

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 25.03.2024 возражение Индивидуального предпринимателя Бондаренко Дениса Александровича, г. Владивосток (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022790730, при этом установила следующее.

Обозначение «**Орто Плюс**» по заявке №2022790730 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 13.12.2022 на имя заявителя в отношении товаров и услуг 10, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.


Роспатентом 26.02.2024 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022790730 в отношении части заявленных товаров 10 класса МКТУ. В отношении иных заявленных товаров 10 класса МКТУ и всех услуг 35 класса МКТУ в регистрации товарного знака было отказано по причине его несоответствия требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.


Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента от 26.02.2024, сводятся к тому, что

заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными товарными знаками:

- с товарными знаками «» [1] (свидетельство №469544 с приоритетом от 01.02.2011, срок действия регистрации продлен до 01.02.2031);

«**ORTO[®] MIX**» [2] (свидетельство №665642 с приоритетом от 27.04.2018),


«» [3] (свидетельство №631940 с приоритетом от 20.01.2017),

«» [4] (свидетельство №666237 с приоритетом от 28.11.2016), зарегистрированных на имя Общества с ограниченной ответственностью "МАЛТРИ", 190020, Санкт-Петербург, ул. Лифляндская, 6, пом. 13Н, лит. М, для однородных товаров 10 класса МКТУ;



- с товарным знаком «**МЕХАНИКА**» [5] (свидетельство №622485 с приоритетом от 02.06.2016), зарегистрированным на имя Раджабова Арсена Абдулмажитовича, 367009, Республика Дагестан, г. Махачкала, ул. Каммаева А.О. (ш. Аэропорта), 2, корп. А, кв. 94, для однородных товаров 10 класса МКТУ;

- с товарными знаками «**ORTO**» [6] (свидетельства №592020 с приоритетами от 14.04.2015), «**ORTO**» [7] (свидетельство №592019 с

приоритетами от 14.04.2015), «» [8] (свидетельство №350689 с приоритетом от 28.03.2006, срок действия регистрации продлен до 28.03.2026), зарегистрированными на имя Общества с ограниченной ответственностью «Трасса-С», 443022, г. Самара, ул. Профильная, 6, для однородных услуг 35 класса МКТУ.

Экспертизой отмечается, что письмо-согласие от правообладателя товарных знаков [6] по свидетельству №592020, [7] по свидетельству №592019, [8] по

свидетельству №350689 в отношении ограниченного перечня услуг 35 класса МКТУ *«продвижение продаж для третьих лиц (только для товаров 10 класса МКТУ); услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами] (только для товаров 10 класса МКТУ)»* не может быть принято, поскольку сам заявитель не ходатайствовал об ограничении заявленных услуг, которые указаны при подаче заявки как *«продвижение продаж для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]»*.

В поступившем возражении заявитель не оспаривает наличие сходства до степени смешения между заявленным обозначением и противопоставленными товарными знаками [1] – [8], вместе с тем, с учетом представленного на стадии экспертизы письма-согласия от правообладателя противопоставленных товарных знаков [6] по свидетельству №592020, [7] по свидетельству №592019, [8] по свидетельству №350689 ограничивает заявленный перечень услуг 35 класса МКТУ формулировками, приведенными в упомянутом письме-согласии.

Также заявитель указывает на то, что ранее им уже было получено письмо-согласие от того же лица в рамках делопроизводства по заявке №2020743282, которое содержало аналогичные формулировки и было принято во внимание.

На основании вышеизложенного, заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака как для части товаров 10 класса МКТУ, так и для скорректированного перечня услуг 35 класса МКТУ *«продвижение продаж для третьих лиц (только для товаров 10 класса МКТУ); услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами] (только для товаров 10 класса МКТУ)»*.

Необходимо отметить, что на заседании коллегии по рассмотрению поступившего возражения, состоявшемся 13.06.2024, на котором заявитель отсутствовал, были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для ограниченного заявителем перечня услуг 35 класса МКТУ *«продвижение продаж для третьих лиц (только для товаров 10 класса МКТУ); услуги снабженческие для третьих лиц*

[закупка и обеспечение предпринимателей товарами] (только для товаров 10 класса МКТУ)».

