

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

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела поступившее 16.03.2020 возражение индивидуального предпринимателя Клешнева В.Ю., г. Симферополь (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018733009 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2018733009 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 03.08.2018 на имя заявителя в отношении услуг 44 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение  со словесным элементом «**Да-здоров**», выполненным буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 19.11.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака, мотивированное в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ с товарным знаком  по свидетельству № 669064, охраняемым на имя другого лица и имеющим более ранний приоритет.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 16.03.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 19.11.2019.

Доводы возражения сводятся, в частности, к тому, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не являются сходными, так как они отличаются цветовым и шрифтовым исполнением, количеством слов, слогов, звуков и букв и составом звуков и букв, внешней формой изобразительных элементов и их положением в композиции, а также смысловым значением, обуславливаемым наличием в их составе еще и иных словесных элементов.

Кроме того, в возражении выражено мнение, что услуги 44 класса МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые знаки, не являются однородными друг с другом, поскольку они относятся к разным видам услуг и к разным отраслям медицины, в силу чего отличаются своими специфическими условиями (методами, средствами) их оказания, определенной квалификацией специалистов и кругом потребителей и имеют разное назначение, связанное с лечением или только лишь с профилактикой различных заболеваний.

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех услуг, приведенных в заявке.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (03.08.2018) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и 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 пунктом 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.

В соответствии с пунктом 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. Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 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 настоящем пункте, 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 , в котором доминирует выполненный буквами русского алфавита словесный элемент «**Да-здоров**», так как он акцентирует на себе внимание, занимая центральное положение и бóльшую часть пространства, и запоминается легче, чем простые графические элементы в виде дефиса между этими словами, точки после них и кривой линии под ними, играющие второстепенную роль, а другие элементы (сочетание букв «рф» и словесный элемент «Всегда хороший результат») также играют исключительно второстепенную роль, поскольку занимают периферийное положение справа и в нижней части знака или выполнены более мелким шрифтом, причем они являются неохраняемыми элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем в возражении никак не оспаривается.

Так, «РФ» – общепринятое сокращение от «Российская Федерация» и в сочетании с точкой («.рф») является обозначением национального домена верхнего уровня в сети Интернет для России, то есть не обладает различительной способностью, а словосочетание «Всегда хороший результат», очевидно, характеризует услуги, имея хвалебный характер.

Изложенные выше обстоятельства обуславливают, что основную индивидуализирующую нагрузку в заявленном обозначении несет исключительно доминирующий словесный элемент «**Да-здоров**», который, следовательно, и подлежит, прежде всего, сравнению с противопоставленным товарным знаком.

При этом следует отметить, что помещенный между этими словами знак дефиса никак не изменяет их фонетику и семантику и не образует в целом нового сложного слова, которое имело бы то или иное определенное

смысловое значение, отличающееся от смысловых значений составляющих его отдельных соответствующих слов.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 03.08.2018 испрашивается в отношении услуг 44 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 669064, охраняемый на имя другого лица и имеющий более ранний приоритет от 11.12.2017, представляет комбинированное обозначение , в котором доминирует также выполненный буквами русского алфавита словесный элемент «**ДА ЗДОРОВ**», так как он акцентирует на себе внимание, занимая центральное положение, и запоминается легче, чем простые графические элементы в виде восклицательного знака после этих слов, жирных точки и галочки перед ними и изображения прямоугольника в качестве фона, играющие второстепенную роль, а другой словесный элемент «Аптека» также играет исключительно второстепенную роль, поскольку занимает периферийное положение в нижней части знака и выполнен более мелким шрифтом, причем он, согласно противопоставленной регистрации товарного знака, включен в этот товарный знак лишь как неохраняемый элемент.

Данные обстоятельства обуславливают, что основную индивидуализирующую нагрузку в противопоставленном товарном знаке несет также исключительно доминирующий словесный элемент «**ДА ЗДОРОВ**», который, следовательно, и подлежит, прежде всего, сравнению с заявленным обозначением.

