

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 возражение, поступившее 20.07.2023, поданное Акционерным обществом "Гамма Торговый Дом", Московская область, г. Солнечногорск (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021782333, при этом установлено следующее.

Заявка № 2021782333 на регистрацию словесного обозначения «**Арт-релакс**» была подана на имя заявителя 10.12.2021 в отношении товаров 01, 02, 03, 04, 08, 14, 16, 17, 19, 22, 23, 24, 25, 26, 28 классов МКТУ и услуг 35, 38, 40, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 27.03.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021782333 в отношении всех заявленных товаров и услуг как несоответствующее требованиям пункта 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что обозначение «АРТ-РЕЛАКС» (арт-релакс - это одно из направлений Арт-терапии, который сочетает творчество с приятной расслабляющей музыкой, чаепитием, беседами об

искусстве, медитацией, включая легкую разминку с использованием суставной гимнастики и точечного массажа, см. Интернет-словари: <https://xn--80afcdbalict6afooklqi5o.xn--p1ai/public/application/item?id=1BCEA932-7136-4AA0-96C1-6F4805F4EC4B#:~:text=%D0%90%D1%80%D1%82%2D%D1%80%D0%B5%D0%B%D0%B0%D0%BA%D1%81%20%D1%8D%D1%82%D0%BE%20%D0%BE%D0%B4%D0%BD%D0%BE%20%D0%B8%D0%B7%20%D0%BD%D0%B0%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B9,%D0%BE%D0%B3%D1%80%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D0%BC%D0%B8%20%D0%B2%D0%BE%D0%B7%D0%BC%D0%BE%D0%B6%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8F%D0%BC%D0%B8%20%D0%BF%D0%BE%20%D0%BC%D0%B5%D1%81%D1%82%D1%83%20%D0%B6%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B0> ; <https://vkalendare.com/nizhniinovgorod/140722/art-relaks>; <https://art-relax-ru.vsite.biz/>; <https://www.andrew-yaro.com/art-relax>; <https://ozerova.school/club> и др.) являются неохраноспособными согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на назначение заявленных товаров и услуг.

Вместе с тем установлено, что по информации, полученной в сети Интернет, оно воспроизводит обозначение, используемое российским производителем ООО «Издательство АСТ» для маркировки товаров и услуг 16, 41 классов МКТУ, однородных заявленным / (см. Интернет-сайт: <https://ast.ru/series/art-relaks-1077973/>; <https://www.labyrinth.ru/series/34390/>; <https://www.chitai-gorod.ru/books/publishers/ast/artrelaks/>; <https://www.livelib.ru/pubseries/704561-artrelaks-bol>; <https://book24.ru/product/mandaly-tayny-prirody-198397/>; <https://book24.ru/serie/art-relaks-184269/>; <https://top-1000.ru/i.php?k=%D0%90%D1%80%D1%82-%D1%80%D0%B5%D0%BB%D0%B0%D0%BA%D1%81&1%5B%5D=1347> и др.).

В связи с этим заявленное обозначение, поданное на имя заявителя (Акционерное общество "Гамма Торговый Дом"), будет в соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса вводить потребителя в заблуждение относительно

производителя товаров (лица, оказывающего услуги).

Заявителем не были представлены какие-либо документы и дополнительные материалы, подтверждающие использование заявленного обозначения в отношении заявленных товаров и услуг, а также тот факт, что заявленное обозначение ассоциируется у потребителей только с товарами и услугами заявителя.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.07.2023 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- анализ лексикографических источников показал, что в словарях русского языка слово «арт-релакс» отсутствует, а слово «арт» имеет несколько значений: АРТ - Академия российского телевидения, Агентство по развитию территорий, авиационная и ракетная техника, автоматический регулятор температуры, автомат регулировки топлива, автоматическая разгрузка по току, Агентство развития туризма. Арт - артикль, артикул, артиллерия, артезианский, Артемий, артист, артель. Таким образом, часть «Арт» заявленного обозначения может восприниматься по-разному;

- в Национальном корпусе русского языка при поиске леммы «релакс» в качестве наиболее близких похожих слов указаны следующие слова: электромиостимуляция, умывание, подогрев, подзарядка, обогрев, самомассаж, проветривание;

