

ЗАТВЕРДЖЕНО

Наказ УКРНОІВІ

30.12.2024 № 264/2024



МІНЕКОНОМІКИ
НАЦІОНАЛЬНИЙ ОРГАН ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ
ДЕРЖАВНА ОРГАНІЗАЦІЯ
«УКРАЇНСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ ОФІС
ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ ТА ІННОВАЦІЙ»
(УКРНОІВІ)
АПЕЛЯЦІЙНА ПАЛАТА

вул. Дмитра Годзенка, 1, м. Київ, 01601, тел.: +380 44 209-27-06, +380 67 501-05-95
e-mail: office@nipo.gov.ua, <https://www.nipo.gov.ua>, кодзгідноз ЄДРПОУ: 44673629

Р І Ш Е Н Н Я

28 листопада 2024 року

Колегія Апеляційної палати Національного органу інтелектуальної власності, затверджена розпорядженням голови Апеляційної палати Білоцьким В. В. від 01.08.2024 № Р-АП/84-24 у складі головуєчої Поліщук Н. В. та членів колегії Кронди О. Ю., Попова В. В., за участю секретаря апеляційного засідання Беседи А. Ю., розглянула заперечення Товариства з обмеженою відповідальністю «Аметрін ФК» проти рішення від 20.08.2024 про реєстрацію торговельної марки «vitasoge, зобр.» відносно частини товарів і послуг за заявкою № m 2022 07670.

Представник апелянта – Кияшко О. Є.

Представник УКРНОІВІ – Фарабієва А. С.

Заперечення апелянта – Товариства з обмеженою відповідальністю «Аметрін ФК», подано на підставі абзацу першого пункту 1 статті 15 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (далі – Закон), згідно з яким заявник має право оскаржити рішення за заявкою в судовому порядку або до Апеляційної палати протягом двох місяців від дати одержання рішення НОІВ чи копій матеріалів, затребуваних відповідно до пункту 3 статті 10 Закону.

Апелянт не погоджується з рішенням НОІВ від 20.08.2024 про реєстрацію торговельної марки «vitasoge, зобр.» за заявкою № m 2022 07670 для частини зазначених у заявці товарів і послуг, прийнятим на підставі висновку експертизи про те, що заявлене комбіноване позначення відповідає умовам надання правової охорони відносно частини переліку товарів і послуг, оскільки

заявлене комбіноване позначення для товарів 05 класу Міжнародної класифікації товарів і послуг для реєстрації знаків (далі – МКТП), що входять до узагальнюючих понять «вітамінні препарати; дієтичні добавки для тварин; дієтичні речовини, призначені на медичні потреби»:

1) є таким, що може ввести в оману щодо товарів (особи, яка виробляє товари);

2) є схожим настільки (схожість до ступеню змішування словесних частин), що його можна сплутати зі словесною торговельною маркою «Vitasor Plus», раніше зареєстрованою в Україні на ім'я Dr. med. Matthias Rath (US) (міжнародна реєстрація № 756679 від 09.04.2001), щодо споріднених послуг 05 класу МКТП.

Апелянт стверджує, що заявлене позначення не належить до позначень, які можуть ввести в оману та не є схожим настільки (схожість до ступеню змішування словесних частин), що його можна сплутати зі словесною торговельною маркою «Vitasor Plus».

Апелянт зазначає, що продукція заявника і сам заявник добре відомі українським споживачам у зв'язку з тим, що він тривалий час є активним учасником фармацевтичного ринку України.

