


## **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 27.06.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Прана Инвест", Удмуртская Республика, г. Ижевск, (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022700545, при этом установила следующее.

Заявка №2022700545 на регистрацию комбинированного обозначения «» была подана на имя заявителя 11.01.2022 в отношении товаров 01, 03, 05, 06, 10, 29, 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 27.02.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022700545 в отношении всех заявленных товаров 01, 03, 05, 06, 10, 29, 32 классов МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, (далее – решение Роспатента).

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому доминирующее положение в обозначении занимает словесный элемент "KISLOROD", который является транслитерацией слова "КИСЛОРОД". Кислород - химический элемент, газ без цвета и запаха,

входящий в состав воздуха, необходимый для дыхания и горения (см. Научно-технический энциклопедический словарь на сайте <https://dic.academic.ru>). Кислород находит широкое применение в медицине, промышленности, в пищевой промышленности и т.д. В пищепроме кислород используется как газ для упаковки, газ для создания давления в аэрозольных баллончиках, при приготовлении кислородных коктейлей (см. Химик, сайт о химии <http://www.xumuk.ru/bse/1274.html>).

Таким образом, заявленное обозначение в целом не обладает различительной способностью и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку доминирующее положение в нем занимает неохранный элемент, указывающий на вид товаров, их состав и назначение.

Представленные заявителем материалы не подтверждают степень информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, поскольку отсутствуют результаты социологических опросов, сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением. Кроме того, представленные фотографии с промо-акций не содержат даты их проведения.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 27.06.2023 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение - комбинированное, включает словесный элемент KISLOROD, выполненный разреженным шрифтом, где каждая буква написано отдельно, причем буквы «O», «R», «D» дополнительно содержат разрывы, будто слово написано по трафарету. Буквы «O» второго и третьего слогов соединены снизу между собой квадратной скобкой с указанием в середины цифры 2. Такая композиция может восприниматься потребителями как указание на две буквы O в слове KISLOROD, так и на два атома кислорода O<sub>2</sub>, из которых состоит молекула химического вещества;

- заявитель считает, что заявленное обозначение обладает достаточно

оригинальной графикой, которая позволяет ему осуществлять основную функцию товарного знака – индивидуализировать товар конкретного производителя;

- Обществом с ограниченной ответственностью "Прана Инвест" приводятся

**OPTICA**

примеры обозначений: знак « Advancing Optics and Photonics Worldwide » по международной регистрации №1560520, обозначение по заявке №2019750466 и другие;

- для вывода о наличии или отсутствии описательного характера обозначения следовало провести анализ соотношения понятия «кислород» именно с конкретными товарами 01, 03, 05, 06, 10, 29, 32 классов МКТУ, а также оценить влияет ли сам по себе характер названного понятия на восприятие данного обозначения российскими потребителями для каждого товара, установить имеющиеся или вероятные ассоциативные связи, возникающие у обычного российского потребителя в связи со спорным обозначением;

- словесный элемент «Кислород» зарегистрирован в качестве товарного знака для товаров 09 и услуг 42 классов МКТУ (св-во № 667661), для услуг 36 класса (св-во № 362158), для товаров 07 и 28 классов (св-во № 847474), для товаров 16, услуг 38, 42 (св-во № 913209), услуг 43, 44 классов (св-во № 785001, 801684);

- оспариваемое решение не содержит анализа графического дизайна, а ограничено лишь доводом о смысловом значении слова «кислород»;

- с учетом дискламации слова KISLOROD, можно однозначно признать, что такая регистрация не приведет к преимуществу заявителя на рынке, у третьих лиц нет объективной потребности использовать логотип в заявленной комбинации в графическом виде. Вместе с тем, без правовой охраны заявленному обозначению, любое лицо вправе использовать, в том числе копировать и имитировать логотип ООО «Прана Инвест», паразитировать на известности продукции на рынке без правовых последствий и возможности пресечения такого нарушения через установленный законом механизм защиты исключительного права на средство индивидуализации;

- заявитель просит учесть представленные им на этапе экспертизы документы о длительном и интенсивном использовании заявленного обозначения, а также узкий рынок производителей кислородной продукции на территории РФ, а также значительно возросшая потребность такой продукции на волне пандемии COVID-19;

- на сайте ООО «Прана Инвест», расположенном в сети Интернет по адресу <https://prana.moscow/about/>, размещена подробная информация о продуктах, выпускаемых под обозначением. Заявленным обозначением маркируется следующая продукция: 1) баллончик медицинский индивидуальный с газовой смесью; 2) баллончик дорожный; 3) баллончик спортивный; 4) баллончик с маской; 5) маски многоразовые кислородные;

- вышеуказанные товары могут использоваться как в рамках комплексной терапии при лечении различных заболеваний в медицинских учреждениях, так и в профилактических целях для сохранения здоровья, улучшения самочувствия и качества жизни;

