоспалительные препараты; антитромботические средства; противоотечные средства; фармацевтические препараты для лечения заболеваний нервной системы; фармацевтические препараты для лечения заболеваний суставно-связочного аппарата; фармацевтические препараты для лечения заболеваний опорно-двигательного аппарата; фармацевтические препараты для лечения тромбозов; веноотонизирующие фармацевтические препараты; фармацевтические препараты для лечения заболеваний венозной системы; фармацевтические препараты для лечения заболеваний лимфатической системы; фармацевтические препараты для лечения ревматических поражений; фармацевтические препараты для лечения бактериальных инфекций».

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены:

- информация о «Кардиомагнил» на официальном сайте: <https://cardiomagnvl.ru/o-kardiomagnil/> - (3);
- информация со страницы «Победители премии «Товар года – 2020»» - (4);

- информация со страницы Лауреаты премии «Народная марка -2021» в номинации «Сердечно-сосудистый препарат» - (5);
- данные из Государственного реестра лекарственных средств в отношении препарата «Кардиомагнил» - (6);
- отзывы российских потребителей о препарате «Кардиомагнил» на сайте otzovik.com - (7);
- отзывы российских потребителей о препарате «Кардиомагнил» на сайте recommend.ru - (8);
- результаты исследования «Мнение практикующих врачей» и «Мониторинг назначений врачей» от компании «Ипсос Комкон» - (9);
- информация о продаже продукции «Кардиомагнил» на сайте: <https://gorzdrav.org/> - (10);
- информация о поиске по запросу «Кардиомагнил» в электронной библиотеке Российской государственной библиотеки - (11);
- документы в отношении переписки по предоставлению письма-согласия - (12);
- документы по оформлению изменений в адрес (выписка из ЕГРЮЛ, письмо из Администрации Советского района г. Нижнего Новгорода) – (13);
- проекты договора о сосуществовании товарных знаков с приложениями, в том числе с учетом предварительных согласований - (14);
- проекты письма-согласия - (15);
- документы о приобретенной различительной способности обозначения «Кардиом» (информационные письма об объемах продаж № 1 от 18.03.2024 г., № 1 от 23.04.2025 г., свидетельство (копия) о государственной регистрации продукции № RU.77.99.11.003.R.003860.10.21 от 27.10.2021 г., свидетельство (копия) о государственной регистрации продукции № AM.01.07.01.003.R.000427.05.22 от 12.05.2022 г., свидетельство (копия) о государственной регистрации продукции № AM.01.07.01.003.R.000114.02.22 от 04.02.2022 г., листок-вкладыш (информация для потребителей) биологически-активная добавка к пище «КАРДИОМ КОЭНЗИМ Q10 ФОРТЕ» 650 мг. (распечатка), листок-вкладыш (информация для потребителей)

биологически-активная добавка к пище «КАРДИОМ КОЭНЗИМ Q10 ФОРТЕ», упаковка продукции «КАРДИОМ КОЭНЗИМ Q10» (макет), свидетельство (копия) о государственной регистрации продукции № АМ.01.07.01.003.R.000716.08.22 от 02.08.2022 г., упаковка продукции «КАРДИОМ МОНАКОЛИН К ФОРТЕ» (макет), свидетельство (копия) о государственной регистрации продукции № АМ.01.07.01.003.R.000486.05.22 от 24.05.2022 г., свидетельство (копия) о государственной регистрации продукции № АМ.01.07.01.003.R.000375.04.22 от 15.04.2022 г., письмо об объемах продаж № 1 от 23.04.2025 г.) - (16);

- скорректированный перечень товаров 05 класса МКТУ с заявлением - (17);

- письмо-согласие от 17.03.2025 г. - (18);

- заключение № 97-2025 от «24» апреля 2025 г. Федерального государственного бюджетного учреждения науки Институт социологии Федерального научно-исследовательского социологического центра Российской Академии Наук, подготовленное по результатам социологического опроса, проведенного с «21» апреля 2025 года по «23» апреля 2025 года среди совершеннолетних жителей Российской Федерации - потребителей таких товаров, как изделия фармацевтические, препараты - медицинские и ветеринарные (05 класс МКТУ) и справка к усиленной квалифицированной электронной подписи - (19).

