

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 возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 21.02.2023, на решение Роспатента об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1624688 (далее – решение Роспатента), поданное N.V. Nutricia, Нидерланды (далее – заявитель), при этом установила следующее.

Международная регистрация знака «NUTRILON NUTRI-BIOTIK» произведена Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (далее – МБ ВОИС) 20.08.2021 за №1624688 с конвенционным приоритетом от 22.07.2021 на имя заявителя в отношении товаров 05, 29 классов МКТУ, приведенных в перечне регистрации.

Роспатентом 27.10.2022 было принято решение об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1624688 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия решения явилось предварительное решение от 10.02.2022, согласно которому предоставление правовой охраны знаку заявителя не соответствует пункту 6 (1) статьи 1483 Кодекса, так как выявлены сходные до степени смешения обозначения, ранее заявленные на регистрацию в качестве товарных знаков на имя иных лиц в отношении однородных товаров, а именно:

- обозначение « **APTAMIL NUTRI-BIOTIK** » по заявке №2021764023, поступившей 01.10.2021, в соответствии с которой регистрация испрашивалась для товаров 05 и 29 классов МКТУ на имя Нутриция Интернешнл Б.В, Нидерланды;

- обозначение « **NutriBiotic** » по заявке №2021743984, поступившей 14.07.2021, в соответствии с которой регистрация испрашивалась, в том числе, для товаров 05 и 29 классов МКТУ, на имя ООО «НД Коммерц Групп», Москва.

Заявитель предоставил экспертизе письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения от заявителя противопоставленной заявки №2021764023, в соответствии с которой на момент принятия Роспатентом решения было выдано свидетельство №882270. В связи с указанным противопоставление в виде заявки №2021764023 было снято.

Вместе с тем противопоставление обозначения по заявке №2021743984 было сохранено.

В возражении, поступившем 21.02.2023, заявитель выразил несогласие с принятым Роспатентом решением и сообщил, что в отношении противопоставленной заявки №2021743984 Роспатентом принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака, в связи с чем основания для применения пункта 6 (1) статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 27.10.2022 и предоставить правовую охрану знаку по международной регистрации №1624688 на территории Российской Федерации в отношении всех заявленных товаров 05, 29 классов МКТУ.

К возражению была приложена распечатка из информационного ресурса ФИПС «Открытые реестры» относительно заявки №2021743984 (1).

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты конвенционного приоритета (22.07.2021) рассматриваемого знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 1 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, заявленными на регистрацию (статья 1492) в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации.

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

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).

Знак по международной регистрации №1624688 представляет собой словесное обозначение «NUTRILON NUTRI-BIOTIK», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита черного цвета.

Правовая охрана данного знака испрашивается на территории Российской Федерации в отношении товаров 05, 29 классов МКТУ, приведенных в перечне регистрации.

Предоставлению правовой охраны указанному знаку на территории российской Федерации препятствует обозначение «NutriBiotic» по заявке №2021743984, которое было ранее заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя иного лица, в том числе, в отношении товаров 05, 29 классов МКТУ.

Обозначение представляет собой два слитно написанных слова «Nutri» и «Biotic», которые выполнены стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Словесные элементы начинаются с заглавных букв «N» и «B».

Заявитель не оспаривает вывод экспертизы о сходстве обозначений и однородности товаров 05, 29 классов МКТУ, представленных в их перечнях.

Вместе с тем в отношении противопоставления по заявке №2021743984 коллегией установлено следующее.

Роспатентом 26.01.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021743984. В этой связи противопоставление по заявке №2019764523 в рамках требований пункта 6 (1) статьи 1486 Кодекса коллегией снято.

Таким образом, правовая охрана знаку по международной регистрации №1624688 может быть предоставлена на территории Российской Федерации в объеме всего испрашиваемого перечня товаров 05, 29 классов МКТУ.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 21.02.2023, отменить решение Роспатента от 27.10.2022 и предоставить правовую охрану на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1624688 в отношении товаров 05 класса МКТУ «food for special medical purposes; dietetic

substances adapted for medical use; food for babies, infants and invalids; food for babies with special nutritional needs; milks for babies and infants; non-dairy and plant-based milks for babies and infants, namely milks derived from plants, vegetables, cereals, grains, nuts, seeds, beans and fruits; nutritional dietary supplements for medical use; nutritional products for medical usage; cereals for infants; vitamin preparations; dietetic foods for pregnant, lactating and breast feeding women; dietetic milk for pregnant, lactating and breast feeding women; nutritional supplements; dietetic foods adapted for medical purposes; dietary fiber» и товаров 29 класса МКТУ «milk and milk products; powdered milk; milk powder; non-dairy and plant-based powdered milk and milk powder, namely powdered milk and milk powder derived from plants, vegetables, grains, nuts, seeds and fruits; flavoured milk; flavoured milk-based drinks; condensed milk; fermented milk; non-dairy and plant-based milk and milk products, namely milks derived from plants, vegetables, grains, nuts, seeds, beans and fruits; frozen, prepared or packaged hand-held meals consisting primarily of meat, fish, poultry, or vegetables; snack food primarily consisting of fruits and nuts; fruit-based snack foods; yogurt; yogurt-based snack foods; yogurt drinks; freeze-dried fruit and yogurt snacks; freeze-dried fruits and vegetables in the form of a chip; fruit purees; soya milk (milk substitute); bean milk powder».