Також, апелянт наголошує, що в українському інформаційному просторі відсутні будь-які відомості про лікаря Маттіас Рат (Matthias Rath) (далі – Маттіас Рат) і продукцію під торговою маркою «Vitasor Plus». Продукти, які випускають під іменем Dr. Rath, сьогодні офіційно не ввозяться в Україну, на підтвердження чого надає скріншот листування з виробником. Відповідно до Реєстру санітарно-епідеміологічних висновків, висновок від 17.03.2011 № 05.03.02-03/24793, виданий, зокрема на препарат «Vitasor Plus», діяв 5 років, відповідно 17.03.2016 припинив свою дію. Отже, у період з 17.03.2016 по 01.10.2023 препарат «Vitasor Plus» не отримувал санітарно-епідеміологічних висновків, а відповідно офіційно не продавався в Україні. Таким чином, можна зробити висновок про те, що ні особа Dr. med. Matthias Rath, ні препарат «Vitasor Plus» не відомі українському споживачу, а відповідно інші препарати не можуть з ними асоціюватися і, як наслідок – вводити в оману щодо товарів (особи, яка виробляє товари).

Апелянт зазначає, що ТОВ «АМЕТРИН ФК» розробила власну лінійку біологічно активних добавок, на упаковках яких наноситься окрема назва препарату та заявлене позначення. Виробництво препаратів, які позначаються заявленим позначенням, здійснюється на виробничих потужностях інших підприємств за замовленням ТОВ «АМЕТРИН ФК».

Для підтвердження використання заявленого позначення «vitasore, зобр.» апелянтом надано наступні документи:

– довідка про обсяги продукції, яка була реалізована з використанням заявленого позначення апелянтом в період з 2022 року по перше півріччя 2024 року;

– договір поставки від 22.05.2020 № 58 між ТОВ «Фармацевтична компанія «Віола» та ТОВ «Аментрин ФК» щодо поставки продукції ТОВ «Аментрин

ФК»;

– договір поставки від 18.03.2021 № 355/21 між ТОВ «Астрафарм» та ТОВ «Аментин ФК» про вироблення та продаж продукції у власність ТОВ «Аментрин ФК»;

– контракт на виробництво продукції та ексклюзивну дистрибуцію від 15.05.2023 № 15/05/2023 між ПП «МСК-МЕД» та ТОВ «Аментрин ФК» про вироблення та поставку продукції у власність ТОВ «Аментрин ФК»;

– договір поставки від 01.07.2022 № 01/07/2022 між ТОВ «Андро-лайф» та ТОВ «Аментин ФК» про вироблення та продаж продукції у власність ТОВ «Аментрин ФК»;

– фотографії фактичного вигляду продукції, копії буклетів, рекламні банери товарів.

Також апелянтом для доведення використання заявленого позначення «vitascore, зобр.», надано додаткові матеріали, що містять, зокрема, рекламні матеріали, а також оригінальну продукцію («ХондроКейр», «Прегналекс Омега», «Вітадерм», «Омепразол Астра», «Полібіозим»), марковану заявленим позначенням.

Апелянт наголошує, що, крім заявленого позначення, на упаковці та інструкції до препарату зазначається найменування виробника. Заявлене позначення не вказує на конкретного виробника товару, а вказує на особу, якій належить виготовлений товар та яка відповідальна за його реалізацію.

З огляду на викладене, апелянт просить скасувати рішення від 20.08.2024 та зареєструвати позначення «vitascore, зобр.» за заявкою № m 2022 07670 відносно всіх зазначених у заявці товарів 05 класу та послуг 35 класу МКТП.

В обґрунтування своєї позиції представник УКРНОІВІ зазначив, що кваліфікаційна експертиза заявленого позначення проводилась відповідно до пункту 1 статті 5, пунктів 1-5 статті 6 Закону з урахуванням пункту 4.3 Правил складання, подання та розгляду заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг, затверджених наказом Державного патентного відомства України від 27.07.1995 № 116 (у редакції наказу Держпатенту від 20 серпня 1997 р. № 72) (далі – Правила).

У ході проведення кваліфікаційної експертизи заявки № m 2022 07670 представником Маттіаса Рата було подано мотивоване заперечення від 19.10.2022 щодо невідповідності позначення умовам надання правової охорони, наведеного в заявці № m 2022 07670.

