

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 10.10.2023, поданное индивидуальным предпринимателем Инякиным В.В., Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022774252 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «**МИСТУЛИН**» по заявке №2022774252, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.10.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 01, 05, 31, 35, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 17.08.2023 о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 01, 31, 35, 44 классов МКТУ. В отношении всех товаров 05 класса МКТУ Роспатентом было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее – решение Роспатента). Указанное решение

Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Согласно решению Роспатента, заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией товарных знаков, объединенных словесным элементом «МИСТИН» (свидетельство № 582385 (1) – приоритет от 04.06.2015, свидетельство № 478286 (2) – приоритет от 29.11.2011, свидетельство № 425922 (3)– приоритет от 30.03.2010), правовая охрана которым предоставлена на имя компании «Мегаинфарм, ГмбХ», Австрия, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

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

- заявленное обозначение не является сходным с противопоставленными ему знаками (1-3), поскольку сравниваемые обозначения являются оригинальными, представляют из себя отдельные художественные произведения и включают в себя отличительные черты. Потребитель не сможет перепутать данные обозначения;

- заявленное обозначение «МИСТУЛИН» и противопоставленные знаки «МИСТИН» (1-3) по смыслу представляют собой самостоятельные обозначения. Отсутствует подобие заложенных в обозначений идей;

- заявленное обозначение «МИСТУЛИН» и противопоставленные знаки «МИСТИН» (1-3) не имеют звукового сходства, так как они имеют разные ударения. Кроме этого, в обозначениях содержится различное количество слогов и слов, что влияет на восприятие товарного знака в целом;

- правовая охрана знакам (1-3) предоставлена для узкого перечня товаров 05 класса МКТУ, следовательно, заявленное обозначение может быть зарегистрировано для части неоднородных товаров 05 класса МКТУ.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг 01, 05, 31, 35, 44 классов МКТУ.

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

С учетом даты (19.10.2023) поступления заявки №2022774252 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.

Согласно пункту 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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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.

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.

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, 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).



Заявленное обозначение «**МИСТУЛИН**» является комбинированным и состоит из словесного элемента «МИСТУЛИН», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, а также из помещенного выше изобразительного элемента в виде стилизованного изображения листа, вписанного в рамку геральдической формы. Указанная композиция помещена на фоне прямоугольника черного цвета. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 01, 05, 31, 35, 44 классов МКТУ.

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в отношении всех заявленных товаров 05 класса МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в рамках чего ему была противопоставлена серия знаков, включающая словесный элемент «МИСТИН»:

МИСТИН

«**МИСТИН**» (1), «**МИСТИН**» (2), «**MISTIN**» (3),
правовая охрана которым предоставлена на имя иного лица (компания «Мегаинфарм, ГмбХ», Австрия) в отношении, в том числе, товаров 05 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В заявленном обозначении основная индивидуализирующая функция осуществляется по словесному элементу «МИСТУЛИН» - [м и с т у л и н], так как он является единственным словесным элементом в знаке. Что касается черного прямоугольника, то он является лишь фоном для данного словесного элемента, а изобразительный элемент в виде стилизованного изображения листа является

декоративным оформлением заявленного обозначения, несущим второстепенную индивидуализирующую функцию.

Противопоставленные товарные знаки являются словесными и включают элемент «МИСТИН», а также его транслитерацию буквами латинского алфавита («MISTIN») в знаке (3).

Фонетическое сходство словесных элементов заявленного обозначения («МИСТУЛИН») и противопоставленных знаков (1-3) («МИСТИН» / «MISTIN») обуславливается наличием близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близостью звуков, составляющих обозначения; расположением близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличием совпадающих слогов и их расположением; близостью состава гласных и согласных звуков; местом совпадающих звукосочетаний в составе обозначений.

