

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 07.12.2022, поданное ООО "АЛЬФА", г.Иркутск (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022711306, при этом установила следующее.



живи молодо

Комбинированное обозначение « » по заявке № 2022711306, поданной 22.02.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 44 класса МКТУ.

Роспатентом 25.10.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных услуг.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с комбинированными товарными знаками «MOLODO», «МОЛОДО», зарегистрированными на имя Скарджувене Влады Николаевны, 350063,

Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Гудимы, д. 25, кв. 1 (св-ва №№ 772766, пр. от 27.02.2020; 762920, пр. от 14.12.2019), для однородных услуг 44 класса МКТУ.

В поступившем 07.12.2022 возражении заявитель не согласился с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- несмотря на то, что в сравниваемых обозначениях присутствует один и тот же словесный элемент «молодо», их нельзя признать сходными фонетически, поскольку наблюдается различие в близких и совпадающих звуках, различие в расположении близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, отличие в количестве и числе слогов, ударении, отсутствует близость состава гласных и согласных букв;

- между заявленным обозначением и противопоставленными знаками появляется существенная разница, которая определяет расширенное фонетическое звучание словосочетания “живи молодо”, за счет дополнительных слогов и слов заявленное обозначение имеет иное звучание, интонацию и фонетическую длину, что позволяет говорить о том, что смешение их рядовым потребителем по фонетическому признаку невозможно;

- по семантическому критерию сходства сопоставляемые обозначения являются различными, так как в них отсутствует как подобие заложенных в обозначениях понятий, так и противоположность, в связи с чем они не могут ассоциироваться друг с другом;

- графически обозначения отличаются количеством словесных элементов, их расположением, графическим написанием с учетом характера букв, алфавитом, сопоставляемые обозначения различаются изобразительными элементами и цветовым решением;

- проведенный платный онлайн-опрос с помощью Интернет-платформы «Яндекс Взгляд» показал, что только 26% опрошенных пользуются платными клиниками, 70,3% потребителей не перепутают медицинские центры, сопровождаемые сравниваемыми обозначениями, 95,3% потребителям не известен медицинский центр «Молодо» в городе Краснодар;

- таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки являются не сходными, в силу чего смешения на рынке услуг не произойдет.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 25.10.2022 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты подачи заявки (22.02.2022) 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 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.

В соответствии с пунктом 41 Правил 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 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих

Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение 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. 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. Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения 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 Правил, 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).

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение




живи молодо


«», включающее изобразительный элемент в виде фигуры оригинальной формы, под которой расположен словесный элемент «ЖИВИ МОЛОДО», выполненный оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 44 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №762920 представляет



собой комбинированное обозначение «», содержащее из словесного элемент «MOLODO», в котором вторая буква «O» выполнена в виде оригинальной фантазийной графической фигуры, остальные буквы выполнены стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Под указанным словом расположен словесный элемент «МОЛОДО», выполненный заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом более мелким размером по сравнению со словесным элементом «MOLODO», являющийся транслитерацией слова «MOLODO». Правовая охрана товарного знака предоставлена, в том числе, в отношении услуг 44 класса МКТУ.



представляет собой комбинированное обозначение «», включающее в свой состав квадрат розового цвета, на фоне которого помещен фантазийный графический элемент, имеющий выпуклые грани. Под графическим элементом расположен словесный элемент «MOLODO nails», над графическим элементом размещен словесный элемент «МОЛОДО НЭИЛС», являющийся транслитерацией словесного элемента «MOLODO nails». Словесный элемент «nails» является неохраноспособным элементом обозначения. Правовая охрана товарного знака предоставлена в отношении услуг 44 класса МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показал следующее.

В комбинированных обозначениях, как правило, основным индивидуализирующим элементом, обращающим на себя внимание потребителей, является словесный элемент, поскольку он легче запоминается.

В заявленном обозначении такими элементами являются словесные элементы «ЖИВИ МОЛОДО», в противопоставленных товарных знаках - «MOLODO/МОЛОДО» и «MOLODO/МОЛОДО», поскольку словесный элемент «nails» является слабым неохраноспособным элементом обозначения, слово «НЭИЛС» является его транслитерацией.

Сравнительный анализ сопоставляемых обозначений показал, что они являются сходными, поскольку содержащийся в противопоставленных товарных знаках словесный элемент «MOLODO/МОЛОДО» фонетически и семантически полностью входит в состав заявленного обозначения «ЖИВИ МОЛОДО».

Анализ словарно-справочной литературы показал (<https://ru.wiktionary.org/wiki/>, <https://www.vedu.ru/expdic/70316/>), что словесный элемент «МОЛОДО» (наречие) означает «как свойственно молодому, как

характерно для него», следовательно, сопоставляемые обозначения следует признать сходными по семантическому критерию сходства, поскольку они вызывают в сознании потребителей одинаковые смысловые ассоциации, связанные с молодостью и красотой.

Словесные элементы «МОЛОДО» и «МОЛОДО» в сравниваемых обозначениях выполнены буквами одного алфавита, что делает вывод об их графическом сходстве. Следует также отметить, что при сопоставлении словесного элемента «МОЛОДО» заявленного обозначения и словесных элементов «MOLODO» противопоставленных товарных знаков также наблюдается сходство в графическом написании с учетом характера букв и одинаковом расположении букв по отношению друг к другу.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки являются сходными в целом, несмотря на некоторые отличия.

