

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 22.07.2020 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 711099, поданное ООО «СИБЕРРИЯ РУС», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установлено следующее.



Регистрация товарного знака «» с приоритетом от 07.08.2018 по заявке № 2018733350 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 15.05.2019 за № 711099 в отношении товаров 30, 32 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ). Срок действия правовой охраны действует до 07.08.2028. Правообладателем оспариваемого товарного знака №711099 является ООО «ОШЕР ГРУПП», 236029, Калининградская обл., г. Калининград, ул. Малая Лесная, д. 20, кв. 9.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.07.2020, оспаривается предоставление правовой

охраны товарному знаку по свидетельству №711099 , поскольку, по мнению лица, подавшего возражение, его регистрация не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В возражении изложено мнение о том, что словесный элемент «ФИЗРА» оспариваемого товарного знака относится к общепринятым терминам, вошедшим во всеобщее употребление до момента его регистрации, а также не обладает различительной способностью.

В возражении заявитель указывает, что словесный элемент «ФИЗРА» представляет собой общепринятый термин «физ-ра» (сокращение от термина «физическая культура») – социальная деятельность, направленная на повышение физической культуры, улучшения здоровья и иммунитета человека. В понятие культура входят не только комплексное занятие спортом, но и определенный стиль жизни, в том числе питание, вследствие чего правильное питание является неотъемлемой частью физической культуры (слово «ФИЗРА» ассоциируется не только с занятиями спортом, но и с приёмом определенных пищевых продуктов, к которым также относятся батончики с аналогичным звучанием «ФИЗРА», реализуемые под товарным знаком №711099).

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак может использоваться для злоупотребления правом, поскольку не обладает различительной способностью, относится к общепринятым обозначениям для определенной категории товаров, входящих в 30, 32 классы МКТУ, в частности, батончиков и иных продуктов питания, которые могут быть восприняты потребителем как спортивное питание или питание, способствующее успешным занятиям физкультуры.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №711099 недействительным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

С возражением представлены следующие материалы:

(1) общедоступные сведения о слове «ФИЗРА», «ФИЗ-РА» из источников в Сети Интернет на 5 л.;

(2) распечатка сведений из ЕГРЮЛ в отношении лица, подавшего возражение.

В адрес правообладателя, указанный в Госреестре, 05.08.2020 в порядке, установленном пунктом 3.1 Правил ППС, было направлено уведомление о поступившем возражении и о дате заседания коллегии по его рассмотрению, назначенной на 21.09.2020.

На заседании коллегии 21.09.2020 правообладатель присутствовал и предоставил отзыв по мотивам поступившего 22.07.2020 возражения.

В своем отзыве от 21.09.2020 по мотивам поступившего 22.07.2020 возражения правообладатель отмечал следующее. Словесный элемент «ФИЗРА» является сленговым обозначением и представляет собой физическую культуру, вследствие чего в отношении зарегистрированных товаров 30, 32 класса МКТУ является нейтральным и обладает различительной способностью.

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

С учетом даты подачи (07.08.2018) заявки № 2018733350 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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, в частности, 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; общепринятые наименования; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар.

Согласно пункту 35 Правил указанные в пункте 34 Правил, элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

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

Подача возражения осуществлена ООО «СИБЕРРИЯ РУС», Москва, обладающим правом на товарный знак №711099, включающее словесный элемент «ФИЗРА».

В обоснование заинтересованности в подаче возражения лицом, его подавшим, приведена информация о том, что в адрес ООО «СИБЕРРИЯ РУС» (лицу, подавшему возражение) поступила претензия от ООО «ОШЕР ГРУПП» (от правообладателя) относительно использования обозначения, которое, согласно изложенной в вышеуказанной претензии позиции, является сходным до степени смешения с товарным знаком № 711099, содержащим словесный элемент «ФИЗРА».