За результатами кваліфікаційної експертизи, із врахуванням зазначеного заперечення, повідомлення заявника від 26.12.2022 про його ставлення до заперечення, мотивованої відповіді заявника від 27.06.2024 на попередній висновок експертизи про те, що заявлене позначення не відповідає умовам надання правової охорони відносно частини переліку товарів і/або послуг, експертом зроблено висновок про те, що заявлене за заявкою № m 2022 07670 комбіноване позначення відповідає умовам надання правової охорони відносно частини переліку товарів і послуг на підставі того, що заявлене комбіноване

позначення для товарів 05 класу МКТП, що входять до узагальнюючих понять «вітамінні препарати; дієтичні добавки для тварин; дієтичні речовини, призначені на медичні потреби»:

1) є таким, що може ввести в оману щодо товарів (особи, яка виробляє товари).

Під торговою маркою «Vitasor Plus» відомий німецький лікар Маттіас Рат (Matthias Rath) виробляє власну лінійку харчових добавок та вітамінів.

«Vitasor Plus» є назвою одного з найбільш популярних продуктів з його лінійки харчових добавок та вітамінів.

«Vitasor Plus» містить більше 30 вітамінів та інших мікроелементів, які ідеально гармонізовані між собою.

«Маттіас Рат (Matthias Rath) – відомий німецький лікар, бізнесмен та фундатор «клітинної медицини», що передбачає програму профілактичного лікування діабету, серцево-судинних захворювань, раку, ВІЛ та СНІД за допомогою регулятивного впливу харчових добавок та вітамінів на людський організм. Він є відомим дослідником в медичній сфері, а також новатором напрямку профілактичної медицини. Основною метою професійної діяльності лікаря є формування фокуса національних систем охорони здоров'я на профілактичних лікувальних заходах та засобах – дії харчових добавок, вітамінів та мікронутрієнтів на людський організм.

На початку 1990-х років Маттіас Рат спільно з лауреатом Нобелівської премії – Лайнусом Полінгом – опублікував фундаментальні дослідження щодо онкологічних та серцево-судинних захворювань. Реалізовані дослідження спричинили революцію серед наукових доробок щодо регулятивного впливу вітамінів та мікронутрієнтів.

У 1999 році лікарем було засновано міжнародну дослідницьку установу – Науково-дослідний інститут доктора Рата (The Dr. Rath Research Institute) (надалі – «Інститут»), що одним із перших здійснив дослідження регуляторної функції в клітинному метаболізмі. Дослідження, проведені Інститутом, продемонстрували новий погляд на розвиток серцево-судинних захворювань, причини виникнення раку та інших поширених хвороб.

У 2002 році ним також було створено Фонд здоров'я доктора Рата (The Dr. Rath Health Foundation) (дал – Фонд). Фонд є некомерційною організацією, метою якої є сприяння поліпшенню суспільного здоров'я через дослідження, освіту та захист прав пацієнтів на вибір альтернативних (природних) засобів лікування. Фонд є рушійною силою в просуванні медичного просвітництва.

На базі власних досліджень у сфері медицини та у сфері застосування альтернативних профілактичних засобів лікування Маттіас Рат ініціював власне виробництво харчових добавок та вітамінів, що володіють високою ефективністю.

Продукт «Vitasor Plus» зазнає постійного вдосконалення в процесі виробництва. Наразі для придбання споживачами доступна нова версія харчової добавки, що випускається у вигляді капсул, виготовлених з рослинних волокон.

Вказане є безперечною перевагою перед таблетками. Окрім того, вітаміни групи В, що містяться в новій формулі «Vitasor Plus» – краще засвоюються, а отже, ще швидше використовуються клітинами. Наразі «Vitasor Plus» також підходить для веганів...».