Относительно представленных заявителем данных онлайн-опроса потребителей, проведенного с помощью Интернет-платформы «Яндекс Взгляд», коллегия отмечает следующее.

Результаты указанного онлайн-опроса не могут подтверждать их достоверность, поскольку к материалам возражения не представлен сам проведенный опрос, сведения в каких городах был проведен опрос, среди какого количества населения. Невозможно определить также ретроспективность представленного опроса, обозначения, которые демонстрировались опрашиваемым.

С учетом изложенного, результаты онлайн-опроса потребителей не могут быть положены в основу вывода об отсутствии сходства сравниваемых обозначений.

Вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров и услуг (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Анализ заявленных услуг 44 класса МКТУ и услуг 44 класса МКТУ, указанных в перечне противопоставленных товарных знаков, показал следующее.

Заявленные услуги 44 класса МКТУ «аренда баллонов и контейнеров с газом для медицинских целей; аренда генераторов водородной воды для ванн; аренда животных для садоводства; аренда садового инвентаря; аренда ульев; аренда хирургических роботов; арт-терапия; архитектура ландшафтная; бани общественные для гигиенических целей; бани турецкие; больницы; восстановление лесных массивов; выращивание растений; депиляция восковая; диагностика нарушений визуальной обработки; дизайн ландшафтный; диспансеры; дома с сестринским уходом; иглоукалывание; изготовление венков [искусство цветочное]; имплантация волос; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам выращивания винограда; консультации по вопросам фармацевтики; лечение с использованием культивированных клеток; лечение с помощью животных [зоотерапия]; маникюр; массаж; мониторинг медицинских данных дистанционный для диагностики и лечения; музыкотерапия; обрезка деревьев; огородничество; осеменение искусственное; парикмахерские; пересадка деревьев; пирсинг; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; помощь паллиативная; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; предоставление общественных садовых участков; предоставление служебных животных людям с ограниченными возможностями; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат приборов для укладки волос; прокат санитарно-технического оборудования; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; салоны красоты; скрининг медицинский; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; советы по диете и питанию; составление цветочных композиций; стоматология; татуирование; терапия баночная; терапия мануальная [хиропрактика]; терапия речевая; терапия танцевальная; уничтожение

вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; управление дикой природой; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги банков культивированных клеток для медицинской трансплантации; услуги барбершопов; услуги в области аквакультуры; услуги в области ароматерапии; услуги в области виноградарства; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги косметологов; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги медсестер на дому; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги питомниковедов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; услуги по диагностике гиперактивного расстройства с дефицитом внимания; услуги по диагностике неспособности к обучению; услуги по диагностике синдрома дефицита внимания; услуги по окрашиванию волос; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по оценке состояния здоровья; услуги по послеродовому уходу; услуги по проведению вакцинации; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги регенеративной медицины; услуги санаториев; услуги саун; услуги соляриев; услуги телемедицины; услуги терапевтические; услуги эстетические; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хирургия древесная; хирургия пластическая; хосписы; центры здоровья; эрготерапия» являются однородными услугам 44 класса МКТУ «ваксинг; восковая депиляция; лечение гомеопатическими эссенциями; маникюр; массаж; парикмахерские; пирсинг; салоны красоты; советы по вопросам здоровья; услуги в области ароматерапии; услуги визажистов; услуги соляриев» противопоставленного товарного знака по свидетельству №772766, услугам 44 класса МКТУ «аренда животных для садоводства; аренда ульев; бани общественные для гигиенических целей; бани турецкие; больницы; ваксинг; восковая депиляция; восстановление лесных массивов; дезинтоксикация токсикоманов; дизайн ландшафтный; диспансеры; дома с сестринским уходом; изготовление венков [искусство цветочное]; имплантация волос; консультации

медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; лечение с помощью животных [зоотерапия]; логопедия; маникюр; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; обследование медицинское; огородничество; ортодонтия; осеменение искусственное; паллиативная помощь; парикмахерские; пирсинг; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; салоны красоты; санатории; скрининг; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; составление цветочных композиций; стоматология; татуирование; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги в области аквакультуры; услуги в области ароматерапии; услуги визажистов; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги питомниковедов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; услуги по исправлению дефектов речи; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги саун; услуги соляриев; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хирургия пластическая; хирургия растений; хосписы; центры здоровья»

противопоставленного товарного знака по свидетельству №762920, поскольку часть

сопоставляемых услуг содержит тождественные позиции, другая часть сравниваемых услуг соотносится друг с другом как род-вид, относится к родовым группам «услуги медицинские; услуги ветеринарные; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных; услуги в области сельского хозяйства, аквакультуры, огородничества и лесоводства», имеют одинаковый круг потребителей и оказываются одними и теми же предприятиями и организациями.

Следует отметить, что в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса сравнению подлежат перечни сравниваемых средств индивидуализации, а не фактическая деятельность, оказываемая их правообладателями.

Учитывая вышеизложенное, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.12.2022, оставить в силе решение Роспатента от 25.10.2022.