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих при рассмотрении возражения, поступившего 07.07.2023, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (24.01.2022) заявки № 2022703304 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения (1) 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми терминами;
- 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 1.1. положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса (пункт 34 Правил).

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар, а также относятся обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования и т.д.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации. При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих Правил элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати

информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения. В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах. Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

В соответствии с пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил 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.

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

В соответствии с подпунктом 2 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 абзацем 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно требованиям пункта 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 требованиям пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

- 1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; 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;
- 2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение

букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: 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, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки. В этом же пункте указаны сведения, наличие которых проверяется при рассмотрении письма-согласия.



Заявленное обозначение «КАРДИОМ» (1) является комбинированным, словесный элемент «Кардиом» выполнен заглавными буквами русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения (1) в качестве товарного знака испрашивается

в отношении товаров 05 класса МКТУ ограниченного перечня в цветовом сочетании: «красный, белый».

В отношении несоответствия заявленного обозначения (1) требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Заявленное обозначение (1) включает элемент «Кардио» (от греческого *kardía* — сердце) - это часть сложных слов, которая обозначает отношение к сердцу, его функциям, строению, заболеваниям или лечению, а также обозначает отнесённость к отрасли медицины – кардиологии, а также к сердцу человека и животных. Например: "кардиограмма" (запись работы сердца), "кардиолог" (врач, специализирующийся на заболеваниях сердца) и "кардиология" (медицинская отрасль), кардиостимулятор.

См. например: «Большая российская энциклопедия», сайт <https://old.bigenc.ru/>; «Большой толковый словарь русского языка», <https://gramota.ru/>.

Элемент «Кардио» выполнен стандартным шрифтом, в то время как буква «М» выполнена оригинальным шрифтом, что визуально отличает их восприятие.

Действительно, ввиду своего значения слово «Кардио» способствует восприятию заявленного обозначения (1) с медициной, кардиологией в целом. Элемент «М» представляет собой согласную букву русского алфавита, которая написана слитно с элементом «Кардио», и влияет в целом на произношение заявленного обозначения (1), формируя словесный образ «КардиоМ».

Анализ представленного социологического исследования (19) показал следующее. Подавляющее большинство потребителей (86 %) верно ассоциируют заявленное обозначение (1) с такими товарами, как лекарственные препараты и БАД. Близкие результаты были получены и в том случае, когда респондентам был задан ретроспективный вопрос, относящийся к дате 24.01.2022. И на тот момент подавляющее большинство опрошенных (95 %) правильно назвали товары, связанные с тестируемым обозначением. Среди тех, кто считает, что обозначение указывает на свойства товаров, лишь 7 % респондентов смогли дать содержательный ответ, при этом 5 % опрошенных точно не знают свойств и просто предположили. Аналогичные результаты в отношении исследования назначения и

свойств были получены с учетом ретроспективы. Большинство потребителей (55 %) считают, что в настоящее время тестируемое обозначение является товарным знаком. Аналогичный результат был получен и в том случае, когда респондентам задавался ретроспективный вопрос, относящийся к дате 24.01.2022: если бы тогда их спросили, то большинство опрошенных (61 %) ответили бы, что тестируемое обозначение также является товарным знаком. Полученные результаты позволяют сделать вывод о наличии, как на сегодняшний день, так и с учетом ретроспективы, социологических признаков различительной способности у заявленного обозначения (1).

Представленные документы (3-11) свидетельствуют о деятельности заявителя в области производства препарата «Кардиомагнил». Согласно представленным отзывам (7,8) и исследованию (9) данный препарат известен потребителям и врачам, при этом обладает премиальными номинациями (4,5): «Победители премии «Товар года – 2020»», лауреат премии «Народная марка -2021». Информация о продаже продукции «Кардиомагнил» размещена на сайте: <https://gorzdrav.org/> (10). Согласно доводам возражения заявленное обозначение (1) подано заявителем на регистрацию в связи с расширением линейки товаров 05 класса МКТУ сходного действия, к которым относится препарат заявителя «Кардиомагнил».