- доля продукции ООО «Прана Инвест» на рынке аналогичных товаров в России, согласно маркетинговым исследованиям компании, составляет не менее 50 %. Более того, за период с 11.01.2017 г. по 11.01.2022 г. было произведено 767 607 единиц продукции на общую сумму 341 564 023 руб. Данную информацию подтверждают справки об объёмах реализации товара под обозначением «KISLOROD» и использовании обозначения в продукции;

- согласно сведениям из справки о географии реализации товар под обозначением реализуется на всей территории Российской Федерации: Белгородская область, Воронежская область, Тамбовская область, Липецкая область, Иркутская область, Забайкальский край, Республика Бурятия, Республика Татарстан, Кировская область, Республика Марий Эл, Республика Коми, Республика Чувашия, Краснодарский край, Республика Адыгея, Ростовская область, Республика Крым, г. Севастополь, Красноярский край, Республика Тыва, Республика Хакасия, Калужская область, г. Москва, Московская область, Рязанская область, Тверская область, Нижегородская

область, Владимирская область, Ивановская область, Новосибирская область, Брянская область, Орловская область, Смоленская область, Курская область, Тульская область, г. Санкт-Петербург, Ленинградская область, Калининградская область, Республика Карелия, Мурманская область, Новгородская область, Псковская область, Волгоградская область, Пензенская область, Республика Мордовия, Самарская область, Ульяновская область, Саратовская область, Астраханская область, Республика Дагестан, Республика Ингушетия, Республика Кабардино-Балкария, Республика Калмыкия, Республика Карачаево-Черкессия, Республика Северная Осетия-Алания, Ставропольский край, Чеченская Республика, Тюменская область, Омская область, Ханты-Мансийский автономный округ, Ямало-Ненецкий автономный округ, Республика Башкортостан, Оренбургская область, Республика Удмуртия, Сахалинская область, Магаданская область, Амурская область, Камчатский край, Чукотский автономный округ, Приморский край, Еврейская автономная область, Хабаровский край, Челябинская область, Курганская область, Пермский край, Свердловская область, Республика Саха (Якутия), Архангельская область, Вологодская область, Костромская область, Ярославская область;

- основным торговым партнёром заявителя является АО НПК Катрен, имеющее на территории России 18 филиалов в крупных областных центрах. АО НПК Катрен - официальный дистрибьютор крупнейших отечественных и зарубежных производителей лекарственных средств, БАДов, изделий медицинского назначения и косметической продукции. Сотрудничает с такими крупными поставщиками как BAYER, PFIZER, AstraZeneca, Johnson&Johnson, Astellas, Solvay, P&G (Procter&Gamble), является владельцем крупнейшей Интернет-аптеки [apteka.ru](http://apteka.ru);

- в представленной в материалы заявки справке о затратах на рекламу, её длительности и интенсивности содержатся сведения о том, что в 2019 году на рекламу в СМИ (газеты, журналы, телевидение) и сувенирную продукцию заявителем было потрачено около 90,5 тысяч рублей. В период с 2020 по 2021 года Податель возражения потратил на рекламу более 2 млн рублей: реклама в

Интернете, создание и продвижение сайта заявителя, реклама в СМИ, маркетинговые мероприятия, участие в выставках;

- ООО «Прана Инвест» также заключало соглашения на оказание маркетинговых/рекламных услуг с ООО «Ригла», ООО «АПТЕКА – А.в.е», ООО «НЕО-ФАРМ», ООО «МЗ», АО НПК «Катрен», ООО «360 МЕДИА» (SEO, Яндекс.Директ, Google Awords), ЗАО Фирма ЦВ «Протек», ООО «ФК ПУЛЬС» в период 2020-2021 гг., географию реализации услуг которых следует признать широкой;

- продвижению подлежали именно баллончики с кислородом, производства ООО «Прана Инвест», маркированные заявленным обозначением что подтверждается, дополнительными соглашениями к договорам;

- учитывая относительно небольшую нишу товаров, относящихся к кислороду, осуществляемую заявителем рекламную кампанию следует признать активной, ввиду чего можно говорить о высокой степени информированности потребителей об обозначении и маркированной им продукции;

- заявителем приводятся ссылки

<https://www.youtube.com/watch?v=HfdhhGE7DDU>;

<https://www.youtube.com/watch?v=sfjLRUHSGQY>;

<https://yandex.ru/video/preview/18297903376558162313>;

<https://yandex.ru/video/preview/18329957758128121773>;

<https://dzen.ru/video/watch/60c70c8939cbec209a124e39>;

<https://yandex.ru/video/preview/12248202503953789096> в которых встречается обозначение заявителя, и согласно которым можно сделать вывод о том, товар находится на рынке с 2010 года. 12 лет пребывания товара на рынке до даты подачи заявки следует признать длительным и достаточным для того, чтобы у потребителей возникли стойкие ассоциативные связи между товаром, его производителем и обозначением;

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении следующего перечня товаров с указанием словесного элемента «Kislorod» в качестве