Буквенный/звуковой состав словесных элементов («МИСТИН» / «MISTIN») противопоставленных товарных знаков (1-3) в количестве 6 букв/звуков полностью воспроизведён в составе словесного элемента «МИСТУЛИН» заявленного обозначения (отличаются только 2 буквы/звука). При этом совпадающими по составу букв/звуков и их расположению друг относительно друга являются начальные «МИСТ-» и конечные «-ИН» части. Таким образом, с учетом совокупности вышеперечисленных факторов, сравниваемые словесные элементы следует признать в высокой степени сходными по фонетическому признаку сходства. Приведенный заявителем довод о различном ударении в сравниваемых обозначениях не может быть признан убедительным, поскольку в фантазийных словах ударение не фиксировано, следовательно, сравниваемые словесные элементы могут быть одинаково прочитаны с ударением на начальные или конечные слоги.

Отсутствие смысловых значений у словесных элементов «мистулин», «мистин» не позволяет сравнить заявленное обозначение и знаки (1-3) по семантическому критерию сходства. Указанное снижает значение смыслового фактора восприятия сравниваемых обозначений.

Между сравниваемыми обозначениями присутствуют отдельные графические различия – так, заявленное обозначение включает изобразительный элемент,

словесные элементы «МИСТУЛИН» и «MISTIN» знака (3) выполнены буквами различных алфавитов, знак (1), в отличие от заявленного обозначения, исполнен в зеленом цвете. Вместе с тем, следует констатировать и признаки графического сходства между заявленным обозначением и знаками (1-3), за счет исполнения их словесных элементов «МИСТУЛИН», «МИСТИН» стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, совпадения начертания большинства графем, что сближает их графически.

На основании вышеизложенной информации, коллегия приходит к выводу об ассоциировании заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1-3) в целом за счет высокой степени их фонетического сходства, при сниженном значении семантического фактора восприятия и несмотря на их отдельные визуальные отличия.

При оценке сходства до степени смешения обозначений, заявляемых к регистрации в отношении товаров 05 класса МКТУ, коллегия исходила из того, что в отношении оценки однородности данных видов товаров должен применяться более строгий подход, чем в отношении других товаров, поскольку товары данной группы напрямую связаны со здоровьем человека.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается для товаров 05 класса МКТУ «акарициды; аконитин; алкалоиды для медицинских целей; альгинаты для фармацевтических целей; альгициды; альдегиды для фармацевтических целей; амальгамы зубные из золота; амальгамы стоматологические; аминокислоты для ветеринарных целей; аминокислоты для медицинских целей; анальгетики; анестетики; антибиотики; антисептики; аптечки дорожные заполненные; аптечки первой помощи заполненные; ацетат алюминия для фармацевтических целей; ацетаты для фармацевтических целей; бактерициды; баллоны кислородные, заполненные, для медицинских целей; бальзамы для медицинских целей; бандажи перевязочные; биомаркеры диагностические для медицинских целей; биоциды; браслеты, пропитанные репеллентами против насекомых; бром для фармацевтических целей; бумага для горчичников; бумага клейкая от мух; бумага реактивная для ветеринарных целей; бумага реактивная для

медицинских целей; бумага с особой пропиткой от моли; вазелин для медицинских целей; вакцины; ванны кислородные; вата антисептическая; вата асептическая; вата гигроскопическая; вата для медицинских целей; вата хлопковая для медицинских целей; вещества диетические для медицинских целей; вещества контрастные радиологические для медицинских целей; вещества питательные для микроорганизмов; вещества радиоактивные для медицинских целей; висмут азотнокислый основной для фармацевтических целей; вода мелиссовая для фармацевтических целей; вода морская для лечебных ванн; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна пищевые; воск формовочный для стоматологических целей; газы для медицинских целей; гваякол для фармацевтических целей; гели для массажа медицинские; гели интимные возбуждающие; гематоген; гемоглобин; гидрастин; гидрастинин; глицерин для медицинских целей; глицерофосфаты; глюкоза для медицинских целей; горечавка для фармацевтических целей; гормоны для медицинских целей; горчица для фармацевтических целей; горчичники; грязи для ванн; грязи лечебные; губки контрацептивные; губки противозачаточные; гуммигут для медицинских целей; гурьон-бальзам для медицинских целей; дезодоранты для наполнителей лотков; дезодоранты для одежды и текстильных изделий; дезодоранты для освежения воздуха; дезодоранты, за исключением предназначенных для человека или животных; диастаза для медицинских целей; дигиталин; добавки витаминные в виде пластырей; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; 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 пивных дрожжей; 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 из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для

фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; изотопы для медицинских целей; иммуностимуляторы; инсектициды; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; йодиды щелочных металлов для фармацевтических целей; йодоформ; каломель [фунгициды]; камень виннокислый для фармацевтических целей; камень винный для фармацевтических целей; камфора для медицинских целей; каннабидиол для медицинских целей; капсулы для лекарств; капсулы для фармацевтических целей; капсулы из дендримеров для фармацевтических продуктов; карандаши гемостатические; карандаши для лечения бородавок; карандаши каустические; карбонил [противопаразитарное средство]; каустики для фармацевтических целей; кашу для фармацевтических целей; квасция для медицинских целей; квебрахо для медицинских целей; кислород для медицинских целей; кислота галловая для фармацевтических целей; кислоты для фармацевтических целей; клеи для зубных протезов; клей хирургический; клетки ствольные для ветеринарных целей; клетки ствольные для медицинских целей; кокаин для медицинских целей; коллаген для медицинских целей; коллодий для фармацевтических целей; кольца противомозольные для ног; конопля для медицинских целей; конфеты лекарственные; кора ангостуры для медицинских целей; кора деревьев для фармацевтических целей; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; кора кондуранговая для медицинских целей; кора кротоновая; кора мангрового дерева для фармацевтических целей; кора миробалана для фармацевтических целей; кора хинного дерева для медицинских целей; корма лечебные для животных; корни лекарственные; корни ревеня для фармацевтических целей; корпия для медицинских целей; крахмал для диетических или фармацевтических целей; креозот для фармацевтических целей; кровь для медицинских целей; культуры биологических тканей для ветеринарных целей; культуры биологических тканей для медицинских целей; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; кураре; лаки для зубов; лакричник для фармацевтических целей; лактоза для фармацевтических целей; лейкопластыри; лекарства от запоров; ленты клейкие для медицинских целей; лецитин для медицинских целей; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для

волос лечебные; лосьоны для фармацевтических целей; лосьоны после бритья лечебные; лубриканты для интимных целей; лупулин для фармацевтических целей; магнезия для фармацевтических целей; мази; мази для фармацевтических целей; мази от солнечных ожогов; мази ртутные; мази, предохраняющие от обморожения, для фармацевтических целей; марихуана для медицинских целей; марля для перевязок; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; мастики для зубов; материалы абразивные стоматологические; материалы для зубных слепков; материалы для пломбирования зубов; материалы перевязочные медицинские; материалы хирургические перевязочные; медикаменты; медикаменты для ветеринарных целей; медикаменты для серотерапии; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; ментол; микстуры; молескин для медицинских целей; 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; мухоловки клейкие; мыла антибактериальные; мыла дезинфицирующие; мыла лекарственные; мясо лиофилизированное для медицинских целей; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; наполнители кожные инъекционные; наполнители костные из живых тканей; наркотики; настои лекарственные; настойка йода; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; опий; оподельдок; освежители воздуха ароматические для туалетов; отвары для фармацевтических целей; ошейники противопаразитарные для животных; палочки ватные для медицинских целей; палочки лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; пастилки для фармацевтических целей; пасты зубные лечебные; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода

