


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 14.01.2021 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №777067, поданное компанией БИОФАРМА, Франция (далее – лицо, подавшее возражение; компания БИОФИРМА), при этом установила следующее.



Оспариваемый словесный товарный знак «» по заявке №2020722575 с приоритетом от 16.04.2020 зарегистрирован 29.09.2020 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №777067 в отношении услуг 44 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) на имя Общества с ограниченной ответственностью «ПерлаПрестиж», 119285, Москва, ул. Пудовкина, 7, корп. В, пом. XLIII, комн. 1-5, этаж 1 (далее – правообладатель), информация о чем была опубликована 29.09.2020 в официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров» №19 за 2020 год.

Согласно доводам возражения правовая охрана товарному знаку по свидетельству №777067 для всех услуг 44 класса МКТУ предоставлена в нарушение требования пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Приведенные в возражении доводы сводятся к следующему:

- компании БИОФАРМА принадлежит исключительное право на словесный знак «WENEALTH» по международной регистрации №1329611 с конвенционным приоритетом от 15.06.2016 для товаров 05, 09, 10 классов МКТУ и услуг 44 класса МКТУ «услуги медицинские; предоставление консультаций в области здравоохранения; консультации по вопросам фармацевтики; услуги в области здравоохранения; услуги телемедицины; услуги терапевтические; услуги медицинские диагностические; услуги медицинские диагностические, оказываемые с помощью электронных и телематических средств»;

- оспариваемый товарный знак является комбинированным, включает в свой состав доминирующий словесный элемент, который вопреки приведенному в материалах заявки №2020722575 описанию, воспринимается как «E-HEALTH» за счет того, что является единственным словесным элементом товарного знака, за счет своего пространственного выделения, возможности легкого прочтения и воспроизведения как в документации, в рекламе, в интернет-адресации, так и самими потребителями в речи;

- основной индивидуализирующий элемент «E-HEALTH» оспариваемого товарного знака по свидетельству №777067 имеет высокую степень сходства с единственным индивидуализирующим элементом «WENEALTH» противопоставленного знака по международной регистрации №1329611 ввиду наличия между ними звукового, смыслового и графического сходства, при этом имеет место однородность услуг, приведенных в перечнях 44 класса МКТУ сравниваемых товарных знаков, относящихся к одной области деятельности – услуги в области медицины и здравоохранения;

- на ассоциирование сравниваемых товарных знаков друг с другом также оказывает влияние известность товарного знака компании БИОФАРМА;

- компания БИОФАРМА является дочерней компанией второй по величине французской транснациональной фармацевтической корпорации СЕРВЬЕ, годовой оборот которой в 2017 году составил €4,152 млрд., корпорация СЕРВЬЕ представлена в 149 странах на 5 континентах и насчитывает более 21 700 сотрудников, имеет более 16 производственных комплексов по всему миру, а на рынке Российской Федерации присутствует уже 27 лет;

- входящее в состав оспариваемого товарного знака слово «E-HEALTH» образовано присоединением общеупотребительной приставки (префикса) «E-«, означающей «электронный» (например, e-mail; e-commerce; e-billing; e-renewal и т.д.), и, таким образом, представляет собой общепринятое сокращение от «electronic health», которое дословно переводится как «электронное здоровье» и означает область деятельности на пересечении медицинской информатики, общественного здравоохранения и бизнеса;

- «E-HEALTH» - это спектр медицинских услуг с использованием информации, предоставляемой через сеть Интернет, и других электронных технологий (см. Интернет-энциклопедию «Википедия»);

- информация о «E-HEALTH» как об устоявшемся понятии в области медицины, связанном с разработкой и внедрением медицинских информационных систем, телемедицинских технологий, цифровых медицинских справочников и др., содержится в большом количестве различных информационных, новостных и образовательных источников в сети Интернет (см. например, <http://www.iksmedia.ru/articles/5263071-Rossiiskava-versiva-eHealth-obektiv.html>; <https://cyberleninka.ru/article/n/edinoe-informatsionnoe-prostranstvo-e-health-i-m-health>; <https://rb.ru/opinion/ehealth-2020/>; <https://www.britannica.com/science/e-health>; <https://emci.ua/ru/kak-podkliuchytsia-k-ehealth/>; <https://www.coursera.org/learn/ehealth>; <https://www.itweek.ru/themes/detail.php?ID=72903>; <https://vesti.ua/lite/health/306188-reforma-v-meditsine-chto-nuzhno-znat-o-sisteme-elektronnoe-zdorove-> и др.);