охраноспособного :

03 - мыла; парфюмерные изделия; эфирные масла; косметика; лосьоны для волос;

05 - аминокислоты для питания, в том числе спортивного; витаминные препараты; витамины; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые, в том числе для спортивного питания; конфеты лекарственные; леденцы лекарственные; напитки диетические для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; пастилки для фармацевтических целей; питание детское; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты фармацевтические; протеины; сиропы для фармацевтических целей; смеси питательные детские; средства для похудения медицинские; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; таблетки для похудения; таблетки-антиоксиданты; травы лекарственные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей;

06 - баллоны для сжатых газов или жидкого воздуха;

10 - ингаляторы; приборы и инструменты медицинские; пульсоксиметры;

29 - мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые.

32 - безалкогольные напитки; воды газированные; лимонады; напитки изотонические; напитки, обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; сиропы для напитков; смеси для дыхания, смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления напитков; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков.

А в отношении нижеуказанного перечня с указанием слова «Kislorod» и цифры «2» в качестве неохранных элементов:

01 - кислород.

05 - ванны кислородные; кислород для медицинских целей, в том числе

коктейли кислородные; смеси для дыхания или приготовления кислородных коктейлей;

10 - кислородные концентраторы, включая автомобильные; наполнительные кислородные станции; кислородные палатки; кислородные коктейлеры; кислородные миксеры; кислородные штоки; трубки и шланги кислородные; маски кислородные; увлажнители кислородные; диффузоры кислородные; аппараты для кислородно-энергетической терапии; подушки кислородные, ингаляторы кислородные, приборы для кислородной мезотерапии; канюли; сосуды медицинские; мебель специальная для медицинских целей, в том числе приставки для кислородного оборудования;

32- коктейли безалкогольные, в том числе с кислородом; смеси для приготовления кислородных коктейлей.

При этом заявитель не претендует на правовую охрану в отношении ранее заявленных товаров, исключенных из перечня: 05 - воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; 32 - пиво; минеральные и газированные воды и прочие; воды минеральные [напитки].

В качестве материалов к возражению приложены приложения 1-15 (которые были представлены 26.12.2023 на этапе экспертизы), а также :

16. Регистрационные удостоверения на кислородные баллончики, выданные Росздравнадзором, декларации о соответствии в отношении однородных товаров;

17. Скриншоты с сайтов маркетплейсов о предложении к продаже товара «KISLOROD»;

18. Скриншоты с сайтов поисковиков по запросу «кислородные баллончики прана».

Заявителем 04.09.2023 были направлены дополнения, в которых указывает, что часть документов, представленных на этапе экспертизы, содержат сведения о контрагенте - ООО «Инвест Консалт», которое является прежним наименованием заявителя, в подтверждение чему представлены следующие документы:

19. Решение №27-04-Р/ 20 от 27 апреля 2020 г.;



20. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО "Прана Инвест";

21. Лист записи из ЕГРЮЛ;

22. Устав ООО "Прана Инвест" в редакции №7.

На заседании коллегии, состоявшемся 27.09.2023, в рамках пункта 45 Правил коллегией было выдвинуто дополнительное основание для отказа в регистрации, а именно заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении всех товаров 06 класса МКТУ, товаров 10 класса МКТУ, а именно: «ингаляторы», «приборы и инструменты медицинские». В том случае, если данные товары содержат не кислород, а иной газ, заявленное обозначение способно в отношении их восприниматься как ложная характеристика. Кроме того, к протоколу были приложены материалы коллегии:

23. Результаты поисковых запросов Google «мыло кислородное», «кислородная косметика»; «пищевые добавки обогащенные кислородом»; «напитки с кислородом»; «кислородные баллоны»; «витамины для кислорода в крови»; «кислород применение в медицине»;

24. Интернет статьи «Кислородная косметика» на сайте [www.luckycosmetics.ru](http://www.luckycosmetics.ru); «Как работает кислородная косметика и что о ней нужно знать» на сайте [www.buro247.ru](http://www.buro247.ru); «Применение кислорода в пищевой промышленности» на сайте [www.provita.ru](http://www.provita.ru);

25. Сведения каталога сайта [www.megamarket.ru](http://www.megamarket.ru) о продаже пищевой добавки «жидкий кислород»;

26. Сведения сайта [www.kislodod.ru](http://www.kislodod.ru) статьи о кислороде;

27. Сведения сайта <https://www.bst29.ru/> «Пищевые газовые смеси».

Ознакомившись с материалами коллегии, а также с дополнительными основаниями, заявитель представил ходатайство об уточнении формулировок перечня товаров 06 и 10 классов МКТУ, а именно изменить формулировку товара 06 класса МКТУ «баллоны для сжатых газов или жидкого воздуха» на «баллоны для сжатых газов, а именно кислорода или жидкого воздуха», формулировки товаров 10 класса МКТУ «ингалятор» на «ингаляторы для кислорода», «приборы и инструменты медицинские» на «приборы и инструменты медицинские,

предназначенные для кислородной терапии».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегией было установлено следующее.