для медицинских целей; пестициды; питание детское; пиявки медицинские; плазма крови; пластырь никотиновый для отказа от курения; повязки глазные, используемые в медицинских целях; повязки для горячих компрессов; повязки для компрессов; повязки наплечные хирургические; подгузники детские; подгузники для домашних животных; подгузники для плавания многоразовые детские; подгузники для плавания одноразовые детские; подгузники для страдающих недержанием; подстилки впитывающие одноразовые для клеток для домашних животных; подстилки для смены детских подгузников одноразовые; подстилки одноразовые для приучения домашних животных к туалету; подушечки мозольные; подушечки, используемые при кормлении грудью; полоски диагностические для тестирования грудного молока для медицинских целей; мады медицинские; порошок из шпанских мушек; порошок пиретрума; препараты антидиуретические; 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 висмута для фармацевтических целей; препараты витаминные; препараты диагностические для ветеринарных целей; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для вагинального спринцевания для медицинских целей; препараты для ванн для медицинских целей; препараты для ванн лечебные; препараты для лечения геморроя; препараты для лечения костных мозолей; препараты для лечения от вшей [педикулициды]; препараты для лечения угрей; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для обработки ожогов; препараты для окулирования медицинские; препараты для органотерапии; препараты для очистки воздуха; препараты для расширения бронхов; препараты для снижения половой активности; препараты для стерилизации; препараты для стерилизации почвы; препараты для удаления мозолей; препараты для удаления перхоти фармацевтические; препараты для уничтожения вредителей; препараты для уничтожения вредных животных; препараты для уничтожения вредных растений; препараты для уничтожения

домовых грибов; препараты для уничтожения личинок насекомых; препараты для уничтожения мух; препараты для уничтожения мышей; препараты для уничтожения наземных моллюсков; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты для чистки контактных линз; препараты из микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты известковые фармацевтические; препараты кровоостанавливающие; препараты медицинские для промывания глаз; препараты медицинские для роста волос; препараты нутрицевтические для терапевтических или медицинских целей; препараты опиумные; препараты противоспоровые; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека или животных; препараты сульфамидные [лекарственные препараты]; препараты фармацевтические; препараты фармацевтические для лечения солнечных ожогов; 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 диагностики беременности; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для обработки зерновых растений, пораженных болезнями; препараты химические для обработки злаков, пораженных головней; препараты химические для обработки пораженного винограда; препараты химические для обработки против милдью; препараты химические для обработки против филлоксеры; препараты химические для фармацевтических целей; препараты, используемые при обморожении; препараты, предохраняющие от моли; примочки глазные; примочки свинцовые; проводники химические для электрокардиографических электродов; 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; продукты фармацевтические; прокладки гигиенические; прокладки ежедневные [гигиенические]; прополис для фармацевтических целей; пудра жемчужная для медицинских целей; радий для медицинских целей; раствор хлораля

водный для фармацевтических целей; растворители для удаления лейкопластырей; растворы вагинальные для медицинских целей; растворы для контактных линз; реактивы химические для медицинских или ветеринарных целей; резина для медицинских целей; резина для стоматологических целей; резинка жевательная для медицинских целей; резинка жевательная никотиновая для отказа от курения; репелленты; репелленты для окуривания против насекомых; репелленты для собак; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; сахар леденцовый для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; свечи для окуривания; свечи массажные для терапевтических целей; семя льняное для фармацевтических целей; сигареты, не содержащие табак, для медицинских целей; сиккатывы [вещества для ускорения высыхания] для медицинских целей; сиропы для фармацевтических целей; скипидар для фармацевтических целей; смазка, используемая при доении; смазки для ветеринарных целей; смазки для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; снотворные; 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 нюхательные; соли, входящие в состав минеральных вод; солод для фармацевтических целей; сперма для искусственного оплодотворения; спирт для фармацевтических целей; спирт медицинский; сплавы благородных металлов для стоматологических целей; спорынья для фармацевтических целей; спреи охлаждающие для медицинских целей; средства антибактериальные для мытья рук; средства вспомогательные для медицинских целей; средства вяжущие для медицинских целей; средства глистогонные; средства дезинфицирующие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов; средства для подавления аппетита, используемые в медицинских целях; средства для похудения медицинские; средства для уничтожения паразитов; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства для чистки зубов лечебные; средства жаропонижающие; средства кровоочистительные; средства моющие для животных [инсектициды]; средства