- в решении Роспатента указано, что «Арт-релакс» - это одно из направлений Арт-терапии, который сочетает творчество с приятной расслабляющей музыкой, чаепитием, беседами об искусстве, медитацией, включая легкую разминку с использованием суставной гимнастики и точечного массажа, с чем заявитель не согласен;

- «терапия» - 1. Лечение внутренних болезней без хирургического вмешательства лекарственными средствами или физическими методами. 2. Раздел медицины, изучающий методы диагностики, причины возникновения и способы лечения внутренних болезней. Данные дефиниции никак не коррелируют со словом

«релакс», ввиду чего слово «релакс» в русском языке нельзя однозначно толковать как «терапия»;

- словесный элемент «Арт-релакс» является результатом искусственной номинации, общее лексическое значение которого невозможно установить;

- Роспатентом не были приведены фактические данные, свидетельствующие об отсутствии у заявленного обозначения различительной способности, в связи с чем требование Роспатента о предоставлении дополнительных материалов для подтверждения приобретенной различительной способности заявленного обозначения являются необоснованными;

- использование обозначения иным производителем, а также размещение информации об обозначении в общедоступных источниках информации не является само по себе основанием для применения пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение в отношении производителя товара;

- в решении Роспатента отсутствуют документы, доказывающие широкую известность обозначения и информированность потребителя о товарах и услугах ООО «Издательство АСТ», маркированных указанным обозначением.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 27.03.2023 и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллеги считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты подачи (10.12.2021) заявки № 2021782333 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).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

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

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 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 в целом признается ложным или вводящим в заблуждение.

Заявленное обозначение « **Арт-релакс** » содержит слова «Арт» и «релакс», выполненные буквами русского через дефис. Правовая охрана знаку

испрашивается в отношении широкого перечня товаров 01, 02, 03, 04, 08, 14, 16, 17, 19, 22, 23, 24, 25, 26, 28 классов МКТУ и услуг 35, 38, 40, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение представляет собой слово «Арт-релакс», написанное через дефис, которое отсутствует в толковых словарях русского языка, соответственно не имеет прямого семантического значения (см. <https://dic.academic.ru/>).

Написание данного словесного элемента через дефис, позволяет рассматривать его как сложное существительное, состоящее из слов «арт» и «релакс», каждое из которых может также представлять собой транслитерацию иностранных слов буквами русского алфавита.

Так, согласно словарно-справочным источникам информации (<https://dic.academic.ru/>, Энциклопедический словарь. 2009. Англо-русский словарь Мюллера) слово «арт» может представлять собой первую (вторую) часть сложных слов, обозначает отнесённость чего-л. к артиллерии (например: Артбаза, артдивизион, артогонь, артполк, артустановка, артшкола), либо отнесённость чего-л. к искусству (например: Артлото, арт-нуво (одно из направлений современного искусства), артцензура, поп-арт, соц-арт).

Слово «релакс» может быть воспринято как транслитерация английского слово «relax», которое имеет значения 1) ослаблять(ся); уменьшать напряжение; расслаблять(ся); to relax international tension смягчить международную напряжённость; 2) смягчать(ся), делать(ся) менее строгим; 3) слабеть; 4) делать(ся) менее церемонным; 5) делать передышку.

Учитывая вышеизложенное коллегия приходит к выводу о том, что обозначение «арт-релакс» может по-разному восприниматься потребителями, ввиду неоднозначного семантического значения входящих в состав заявленного обозначения слов «арт» и «релакс». Таким образом, заявленное обозначение представляет собой выдуманное слово, что говорит о его фантазийном

характере, в целом не способно прямо характеризовать никакие товары и услуги.

Указанный в решении Роспатента вывод, что арт-релакс - это одно из направлений Арт-терапии, который сочетает творчество с приятной расслабляющей музыкой, чаепитием, беседами об искусстве, медитацией, включая легкую разминку с использованием суставной гимнастики и точечного массажа, не подтвержден словарно-справочными материалами и касается понятия «арт-терапия», отличного от заявленного обозначения.

