

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, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила), рассмотрела возражение, поступившее 25.02.2021, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Лаборатория современного здоровья», Новосибирская область, г. Бердск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019768896, при этом установила следующее.

НОВОМИН

Словесное обозначение «
» по заявке №2019768896, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 30.12.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 26.01.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 05 класса МКТУ. Указанное решение было

основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Так, было указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- со знаком «NOVAMIN» по международной регистрации №1088514 (1) с приоритетом от 05.10.2010, зарегистрированным на имя STAFFORD-MILLER (IRELAND) LIMITED, Clocherane, Youghal Road, Dungarvan Co. Waterford, в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса МКТУ;

- с товарными знаками «NOVOMIX» и «НОВОМИКС» по свидетельствам №651816 (2) с приоритетом от 11.01.2017, №268671 (3) с приоритетом от 27.09.2002 зарегистрированными на имя Общества с ограниченной ответственностью Научно-производственный комплекс "Зернопродукт", Новосибирская область, г. Новосибирск, ул.Шевченко, 15, в отношении однородных товаров 05 класса МТКУ;

- со знаками «НОВОМИКС» по международным регистрациям № 774146 (4) с приоритетом от 19.01.2002, № 692570/A (5) с приоритетом от 25.09.1997, зарегистрированными на имя Novo Nordisk A/S, Ирландия, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 05 класса;

- с товарным знаком «NOVOPIN» по свидетельству № 663218 (6) с приоритетом от 11.07.2017, зарегистрированным на имя Киёу Дзотюгику Ко., Лтд., Япония, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- противопоставленные товарные знаки не могут быть препятствием к регистрации заявленного обозначения, поскольку им предоставлена правовая охрана в отношении неоднородных товаров;

- сравниваемые обозначения отличаются составом гласных и согласных букв, производят различное общезрительное впечатление, имеют семантические отличия, не являются сходными до степени смешения;

- сильными частями следует считать [-МИН, - МИКС, -ПИН], именно они несут основную индивидуализирующую функцию;

- части [НОВО-/ NOVO] являются слабыми элементами, не могут нести индивидуализирующую нагрузку, что обусловлено большим количеством регистраций с данными фонемами, например: «НОВОАЛЕРПРИВ NOVOALERPRIV св-во № 345169, «НОВОСЭВЕН» св-во № 299710, «НОВО ПАССИТ НОВО» св-во № 45101, «НОВОНОРМ» св-во № 151066, «НОВО НОРДИСК» св-во № 151077, «NOVO SED НОВО СЕД» св-во № 242956, «НОВОМИКОЛИН» св-во № 767751, «НОВОМИКОЛЬ» св-во № 767752, «НОВОБЕНОН» св-во № 755576, «НОВОТАКС» св-во № 629118, «НОВОДОФИЛУС» св-во № 625661, «НОВОСТИМИН» св-во № 602400;

- ООО «Лаборатория современного здоровья» является разработчиком рецептуры и технологии производства биологически активной добавки к пище «НОВОМИН»;

- противопоставленные товарные знаки не зарегистрированы в Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в качестве биологически активной добавки к пище, а значит биологически активные добавки к пище с названиями «NOVAMIN», «NOVOMIX», «НОВОМИКС» и «NOVOPIN» не разрешены для производства и реализации населению через аптечную сеть, специализированные магазины и отделы на территории Российской Федерации.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров товаров 05 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (30.12.2019) поступления заявки №2019768896 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 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 пунктом 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.

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

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.

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.

ему были противопоставлены словесные знаки, а именно: «NOVAMIN» (1),

« NovoMix » (2), « **НОВОМИКС** » (3), « **НовоМикс** » (4),

« NovoMix » (5), « **novopin** » (6), в которых словесные элементы «NOVAMIN» / «NOVOMIX» / «НОВОМИКС» / «NOVOPIN» являются единственными, то есть именно они играют основную индивидуализирующую функцию. Правовая охрана знакам (2, 3, 6) предоставлена, в том числе, в отношении товаров 05 класса МКТУ. Знаки (4, 5) зарегистрированы в отношении товаров 05 класса МКТУ. Знаку по международной регистрации (1) правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ.

Противопоставленные знаки (1, 2, 5, 6) произносятся как [НОВАМИН], [НОВОМИКС], [НОВОПИН].

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1-6) показал, что они являются фонетически сходными, что обусловлено совпадением большинства согласных звуков [Н, В, М, Н] и гласных звуков [О, И], расположенных в одной и той же последовательности, отличия составляют звуки [К, С, П] и [А]. Таким образом, сравнивая заявленное обозначение и знаки (2-5) 5 из 7 звуков имеют тождественное произношение. В заявленном обозначении и противопоставленных знаках (1, 6) совпадают 6 звуков из 7.