моющие для медицинских целей; средства моющие для скота [инсектициды]; средства моющие для собак [инсектициды]; средства моющие инсектицидные для ветеринарных целей; средства нарывные; средства очистительные [слабительные]; средства против потения; средства против потения ног; средства противовоспалительные; средства противозачаточные химические; средства противопаразитарные; средства седативные; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; средства туалетные лечебные; средства, способствующие пищеварению, фармацевтические; средства, укрепляющие нервы; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стик-бальзамы от головной боли; стрихнин; суппозитории; сыворотки; таблетки для загара; таблетки для подавления аппетита; таблетки для похудения; таблетки от кашля; таблетки-антиоксиданты; тампоны ватные для медицинских целей; тампоны гигиенические для женщин; тампоны для заживления ран; тетрагидроканнабинол [ТГК] для медицинского использования; тимол для фармацевтических целей; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; транквилизаторы; трансплантаты [живые ткани]; трансплантаты хирургические из живой ткани; трусы гигиенические для страдающих недержанием; трусы гигиенические женские; трусы-подгузники детские; уголь древесный для фармацевтических целей; укроп аптечный [фенхель] для медицинских целей; фарфор для зубных протезов; фенолы для фармацевтических целей; ферменты для ветеринарных целей; ферменты для медицинских целей; ферменты для фармацевтических целей; филлеры дермальные инъекционные; формальдегид для фармацевтических целей; фосфаты для фармацевтических целей; фунгициды; хинин для медицинских целей; хинолин для медицинских целей; хлеб диабетический для медицинских целей; хлороформ; цвет серный для фармацевтических целей; цемент для копыт животных; цемент костный для хирургии и ортопедии; цементы зубные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; чай для ванн для терапевтических целей; шампуни инсектицидные для животных; шампуни лечебные; шампуни лечебные для домашних животных; шампуни педикулицидные; шампуни сухие лечебные; шприцы, предварительно заполненные, для медицинских целей; эвкалипт для

фармацевтических целей; экстракты растений для медицинских целей; экстракты растений для фармацевтических целей; экстракты табака [инсектициды]; 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; ююба; яд крысиный; яды; яды бактериальные; ялапа». Указанные виды товаров относятся к лекарственным средствам (согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона №61-ФЗ от 12.04.2010 под «лекарственными средствами» понимаются «вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий»), а также непосредственно связанному с ними сырью для изготовления лекарственных препаратов, ветеринарным препаратам, дезинфицирующим и гигиеническим средствам, средствам для борьбы с вредителями, в связи с чем являются однородными по отношению к товарам 05 класса МКТУ «фармацевтические и ветеринарные препараты» знака (1), товарам 05 класса МКТУ «фармацевтические и ветеринарные препараты; препараты химико-фармацевтические; гигиенические препараты для медицинских целей; санитарно-гигиенические препараты; дезинфицирующие средства; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; средства вспомогательные для медицинских целей; противомикробные препараты; бактерициды; лекарства и лекарственные средства для людей; лекарственные средства для медицинских целей; препараты для обработки ожогов; медикаменты для человека; средства антисептические; средства для ухода за полостью рта медицинские; мази для

фармацевтических нужд; свечи лечебные; средства, способствующие пищеварению фармацевтические; пищевые добавки, способствующие пищеварению, фармацевтические; пищевые добавки для ветеринарных целей; добавки минеральные пищевые, добавки пищевые для медицинских целей; ферменты для медицинских целей, ферменты для ветеринарных целей; добавки кормовые для медицинских целей; лекарства ветеринарные; гели для ветеринарных нужд; медикаменты для ветеринарных целей; гели для фармацевтических нужд; препараты для ухода за кожей фармацевтические; салфетки и подушечки гигиенические; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; салфетки, увлажненные лекарственными гелями; лосьоны для ветеринарных нужд; лосьоны для фармацевтических нужд; препараты биологические для ветеринарных целей; мази, вазелины для медицинских целей; глицерин для медицинских целей; салфетки, увлажненные лекарственными лосьонами; тампоны для заживления ран; бальзамы для медицинских целей; растворы для контактных линз; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды; гербициды; диетические вещества для медицинских целей; детское питание; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков» знака (2), товарам 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты; лекарственные средства для человека; лекарственные средства для медицинских целей; гигиенические препараты для медицинских целей; ветеринарные препараты» знака (3).

