

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 22.05.2024, поданное Индивидуальным предпринимателем Кудряшовой Ольгой Анатольевной, Республика Калмыкия, город Элиста (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023706608, при этом установила следующее.

Обозначение « **h2ofloss** » по заявке №2023706608 подано 01.02.2023 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 03 и 05 классов МКТУ.

Роспатентом 22.01.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023706608 для всех товаров 03 и 05 классов МКТУ, ввиду несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

В заключении, являющемся неотъемлемой частью решения указано следующее.

В ходе проведения экспертизы обозначения, заявленного на регистрацию в качестве товарного знака, воспроизводит обозначение, используемое «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co.,Ltd» в отношении однородных товаров (см., Интернет-сайты <https://www.h2ofloss.com/contact/> и др.).

Товары, маркированные заявленным обозначением, представлены на территории Российской Федерации, их реализацией и продвижением занимаются различные лица (см. <https://www.wildberries.ru/brands/h2ofloss>,

<https://www.ozon.ru/category/irrigatory-10773/h2ofloss-87315739/>,

<https://market.yandex.ru/catalog-->

[irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[SzMgUYSxSv9aCT4A66SEIQU6WKzKjZX2qbZTqySQpBgxDRKQBGEFIWq4JYiT9](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[A0cykGWbn4723Ud_PFgNdiWq7e7V6PXP79upnx7RkNFFGmJOqNHQ-](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[WlooLOcLRj3_DPxUeVptq8a4xqut5EaJrawOsdcsDTH-](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[XAH3uuABFJNCiSeA5ugS7iH0XheKPWF-](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[GnlbhesclOQC3J6zOw_XtakMmNwChmXuzXHOMbv34K4DIHIXJAJW5z5gr1u_xr5b](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[7hmjckdtlqcucGZbLkAaA-AyTrc5I_XznFXOprGcb_EB17ShytNJU-](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[KaJ2Bh0_MfKGVfHAjLw9nroCLdD3siifJT_n3KSbfeZsh3wSXR2yJZ0v_wH6bkQ%2C](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[%2C&parsed-](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[gfilter=7893318%3A12607817&text=h2ofloss&hid=7683675&allowCollapsing=1&local](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

[-offers-first=0&gfilter=7893318%3A12607817,](https://market.yandex.ru/catalog--irrigatory/37653871/list?was_redir=1&rt=11&rs=eJwlTz1LA0EUfHunsJwWKazE4ggWE)

<https://russian.h2o-floss.com/>,

<https://megamarket.ru/catalog/details/irrigator-h2ofloss-white-600009211480/> и др.).

В связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 03 и 05 классов МКТУ на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса, как способное ввести в заблуждение относительно изготовителя товаров.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 22.05.2024 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 22.01.2024. Доводы возражения сводятся к следующему:

1. заявленное обозначение «h2ofloss» не создаёт искажённое представление о производителе «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd», способное повлиять на решение потребителей;

2. экспертизой не доказана возможность введения заявленным обозначением потребителей в заблуждение в отсутствие доказательств возникновения (и сохранения) у них стойкой ассоциативной связи между товарами, маркированным заявленным обозначением, и его производителем «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd» или другими лицами в силу их неизвестности российским потребителям;

3. представленные экспертизой ссылки не могут быть расценены как официальные или достоверные, поскольку либо не поименованы, либо не имеют документального подтверждения даты размещения информации;

4. заявленное обозначение не зарегистрировано на территории Российской Федерации. По результатам его экспертизы сходные или тождественные обозначения противопоставлены не были;

5. заявленное обозначение используется заявителем длительное время (с 2022 года) для маркировки продукции, реализуемой в больших объемах, что свидетельствует о наличии у потребителей ассоциативной связи между подателем возражения и товарами, маркируемыми заявленным обозначением.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации обозначения по заявке №2023706608 в качестве товарного знака в отношении всех испрашиваемых товаров 03 и 05 классов МКТУ.

В подтверждение доводов, изложенных в возражении, представлены сведения об объемах продаж товаров, маркированных обозначением «h2ofloss».

На заседании коллегии, состоявшемся 02.07.2024, коллегией к протоколу были приобщены материалы из сети Интернет, свидетельствующие, что фирма «Shenzhen Baofengtong Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd» является производителем ирригаторов «h2ofloss», которые реализуются в Российской Федерации различными дистрибьюторами (см., Интернет-сайты <https://amrita-dent.ru/brand/h2ofloss>; <https://www.irrigator.ru/h2ofloss.html>). Также согласно сертификатам соответствия

(см. <https://jos.ru/product/irrigator-h2ofloss-hf-7-premium/>), изготовителем продукции (ирригаторы для полости рта «h2ofloss») является «Shenzhen Baofengtong Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd», Китай.