Згадані товари, марковані заявленим позначенням, можуть породжувати у свідомості споживачів асоціації, пов'язані з діяльністю вищезазначеного виробника, доктора Маттіаса Рата, які насправді не відповідають дійсності;

2) є схожим настільки (схожість до ступеня змішування словесних частин), що його можна сплутати зі словесною торговельною маркою «Vitasor Plus», раніше зареєстрованою в Україні на ім'я Dr. med. Matthias Rath (US) (міжнародна реєстрація № 756679 від 09.04.2001), щодо споріднених послуг 05 класу МКТП.

Закон України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», р. II, ст.6, п.п. 2, 3.

Заперечення від 20.10.2022 проти заявки від Маттіаса Рата враховано в частині щодо товарів 05 класу, які входять до узагальнюючих понять «вітамінні препарати; дієтичні добавки для тварин; дієтичні речовини, призначені на медичні потреби». У частині щодо інших товарів 05 класу заперечення не враховано, оскільки в ньому не зазначено доказів, на підставі яких наведено в заявці позначення не відповідає встановленим Законом умовам надання правової охорони.

Пунктом 1 глави 3 розділу II Регламенту Апеляційної палати Національного органу інтелектуальної власності, затвердженого наказом Міністерства економіки України від 23.11.2023 № 17768 (далі – Регламент) встановлено, що розгляд заперечення по суті передбачає встановлення наявності або відсутності підстав для скасування рішення НОІВ щодо заявки, за якою подано заперечення, у межах мотивів, викладених у запереченні чи під час його розгляду, та на підставі зібраних у справі за запереченням матеріалів. Відповідно до пунктів 11 і 12 глави 3 розділу II Регламенту колегія Апеляційної палати з метою з'ясування обставин, якими обґрунтовуються вимоги апелянта та які необхідно встановити для прийняття рішення, заслухала пояснення представника УКРНОІВІ, з'ясувала обставини, на які посилається апелянт як на підставу своїх вимог і заперечень, та перевірила їх доказами, що містилися у запереченні (від 07.10.2024 № Вх-41590/2024), додаткових матеріалах до заперечення (від 14.10.2024 № Вх-7037/24), копіях матеріалів заявки № m 2022 07670, та встановила наступне.



Заявлене комбіноване позначення **vita**core за заявкою № m 2022 07670 від 07.07.2022, складається зі словесного елемента «vita», виконаного літерами латиниці, у якому частина словесного елемента «vita» синього кольору, а частина «core» жовтого кольору, та зображувального елемента у вигляді

стилізованого зображення перетину двох графічних елементів у вигляді лікарських капсул або повернутого знака «плюс» жовтого та синього кольорів. Позначення подано на реєстрацію відносно товарів 05 класу та послуг 35 класу МКТП.

Колегія Апеляційної палати перевірила відповідність заявленого позначення «vitacore, зобр.» умовам надання правової охорони щодо наявності підстав для відмови, встановлених пунктами 2 та 3 статті 6 Закону¹, з урахуванням пункту 4.3 Правил².

Згідно з абзацами п'ятим та шостим пункту 2 статті 6 Закону не можуть одержати правову охорону позначення, які є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товарів чи послуг, зокрема щодо їх властивості, якості або географічного походження, щодо особи, яка виробляє товар або надає послугу.

Відповідно до абзацу другого пункту 3 статті 6 Закону не можуть бути зареєстровані як торговельні марки позначення, які на дату подання заявки або, якщо заявлено пріоритет, то на дату пріоритету є тотожними або схожими настільки, що їх можна сплутати, зокрема, асоціювати з торговельними марками, раніше зареєстрованими чи заявленими на реєстрацію в Україні на ім'я іншої особи для таких самих або споріднених з ними товарів і послуг.

Щодо з'ясування того, чи є заявлене позначення схожим настільки (схожість до ступеня змішування словесних частин), що його можна сплутати зі словесною торговельною маркою «Vitasor Plus», раніше зареєстрованою в Україні на ім'я Dr. med. Matthias Rath (US) (міжнародна реєстрація № 756679 від 09.04.2001), щодо споріднених послуг 05 класу МКТП, колегія Апеляційної палати зазначає таке.