Поскольку указанные обстоятельства не нашли отражения в оспариваемом решении Роспатента от 26.02.2024, коллегия руководствуясь пунктом 45 Правил ППС, в письменном виде в корреспонденции от 13.06.2024, уведомила заявителя о том, что ввиду наличия противопоставленных товарных знаков [1] – [5], зарегистрированных в отношении однородных товаров 10 класса МКТУ, регистрация товарного знака по заявке №2022790730 возможна только в отношении перечня услуг 35 класса МКТУ, ограниченного товарами 10 класса МКТУ, в отношении которых было принято решение Роспатента от 26.02.2024.

Заявитель, ознакомленный с указанными дополнительными обстоятельствами, своих письменных возражений и доводов по данному поводу не представил.

Изучив материалы дела в отсутствие заявителя, надлежащим образом уведомленном о дне, месте и времени рассмотрения поступившего возражения, коллегия пришла к следующим выводам.

С учетом даты (13.12.2022) поступления заявки №2022790730 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 требованиями подпункта 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.

Исходя из требований абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком другого лица, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

В соответствии с пунктом 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.

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

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположения 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;

2) 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;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов 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, 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).

Обозначение « **Орто Плюс** » по заявке №2022790730 с приоритетом от 13.12.2022 является словесным, выполнено оригинальным шрифтом буквами кириллического алфавита синего цвета.

Заявленное обозначение подавалось на регистрацию в качестве товарного знака для широкого перечня товаров и услуг 10, 35 классов МКТУ.

Отказ в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для части заявленных товаров 10 класса МКТУ и всех услуг 35 класса МКТУ основан на наличии товарных знаков «  » [1] (свидетельство №469544 с приоритетом от 01.02.2011); «  » [2] (свидетельство



№665642), « [3] (свидетельство №631940), « [4]



(свидетельство №666237), «МЕХАНИКА» [5] (свидетельство №622485),

«**ORTO**» [6] (свидетельства №592020), «**ORTO**» [7] (свидетельство



№592019), « [8] (свидетельство №350689), имеющих более ранний приоритет и зарегистрированных на имя иных лиц в отношении однородных товаров и услуг.

Необходимо отметить, что заявителем не оспаривается сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] - [8]. Сходство сопоставляемых обозначений обусловлено наличием в их составе фонетически тождественных и сходных словесных элементов «ОРТО» / «ORTO».

Также заявитель не спорит с анализом однородности товаров 10 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] - [8].

При этом следует констатировать, что правообладатель противопоставленных товарных знаков [6] - [8] предоставил заявителю письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака для услуг 35 класса МКТУ *«продвижение продаж для третьих лиц (только для товаров 10 класса МКТУ); услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами] (только для товаров 10 класса МКТУ)»*.

Заявленный перечень услуг 35 класса МКТУ был также ограничен заявителем фигурирующими в письме-согласии формулировками.

Исходя из приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений, 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.

Исходя из требований 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: заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак имеют степень сходства, приближенную к тождеству; противопоставленный товарный знак широко известен среди потенциальных потребителей товара и ассоциируется с конкретным производителем; противопоставленный товарный знак является коллективным товарным знаком.

Так, сравниваемые обозначения «**Орто Плюс**» и «**ОРТО**» [6],

«**ОРТО**» [7], «**ОРТО**» [8] не тождественны, в свою очередь противопоставленные товарные знаки [6] - [8] не являются коллективными или общеизвестными.

Таким образом, наличие письма-согласия от правообладателя противопоставленных товарных знаков [6] - [8], возможность предоставления которого предусмотрена положениями абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, при отсутствии сведений о введении потребителя в заблуждение, позволяет снять указанные товарные знаки, противопоставленные в отношении услуг 35 класса МКТУ.

При этом коллегия может принять во внимание названное письмо-согласие только для услуг 35 класса МКТУ, ограниченных товарами 10 класса МКТУ, в отношении которых было принято решение Роспатента от 26.02.2024.

Необходимо констатировать, что услуги 35 класса МКТУ, связанные с реализацией товаров 10 классов МКТУ, являются однородными товарам 10 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1] - [5], которые представляют собой различное оборудование и приспособления медицинского назначения.