Поскольку заявленное обозначение отсутствует в словарях (см. Интернет-словарях: <https://dic.academic.ru/>) проведение семантического анализа не представляется возможным.

Поскольку сравниваемые знаки являются словесными и выполнены стандартным шрифтом без какой-либо графической проработки, то графический фактор сходства носит второстепенный характер.

Коллегия особо отмечает, что при оценке сходства до степени смешения обозначений, заявляемых к регистрации в отношении товаров 05 класса МКТУ, должен применяться более строгий подход, чем в отношении других товаров, поскольку товары данной группы напрямую связаны со здоровьем человека. Кроме

того, в отношении товаров 05 класса МКТУ подлежит применение Методических рекомендаций «Рациональный выбор названий лекарственных средств» утвержденные приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 10.10.2005, согласно которым «... различия между сравниваемыми названиями должны составлять 3 и более букв (знаков) в любом сочетании».

Таким образом, заявленное обозначение признано фонетически сходным с противопоставленными знаками (1-6) и ассоциируются друг с другом в целом.

В результате анализа однородности заявленных товаров 05 класса МКТУ и противопоставленных товаров 03 и 05 классов МКТУ было установлено следующее.

Испрашиваемые товары 05 класса МКТУ *«аминокислоты для медицинских целей; антисептики; вата для медицинских целей; вещества диетические для медицинских целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; воды минеральные для медицинских целей; волокна пищевые; гематоген; глюкоза для медицинских целей; горечавка для фармацевтических целей; горчица для фармацевтических целей; добавки витаминные в виде пластырей; добавки минеральные пищевые; добавки 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 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; карандаши гемостатические; карандаши для лечения бородавок; конфеты лекарственные; кора деревьев для фармацевтических целей; корни лекарственные; крахмал для диетических или фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лейкопластыри;*

лекарства от запоров; лосьоны для волос лечебные; лосьоны для фармацевтических целей; лосьоны после бритья лечебные; магнезия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; масла лекарственных; микстуры; молоко миндальное для фармацевтических целей; молоко сухое для детей; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей; мыла антибактериальные; мыла лекарственных; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; наполнители кожные инъекционные/филлеры дермальные инъекционные; настои лекарственных; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; палочки ватные для медицинских целей/тампоны ватные для медицинских целей; палочки лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; настилки для фармацевтических целей; питание детское; пластырь никотиновый для отказа от курения; повязки для компрессов; препараты антидиуретические; препараты белковые для медицинских целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты витаминные; препараты для лечения угрей; препараты для обработки ожогов; препараты для удаления мозолей; препараты для удаления перхоти фармацевтические; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты кровоостанавливающие; препараты медицинские для промывания глаз; препараты медицинские для роста волос; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты фармацевтические для лечения солнечных ожогов; препараты ферментативные для медицинских целей; препараты фитотерапевтические для медицинских целей; препараты, используемые при обморожении; примочки глазные; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских

целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; прополис для фармацевтических целей; пудра жемчужная для медицинских целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сиропы для фармацевтических целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; средства для похудения медицинские; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства туалетные лечебные; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; сыворотки; таблетки-антиоксиданты; травы лекарственные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; шампуни лечебные; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты растений для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]» являются однородными товарам 03 класса МКТУ «non-medicated toilet preparations, dentifrices, mouth washes and breath fresheners, dental rinse, dental foam, dental whitening strips, products for dental hygiene; preparations and substances for cleaning, washing, polishing, deodorising dentures, non medicated denture adhesives and fixatives; non-medicated oral care preparations, dental gels, bleaching preparations, tooth polishing preparations, tooth whitening preparations and accelerators, cosmetic stain removal preparations, dentifrices in the form of chewing gum» (перевод: «немедикаментозные туалетные препараты, средства для чистки зубов, жидкости для полоскания рта и освежители дыхания, ополаскиватели для зубов, пена для зубов, отбеливающие полоски для зубов, средства для гигиены полости рта; препараты и вещества для чистки, мытья, полировки, дезодорирования зубных протезов, немедикаментозные клеи и фиксаторы для зубных протезов; немедикаментозные препараты для ухода за полостью рта, стоматологические гели, отбеливающие препараты, препараты для полировки зубов, препараты и ускорители для отбеливания зубов, косметические средства для удаления пятен, средства для чистки зубов в виде жевательной резинки»), товарам 05 класса МКТУ «medicated oral care products, medicated tooth polishing preparations, medicated tooth whitening preparations, medicated mouthwashes, medicated bleaching preparations; dietetic preparations adapted for medical use, chemical

products for dental purposes; preparations and substances for the sterilisation and disinfection of dentures; preparations and substances to aid in retention of dentures; denture adhesives and fixatives, denture base materials» (перевод: «*лекарственные средства для ухода за полостью рта, лекарственные препараты для полировки зубов, лекарственные препараты для отбеливания зубов, лекарственные жидкости для полоскания рта, лекарственные отбеливающие препараты; диетические препараты, адаптированные для медицинского применения, химические продукты для стоматологических целей; препараты и вещества для стерилизации и дезинфекции зубных протезов; препараты и вещества для удержания зубных протезов; клеи и фиксаторы для зубных протезов, материалы для зубных протезов*») в отношении которых предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации противопоставленному знаку по международной регистрации (1), поскольку сравниваемые товары имеют лечебные свойства, используются для медицинских целей, могут продаваться в одном месте (аптека), маркированные сходными обозначениями могут быть смешены в гражданском обороте.