С учетом даты подачи (11.01.2022) заявки № 2022700545 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;

- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.


В соответствии с пунктом 3 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 в целом признается ложным или вводящим в заблуждение.



Заявленное комбинированное обозначение «» по заявке №2022700545 состоит из прямоугольника голубого цвета на фоне которого расположены словесный элемент «KISLOROD», выполненный заглавными буквами латинского алфавита, цифра «2» и квадратная скобка, расположенная горизонтально. Правовая охрана испрашивается в отношении скорректированного перечня товаров 01, 03, 05, 06, 10, 29, 32 классов МКТУ, с указанием словесного элемента «kislorod» и цифры «2» в качестве неохраняемых элементов для товаров:

01 – кислород;

05 - ванны кислородные; кислород для медицинских целей, в том числе коктейли кислородные; смеси для дыхания или приготовления кислородных коктейлей;

10 - кислородные концентраторы, включая автомобильные; наполнительные кислородные станции; кислородные палатки; кислородные коктейлеры; кислородные миксеры; кислородные штоки; трубки и шланги кислородные; маски кислородные; увлажнители кислородные; диффузоры кислородные; аппараты для кислородно-энергетической терапии; подушки кислородные, ингаляторы кислородные, приборы для кислородной мезотерапии; канюли; сосуды медицинские; мебель специальная для медицинских целей, в том числе приставки для кислородного оборудования;

32- коктейли безалкогольные, в том числе с кислородом; смеси для приготовления кислородных коктейлей.

В отношении следующего перечня товаров с указанием словесного элемента «Kislorod» в качестве охраноспособного:

03 - мыла; парфюмерные изделия; эфирные масла; косметика; лосьоны для волос;

05 - аминокислоты для питания, в том числе спортивного; витаминные препараты; витамины; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые, в том числе для спортивного питания; конфеты лекарственные; леденцы лекарственные; напитки диетические для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; пастилки для фармацевтических целей; питание детское; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты фармацевтические; протеины; сиропы для фармацевтических целей; смеси питательные детские; средства для похудения медицинские; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; таблетки для похудения; таблетки-антиоксиданты; травы лекарственные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей;

06 - баллоны для сжатых газов, а именно кислорода или жидкого воздуха;

10 - ингаляторы для кислорода; приборы и инструменты медицинские, предназначенные для кислородной терапии; пульсоксиметры;

29 - мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые.

32 - безалкогольные напитки; воды газированные; лимонады; напитки изотонические; напитки, обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; сиропы для напитков; смеси для дыхания, смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления напитков; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал, следующее.

Словесный элемент «KISLOROD» заявленного обозначения представляет собой транслитерацию слова «кислород» (где: «кислород» - муж. Газ, химический

элемент, входящий в состав воздуха и необходимый для дыхания. См. Интернет-словарь: <https://academic.ru/> Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940.)

Следует согласиться с мнением экспертизы о том, что кислород находит широкое применение во многих отраслях промышленности. Так, согласно материалам коллегии [23, 24] кислород используется при производстве косметики и мыла, указывается как характеристика данных товаров (см. Интернет статьи «Кислородная косметика» на сайте [www.luckycosmetics.ru](http://www.luckycosmetics.ru); «Как работает кислородная косметика и что о ней нужно знать» на сайте [www.buro247.ru](http://www.buro247.ru)).

Из сведений [24] «Применение кислорода в пищевой промышленности» на сайте [www.provita.ru](http://www.provita.ru) и поисковых запросов Интернет: следует, что чистый кислород давно применяется в пищевой промышленности и классифицируется как добавка Е948. Его используют в процессе упаковки свежих продуктов, для активизации роста дрожжевых клеток, для приготовления коктейлей и т. д.

Чаще всего кислород применяется в пищевой промышленности как упаковочный газ (например, для сохранения красного мяса). Для этого в герметичную упаковку вместе с азотом и углекислотой вводится до 80 % добавки Е948. Для этих же целей небольшое количество газообразного кислорода добавляется в емкости со следующими продуктами растительного происхождения: яблоки (до 3 %); лук и салат (до 5 %); клубника (до 10 %) и т. д.