Наличие в гражданском обороте заявленного обозначения и сходных товарных знаков [1] - [5], предназначенных для сопровождения однородных товаров и услуг 10, 35 классов МКТУ, способно вызвать смешение этих средств индивидуализации, обуславливая представление о том, что они происходят из одного коммерческого источника.

Таким образом, с учетом всех вышеизложенных обстоятельств дела в совокупности, коллегия полагает, что заявленное обозначение по заявке №2022790730 может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для приведенных в решении Роспатента от 26.02.2024 товаров 10 класса МКТУ *«анализаторы грудного молока для медицинских целей; анализаторы для идентификации бактерий для медицинских целей; анализаторы холестерина; аппаратура для анализов крови; аппаратура для анализов медицинская; аппаратура для анестезии; аппаратура для гальванотерапии; аппаратура для искусственной вентиляции легких; аппаратура для лечения глухоты; аппаратура и инструменты стоматологические; аппаратура и инструменты хирургические; аппаратура реанимационная; аппаратура стоматологическая электрическая; аппараты вибрационные для кроватей; аппараты горячего воздуха терапевтические; аппараты диагностические для медицинских целей; аппараты для вытяжки, используемые в медицине; аппараты для лучевой терапии; аппараты для микрошлифовки кожи; аппараты для окулирования для медицинских целей; аппараты для регенерации стволовых клеток для медицинских целей; аппараты для тестов ДНК и РНК для медицинских целей; аппараты и установки рентгеновские для медицинских целей; аппараты магнитно-резонансной томографии [МРТ] для медицинских целей; аппараты ортодонтические; аппараты охлаждающие медицинские для лечения теплового удара; аппараты охлаждающие медицинские для терапевтической гипотермии; аппараты радиологические для медицинских целей; аппараты рентгеновские для медицинских целей; аппараты слуховые для слабослышащих; аппараты ультразвуковые для косметологической обработки лица; аспираторы назальные; аудиометры; банки медицинские; беруши [приспособления для защиты слуха]; боры стоматологические; браслеты*

акупрессурные; браслеты для медицинских целей; браслеты против тошноты; браслеты противоревматические; бутылки детские с сосками; vaporизаторы для медицинских целей; вибраторы горячего воздуха для медицинских целей; вибромассажеры; гастроскопы; гемоцитометры; глюкометры; гребни от вшей; делители таблеток; дефибрилляторы сердца; диализаторы; емкости специальные для медицинских отходов; зажимы хирургические; зеркала стоматологические; зеркала хирургические; зонды для медицинских целей; зонды уретральные; зубы искусственные; иглы для иглоукалывания; иглы для наложения швов; иглы медицинские; измельчители таблеток; имплантаты биоразлагаемые для фиксации костей; имплантаты противозачаточные; имплантаты хирургические из искусственных материалов; ингаляторы; ингаляторы водородные; инжекторы для медицинских целей; инкубаторы для медицинских целей; инкубаторы для младенцев; инструменты акушерские; инструменты акушерские ветеринарные; инструменты для электроиглоукалывания; инструменты режущие хирургические; инсуффляторы; камеры для ингаляторов; камеры-эндоскопы для медицинских целей; канюли; капельницы для медицинских целей; капельницы пузырьковые для медицинских целей; кардиомониторы; кардиостимуляторы; катетеры; кератометры; кетгут; клеенки подкладные для больничных коек; клизмы; клипсы-держатели для пустышек; кожа искусственная для хирургических целей; колпачки менструальные; кольца биомагнитные для терапевтических или медицинских целей; кольца зубные детские; кольца противоревматические; компрессоры [хирургические]; компрессы термоэлектрические [хирургические]; концентраторы кислорода для медицинских целей; костюмы тактильные для медицинских целей; кресла зубо врачебные; кресла медицинские или зубные; кристаллы для терапевтических целей; кровати водяные для медицинских целей; кровати надувные для медицинских целей; кровати, специально приспособленные для медицинских целей; крышки для бутылочек с соской; куклы эротические [секс-куклы]; лазеры для медицинских целей; лампы для медицинских целей; лампы для отверждения для медицинских целей; лампы кварцевые для медицинских целей; лампы ультрафиолетовые для медицинских целей; ланцеты; ленты