Противопоставленный товарный знак охраняется, в частности, в отношении услуг 44 класса МКТУ.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал, что они ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия в их составе доминирующих, несущих основную индивидуализирующую нагрузку, идентичных слов «**ДА**

ЗДОРОВ», фонетическое и семантическое тождество которых обуславливается совпадением у них всех звуков и их смысловых значений.

Сходство сравниваемых знаков в целом усиливается еще и за счет того, что словесные элементы в их составе выполнены буквами одного и того же (русского) алфавита, и вышеуказанные непосредственно сравниваемые друг с другом слова имеют одинаковые составы определенных букв русского алфавита.

В свою очередь, некоторые действительно имеющиеся у сравниваемых знаков отличия, а именно по цветовому и шрифтовому исполнению, по количеству слов, слогов, звуков и букв и составу звуков и букв в связи с наличием иных слов, по внешней форме и пространственному положению изобразительных элементов, играют всего лишь второстепенную роль при восприятии этих знаков в целом.

При сравнительном анализе заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии имеют именно фонетический и семантический факторы, на основе которого и было установлено их сходство в целом. Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Изложенные выше обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак, несмотря на их отдельные отличия, ассоциируются друг с другом в целом и, следовательно, являются сходными.

Поскольку доминирующие и несущие основную индивидуализирующую нагрузку в сравниваемых знаках упомянутые выше словесные элементы являются фонетически и семантически тождественными, то данное обстоятельство усиливает опасность смешения на рынке услуг, для индивидуализации которых предназначены эти знаки, что обуславливает

необходимость расширения диапазона соответствующих услуг, подлежащих признанию в качестве однородных друг с другом.

Так, все услуги 44 класса МКТУ «услуги нетрадиционной медицины; дома с сестринским уходом; лечение гомеопатическими эссенциями; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; паллиативная помощь; помощь акушерская; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; санатории; служба банков крови; служба санитарная; услуги бальнеологических центров; услуги психологов; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; хосписы; физиотерапия», приведенные в заявке, и услуги 44 класса МКТУ «консультации по вопросам фармацевтики; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; советы по вопросам здоровья; услуги оптиков», для которых охраняется противопоставленный товарный знак, представляют собой всего лишь различные виды услуг в одной и той же сфере экономики (медицина).

Они действительно могут быть отнесены в зависимости от своего конкретного вида к тем или иным различным определенным отраслям медицины, в силу чего отличаются своими специфическими условиями (методами, средствами) их оказания, определенной квалификацией специалистов и кругом потребителей, страдающих от различных заболеваний, а также могут быть направлены не только на лечение заболеваний, но и на их профилактику.

Однако все они вводятся в гражданский оборот на одном и том же рынке медицинских и непосредственно связанных с ними медицинско-оздоровительных услуг. Соответственно, имеют одинаковое назначение (улучшение состояния здоровья человека) и одну и ту же область применения (здоровье человека), одинаковые условия оказания (в медицинских учреждениях или медицинско-оздоровительных центрах) и один и тот же круг потребителей (страдающие от заболеваний или нуждающиеся в их профилактике), и в штате соответствующих медицинско-оздоровительных центров всегда работают квалифицированные врачи.

Отсюда следует вывод об однородности всех вышеуказанных сравниваемых услуг в сфере медицины.

Таким образом, в результате сопоставления соответствующих перечней услуг, с учетом, к тому же, как уже отмечалось выше, крайне высокой степени сходства сравниваемых знаков, обусловленной фонетическим и семантическим тождеством доминирующих и несущих основную индивидуализирующую нагрузку словесных элементов, коллегией усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных (однородных) услуг 44 класса МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (сходные) знаки, одному производителю. Следовательно, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак являются сходными до степени смешения в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ.

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 16.03.2020, оставить в силе решение Роспатента от 19.11.2019.