Протиставлена словесна торговельна марка «Vitasor Plus» за міжнародною реєстрацією № 756679, охорона якої поширюється, зокрема і на територію України з 09.04.2001, виконана стандартним шрифтом великими літерами латинської абетки без зазначення кольору.

Торговельна марка «Vitasor Plus», зареєстрована для товарів 05 (Харчові добавки (що входять до цього класу), дієтичні добавки (що входять до цього класу), вітаміни, мінерали, 16 (Книги, газети, журнали, друкована продукція, друковані навчальні та навчальні матеріали (крім апаратури), 31 (сільськогосподарська, садівнича та лісова продукція (включена до цього класу), яка містить вітаміни, амінокислоти, мінерали та мікроелементи) класів МКТП.

¹ Відповідно до пункту 3 Постанови Верховної Ради України «Про введення в дію Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» від 23 грудня 1993 р. № 3771-XII, відповідність знаків умовам їх реєстрації визначається згідно з законодавством, що діяло на дату подання заявки.

² Під час встановлення наявності або відсутності підстав для скасування рішення УкрНОІВІ щодо заявки, поданої до набрання чинності наказом Міністерства економіки України від 06.08.2024 № 19889 «Про затвердження Правил складання, подання заявки на торговельну марку, заявки на міжнародну реєстрацію торговельної марки та проведення експертизи заявки на торговельну марку, міжнародної реєстрації торговельної марки з поширенням на Україну», зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 19.08.2024 за № 1263/42608, колегією Апеляційної палати застосовуються положення наказу Держпатенту України від 28.07.1995 № 116 «Про затвердження Правил складання і подання заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг», із відповідними змінами, що був чинним на дату прийняття рішення за заявкою.

Пунктом 4.3.2.1 Правил встановлено, що не реєструються як знаки позначення, які є тотожними або схожими настільки, що їх можна сплутати, зокрема зі знаками, раніше зареєстрованими чи заявленими на реєстрацію в Україні на ім'я іншої особи щодо однорідних товарів і/або послуг.

Згідно з пунктом 4.3.2.4 Правил, при перевірці позначень на тотожність і схожість встановлюється ступінь їх схожості, однорідність товарів і послуг, для яких заявлені знаки. Водночас позначення вважається тотожним з іншим позначенням, якщо воно збігається з ним у всіх елементах, та схожим настільки, що його можна сплутати з іншим позначенням, якщо воно асоціюється з ним у цілому, незважаючи на окрему різницю елементів.


Згідно з пунктом 4.3.2.8 Правил комбіновані позначення, заявлені як знаки, порівнюються з комбінованими позначеннями та з тими видами позначень, які входять до складу комбінованого позначення, що перевіряється, як елементи. При оцінці схожості комбінованих позначень визначається схожість як усього позначення в цілому, так і його складових елементів з урахуванням значимості положення, яке займають тотожні або схожі елементи в цьому позначенні. Особлива увага при порівнянні приділяється домінуючим елементам позначень.

У комбінованому позначенні, що складається із зображувального та словесного елементів, основним елементом, як правило, є словесний елемент, оскільки він краще запам'ятовується, ніж зображувальний, і саме на ньому акцентується увага споживача при сприйнятті позначень.

Під час порівняння позначень береться до уваги загальне враження, яке складається на основі сукупної дії звукової, графічної та смислової схожості.

Пунктом 4.3.2.6 Правил визначено, що при встановленні схожості словесних позначень враховується звукова (фонетична), графічна (візуальна) та смислова (семантична) схожість.


За фонетичною схожістю порівнювальні позначення мають у своєму складі схожі за звучанням словесні елементи «vitasor» та «vitasore», проте протиставлена торговельна марка відрізняється наявністю у своєму складі словесного елемента «plus».