- страницы «E-HEALTH» содержатся на сайте Всемирной организации здравоохранения (<https://www.who.int/ehealth/en/>), на специально созданном разделе сайта Европейского Союза (https://ec.europa.eu/health/ehealth/home_en);

- перевод слова «E-HEALTH» как «электронной системы здравоохранения» содержится в словарях (см. словарь Мультитран <https://www.multitran.com/m.exe?s=e-health&l1=1&l2=2>);

- слово «E-HEALTH» приводится в справочной литературе и иных изданиях без ссылки на то, что оно является товарным знаком или поданным на регистрацию

обозначением, без предупредительной маркировки или без применения какого-либо другого способа выделения средств индивидуализации в тексте;

- таким образом, словесная часть оспариваемого обозначения представляет собой общепринятый термин, указывающий на вид, назначение и свойство услуг;

- вместе с тем, перечень услуг 44 класса МКТУ, в отношении которого была предоставлена правовая охрана оспариваемому товарному знаку по свидетельству №777067, включает также услуги, явно не связанные с применением электронных и информационных технологий, такие как: «диспансеры/центры здоровья; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; услуги медицинских клиник; услуги терапевтические; уход за больными; физиотерапия»;

- в результате, представляя собой общепринятый термин, указывающий на вид, назначение и свойство заявленных услуг, оспариваемое обозначение является описательным в отношении части услуг, оказание которых возможно с применением электронных и информационных технологий, и ложным в отношении остальных услуг перечня 44 класса МКТУ, что приводит к выводу о полном несоответствии товарного знака по свидетельству №777067 требованиям законодательства.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №777067 недействительным в отношении всех услуг 44 класса МКТУ.

В качестве подтверждения доводов возражения лицом, его подавшим, представлены сведения из сети Интернет относительно понятия «E-HEALTH» (1).

Правообладатель оспариваемого товарного знака был в установленном порядке извещен о поступившем возражении и представил свои доводы относительно охраноспособности оспариваемого товарного знака, которые сводятся к следующему:

- довод возражения о восприятии словесного элемента товарного знака в регистрации №777067 как «Xe-health» является результатом домысливания лица, его подавшего, поскольку в составе заявленного обозначения присутствует буква «X» в начальной позиции, и, несмотря на оригинальность ее исполнения в силу

применяемого приема стилизации, присущего многим товарным знакам, словесным элементом оспариваемого товарного знака является все-таки обозначение «Xe-health», где часть слова «Xe» означает «ксенон» (химический элемент, один из инертных газов, применяется в электротехнике и медицине), а «health» - «здоровье», при этом именно этот элемент используется правообладателем в документации, в текстовой рекламе, при интернет-адресации на сайт с доменом xe-health.ru;

- включение элемента «Xe» в состав оспариваемого товарного знака обусловлено областью деятельности правообладателя, связанной с осуществлением процедур ксенотерапии (в частности, ингаляций с использованием медицинского ксенона, см. <https://xe-health.com/demo>, <https://moscow.cataloxy.ru/firms/xe-health.com.htm>);

- оспариваемый комбинированный товарный знак со словесным элементом «Xe-health» не является сходным до степени смешения с противопоставленным словесным знаком «WENEALTH» по международной регистрации №1329611, который образован двумя лексическими единицами английского языка - «WE» и «HEALTH», и воспринимается по смыслу как «мы здоровье»;

- сравниваемые товарные знаки отличаются друг от друга фонетически, семантически и графически, при этом слово «health», входящее в их состав, является слабым, широко используемой конечной частью сложных слов, носящих значение «здоровье», присутствует в составе многих товарных знаков, предназначенных для индивидуализации услуг 44 класса МКТУ разных правообладателей;

- отсутствие фонетического, смыслового и визуального сходства обуславливает вывод об отсутствии сходства оспариваемого и противопоставляемого товарных знаков в целом, следовательно, не сходные до степени смешения товарные знаки не могут создать у потребителей представление о принадлежности их к одному лицу;

- довод возражения об известности и репутация противопоставленного знака «WENEALTH» по международной регистрации №1329611 среди российских потребителей не подтвержден фактическими данными, принадлежащий лицу, подавшему возражение, домен wehealth-digitalmedicine.com зарегистрирован только

03.07.2019, а сам сайт www.wehealth-digitalmedicine.com помещен в электронную среду 09.11.2019 (<http://web.archive.org/web/20191109015244/https://www.wehealth-digitalmedicine.com>), информация на сайте представлена на английском и французском языках, кроме того, на сайте нет сведений об услугах под товарным знаком «WENEALTH» компании БИОФАРМА, оказываемых на территории Российской Федерации;