Ввиду изложенных обстоятельств, коллегия усматривает заинтересованность ООО «СИБЕРРИЯ РУС», Москва, в подаче возражения, поступившего 22.07.2020.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 711099 представляет собой



комбинированное обозначение «», состоящее из словесного

элемента «ФИЗРА», выполненного заглавными буквами русского и латинского алфавитов, и из изобразительного элемента в виде гантели, размещенных на черном фоне. На букве «Z» нанесено доменное имя "profizra.ru".

Поступившее 22.07.2020 возражение обосновано тем, что оспариваемый товарный знак является общепринятым термином, вошедшим во всеобщее употребление, не обладает различительной способностью, поэтому его регистрация не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Проанализировав представленные лицом, подавшим возражение, словарно-справочные источники, коллегия отмечает, что они не подтверждают позицию, изложенную в возражении.

Так, словесный элемент «ФИЗРА», в силу своих смысловых значений (социальная деятельность, направленная на повышение физической культуры, улучшения здоровья и иммунитета человека) не является термином в области производства продуктов питания и напитков.

Все имеющиеся словарные значения слова «ФИЗРА» свидетельствуют о возможности его отнесения к спортивной сфере. Вместе с тем оспариваемый товарный знак не зарегистрирован в отношении товаров и услуг, которые могли бы быть отнесены к спортивной деятельности.

В отношении довода лица, подавшего возражение, о том, что словесный элемент «ФИЗРА» указывает на спортивное питание, коллегия отмечает следующее. Подобная корреляция требует дополнительного домысливания и не является очевидной, вследствие чего нельзя сделать вывод о том, что вышеуказанный словесный элемент однозначно будет указывать на продукты спортивного питания.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания для признания обозначения «ФИЗРА» лексической единицей, характерной для конкретной области производства продуктов питания и напитков, связанной с товарами 30 и 32 классов МКТУ, следовательно, не имеет оснований для признания его общепринятым термином в отношении данных товаров.

В отношении довода возражения о том, что обозначение «ФИЗРА» не обладает различительной способностью, коллегия отмечает следующее.

Обозначение «ФИЗРА» не является отдельными буквами, цифрами, не имеющими характерного графического исполнения или словесного характера; линиями, простыми геометрическими фигурами. Оспариваемое обозначение не представлено в виде реалистического или схематического изображения товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана. Также не является словесное обозначение «ФИЗРА» трехмерным объектом, форма которого обусловлена исключительно функциональным назначением.

Более того, слово «ФИЗРА» нельзя отнести к производству товаров 30 и 32 классов МКТУ, к общепринятому сокращенному наименованию организации, предприятия, отрасли или их аббревиатуре. Таким образом, соответствующий довод возражения, с точки зрения применяемой правовой базы, следует признать неубедительным.

Для подтверждения утраты данным обозначением различительной способности должны быть представлены доказательства фактического использования обозначения «ФИЗРА» разными лицами задолго до даты подачи заявки на его регистрацию в отношении услуг, имеющих в перечне оспариваемой регистрации. Таких доказательств в материалы дела не представлено.

Что касается довода возражения о том, что оспариваемое обозначение вошло во всеобщее употребление, то данное основание может быть применимо к обозначению, используемому для определенного товара/услуги, которое в результате его длительного применения для одного и того же товара/услуги или товара/услуги того же вида различными производителями стало видовым понятием.

Доказательств того, что слово «ФИЗРА» длительно применялось для обозначения какого-либо вида товаров, имеющейся в перечне оспариваемой регистрации, и для этой услуги в результате длительного применения приобрело статус видового обозначения товара, в материалы дела не представлено.

В связи с изложенным у коллегии отсутствуют основания для признания оспариваемого обозначения не соответствующим пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении довода лица, подавшего возражение, о возможном злоупотреблении правообладателем правом следует отметить, что оценка поведения сторон спора с точки зрения статьи 10 Кодекса не может быть дана Роспатентом.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.07.2020, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 711099.**