

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 25.08.2022 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ЗОЖ», Московская область, г. Дмитров (далее – лицо, подавшее возражение), в отношении решения Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021747500, при этом установила следующее.

Заявка №2021747500 на регистрацию комбинированного обозначения



« VitaMeal » была подана на имя заявителя 31.08.2020 в отношении товаров 05, 21, 25, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ, услуг 35 класса МКТУ, указанных в заявке.

Решением Роспатента от 21.03.2022 заявленному обозначению была предоставлена правовая охрана в отношении всех заявленных товаров 05, 21, 25, 30, части заявленных товаров 31 классов МКТУ, всех заявленных услуг 35 класса МКТУ. В отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ, части заявленных товаров 31 класса МКТУ и всех заявленных товаров 32

класса МКТУ заявленному обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака ввиду несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы экспертизы мотивированы тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с товарным знаком «ВИТАМИЛ» по свидетельству №528776 (с приоритетом от 04.02.2013), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью ""Био Технологии"", Республика Алтай, с. Майма, , в отношении товаров 31 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 31 класса МКТУ;

- с товарным знаком «ВИТАМЕЛЬ» по свидетельству №343503 (с приоритетом от 21.04.2006), зарегистрированным на имя Акционерного общества "Молоко", г. Калининград, в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 25.08.2022 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого, с учетом поступившего на заседании коллегии от 10.10.2022 ходатайства сводятся к тому, что заявителем было получено письмо-согласие от правообладателя противопоставленного товарного знака по свидетельству №343503 на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного в отношении части товаров 32 класса МКТУ. При этом заявитель не оспаривает сходство с противопоставленными товарными знаками и однородность товаров 31 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №528776. Также заявитель не оспаривает однородность всех заявленных товаров 29 класса МКТУ и части товаров 32 класса МКТУ, а именно: *«напитки на основе молочной сыворотки»* противопоставленного товарного знака №343503.

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2020747500 в отношении товаров и

услуг, указанных в решении Роспатента от 21.03.2022, а также товаров 32 класса МКТУ, указанных в письме-согласии.

На заседании коллегии от 10.10.2022 заявитель представил оригинал письма-согласия [1].

Изучив материалы дела и заслушав представителя лица, подавшего возражение, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (31.08.2020) заявки №2020747500 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает вышеуказанный 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.

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 только с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем (абзац 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, пункт 46 Правил).

Согласно требованиям пункта 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно 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. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (1) – (3) настоящего пункта. Признаки, перечисленные в подпунктах (1) – (3) настоящего пункта, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

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 и т.д.

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 «*Vita Meal*» является комбинированным, представляет собой слова «Vita Meal», выполненное буквами латинского алфавита и стилизованное изображение солнца. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в черном и желтом

цветовом исполнении.

В рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса, заявленному обозначению были противопоставлены товарные знаки «Витамил» по свидетельству №528776 в отношении товаров 31 класса МКТУ и «ВИТАМЕЛЬ» по свидетельству №343503 в отношении товаров 29 и 32 классов МКТУ.

В своем возражении заявитель не оспаривает сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№528776, 343503. Также заявитель не оспаривает однородность противопоставленных товаров 31 класса МКТУ по свидетельству №528776. Таким образом, анализ на тождество и сходство в отношении противопоставленного товарного знака по свидетельству №528776 не проводится. Также заявитель не оспаривает однородность всех заявленных товаров 29 класса МКТУ и части товаров 32 класса МКТУ, а именно: *«напитки на основе молочной сыворотки»* противопоставленного товарного знака №343503.

При анализе материалов дела коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при принятии решения Роспатента от 21.03.2022.

К указанным обстоятельствам относится письменное согласие [1] правообладателя противопоставленного товарного знака по свидетельству

№343503 на регистрацию товарного знака  «VitaMeal» по заявке №2020747500 на имя заявителя в отношении части заявленных товаров 32 класса МКТУ *«вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные;*

напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; порошки для изготовления газированных напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков».

С учетом приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений о том, что регистрация товарного знака, сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, допускается при наличии согласия их правообладателя, в том случае, если не способна ввести потребителя в заблуждение, необходимо отметить следующее.

Согласно требованиям законодательства, при рассмотрении вопроса регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака с согласия правообладателя противопоставленного товарного знака следует учитывать, что вероятность возникновения смешения заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака существенно возрастает, в частности, в случае, если:

1. заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак имеют степень сходства, приближенную к тождеству;
2. противопоставленный товарный знак широко известен среди потенциальных потребителей товара и ассоциируется с конкретным производителем;
3. противопоставленный знак является коллективными или общеизвестным товарным знаком.

Так, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не тождественны, имеют отдельные визуальные различия, при этом противопоставленный товарный знак не является коллективным и общеизвестным, кроме того коллегия не имеет сведений о его широкой

известности. Также коллегия учла различные сферы деятельности заявителя и правообладателя противопоставленного товарного знака, что приводит к отсутствию вероятности ввода потребителя в заблуждение.

Таким образом, наличие письма-согласия от правообладателя противопоставленного товарного знака по свидетельству №343503, возможность предоставления которого предусмотрена положениями абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, при отсутствии введения потребителя в заблуждение, позволяет снять указанное противопоставление и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении перечня товаров 32 класса МКТУ, указанного в письме-согласии.

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

удовлетворить возражение, поступившее 25.08.2022, изменить решение Роспатента от 21.03.2022, зарегистрировать товарный знак по заявке №2021747500.