- словесный элемент оспариваемого товарного знака «Xe-health» представляет собой новообразованное слово, не являющееся лексемой ни одного из известных языков (см., например, <http://slovari.yandex.ru/>, <https://translate.google.ru/>, <https://dic.academic.ru/>, <https://www.multitran.com/> и др.);

- обозначение «Xe-health» в силу отсутствия семантики не является термином, принятым в сфере деятельности правообладателя оспариваемого товарного знака, не содержит сведения о виде, свойствах и назначении услуг, а значит и не является описательным относительно услуг, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, его смысл не понятен для рядового потребителя без дополнительных рассуждений, домысливания, следовательно, основания для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №777067 требованиям, установленным пункта 1 статьи 1483 Кодекса отсутствуют;

- в связи с указанными обстоятельствами довод возражения о том, что регистрация товарного знака «Xe-health» по свидетельству №777067 для части услуг 44 класса способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида, свойства и назначения услуг, не является фактически обоснованным, а, значит, оснований для вывода о несоответствии этого товарного знака требованиям, установленным пунктом 3 статьи 1483 Кодекса также не имеется.

С учетом изложенного, в отзыве правообладателя изложена просьба отказать в удовлетворении поступившего возражения и сохранить правовую охрану товарного знака по свидетельству №777067.

В качестве документов, иллюстрирующих доводы отзыва, правообладателем представлены следующие документы:

- Копия свидетельства о регистрации доменного имени xe-health.com (2);

- Скриншот главной страницы сайта xe-health.com (3);

- Копия договора №23042020/1 от 23.04.2020 возмездного оказания услуг по созданию веб-сайта, заключенного между ИП Рыпалевым Н.С. и ООО «ПерЛаПрестиж» (4);

- Скриншоты страницы электронного каталога и страниц с объявлением, касающимся медицинского цена «Xe-Health» (5).

Изучив материалы дела и заслушав присутствующего на заседании коллегии по рассмотрению поступившего возражения представителя лица, его подавшего, коллегия сочла доводы возражения неубедительными.

С учетом даты приоритета (16.04.2020) оспариваемого товарного знака по свидетельству №777067 правовая база для оценки его охраноспособности 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).

Согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с положениями пункта 1.1. статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из требований подпункта 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.

Исходя из пункта 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.

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.

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:

- 1) 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;

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 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.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 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).

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительной предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.



Оспариваемый товарный знак «  » по свидетельству №777067 с приоритетом от 16.04.2020 является комбинированным. Исходя из описания, приведенного в материалах заявки №2020722575, оспариваемый товарный знак представляет собой словесно-графическую композицию, включающую словесный и изобразительный элементы. Изобразительная часть представлена в виде прямоугольника, поле которого заполнено стилизованным изображением неба с облаками, выполненным комбинацией белого, голубого, светло-голубого и серо-голубого цветов. На фоне прямоугольника начертана надпись «Xe-health» (кси-хелз), выполненная в характерной графической манере буквами латиницы и знаком препинания дефис с акцентированным начертанием первой буквы. Первая буква надписи представлена в виде стилизованного изображения человечка с кистями рук в виде листочков, выполненного комбинацией синего и светло-синего цветов. Поверх центральной части буквы «X» расположен графический элемент в виде сектора кольца, изображенного комбинацией светло-зеленого и зеленого цветов. Первая буква «e» надписи и знак препинания дефис выполнены синим цветом, а остальные буквы надписи - зеленым цветом.


Товарный знак зарегистрирован в отношении таких услуг 44 класса МКТУ как *«диспансеры/центры здоровья; консультации медицинские для людей с*

ограниченными возможностями; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; обследование медицинское/скрининг; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; советы по вопросам здоровья; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; физиотерапия».

В доводах поступившего возражения отмечается, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №777067 включает в свой состав словесный элемент «E-HEALTH», представляющий собой термин и являющийся описательным для одной части услуг, указанных в перечне 44 класса МКТУ оспариваемого товарного знака, и ложным для другой.




Коллегия приняла к сведению мнение лица, подавшего возражение, о наличии




в составе оспариваемого товарного знака «» по свидетельству №777067 словесного элемента «E-HEALTH», однако считает его ошибочным.


Так, анализ оспариваемого товарного знака по свидетельству №777067 показал наличие в его составе обозначения «Xe-health», состоящего из двух словесных элементов «Xe» и «health», которые выделяются в составе знака за счет цветовой гаммы, так как выполнены разными цветами – синим и зеленым соответственно. При этом следует констатировать, что, несмотря на оригинальное графическое исполнение буквенного элемента «X», обозначение «Xe-health» в целом своего словесного характера не утратило и может быть прочитано потребителем как [ксе-хелс].

