

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденных приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 18.11.2024, поданное Захаровым Алексеем Анатольевичем, Московская область, город Люберцы (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023804542, при этом установлено следующее.

Обозначение « **24/7VIT&XIT** » по заявке №2023804542, поданной 29.10.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 17.10.2024 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров 05 класса МКТУ.

Указанное решение основано на заключении по результатам экспертизы, мотивированном несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В результате проведения экспертизы словесного обозначения «24/7 VIT & ХИТ», заявленного в отношении товаров 05 класса МКТУ, установлено, что входящие в его состав цифры «24/7» являются неохранными согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса (как указывает заявитель в первичных материалах заявки) в отношении всех заявленных товаров 05 класса МКТУ.

Кроме того, установлено, что по информации, полученной в сети Интернет, заявленное обозначение воспроизводит обозначение, используемое российским производителем ООО «ЭНДОРФИН», 353211, Краснодарский край, Динской р-н, ст. Новотитаровская, ул. Крайняя, д. 20В для маркировки товаров, однородных заявленным (см., Интернет-сайты:

<https://www.wildberries.ru/catalog/188841443/detail.aspx>;

https://market.yandex.ru/product--morskoi-kollagen-24-7-vit-hit-s-vitaminom-c-i-koenzimom-q10-i-gialuronovoi-kislotoi-dlia-krasoty-i-molodosti-kozhi-v-kapsulakh/22186808/spec?utm_source_service=web&clid=703&src_pof=703&icookie=8NJS2fDjcCmo0iXSmjj%2BFgSu1aars8CEmyQ%2BZzSwG8Gq6ujpOHuz6YEV6SRdAsKb0AmzDWw38YPIQJkJOAif5LBpWuY%3D&baobab_event_id=lu8blws4fq и др.).

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 05 класса МКТУ на имя заявителя (Захаров Алексей Анатольевич, 140005, Московская область, г. Люберцы, ул. Калараш, д. 9, кв. 45), поскольку способно ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

От заявителя поступило возражение от 18.11.2024 на решение Роспатента от 17.10.2024, доводы которого сводятся к следующему.

Заявитель сообщает, что в адрес Роспатента направлено письмо-согласие от ООО «Эндорфин» на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя, которое просит учесть в качестве обстоятельства, преодолевающего примененное основание для отказа в регистарции.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного

знака отношении всех заявленных товаров 05 класса МКТУ с указанием цифр «24/7» в качестве неохраняемого элемента.

К возражению приложены следующие дополнительные материалы:

- (1) Письмо-согласие (оригинал поступил с корреспонденцией от 09.12.2024);
- (2) Уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;
- (3) Решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (29.10.2023) заявки №2023804542 правовая база для оценки ее 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 требованиями пункта 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 символами и 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.

Согласно положениям пункта 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.

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

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 либо его изготовителя.

Согласно пункту 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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение « **24/7VIT&ХИТ** » представляет собой сочетание цифровых и словесных элементов «24/7 VIT & хит», выполненных буквами латинского и русского алфавитов. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Согласно решению Роспатента от 17.10.2024 заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 3 (1), 1 статьи 1483 Кодекса.

Применение пункта 1 статьи 1483 Кодекса к числовым элементам «24/7» не оспаривается заявителем.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Применение пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса обусловлено способностью заявленного обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно производителя товаров 05 класса МКТУ.

Что касается основания пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса об известности иного производителя товаров 05 класса МКТУ, то в оспариваемом решении приведены следующие источники:

1. <https://www.wildberries.ru/catalog/188841443/detail.aspx>;
2. https://market.yandex.ru/product--morskoi-kollagen-24-7-vit-hit-s-vitaminom-c-i-koenzimom-q10-i-gialuronovoi-kislotoi-dlia-krasoty-i-molodosti-kozhi-v-kapsulakh/22186808/spec?utm_source_service=web&clid=703&src_pof=703&i_cookie=8NJS2fDjcCmo0iXSmjj%2BFgSu1aars8CEmyQ%2BZzSwG8Gq6ujpOHuz6YEV6SRdAsKb0AmzDWw38YPIQJkJOAif5LBpWuY%3D&baobab_event_id=lu8blws4fq.

Анализ указанных источников показал присутствие по ним информации о биологически активной добавке к пище под названием «24/7 ВИТ & хит», в качестве производителя которой указано Общество с ограниченной ответственностью «Эндорфин». Кроме того, на маркетплейсах присутствуют фотографии сертификатов соответствия по системе добровольной сертификации, выданные Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии за номером №РОСС RU545.04ВУА0, где в качестве производителя и заявителя на сертификацию указано ООО «Эндорфин».

Имя заявителя в указанных источниках не фигурирует.

В поступившем возражении заявитель не оспаривает факт применения положения пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса в качестве основания для отказа в

государственной регистрации товарного знака по заявке № 2023804542, однако сообщает о получении письма-согласия от ООО «Эндорфин», которое, по его мнению, преодолевает примененное основание для отказа.

Коллегия в свою очередь поясняет, что норма пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса не предусматривает предоставления письма-согласия от лица, в связи с деятельностью которого обозначение стало узнаваемым потребителями.

Кроме того, заявителем не раскрыты взаимоотношения с компанией «Эндорфин», не представлено данных о том, каким образом организовано взаимодействие заявителя и ООО «Эндорфин», что регистрация заявленного обозначения на имя заявителя не будет вводить потребителей в заблуждение.

Руководствуясь нормами пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, а также доводами и материалами возражения, коллегия приходит к выводу о том, что само по себе письмо-согласие от ООО «Эндорфин» не связано с восприятием потребителями последнего в качестве источника происхождения товаров 05 класса МКТУ, следовательно, не преодолевает примененные основания для отказа в государственной регистрации.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.11.2024, оставить в силе решение Роспатента от 17.10.2024.