Поисковые запросы Интернет сайта Google [23] «пищевые добавки обогащенные кислородом»; «напитки с кислородом»; «витамины для кислорода в крови» выявили множество сайтов, например, <https://iherb.group/category/kislородnye-dobavki/>, <https://www.ozon.ru/category/kislород-dobavka/>, а также <https://megamarket.ru/catalog/details/dyhanie-zhizni-molekulyarnyy-kislород-astrum-100026606841/> [25] согласно которым «кислород добавка», «молекулярный кислород» предлагается к продаже в качестве витаминных препаратов и пищевых добавок. Сайты <https://www.medvedik.ru/encyclopedia/kislородnye-kokteyli-polza-dlya-zdorovya-rebenka-ili-dan-mode/>, <https://www.medtehno.ru/articles/kakprigotovitkislородnyykokteylbystroiprosto/> предлагают способы приготовления кислородных коктейлей, рекомендации к их

употреблению. Сайты <https://kislород.ru/info/articles/o-kislородnykh-kokteylyakh/kislородnyj-koktejl-eto-dejstvitelno-polezno/> [25] и <https://kislородov.ru/home/napitki-o2/> предлагают к продаже наборы для приготовления кислородных коктейлей и напитки, обогащенные кислородом.

Результаты поисковых запросов Интернет сети Google [23] «кислородные баллоны»; «кислород применение в медицине» содержат информацию, что в медицине кислород используют в виде ингаляций, также практикуют подкожное, внутрисосудистое, энтеральное введение. Для профилактики гипоксии и обеспечения в организме нормального уровня кислорода достаточно принимать курсом кислородные коктейли или делать ингаляции, используя концентраторы или баллончики.

Анализируя вероятностное восприятие потребителей коллегия исходила из семантического значения слова «KISLOROD», общедоступных сведений, а также учитывала тот факт, что правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении таких товаров 03 класса МКТУ как *«мыла; парфюмерные изделия; эфирные масла; косметика; лосьоны для волос»*, которые относятся к товарам косметики, товарам 05 класса МКТУ *«аминокислоты для питания, в том числе спортивного; витаминные препараты; витамины; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые, в том числе для спортивного питания; конфеты лекарственные; леденцы лекарственные; напитки диетические для медицинских целей; настои лекарственные; настойки для медицинских целей; пастилки для фармацевтических целей; питание детское; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты фармацевтические; протеины; сиропы для фармацевтических целей; смеси питательные детские; средства для похудения медицинские; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; таблетки для похудения; таблетки-антиоксиданты; травы лекарственные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей»*, которые относятся к пищевым добавкам и витаминам, товарам 06 класса МКТУ *«баллоны для сжатых газов, а именно кислорода или жидкого воздуха»* и товары 10 класса МКТУ *«ингаляторы для кислорода; приборы и*

*инструменты медицинские, предназначенные для кислородной терапии; пульсоксиметры*», которые являются медицинскими инструментами и используются для кислородной терапии, товаров 29 класса МКТУ «*мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые*» и товаров 32 класса МКТУ «*безалкогольные напитки; воды газированные; лимонады; напитки изотонические; напитки, обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; сиропы для напитков; смеси для дыхания, смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления напитков; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков*», которые представляют собой свежие или обработанные продукты, а также напитки, коллегия приходит к выводу о том, что словесный элемент «KISLOROD» является описательным, поскольку его размещение на товаре может служить указанием на состав и свойства товаров, а также его использовании в процессе упаковки свежих продуктов.

Таким образом, данный словесный элемент в отношении вышеуказанных товаров следует признать не обладающим различительной способностью, неохраноспособным элементом не соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вывод о том, что словесный элемент «KISLOROD» по отношению к остальным испрашиваемым товарам 01 класса МКТУ «*кислород*», 05 класса МКТУ «*ванны кислородные; кислород для медицинских целей, в том числе коктейли кислородные; смеси для дыхания или приготовления кислородных коктейлей*», 10 класса МКТУ «*кислородные концентраторы, включая автомобильные; наполнительные кислородные станции; кислородные палатки; кислородные коктейлеры; кислородные миксеры; кислородные штоки; трубки и шланги кислородные; маски кислородные; увлажнители кислородные; диффузоры кислородные; аппараты для кислородно-энергетической терапии; подушки*



*кислородные, ингаляторы кислородные, приборы для кислородной мезотерапии; канюли; сосуды медицинские; мебель специальная для медицинских целей, в том числе приставки для кислородного оборудования», товарам 32 класса МКТУ «коктейли безалкогольные, в том числе с кислородом; смеси для приготовления кислородных коктейлей» не обладает различительной способностью и не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса заявителем не оспаривается.*

Также коллегия отмечает, что указанный элемент может быть включен в товарный знак как неохраняемый элемент, если он не занимает в нем доминирующего положения.

Действительно, в состав заявленного обозначения входят и иные элементы, цифра «2» и квадратная скобка, выполненные стандартным шрифтом. Однако данные элементы не имеют той графической проработки с использованием специальных изобразительных приемов, которая способна влиять на индивидуализирующую функцию знака в целом.

Выполнение букв «O», «R», «D» с разрывами, будто слово написано по трафарету, а также наличие квадратных скобок и цифры 2 не приносят в целом какой либо запоминающийся образ, способный закрепиться в сознании потребителя и тем самым являться отличительным. А довод заявителя что композиция может восприниматься как O<sub>2</sub> (два атома кислорода), из которых состоит молекула химического вещества является констатацией общеизвестного факта и также не может быть признан отличительным элементом обозначения.