Вышеперечисленные испрашиваемые товары 05 класса МКТУ являются однородными части товаров 05 класса МКТУ «*аптечки первой помощи заполненные; марля для перевязок; добавки пищевые; растворители для удаления лейкопластырей; лаки для зубов; амальгамы стоматологические; добавки пищевые из глюкозы; примочки свинцовые; добавки пищевые из семян льна; трансплантаты хирургические из живой ткани; препараты для лечения костных мозолей; примочки глазные; средства противопаразитарные; медикаменты для серотерапии; гемоглобин; яды бактериальные; повязки наплечные хирургические; препараты витаминные; добавки минеральные пищевые; средства для вагинального спринцевания для медицинских целей; вата гигроскопическая; препараты для промывания глаз; растворы для контактных линз; добавки пищевые из прополиса; повязки глазные, используемые в медицинских целях; клеи для зубных протезов; лейкопластыри; кольца противомозольные для ног; тампоны ватные для медицинских целей; вата хлопковая для медицинских целей; резина для*

стоматологических целей; проводники химические для электрокардиографических электродов; амальгамы зубные из золота; подгузники [детские пеленки]; средства против потения; материалы для зубных слепков; добавки пищевые дрожжевые; повязки для компрессов; тампоны гигиенические для женщин; грязи для ванн; подушечки мозольные; добавки пищевые из пыльцы растений; воды термальные; антисептики; вата для медицинских целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые белковые; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; средства против потения ног; продукты белковые пищевые для медицинских целей; препараты для лечения угрей; средства для ухода за полостью рта медицинские; аптечки дорожные заполненные; растворы вагинальные; подушечки, используемые при кормлении грудью; добавки пищевые из лецитина; грязи лечебные; бандажи перевязочные; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; тампоны для заживления ран; бумага для горчичников; препараты для удаления мозолей; палочки ватные для медицинских целей; трансплантаты [живые ткани]; вата антисептическая; материалы хирургические перевязочные; материалы перевязочные медицинские; повязки для горячих компрессов; препараты для чистки контактных линз; клей хирургический; добавки пищевые ферментные; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из протеина; препараты для ванн лечебные; добавки пищевые из казеина; средства дезинфицирующие; цемент костный для хирургии и ортопедии; резина для медицинских целей; стрихнин; препараты бактериологические для медицинских или ветеринарных целей; карандаши гемостатические; препараты для облегчения прорезывания зубов; вата асептическая; яды; волокна пищевые» в отношении которых зарегистрирован товарный знак (2), товарам 05 класса МКТУ «anti-diabetic preparations» (перевод: антидиабетические препараты) которым предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации знакам по международным регистрациям (4, 5) и части товаров 05 класса МКТУ «составы для принятия ванн, лечебные; таблетки для предотвращения неприятного запаха изо рта; жаропонижающие препараты», поскольку содержат идентичные позиции или соотносятся между собой как род-вид

(медицинские препараты), имеют одно и то же назначение (лечение), имеют одни те же каналы сбыта (аптека), маркированные сходными обозначениями могут быть отнесены к одному и тому же источнику происхождения.

Товары 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака (3), а именно: *«добавки пищевые для ветеринарии; премиксы; добавки пищевые для животных комплексные, в том числе витаминные, минеральные, белково-минерально-витаминные»*, относятся к ветеринарным препаратам, которые в свою очередь могут иметь применение и в лечении человека, в связи с чем также могут быть смешены в гражданском обороте, учитывая вышеустановленное сходство сравниваемых знаков их следует признать однородными вышеперечисленным заявленным товарам 05 класса МКТУ.

Коллегия отмечает, поскольку сравниваемые товары связаны со здоровьем человека и маркируются обозначениями, имеющими высокую степень сходства, то подход к однородности товаров следует рассматривать шире.

Таким образом, сходство сравниваемых обозначений с учетом однородности товаров, приводит к выводу о сходстве до степени смешения заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками и знаками по международным регистрациям (1-6) в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ.

В этой связи решение Роспатента от 26.01.2021 о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса является правомерным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.02.2021, оставить в силе решение Роспатента от 26.01.2021.