Как справедливо указано в отзыве правообладателя, замена одной из букв в составе товарных знаков рисунком, близким к начертанию по отношению к этой букве, является известным графическим приемом, знакомым российскому потребителю

(«» по свидетельству №749284, «» по международной регистрации №1399151, «» по

свидетельству №565627, «  » по международной регистрации №980767, «  » по международной регистрации №1076891, «  » по международной регистрации №971811, «  » по международной регистрации №1135127, «  » по свидетельству №265849, «  » по свидетельству №372529, «  » по свидетельству №502965).



Так, включенный в состав товарного знака «  » по свидетельству №777067 графический элемент, представляющий собой стилизованное изображение человечка с раскинутыми в сторону ручками и ножками, может ассоциироваться с буквой «Х», поскольку имеет наиболее близкую к начертанию данной буквы форму.

Следует указать, что словесный элемент «Xe-health» сам по себе отсутствует в словарях каких-либо языков, вместе с тем, в его составе отчетливо выделяется лексическая единица английского языка «health», в переводе на русский язык означающая «здоровье», а также буквенное сочетание «Xe», которое применяется для обозначения инертного газа ксенона, известного из курса химии, преподавание которой осуществляется в общеобразовательных учебных заведениях:

«Xe» - буквенное обозначение для xenon / ксенон (порядковый номер в таблице Менделеева - 54) [LingvoUniversal (En-Ru) (к версии АБВУ Lingvo хб) Англо-русский словарь общей лексики. ©АБВУ, 2014];

«Ксенон» - химический элемент (Xe), один из инертных газов (применяется в электротехнике и медицине) [ExplanatoryBTS (Ru-Ru) (к версии АБВУ Lingvo хб) Большой толковый словарь русского языка © С.А. Кузнецов, 2010];

«Health» - здоровье; исцеление [LingvoUniversal (En-Ru) (к версии АБВУ Lingvo хб) Англо-русский словарь общей лексики. ©АБВУ, 2014].


Необходимо отметить, что наличие в составе обозначения «Xe-health» элемента «Xe» обусловлено сферой деятельности ООО «ПерлаПрестиж», а именно, связано с оказанием услуг ксенотерапии с применением в ингаляциях медицинского ксенона. При этом, как следует из представленных документов отзыва (2) – (5), в гражданском обороте словесная часть оспариваемого товарного знака позиционируется именно как «Xe-health», а не как «E-HEALTH».

Следует указать, что лицом, подавшим возражение, также не представлено каких-либо доказательств того, что словесный элемент «Xe-health» в целом используется в качестве какой-либо терминологической единицы, в частности, при оказании услуг в области медицины, что обуславливает необходимость применение этого обозначения всеми участниками рынка в сфере производства однородных услуг.

Отсутствие как информации о существовании такого понятия как «Xe-health», так и сведений о том, какими описательными характеристиками по отношению к указанным в перечне оспариваемого товарного знака по свидетельству №777067 услугам 44 класса МКТУ обладает это обозначение, свидетельствует об отсутствии нарушений положений пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса при предоставлении правовой охраны оспариваемому товарному знаку.

Учитывая изобретенный характер обозначения «Xe-health», не представляется возможным сделать вывод о способности оспариваемого товарного знака



«» вызывать не соответствующие действительности представления об услугах 44 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства №777067, согласно требованиям, установленным пунктом 3 статьи 1483 Кодекса. Иного материалами дела не доказано.


Кроме того, из материалов возражения не усматривается, каким образом товарный знак, включающий в свой состав якобы описательный, по мнению компании БИОФАРМА, элемент «E-HEALTH» в семантическом значении «электронная система здравоохранения» способен препятствовать осуществлению

деятельности этого лица под товарным знаком «WENEALTH», который, как указано в возражении, является фантазийным. Указанное обстоятельство свидетельствует об отсутствии наличия заинтересованности компании БИОФАРМА при оспаривании предоставления правовой охраны оспариваемого товарного знака по абсолютным основаниям, предусмотренным пунктами 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, в качестве основания для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №777067 в возражении указывается на его несоответствие требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса и противопоставляется принадлежащие компании БИОФАРМА знак «WENEALTH» по международной регистрации №1329611.

Наличие у компании БИОФАРМА исключительного права на товарный знак «WENEALTH», сходный до степени смешения, по мнению этого лица, с товарным



знаком «» по свидетельству №777067, позволяет признать заинтересованность компании БИОФАРМА в подаче настоящего возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №777067 по основаниям, предусмотренным пунктом 6 (2) статьи 1483 Кодекса.