Доминирующее положение элемента «KISLOROD» вызвано его центральным и пространственным положением в большей части знака, контрастным исполнением в белом цвете на голубом фоне. Голубой цвет, также не является отличительным элементом, поскольку служит фоном для слова и цифры.

В своем возражении заявитель ссылается на документы, представленные на этапе экспертизы, которые, по его мнению, доказывают приобретение различительной способности заявленным обозначением, а именно:

Скриншоты с сайта заявителя <https://www.prana.moscow/>, а также архива сайта [1]. Удостоверение Росздравнадзора РУ № РЗН 2019/8811 от 23.08.2019 г. [2]. Справка об объёмах реализации товаров 2017-2021 гг. [3]. Справка о рекламно-выставочных мероприятиях 2021 г. [4]. Справка о географии реализации продукции 2017-2021 гг. [5]. Справка о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности 2019-2021 гг. [6]. Справка об использовании обозначения в продукции [7]. Прайс-листы с 2017-2022 г. [8].

Договоры на оказание рекламных услуг, акты, приложения и УПД к ним [9]: Договор на оказание маркетинговых услуг с ООО «Ригла», 15.10.2020 г. Доп. соглашение от 01.04.2021 г. с ООО «Ригла» (реклама товара KISLOROD). Договор возмездного оказания услуг с ООО «АПТЕКА-А.в.е», 2020 г. Приложение к договору возмездного оказания услуг от 01.12.2020 г. с ООО «АПТЕКА-А.в.е» (продвижение в аптеках товара под обозначением «KISLOROD»). Договор возмездного оказания услуг с ООО «НЕО-ФАРМ» от 15.10.2020 г. Доп. соглашение к Договору с ООО «НЕО-ФАРМ» от 15.10.2020г. с (товар KISLOROD). Приложение № 1 к Доп. соглашению № 1 с ООО «НЕО-ФАРМ» (перечень продукции – товар KISLOROD). Приложение № 2 к Доп. соглашению № 1 с ООО «НЕО-ФАРМ» (список аптек – 803 аптеки). Договор о возмездном оказании услуг № 1 от 29.04.2021 г. с ООО «МЗ». Доп. соглашение № 1 к Договору возмездного оказания услуг с ООО «МЗ», 29.04.2021 г. (товар KISLOROD). Приложение № 1 к Доп. соглашению № 1 к Договору № 1 от 29.04.2021 г. с ООО «МЗ» (список аптек, участвующих в оказании услуг – 150 аптек) Доп. соглашение 2 к Договору возмездного оказания услуг с ООО «МЗ», 29.04.2021 г. (товар KISLOROD). Приложение № 1 к Доп. соглашению № 2 к Договору № 1 от 29.04.2021 г. с ООО «МЗ» (список аптек, участвующих в оказании услуг). Акт к договору рекламных услуг с ЗАО Фирма ЦВ «Протек», июнь 2020 г. (производство и размещение на сайте контрагента видеолекций о товаре KISLOROD). Акт к договору рекламных услуг с ЗАО Фирма ЦВ «Протек», 30.06.2020 г. (производство лекции и размещение). Акт к договору рекламных услуг с ЗАО Фирма ЦВ «Протек», 30.06.2020 г. (размещение баннера). Акт о зачете взаимных требований от 30.04.2020 г. с ЗАО Фирма ЦВ «Протек». Акт от 20.10.2020 г. ООО «ФК ПУЛЬС»

(реклама). Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», декабрь 2019 г. (товар KISLOROD) Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», январь 2020 г. (товар KISLOROD) . Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», февраль 2020 г. Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», 29 февраля 2020 г. (товар KISLOROD) . Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», 17 февраля 2020 г. (товар KISLOROD). Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», 20 февраль 2020 г. (товар KISLOROD). Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», ноябрь 2020 г. (товар KISLOROD). Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», декабрь 2020 г. (товар KISLOROD) . Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», март 2020 г. (товар KISLOROD) . Акт к договору рекламных услуг с АО НПК «Катрен», апрель 2020 г. (товар KISLOROD) . Договор на оказание услуг от 31.07.2020 г. с ООО «360 МЕДИА». УПД от 31.01.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 28.02.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.03.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.03.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO). УПД от 30.04.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 31.05.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO). УПД от 30.06.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 31.07.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 31.08.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 30.09.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.10.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO). УПД от 04.09.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 26.10.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.12.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.12.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO).

Акты на участие в выставках, фотографии с выставок [10]: Акт от 18.02.2021 г. с ИП Сладковский С.А. – «Российская неделя закупок сетей». Акт от 18.06.2021 г. с ООО «Конгрессная компания «Симпозиум» – NEVA BUYERS WEEK. Фотографии с выставок (выставочные стенды, островки с продукцией KISLOROD).

Товарная накладная от 2019 г. ИП Хусаинова Т.Е. – нанесение логотипа на текстиль [11].