Согласно свидетельству о государственной регистрации продукции № RU.77.99.11.003.R.003860.10.21 от 27.10.2021 г. заявленное обозначение (1) представляет собой название биологически активной добавки к пище (16). Остальные документы (информационные письма о продажах, свидетельства о государственной регистрации, листки-вкладыши с информацией для потребителей, упаковки и т.д.) (16), содержащие заявленное обозначение (1), датированы позже даты подачи заявки, что не позволяет их учет.

По совокупности указанные обстоятельства исключают применение к заявленному обозначению (1) требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку такого характеризующего понятия (свойства, назначение) как «КардиоМ» применительно к товарам 05 класса МКТУ ни в медицине, ни в кардиологии не

существует. Также у коллегии нет оснований считать, что элемент «КардиоМ» в том виде, как он выполнен, не обладает различительной способностью.

Таким образом, можно прийти к выводу о том, что довод экспертизы о противоречии заявленного обозначения (1) требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса следует признать ошибочным.

В отношении противоречия заявленного обозначения (1) требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В связи с ограничением перечня (17) испрашивается регистрация заявленного обозначения (1) в качестве товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ, относящихся к медицине и здоровью в целом. Ограничение перечня заявленных товаров 05 класса МКТУ позволяет коллегии прийти к выводу о том, что какое-либо ложное представление относительно свойств, либо назначения товаров у потребителей не возникнет, поскольку все они связаны с оздоровлением, поддержанием здоровья, либо лечением.

Изложенные обстоятельства позволяют коллегии сделать вывод о том, что основания для применения к заявленному обозначению (1) требований пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

В отношении несоответствия заявленного обозначения (1) требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В заключении по результатам экспертизы заявленному обозначению (1) противопоставлен товарный знак: «**КАРДИОЛА**» (2) по свидетельству № 303456, приоритет от 14.02.2005 г. (срок действия регистрации продлен до 14.02.2025 г.). Правообладатель: ООО "НЕО-ФАРМ", Москва.

Сравниваемые обозначения близки ввиду совпадения начальной части «Кардио-», входящей в их состав, что обуславливает ассоциирование обозначений (1) и (2) друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Вместе с тем, как показал анализ возражения, правообладателем вышеуказанного товарного знака (2) было выражено безотзывное и бессрочное согласие на регистрацию на территории Российской Федерации заявленного обозначения (1) по заявке № 2022703304 в качестве товарного знака на имя

заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, что подтверждается письмом-согласием (18). Представленные документы свидетельствуют об отсутствии столкновения интересов заявителя и правообладателя противопоставленного товарного знака (2) в гражданском обороте на российском потребительском рынке товаров 05 класса МКТУ. Кроме того, в письме-согласии (18) отмечено, что сравниваемые товарные знаки могут сосуществовать без ущерба правам правообладателей и интересам потребителей, не вызывая смешения их в гражданском обороте.

Исходя из приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений, регистрация товарного знака, сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, допускается при наличии согласия их правообладателя в том случае, если такая регистрация не способна ввести потребителей в заблуждение.

В связи с указанным, коллегия считает необходимым отметить следующее. Сравнимые обозначения не являются тождественными, имеются отличия фонетического и визуального характера. Следовательно, государственная регистрация товарного знака по заявке № 2022703304 в отношении ограниченного перечня товаров 05 класса МКТУ не может явиться причиной введения потребителей в заблуждение.

Вышеизложенные выводы коллегии по пунктам 1, 3 (1) статьи 1483 Кодекса, а также ограничение заявителем перечня (17) исключают принятие письма-согласия (18), распространяющегося на все первоначально заявленные товары 05 класса МКТУ при подаче заявки.

Согласно представленному социологическому исследованию (19) в настоящее время (95 %) подавляющее большинство потребителей полагают, что товары под обозначением «КардиоМ» и товары под обозначением «Кардиола» выпускаются разными, никак не связанными между собой компаниями. С учетом ретроспективы этот показатель составил 97 %. Указанные показатели дополнительно свидетельствуют об отсутствии угрозы смешения.

Таким образом, с учетом дополнительных обстоятельств (представленного письма-согласия (18)) у коллегии не имеется оснований для признания рассматриваемого обозначения (1) не соответствующим требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении ограниченного перечня товаров 05 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 07.07.2023, отменить решение Роспатента от 07.09.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2022703304.