Щодо візуальної (графічної) схожості колегія Апеляційної палати зазначає, що заявлене позначення і протиставлена торговельна марка схожі словесними елементами «vitasore» та «Vitasor», однак відрізняються наявністю словесного елемента «Plus», зображувального елемента «», графічним відтворенням літер та кольоровим забарвленням заявленого позначення. Зображувальний елемент виступає додатковою відмінною ознакою заявленого позначення. У цілому, порівнювані позначення викликають різне зорове сприйняття та не створюють загального враження візуальної схожості.

Під семантичною схожістю розуміється подібність покладених у порівнювані позначення понять, ідей, тобто подібність смислового значення позначень.

Словесний елемент «Vitasor», протиставленої торговельної марки має

латинське походження. Перша частина словесного елементу «Vitacor», слово «vita» перекладається з латинської, як «життя», друга частина слово «cor» походить від слова «cordis» перекладається як «серце», слово «plus» перекладається з англійської, як «плюс».

Заявлене позначення складається з поєднання аналогічного до протиставленого знака словесного елементу «vita» – з латини «життя», та «core» в перекладі з англійської – «ядро, основа». Також заявлене позначення має у своєму складі зображувальний елемент «», який являє собою стилізоване зображення перетину двох графічних елементів у вигляді лікарських капсул, або перевернутого знака «плюс», що своєю чергою може повністю асоціюватись зі словом «plus» протиставленої торговельної марки.

За результатами фонетичного, візуального та семантичного порівняльного аналізу заявленого позначення та протиставленої торговельної марки колегія Апеляційної палати зазначає, що заявлене позначення в цілому асоціюється з протиставленою торговельною маркою, незважаючи на окрему різницю елементів.

Колегія Апеляційної палати зробила висновок, що заявлене позначення в цілому схоже з протиставленою торговельною маркою, з огляду на наведені фонетику, тлумачення словесних елементів, подібність покладених у порівнюванні позначення понять, ідей.

Товари 05 класу МКТП, які входять до узагальнюючих понять «вітамінні препарати; дієтичні добавки для тварин; дієтичні речовини, призначені на медичні потреби», для яких заявлено на реєстрацію заявленого позначення, є спорідненими із товарами 05 класу МКТП харчові добавки (що входять до цього класу), дієтичні добавки (що входять до цього класу), вітаміни, мінерали, для яких зареєстровано протиставлену торговельну марку.

Проаналізувавши переліки послуг 05 класу МКТП заявленої та протиставленої торговельної марки, колегія Апеляційної палати дійшла висновку, що ці товари є спорідненими, враховуючи їх призначення, коло споживачів і можливість виникнення у споживачів враження про належність цих товарів одній особі.

Враховуючи викладене, колегія Апеляційної палати зазначає, що встановлена пунктом 3 статті 6 Закону підстава для відмови в реєстрації торговельної марки «vitacore, зобр.» за заявкою № m 2022 07670 застосована в рішенні НОІВ від 20.08.2024 правомірно та вмотивовано.

Для з'ясування того, чи є заявлене позначення «vitacore, зобр.» таким, що може ввести в оману споживачів щодо товарів (належності їх іншому виробнику), при його використанні для заявленого переліку товарів 05 класу МКТП, колегія Апеляційної палати проаналізувала доступні інформаційно-довідкові джерела мережі «Інтернет», а також перевірила відомості й посилання, якими обґрунтовується висновок експертизи, та встановила наступне.

На вебсайті <https://shop.dr-rath.com/en-us/all-products/vitacor-plus->

0001?returnurl=%2fen-us%2fall-products%2f наведена інформація, що «Vitasor Plus» – це назва продукту, що є харчовою добавкою.

Vitasor Plus™ містить більше 30 клітинних поживних речовин. Ці поживні речовини підтримують клітини нашого тіла в їх щоденних метаболічних функціях. Таким чином Vitasor Plus™ робить цінний внесок у щоденний раціон.

Інгредієнти Vitasor Plus™ були ретельно поєднані відповідно до наукових принципів синергії.