Товарная накладная от 23.08.2017 г. ООО «ЕвроПринт» - производства ПВХ этикеток для товара KISLOROD [12].

Договоры поставки товара KISLOROD и товарораспорядительные документы к ним [13]: Договор поставки от 10.12.2018 г. с «MTG O2» S.R.L., товарные накладные, УПД., счета (выборочно). УПД от 22.03.2017 г. между ООО «Тервис» и ИП Богоявленский Д.В. УПД от 10.11.2017 г. с ИП Богоявленский Д.В. Доп. соглашение от 26.07.2021 г. с ООО «Здравсервис», товарные накладные (выборочно). Договор поставки от 10.10.2019 г. с АО НПК «Катрен». Товарные накладные с АО НПК «Катрен» 2019-2021 гг. (выборочно). Договор поставки от 22.01.2018 г. с ТОО «Кеана Люкс Интернешнл». Товарные накладные ТОО «Кеана Люкс Интернешнл» 2018-2021 гг. (выборочно). Договор поставки от 05.11.2020 г. с ООО «Ротон», товарная накладная. Договор поставки от 07.07.2017 г. с ООО «Спорт», товарные накладные 2017-2021 гг. (выборочно). Договор поставки от 01.09.2017 г. с ООО «Медсклад Нева», товарные накладные 2017-2021 гг. (выборочно). Договор поставки от 14.02.2020 г. с ООО «Центр внедрения «ПРОТЕК», товарные накладные 2020-2021 гг. (выборочно) Договор поставки от 14.12.2017 г. с ООО «РОСТ», УПД.

Листовки, буклеты, wobлеры о продукции заявителя, фотографии известных людей (Н.С. Михалков, Дима Билан (певец), Ольга Прокофьева (актриса), Алиса Гребенщикова (актриса), Мария Шукшина (актриса)) с продукцией KISLOROD [14].

Скриншоты из видео с продукцией KISLOROD [15]: Скриншот из видео «Жить здорово», 2010 г. Скриншот из видео «О самом главном», 2011 г. Скриншот из видео РБК новости, 2010 г. Скриншот из сериала «След», 2010 г. Скриншот из видеообзора на баллончики, 2020 г. Скриншот из видеообзора на баллончики, 2014 г. – документы представленные на этапе экспертизы.

Регистрационные удостоверения на кислородные баллончики, выданные Росздравнадзором, декларации о соответствии в отношении однородных товаров [16]; Скриншоты с сайтов маркетплейсов о предложении к продаже товара «KISLOROD» [17]; Скриншоты с сайтов поисковиков по запросу «кислородные баллончики прана» [18]; Решение №27-04-Р/ 20 от 27 апреля 2020 г.[19]; Выписка из ЕГРЮЛ в

отношении ООО "Прана Инвест" [20]; Лист записи из ЕГРЮЛ [21]; Устав ООО "Прана Инвест" в редакции №7 [22].

Анализ документов, представленных заявителем, показал, что Решением №27-04-Р/ 20 от 27 апреля 2020 г.[19] было принято решение изменить наименование Общества с ограниченной ответственностью «Инвест Консалт» на Общество с ограниченной ответственностью «Прана Инвест». Соответствующие изменения 06.05.2020 года внесены в Единый государственный реестр юридических лиц, а также в устав юридического лица.

Большинство представленных документов, свидетельствующих о фактическом вводе в гражданский оборот продукции (договоры поставки и УПД к ним), а также остальные документы, датированные до 06.05.2020 касаются деятельности фирменного наименования заявителя ООО «Инвест Консалт» не могут быть приняты коллегией в качестве надлежащих доказательств, которые свидетельствуют о приобретении заявленного обозначения различительной способности, поскольку в материалах возражения отсутствуют сведения доказывающие наличие связи в глазах потребителя о деятельности ООО «Инвест Консалт» и ООО «Прана Инвест» как об одном и том же лице (заявителе).

В документы [13] представлены товарные накладные: №30 от 25.01.2021, №85 от 05.03.2021, №368 от 04.08.2020, №737 от 30.12.2020 , №333 от 02.08.2021, №1 от 05.01.2021, №124 от 02.04.2021, №420 от 02.09.2020, №191 от 07.06.2021, №446 от 28.09.2021, №562 от 11.11.2020, №359 от 21.07.2020, №353 от 16.07.2020, №701 от 22.12.2020, №29 от 22.01.2021, №425 от 16.09.2021 в которых ООО «Прана инвест» указано в качестве поставщика такой продукции как «баллончик медицинский индивидуальный с газовой смесью «KISLOROD» и согласно которым было продано не более 900 штук позиций в такие города и сёла как г. Ростов-на-Дону, г. Химки и г. Пушкино (Московская область), с. Тарасовка Пушкинский р-н (Московская область), г. Санкт-Петербург, г. Воронеж, г. Тула. Данные сведения не подтверждают широкое распространение продукции на всю территорию Российской Федерации.