Противопоставленный товарный знак «WENEALTH» по международной регистрации №1329611 с конвенционным приоритетом от 15.06.2016 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку на территории Российской Федерации предоставлена, в частности, для услуг 44 класса МКТУ «*medical services; health counseling services; pharmacy advice; health services; telemedicine services; therapeutic services; medical diagnostic services; medical diagnostic services via electronic and telematic means*» / «услуги медицинские; предоставление консультаций в области здравоохранения; консультации по вопросам фармацевтики; услуги в области здравоохранения; услуги телемедицины; услуги терапевтические; услуги медицинские диагностические; услуги медицинские

диагностические, оказываемые с помощью электронных и телематических средств».

Обращение к перечням оспариваемого и противопоставленного знака показало, что сравниваемые обозначения зарегистрированы для широкого перечня услуг 44 класса МКТУ в области медицинской помощи. Однородность сопоставляемых услуг правообладателем не оспаривается.

Вместе с тем сопоставительный анализ оспариваемого комбинированного




товарного знака «» и противопоставленного словесного знака «WENEALTH» показал следующее.

Для определения сходства сопоставляемые обозначения должны рассматриваться в целом. Различие в деталях не должно играть определяющей роли, так как следует учитывать, что потребитель, как правило, не имеет возможности сравнить два знака, а руководствуется общими впечатлениями, часто нечеткими, о знаке, виденном ранее. При этом в памяти остаются, как правило, отличительные элементы знака.

Значимость элемента в комбинированном обозначении зависит от того, в какой степени этот элемент способствует осуществлению обозначением его основной функции: отличать товары и услуги одних производителей от товаров и услуг других производителей.

При этом следует констатировать, что основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем.



Таким элементом оспариваемого товарного знака «» является словесный элемент «Xe-health», который, несмотря на изобретенный характер, как

указывалось выше, ассоциируется с такими понятиями как «ксенон» и «здоровье» и может быть воспринят потребителем в значении «ксеноновое здоровье».

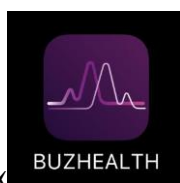
Что касается противопоставленного знака «WENEALTH» по международной регистрации №1329611, то он также как обозначение «Xe-health», в словарях иностранных языков, использующих при написании буквы латинского алфавита, отсутствует. Однако, входящие в его состав части «WE» и «HEALTH», являются лексическими единицами английского языка (где «WE» - местоимение «мы»; «HEALTH» - здоровье, см. [LingvoUniversal (En-Ru) (к версии ABBYY Lingvo) Англо-русский словарь общей лексики. ©ABBYY, 2014]). Несмотря на общий фантазийный характер противопоставленного знака «WENEALTH», он вызывает представление о личном здоровье.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о том, что оспариваемый и противопоставленный знаки вызывают разные смысловые ассоциации.

В части фонетического критерия сходства следует отметить, что совпадение элементов «health» / «HEALTH» в составе сравниваемых товарных знаков не влияет на их восприятие в целом, поскольку эти слова являются слабыми с точки зрения индивидуализирующей функции, часто используется в составе обозначений,



предназначенных для индивидуализации услуг 44 класса МКТУ: « DanHealth» по



свидетельству №646166, « BUZHEALTH» по свидетельству №791098, « S Health » по



свидетельству №493196, « BeeHealth » по свидетельству №685150,


« iHealth » по свидетельству №572099, « HiHealth » по международной регистрации №1535400.

В этой связи основное внимание потребителя направлено на начальные части обозначений «Хе» (произносится как [ксе]) и «WE» (произносится как [уи]), которые фонетически не совпадают.

Что касается графического критерия сходства, то в силу выполнения противопоставленного знака «WENEALTH» по международной регистрации №1329611 в стандартном шрифтовом исполнении без оригинальных графических элементов, влияющих на их запоминание потребителем, визуальный критерий сходства при сопоставлении этого словесного обозначения с оспариваемым комбинированным товарным знаком решающей роли не играет.

Таким образом, указанные звуковые отличия, равно как и разница в семантике, оказывают влияние на восприятие сравниваемых товарных знаков потребителем как не сходных друг с другом в целом.



Таким образом, сопоставляемые товарные знаки «» и «WENEALTH», предназначенные для сопровождения однородных услуг 44 класса МКТУ, в силу приведенных выше смысловых, визуальных и фонетических отличий не ассоциируются друг с другом в целом, следовательно, не могут быть восприняты потребителями как происходящие из одного источника и тем самым смешаны в гражданском обороте. В этой связи оснований для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №777067 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в данном случае не имеется.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.01.2021, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №777067.