Vitasor Plus™ – це синергічна формула в програмі клітинних поживних речовин Dr. Rath. Інгредієнти Vitasor Plus™ підтримують клітинний метаболізм кількома способами.

Також зазначено, що «Vitasor Plus» є назвою одного з найбільш популярних продуктів з лінійки харчових добавок та вітамінів, що виробляються німецьким лікарем Маттіас Рат.

Отже, під торговельною маркою «Vitasor Plus» лікар Маттіас Рат виробляє власну лінійку харчових добавок та вітамінів.

У матеріалах заявки № m 2022 07670 міститься мотивоване заперечення від 19.10.2022 проти заявки на торговельну марку № m 2022 07670 від 07.07.2022, у якому, зокрема зазначено, що Маттіас Рат є відомим європейським науковцем, що розвинув напрям альтернативної «клітинної медицини», яка заснована на профілактичних засобах лікування за допомогою харчових добавок та вітамінів. Подавцем Заперечення було засновано Інститут та Фонд для подальшого розвитку досліджень регуляторної функції в клітинному метаболізмі та просвітницької діяльності. На базі численних наукових та медичних досліджень Подавцем Заперечення було запущено у виробництво власну лінійку харчових добавок та вітамінів. Одним із найбільш популярних товарів Подавця Заперечення є «Vitasor Plus». Продукт «Vitasor Plus» зазнає постійного вдосконалення в процесі виробництва. Наразі для придбання споживачами доступна нова версія харчової добавки, що випускається у вигляді капсул, виготовлених з рослинних волокон.

Продукція, маркована торговельною маркою за міжнародною реєстрацією № 756679, перебуває в комерційному обороті вже понад 20 років. Завдяки активній участі доктора Рата в науковій, дослідницькій та медичній діяльності, торговельна марка набула впізнаваного характеру, зокрема, завдяки популярності самого продукту «Vitasor Plus» серед споживачів.

Колегія Апеляційної палати зазначає, що згідно з пунктом 4.3.1.9. Правил до позначень, що є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товару, послуги або особи, яка виробляє товар або надає послугу, належать позначення, які породжують у свідомості споживача асоціації, пов'язані з певною якістю, географічним походженням товарів або послуг або з певним виробником, які насправді не відповідають дійсності. Позначення може бути визнане оманливим або таким, що здатне вводити в оману, коли є очевидним, що воно в процесі використання як знака не виключає небезпеку введення в оману споживача.

Позначення, що може ввести в оману споживача – це позначення, що не

містить відомостей, які прямо не відповідають дійсності, проте реально здатне породжувати таку можливість побічно. Такі позначення асоціативно породжують у свідомості споживача помилкову, неправильну думку щодо властивостей або інших якісних характеристик товарів або характеру послуг, географічного походження товарів або послуг, які насправді не відповідають дійсності. Здатність ввести в оману не завжди очевидна, вона має ймовірний характер.

Під асоціацією розуміється встановлення, в результаті набутого досвіду, стійкого зв'язку між двома об'єктами, внаслідок чого, при появі одного об'єкта асоціативної пари, забезпечується актуалізація іншого.

Можливість введення в оману споживача можуть мати як словесні, так і зображувальні, а також комбіновані позначення. Для того, щоб визначити, чи є заявлене позначення оманливим або здатним ввести в оману, доцільно проаналізувати смислове значення кожного елемента, що входить до складу заявленого позначення.

Відповідно до пункту С (1) статті 6 *quinquies* Паризької конвенції про охорону промислової власності, щоб визначити, чи може бути знак предметом охорони, необхідно враховувати всі фактичні обставини, особливо тривалість застосування знака.

Зважаючи на зазначене, колегія Апеляційної палати вважає, що наявність в позначенні «vitacore, зобр.» зображувального елемента у вигляді перевернутого знака «плюс» та в торговельній марці «Vitacor Plus» словесного елемента «Plus», що має переклад українською мовою «плюс», може породжувати у свідомості споживача асоціації, пов'язані з певною особою, які насправді не відповідають дійсності.