На заседании коллегии, состоявшемся 02.08.2024, заявителем представлены дополнительные пояснения к возражению, в которых заявитель сообщает, что заявки на регистрацию заявленного обозначения «h2ofloss» лицами, помимо заявителя, не подавались. Также заявитель сообщает, что Кудряшова О.А. является уполномоченным дистрибьютором китайской компании «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd», что в совокупности с фактом значительных объёмов продаж продукции данной компании заявителем свидетельствует об известности обозначения «h2ofloss» среди российских потребителей и ассоциировании ими заявленного обозначения с Кудряшовой Ольгой Анатольевной.

В дополнительных пояснениях к возражению был приложен внешнеторговый контракт купли-продажи №2022.11.12 от 12 ноября 2022 г.

Изучив материалы возражения, а также заслушав представителя заявителя, коллегия пришла к следующим выводам.

С учетом даты (01.02.2023) поступления заявки №2023706608 на регистрацию товарного знака 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.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная 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 к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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 признается ложным или вводящим в заблуждение.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесно-цифровое обозначение «**h2ofloss**», выполненное буквами латинского алфавита. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается для товаров 03 и 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ обозначения по заявке №2023706608 на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При проведении экспертизы заявленного обозначения могут быть учтены сведения, полученные из различных источников информации, доступных широкому кругу потребителей. В настоящее время самым востребованным и наиболее доступным источником информации являются информационные ресурсы сети Интернет, позволяющие анализировать получаемую информацию в режиме реального времени. При проведении анализа заявленного обозначения (и его элементов) с целью выявления ложных и (или) способных ввести в заблуждение элементов учитывается информация, содержащаяся в толковых, энциклопедических, специальных словарях и иной литературе, в том числе в сети Интернет.

Интернет, являясь глобальной информационной сетью, в настоящее время является источником информации, доступным широкому кругу потребителей, из которого потребитель может получить сведения об интересующих его товарах, услугах и их производителях.

Как показал анализ материалов возражения, компания «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd» является производителем вышеуказанных товаров под обозначением «h2ofloss». Данный вывод подтверждает и сам заявитель. Вывод об однородности товаров 03 класса МКТУ «гель для отбеливания зубов; карандаши для отбеливания зубов; пасты зубные; полоски отбеливающие для зубов; препараты для полирования зубных протезов; препараты для чистки зубных протезов; средства для ухода за зубами и полостью рта; средства для чистки зубов» и 05 класса МКТУ «амальгамы зубные из золота; амальгамы стоматологические; воск формовочный для стоматологических целей; клеи для зубных протезов; лаки для зубов; мастики для зубов; материалы абразивные стоматологические; материалы для зубных слепков; материалы для пломбирования зубов; материалы и медикаменты стоматологические; медикаменты стоматологические; пасты зубные лечебные; препараты для облегчения прорезывания зубов; резина для стоматологических целей; сплавы благородных металлов для стоматологических целей; средства для чистки зубов лечебные; фарфор для зубных протезов; цементы зубные» с продукцией китайской компании заявителем не оспаривается.

Представленные заявителем документы, а именно договор купли-продажи, заключенный между «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd» и Индивидуальным предпринимателем Кудряшовой Ольгой Анатольевной не снимают основания для отказа по пункту 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку подтверждают позицию экспертизы относительно реального производителя товаров.

Вместе с тем, заявитель Кудряшова Ольга Анатольевна не является единственным дистрибьютором, а также заявителем не представлено документов, свидетельствующих о том, что компания «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd» не возражает против регистрации обозначения «h2ofloss» на имя Кудряшовой Ольги Анатольевны на территории Российской Федерации.

Деятельность Индивидуального предпринимателя Кудряшовой Ольги Анатольевны связана исключительно с ввозом и реализацией товаров иностранного производителя, а не с производством данного товара.

В связи с этим есть основания полагать, что для российского потребителя заявленное обозначение «**h2ofloss**» будет ассоциироваться с его производителем - компанией «Shenzhen BFT Electrical Appliances Manufacturing Co., Ltd» и, как следствие, при восприятии товаров, маркированных данным обозначением на имя другого лица, потребитель будет введен в заблуждение относительно изготовителя товаров 03 и 05 классов МКТУ.

В связи с изложенным, вывод экспертизы, положенный в основу решения Роспатента от 22.01.2024, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.05.2024, оставить в силе решение Роспатента от 22.01.2024.