

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 30.04.2020 №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 22.12.2022. Данное возражение подано ИП Беляевой А.А., Москва (далее – заявитель) на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021763987, при этом установлено следующее.

АНАЛgin

Словесное обозначение «**АНАЛgin**» по заявке №2021763987 с датой поступления от 01.10.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 03 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 23.08.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021763987. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении упомянутых товаров на основании подпунктов 1, 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что

заявленное обозначение «АНАЛgin» сходно до степени смешения с торговым наименованием «АНАЛЬГИН» (Анальгин (международное непатентованное наименование – метамизол натрия) – лекарственный препарат, обладающим обезболивающим, жаропонижающим и противовоспалительным действием (см. Интернет, например, <https://www.rlsnet.ru/drugs/analgin-231>, https://www.vidal.ru/drugs/analgin_6506), в связи с чем в отношении товаров 03 класса заявленное обозначение способно ввести в заблуждение потребителя относительно их вида и назначения на основании подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, поскольку заявленное обозначение выполнено разным регистром, буквами разного алфавита, оно может быть воспринято как два слова. Таким образом, в силу того что заявленное обозначение содержит словесный элемент «АНАЛ», имеющий определённое семантическое значение (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/779663>), в целом обозначение не может быть зарегистрировано в отношении всех заявленных товаров 03 класса на основании подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как противоречащее общественным интересам.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.12.2022 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не способно вводить потребителей в заблуждение относительно назначения и действия товаров 03 класса МКТУ;
- заявитель корректирует перечень товаров 03 класса МКТУ до следующих позиций «гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; кремы для кожи; средства вяжущие для косметических целей; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические»;
- такая корректировка дополнительно свидетельствует об отсутствии риска введения потребителя в заблуждение, что подтверждает соответствие заявленного обозначения требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса;

- мотивированное заключение, источник или опрос общественного мнения, который бы определил слово «АНАЛ» как противоречащее общественным интересам в решении об отказе отсутствуют. При этом анал является частью тела человека. Заявитель не согласен с доводом экспертизы о том, что наименование части человека, тогда как товар предназначен именно для этой части, противоречит общественным интересам;

- заявителем приводятся примеры регистраций товарных знаков, в которые входит словесная часть «анал»: товарные знаки «**Аналергин**», «**ТРИСАНАЛ**», «**ПАРАНАЛ**», «**ПАНАЛАК**» по свидетельствам №№250102, 172287, 209302, 767094;

- заявитель реализует свои товары через интернет-магазин Wildberries, при этом до настоящего времени ни заявителю, ни ООО «Вайлдберриз» не поступило ни одно заявление от покупателей о том, что они были введены в заблуждение относительно назначения или качества товара. Предположение о том, что потребитель вместо обезболивающих таблеток может купить анальную смазку является крайне сомнительным.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 23.08.2022 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2021763987.

С учетом даты (01.10.2021) поступления заявки №2021763987 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков

обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

Перечень обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, и не подлежащих регистрации в качестве товарных знаков, не является исчерпывающим и носит исключительно обобщающий характер.

Согласно подпункту 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.

В соответствии с пунктом 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 признается ложным или вводящим в заблуждение.

Заявленное обозначение « **АНАЛgin** » по заявке

№2021763987 является словесным, выполненным стандартным шрифтом заглавными и строчными буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 03 класса МКТУ «гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; кремы для кожи; средства вяжущие для косметических целей; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические».

Анализ заявленного обозначения положениям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «АНАЛgin», которое произносится потребителями как [АНАЛГИН], является фонетически сходным с торговым наименованием «АНАЛЬГИН» (Анальгин (международное непатентованное наименование – метамизол натрия) – лекарственный препарат, обладающим обезболивающим, жаропонижающим и противовоспалительным действием (<https://www.rlsnet.ru/drugs/analgin-231>, https://www.vidal.ru/drugs/analgin_6506)). При этом испрашиваемые товары 03 класса МКТУ «гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; кремы для кожи; средства вяжущие для косметических целей; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические» заявленного обозначения не относятся к лекарственным препаратам, не обладают фармакологическими свойствами. Таким образом, заявленное обозначение способно ввести в заблуждение потребителя относительно вида и назначения товаров 03 класса МКТУ на основании подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Анализ заявленного обозначения положениям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Коллегия указывает, что в заявленном обозначении «**АНАЛgin**» словесная часть «АНАЛ» выполнена крупным шрифтом и обращает на себя внимание потребителей; с нее начинается прочтение заявленного обозначения.

При этом слово «АНАЛ» означает «заднепроходное отверстие человека, то же, что анус» (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/779663>).

Коллегия отмечает, что регистрация заявленного обозначения, которое включает в себя словесную часть, относящуюся к интимным местам человека, будет вызывать негативные ассоциации и эмоции у потребителей, ввиду чего такое обозначение будет противоречить положениям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения, коллегия отмечает то, что данные регистрации касаются иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.12.2022, оставить в силе решение Роспатента от 23.08.2022.