Коллегией не могут быть приняты во внимание следующие материалы [9]:

Договор о возмездном оказании услуг № 1 от 29.04.2021 г. с ООО «МЗ». Доп. соглашение № 1 к Договору возмездного оказания услуг с ООО «МЗ», 29.04.2021 г. (товар KISLOROD). Приложение № 1 к Доп. соглашению № 1 к Договору № 1 от 29.04.2021 г. с ООО «МЗ» (список аптек, участвующих в оказании услуг – 150 аптек) Доп. соглашение 2 к Договору возмездного оказания услуг с ООО «МЗ», 29.04.2021 г. (товар KISLOROD). Приложение № 1 к Доп. соглашению № 2 к Договору № 1 от 29.04.2021 г. с ООО «МЗ» (список аптек, участвующих в оказании услуг), Договор на оказание маркетинговых услуг с ООО «Ригла», 15.10.2020 г. Доп. соглашение от 01.04.2021 г. с ООО «Ригла» (реклама товара KISLOROD), Договор возмездного оказания услуг с ООО «НЕО-ФАРМ» от 15.10.2020 г. Доп. соглашение к Договору с ООО «НЕО-ФАРМ» от 15.10.2020г. с (товар KISLOROD). Приложение № 1 к Доп. соглашению № 1 с ООО «НЕО-ФАРМ» (перечень продукции – товар KISLOROD). Приложение № 2 к Доп. соглашению № 1 с ООО «НЕО-ФАРМ» (список аптек – 803 аптеки), Договор на оказание услуг от 31.07.2020 г. с ООО «360 МЕДИА». УПД от 31.01.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 28.02.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.03.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.03.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO). УПД от 30.04.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 31.05.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO). УПД от 30.06.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 31.07.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 31.08.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама, SEO). УПД от 30.09.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.10.2021 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO). УПД от 04.09.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 26.10.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.12.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (реклама). УПД от 31.12.2020 г. ООО «360 МЕДИА» (SEO), поскольку часть из них не содержит документов об их фактическом оказании (счета фактуры), кроме того данные сведения должны быть соотнесены с фактическими сведениями об объемах реализованных товаров, которые отсутствуют в материалах дела.

Счет фактура №485 от 16.10.2020, счета-фактуры №№129, 176 от 07.04.2021, 25.05.2021 [13] касается поставки продукции в иное государство.

Фотографии с выставок [10] а также сведения и фото [14] не содержат даты их изготовления, не могут быть соотнесены с датой приоритета заявки.

Справки [3-6] носят декларативный характер и не подтверждены фактическими документами.

Регистрационные удостоверения на кислородные баллончики, выданные Росздравнадзором, декларации о соответствии в отношении однородных товаров [16] касаются иных производителей (ООО «Основной элемент»; ООО «Тервис», NEWPHARM SA; ООО «КОТЭКС», ООО «Кислородные Технологии»).

Скриншоты с сайтов маркетплейсов о предложении к продаже товара «KISLOROD» [17] не доказывают фактический ввод продукции в гражданский оборот.

А сведения <https://www.youtube.com/watch?v=HfdhhGE7DDU>;  
<https://www.youtube.com/watch?v=sfjLRUHSGQY>;  
<https://yandex.ru/video/preview/18297903376558162313>;  
<https://yandex.ru/video/preview/18329957758128121773>;  
<https://dzen.ru/video/watch/60c70c8939cbec209a124e39>;  
<https://yandex.ru/video/preview/12248202503953789096> содержащие видео, подтверждающие известность заявителя, по его мнению, не позволяют соотнести их с деятельностью заявителя начиная с даты использования наименования ООО «Прана Инвест» (06.05.2020), кроме того такие сведения должны рассматриваться совместно со сведениями о реализации товаров, которые как указано выше нельзя признать достаточными.

В своей совокупности информация представленная заявителем касается реализации только такого товара как «баллончик медицинский индивидуальный с газовой смесью «KISLOROD». В отношении остальных испрашиваемых к регистрации товаров доказательства их реализации отсутствуют. Учитывая вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о том, что материалами возражения довод заявителя о приобретении заявленным обозначением различительной способности следует признать недоказанным.

Таким образом, вывод экспертизы о неохраноспособности заявленного обозначения в целом, а также что представленные заявителем материалы не подтверждают степень информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, следует признать правомерным. Из чего следует, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указания заявителя на иные товарные знаки (обозначения), которые с его точки зрения, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака не может быть признан убедительным, поскольку вопрос предоставления правовой охраны данным обозначения не является предметом настоящего возражения и делопроизводство по каждому делу ведется самостоятельным независимым порядком с учетом обстоятельств конкретного дела.

Основание о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса снято, ввиду внесенных заявителем уточнений в перечень товаров 06 и 10 классов МКТУ.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.06.2023,  
оставить в силе решение Роспатента от 27.02.2023.**