кинезиологические; линзы [внутриглазные протезы] для имплантации; ложки для лекарств; ложки для пациентов с тремором; маски гигиенические; маски гигиенические многоразовые из марли; маски для медицинского персонала; маски дыхательные для искусственного дыхания; маски защитные для медицинских целей; маски наркозные; маски с паровым нагревом одноразовые для терапевтических целей; маски светодиодные для терапевтических целей; маски терапевтические для лица; массажеры десен для младенцев; материалы для наложения швов; мебель специальная для медицинских целей; мешки для воды для медицинских целей; мешочки для вагинального спринцевания; молокоотсосы; мониторы для измерения содержания жира в организме; мониторы состава тела; мочеприемники в виде емкостей; мочеприемники переносные; на зубники защитные для стоматологических целей; наклейки-индикаторы температуры, для медицинских целей; нанороботы для медицинских целей; напальчники для медицинских целей; наполнители костные из искусственных материалов; направляющие проволочные; насосы для медицинских целей; нитки хирургические; ножи хирургические; ножницы хирургические; носилки для больных; носилки на колесах для больных; одежда специальная для операционных комнат; одеяла электрические для медицинских целей; офтальмометры; офтальмоскопы; пакеты охлаждающие для оказания первой помощи; палочки ушные портативные с функцией эндоскопа; пачки одноразовые с паровым нагревом для терапевтических целей; пессарии; пилы хирургические; пинцеты ушные; пластыри охлаждающие для медицинских целей; плевательницы для медицинских целей; подъемники для перемещения пациентов; презервативы; приборы аэрозольные для медицинских целей; приборы для измерения артериального давления; приборы для измерения пульса; приборы для косметического массажа; приборы для массажа; приборы для мониторинга диабета; приборы и инструменты ветеринарные; приборы и инструменты медицинские; приборы и инструменты урологические; приспособления для очистки полостей тела; приспособления для промывания полостей тела; приспособления для срезания мозолей; простыни для страдающих недержанием; простыни стерильные хирургические; простыни хирургические; протезы волосяные; протезы глазные;

протезы груди; протезы зубные; протезы конечностей; протезы челюстей; пузыри со льдом для медицинских целей; расширители хирургические; резинки ортодонтические; рентгенограммы для медицинских целей; респираторы для искусственного дыхания; роботы хирургические; рожки слуховые; рубашки смирительные; секс-игрушки; скальпели; скребки для чистки языка; соски [пустышки]; соски для детских бутылок; соски для кормления младенцев; сосуды медицинские; спирометры [приборы медицинские]; спринцовки вагинальные; средства для подкожного введения лекарств имплантируемые; средства защиты органов слуха; средства противозачаточные нехимические; стенты; стенты с лекарственным покрытием против тромбоза; стетоскопы; столы для медицинского осмотра; столы операционные; стульчаки для ночных горшков; судна подкладные для медицинских целей; судна подкладные санитарно-гигиенические; термокомпрессы для первой помощи; термометры для медицинских целей; томографы для использования в медицинских целях; троакары; трубки дренажные для медицинских целей; трубки капиллярные для медицинского использования; трубки рентгеновские для медицинских целей; трубки с радием для медицинских целей; трубки слуховые; устройства внутриматочные; устройства для введения пилюль; устройства для защиты от рентгеновских лучей для медицинских целей; устройства для лечения угревой сыпи; фильтры для ультрафиолетовых лучей для медицинских целей; халаты процедурные для пациентов; чемоданчики для медицинских инструментов; шлемы лазерные для лечения алопеции; шлемы нейронные для медицинских целей; шпатели медицинские; шприцы для инъекций; шприцы для медицинских целей; шприцы для подкожных инъекций; шприцы маточные; шприцы уретральные; штифты для зубного протезирования; щипцы для кастрирования; щипцы медицинские; экзоскелеты роботизированные для медицинских целей; экраны рентгеновских аппаратов для медицинских целей; электроды для медицинского применения; электрокардиографы; электростимуляторы мозга» и услуг 35 класса МКТУ «продвижение продаж для третьих лиц (только для вышеуказанных товаров 10 класса МКТУ); услуги

снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами] (только для вышеуказанных товаров 10 класса МКТУ)».

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 25.03.2024, изменить решение Роспатента от 26.02.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022790730.