Представленные в решении от 27.03.2023 ссылки на страницы в сети Интернет <https://vkalendare.com/nizhniinovgorod/140722/art-relaks>; <https://art-relax-ru.vsite.biz/>; <https://www.andrew-yaro.com/art-relax>; <https://ozerova.school/club> содержат сведения о проведенных мероприятиях и предложениях обучающих курсов посвященных занятием творчеством, но не свидетельствуют о том, что обозначение стало восприниматься потребителями как описательное для вышеуказанных услуг, поскольку невозможно установить давность и объёмы использования разными лицами данного обозначения, при этом указанные ссылки не содержат и самого мнения потребителей о восприятии данного обозначения.

Таким образом, вышеприведённый анализ свидетельствует об отсутствии описательности заявленного обозначения и его соответствии требованиям пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Анализ на соответствие заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Само по себе обозначение «Арт-релакс» не содержит в себе элементов прямо указывающих на то или иное лицо.

Вместе с тем, вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара (лица, оказывающего услуги) может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров (лицом, оказывающим услуги) на основании имеющегося опыта.

В рамках несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в качестве оснований для отказа в регистрации обозначения в отношении товаров и услуг 16 и 41 классов МКТУ, были приведены сведения из сети Интернет, которые послужили выводом тому, что заявленное обозначение воспроизводит обозначение, используемое российским производителем ООО «Издательство АСТ». Анализ Интернет ссылок показал следующее.

Сведения официального сайта <https://ast.ru/series/art-relaks-1077973/> содержат информацию о наличии серии книг «Арт-релакс» посвященных практике арт-терапии, которые представляют собой альбомы / книги для раскрашивания. Сведения о просмотрах данного сайта – 713 просмотра.

Сайты <https://www.chitai-gorod.ru/series/art-relaks-25691> (содержит 6 оценок и 2 отзыва потребителей), <https://www.labyrinth.ru/series/34390/> (содержит 2 оценки потребителей), <https://www.chitai-gorod.ru/series/art-relaks-25691> (содержит 14 оценок потребителей), <https://www.livelib.ru/pubseries/704561-artrelaks-bol> (содержат 55 просмотров потребителей), <https://book24.ru/product/mandaly-tayny-prirody-198397/> (содержит 11 оценок и 6 отзывов потребителей), <https://book24.ru/serie/art-relaks-184269/> (не содержат отзывов и оценок потребителей) <https://top-1000.ru/i.php?k=%D0%90%D1%80%D1%82-%D1%80%D0%B5%D0%BB%D0%B0%D0%BA%D1%81&1%5B%5D=1347> (не содержит отзывов и оценок потребителей) также содержат информацию о серии книг «Арт-релакс» и предложении к покупке книги «МАНДАЛЫ Тайны природы». При этом, установить количество купленных книг и дату размещения указанной информации установить не представляется возможным.

Коллегия отмечает, что для вывода о возникновении у потребителей ассоциации определенного обозначения с конкретным изготовителем необходимо наличие доказательств, не только подтверждающих введение в гражданский оборот товаров со сходным обозначением иным изготовителем, но и подтверждение возникновения у потребителей устойчивой ассоциативной

связи между самим товаром и его изготовителем. Указанная ассоциативная связь может быть подтверждена, в том числе сведениями об объемах производства, рекламе, территории распространения таких товаров (рекламы товаров).

Кроме того, для вывода о введении потребителя в заблуждение через ассоциацию с другим производителем товаров (исполнителем услуг), основанную на предшествующем опыте, требуется наличие доказательств, подтверждающих возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между товаром, маркированным соответствующим товарным знаком, и его предшествующим производителем.

Положенные в основу решения Роспатента сведения, содержащиеся исключительно на сведениях сайтов, то есть единичные упоминания самого обозначения в сети Интернет, отзывах и оценках в количестве менее 100 штук не могут признаться достаточными для подтверждения наличия возникновения у среднего российского потребителя ассоциативных связей и известность используемого обозначения среднему российскому потребителю.

Также коллегий был принят во внимание тот факт, что в материалах делопроизводства по рассматриваемой заявке №2021782333 обращения третьих лиц, в которых изложена обеспокоенность относительно регистрации заявленного обозначения на имя заявителя в отношении испрашиваемых товаров и услуг, не поступали.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что у потребителя при восприятии обозначения «Арт-релакс» не могло сформироваться ассоциаций с конкретным лицом, производящим товары или оказывающим услуги, и вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса следует признать недоказанным.

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

удовлетворить возражение, поступившее 20.07.2023, отменить решение Роспатента от 27.03.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021782333.