Товари 05 класу МКТП, які входять до узагальнюючих понять «вітамінні препарати; дієтичні добавки для тварин; дієтичні речовини, призначені на медичні потреби», для яких заявлено на реєстрацію позначення «vitacore, зобр.», є спорідненими з товарами 05 класу МКТП харчові добавки (що входять до цього класу), дієтичні добавки (що входять до цього класу), вітаміни, мінерали, виробником яких є інша особа, для яких зареєстровано торговельну марку «Vitacor Plus».

Згідно з наданими апелянтом договорами поставки виробництво препаратів, які позначаються заявленим знаком, здійснюється на виробничих потужностях інших підприємств за замовленням апелянта.

Проаналізувавши доводи наведені в запереченні та докази використання заявленого позначення, колегія Апеляційної палати встановила наступне: апелянт є замовником та дистриб'ютором, а не виробником товарів, також пакування продукції (Полібіозим та ХондроКейр, що є харчовою добавкою) взагалі не містять інформацію щодо апелянта.

З огляду на наведене, при використанні позначення «vitacore, зобр.» для маркування товарів 05 класу МКТП, які входять до узагальнюючих понять «вітамінні препарати; дієтичні добавки для тварин; дієтичні речовини, призначені на медичні потреби», у свідомості споживачів можуть виникнути

асоціації не з апелянтом, а з Dr. med. Matthias Rath, який є власником торговельної марки «Vitasor Plus», які насправді не відповідають дійсності, а відтак, використання позначення «vitasore, зобр.» апелянтом не виключатиме небезпеку введення в оману споживачів відносно зазначених товарів.

Дослідивши матеріали апеляційної справи в межах мотивів заперечення, колегія Апеляційної палати дійшла висновку про відсутність підстав для задоволення заперечення. Заявлене позначення «vitasore, зобр.» за заявкою № т 2022 07670 не може бути зареєстровано як торговельна марка відносно всього заявленого переліку послуг 05 класу МКТП, оскільки на нього поширюються підстави для відмови, встановлені пунктами 2 і 3 статті 6 Закону.

За результатами розгляду заперечення, керуючись Законом України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», Регламентом Апеляційної палати Національного органу інтелектуальної власності, затвердженим наказом Міністерства економіки України від 23.11.2023 № 17768, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 04.01.2024 за № 21/41366, колегія Апеляційної палати

в и р і ш и л а:

1. Відмовити Товариству з обмеженою відповідальністю «Аметрін ФК» у задоволенні заперечення.
2. Рішення НОІВ від 20.08.2024 про реєстрацію торговельної марки «vitasore, зобр.» відносно частини зазначених у заявці товарів і послуг за заявкою № т 2022 07670 залишити чинним.

Рішення Апеляційної палати набирає чинності з дати його затвердження наказом Державної організації «Український національний офіс інтелектуальної власності та інновацій». Затверджене рішення може бути оскаржено в судовому порядку протягом двох місяців від дати його одержання.

Головуючий колегії
Члени колегії

Н. В. Поліщук
О. Ю. Кронда
В. В. Попов



44673629 - УКРНОІВІ
№3201-02/339-24 від 30.12.2024
КЕП (Підписання проекту):
Поліщук Н. В. 30.12.2024 13:42
3FAA9288358EC0030400
00002E573A006D36DB00



44673629 - УКРНОІВІ
№3201-02/339-24 від 30.12.2024
КЕП (Підписання проекту):
Кронда О. Ю. 30.12.2024 13:33
3FAA9288358EC0030400
000050583A006940DB00



44673629 - УКРНОІВІ
№3201-02/339-24 від 30.12.2024
КЕП (Підписання проекту):
Попов В. В. 30.12.2024 13:32
7CF1F10700000000000000
0000000000000000000001