Однородность сравниваемых видов товаров обусловлена отнесением их к одним родовым группам, которые характеризуются идентичным назначением (профилактика, лечение, диагностика заболеваний, укрепление здоровья и поддержание в физиологических границах функциональной активности органов и систем своего организма; дезинфекция, обеззараживание, уничтожение болезнетворных микробов; борьба с вредными видами растительного и животного мира; гигиенические средства, предназначенные для сохранения и укрепления здоровья человека, соблюдения гигиенических правил и мероприятий в личной жизни и деятельности предприятий). Коллегия усматривает, что упомянутые

однородные группы товаров могут быть произведены на одном предприятии и реализовываться совместно в отношении одного круга потребителей.

Представителем заявителя на заседании коллегии, состоявшемся 24.11.2023, было выражено мнение об отсутствии однородности заявленных товаров 05 класса МКТУ, относящихся к биологически активным добавкам, а также термальной воде по отношению ко всем противопоставленным товарам 05 класса МКТУ знаков (1-3). Коллегия не может согласиться с вышеприведенным доводом по следующим причинам.

Согласно определению, приведенному в статье 1 Федерального закона Российской Федерации от 2 января 2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее - Закон) биологически активные добавки - это природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов. Определение, данное Законом, получило развитие в нормативных правовых актах. Так, например, в пункте 2.1 Санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПин 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота биологически активных добавок к пище (БАД)», утвержденных Главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 17 апреля 2003 г., указано, что «БАД используется как дополнительный источник пищевых и биологически активных веществ для оптимизации углеводного, жирового, белкового, витаминного и других видов обмена веществ при различных функциональных состояниях, для нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека, в том числе продуктов, оказывающих общеукрепляющее, мягкое мочегонное, тонизирующее, успокаивающее и иные виды действия при различных функциональных состояниях, для снижения риска заболеваний, а также для нормализации микрофлоры желудочно-кишечного тракта в качестве энтеросорбентов».

При этом положениями пункта 4.4. раздела IV «Требования к упаковке БАД и информации, нанесенной на этикетку», установлено, что информация о БАД на этикетке должна содержать указание «БАД не является лекарством».

Таким образом, биологически активные добавки к пище (БАД) не могут рассматриваться как товары, являющиеся разновидностью лекарств. Вместе с тем, цели, для которых они применяются, раскрытые в вышеприведенном положении пункта 2.1 Санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПин 2.3.2.1290-03, могут быть отнесены к медицинским целям.

Данный вывод о медицинском назначении биологически активных добавок к пище (БАД) подтверждается и нормами пункта 1.1 Положения о порядке экспертизы и гигиенической сертификации биологически активных добавок к пище, прилагаемого к Приказу Минздрава России от 15 апреля 1997 г. № 117 «О порядке экспертизы и гигиенической сертификации биологически активных добавок к пище».

Таким образом, биологически активные добавки к пище (БАД) могут обладать профилактическими, диетическим или функциональными свойствами, и в связи с этим применяться для целенаправленного воздействия на организм человека - профилактики заболеваний и поддержания в физиологических границах функциональной активности органов и систем, т.е. применяться в качестве пищевых добавок для медицинских целей.

Биологически активные добавки к пище (БАД) (пищевые добавки для медицинских целей) добавляются в рацион питания, в частности, путем непосредственного приема с пищей, для целенаправленного воздействия на организм человека - профилактики заболеваний и поддержания в физиологических границах функциональной активности органов и систем.

Биологически активные добавки к пище (БАД) (пищевые добавки для медицинских целей) распространяются через специальные торговые сети, в том числе аптечные, и потребителями этого товара являются люди, нуждающиеся в целенаправленном воздействии на свой организм - в профилактике заболеваний и

поддержании в физиологических границах функциональной активности органов и систем своего организма.

Из приведенных положений следует, что, несмотря на то, что БАДы не являются лекарственными средствами и отнесены к пищевым продуктам, они являются специализированными пищевыми продуктами и в ряде случаев используются для профилактики, снижения риска заболеваний, вспомогательной терапии и поддержки в физиологических границах функциональной активности органов и систем.

Вывод об однородности биологически активных добавок и фармацевтических средств, к которым относятся седативные средства, подтверждается и практикой Суда по интеллектуальным правам. Так, согласно решению от 08.12.2017 по делу №СИП-348/2017 биологически активные добавки однородны товарам 05 класса МКТУ «фармацевтические средства», поскольку они имеют сходное назначение и могут применяться в одной области - поддержание в физиологических границах активности функциональных систем организма человека.

Таким образом, заявленные товары 05 класса МКТУ, относящиеся к биологически активным добавкам и товары 05 класса МКТУ знаков (1-3), представляющие собой фармацевтические, химико-фармацевтические, фармацевтические препараты, являются однородными, так как предназначены для поддержания и улучшения здоровья, могут быть взаимодополняемыми («седативные средства» - лечение, БАДы – профилактика, вспомогательная терапия, снижение риска заболеваний), имеют один круг потребителей (лица, проявляющие заботу о своем здоровье и (или) имеющие необходимость в приеме дополнительных препаратов для его поддержания и улучшения), места реализации (аптеки), а также совпадающие формы выпуска товаров (таблетки, настойки, капсулы и т.д.). Следует принять во внимание, что сравниваемые товары имеют близкое назначение и могут рассматриваться как взаимодополняемые, в связи с чем, существует реальная угроза смешения сопоставляемых товаров и их производителей.

Являясь товарами 05 класса МКТУ, заявленные товары «воды термальные» обладают лечебными свойствами, имеют медицинское назначение и применяются

при реабилитации после травм, при остеоартрите с целью уменьшения боли и увеличения подвижности пораженных суставов, способствует лечению ревматических заболеваний, хронической боли в пояснице, заболеваний мягких тканей, помогает при мобилизации при длительной неподвижности после проведения нейрохирургических и ортопедических операций, реабилитации во время хронического периода таких состояний, как церебральный паралич, нейрорегенеративная дистония, стрессовые расстройства и спортивные травмы и т.д. Таким образом, обладая лечебными характеристиками, данный вид товара 05 класса МКТУ является однородным широкому перечню товаров 05 класса МКТУ, которые также применяются в медицинских целях, ввиду чего сравниваемые товары имеют одинаковое назначение, условия применения, могут быть взаимодополняемыми.

В отношении анализа однородности товаров, для которых испрашивается предоставление правовой охраны знаку заявленному обозначению и в отношении которых зарегистрированы противопоставленные знаки (1-3), коллегия учитывала, что вероятность смешения заявленного обозначения и знаков (1-3) определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров. При этом, смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление Пленума Верховного Суда). В рассматриваемом случае была установлена высокая степень сходства сравниваемых обозначений, а также высокая степень однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ, что может привести к высокой вероятности смешения данных товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями, в гражданском обороте.

При этом для установления нарушения достаточно опасности, а не реального смешения противопоставленных товарных знаков (1-3) и заявленного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров, в связи с чем вывод о сходстве

сравниваемых обозначений и об однородности вышеуказанных товаров 05 класса МКТУ, является достаточным основанием для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Необходимо отметить также, что противопоставленные знаки (1-3) образуют собой серию знаков, объединенных элементом «МИСТИН» и принадлежащих одному лицу. Указанное относится к обстоятельствам, повышающим вероятность смешения заявленного обозначения и знаков (1-3).

Таким образом, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.10.2023, оставить в силе решение Роспатента от 17.08.2023.