

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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 15.01.2021 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Коротковой Жанной Юрьевной, Республика Марий Эл, с. Шойбулак (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019763564, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение  **Артемиды+** по заявке № 2019763564, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 09.12.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуги 44 класса МКТУ «помощь ветеринарная» в цветовом сочетании: «зеленый, оранжевый, светло-зеленый, светло-оранжевый, белый».

Роспатентом 11.09.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019763564 в отношении всех услуг 44 класса МКТУ, основанном на заключении по результатам экспертизы, основные доводы которого сведены к следующему:

- входящие в состав заявленного обозначения элементы «ветеринарная клиника», «+» являются неохраняемыми элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса;

- словесные элементы "ветеринарная клиника" ("ветеринарная" (ветеринария) - наука о болезнях животных, их лечении и предупреждении, а также о методах защиты людей от инфекционных болезней животных (см. Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/21854>); "клиника" - лечебное учреждение для стационарного лечения больных, в котором ведется также научно-исследовательская работа и преподавание медицины (см. Толковый словарь иностранных слов Л. П. Крысина.- М: Русский язык,1998, <https://dic.academic.ru/>) не обладают различительной способностью и являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на видовое наименование предприятия. Элемент "+" не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку является общепринятым символом;

- заявленное обозначение [1] сходно до степени смешения с товарным знаком **АРТЕМИДА-ПРО** [2], зарегистрированным ранее на имя ООО "Артемиды", 344013, г. Ростов-на-Дону, пер. Доломановский, 179, оф. 1а (свидетельство № 618392, приоритет 11.08.2015) в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ;

- сходство заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] "АРТЕМИДА-ПРО" установлено на основании фонетического критерия, а именно, совпадения звуков и звукосочетаний, их места в составе обозначений. Сравниваемые обозначения имеют фонетически тождественные слова "Артемиды" - "АРТЕМИДА".

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 15.01.2021, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 11.09.2020.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель согласен с доводами экспертизы в части отнесения элементов «+», «ветеринарная клиника» к неохраняемым элементам, как несоответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса;

- заявитель не согласен со сходством до степени смешения сравниваемых обозначений [1] и [2], а также оспаривает однородность сравниваемых услуг 44 класса МКТУ;
- 44 класс МКТУ включает многообразие услуг: услуги медицинские; услуги ветеринарные; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных; услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства;
- МКТУ не может быть основой для вывода об однородности товаров/услуг и может служить средством идентификации общих характеристик определенных товаров и услуг;
- согласно пункту 10 статьи 2 ФЗ № 323 от 21.11.2011 г. «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» «медицинская деятельность» - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и т.п.;
- сфера правоотношений ветеринарии регулируется Законом РФ от 14 мая 1993 г. N 4979-1 "О ветеринарии", где в статье 1 указано, что под ветеринарией понимается область научных знаний и практической деятельности, направленных на предупреждение болезней животных и их лечение;
- понятия «медицинские услуги» и «ветеринарные услуги» не могут быть отнесены к одному роду, виду товаров, их потребительским свойствам, функциональным назначениям и другим требованиям.

На основании изложенных доводов заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 11.09.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019763564 в отношении заявленных услуг 44 класса МКТУ, указанных в перечне.

К материалам возражения приложена копия решения Роспатента от 11.09.2020 об отказе в регистрации знака обслуживания по заявке № 2019763564.

Уведомленный надлежащим образом заявитель на заседании коллегии отсутствовал.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (09.12.2019) заявки № 2019763564 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, являющихся общепринятыми символами и терминами, 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.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 1¹ статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса 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 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя

товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

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.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой

учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

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.

Согласно пункту 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.

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

Согласно пункту 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 звуко сочетаний 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 пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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  по заявке № 2019763564 является комбинированным, включает словесные элементы «Артемиды» и «ветеринарная клиника», элемент «+» и стилизованное изображение силуэтов девушки и собаки. Регистрация заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака испрашивается в отношении услуг 44 класса МКТУ «помощь ветеринарная» в цветовом сочетании: «зеленый, оранжевый, светло-зеленый, светло-оранжевый, белый».

Согласно возражению заявитель не оспаривает доводы экспертизы в части отнесения элементов «+», «ветеринарная клиника» к неохраняемым элементам, как несоответствующих требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что правомерно указано в заключении по результатам экспертизы. Так, элемент «+» не обладает характерным графическим исполнением, различительной способностью и представляет собой общепринятый символ. В силу смыслового значения элемент «ветеринарная клиника» представляет собой видовое наименование предприятия, специализирующегося на лечении и оказание медицинской помощи животным.

Решение Роспатента от 11.09.2020 оспаривается заявителем ввиду несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В качестве противопоставления в отношении услуг 44 класса МКТУ заявленному обозначению [1] в заключении по результатам экспертизы противопоставлен товарный знак **АРТЕМИДА-ПРО** [2] по свидетельству № 618392 с приоритетом от 11.08.2015, правовая охрана которому предоставлена ранее на имя ООО "Артемиды", г. Ростов-на-Дону в отношении услуг 44 класса МКТУ «диспансеры, центры здоровья; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; мануальная терапия [хиропрактика]; советы по вопросам здоровья; услуги в области ароматерапии; массаж; помощь медицинская; услуги бальнеологических центров; услуги в области аквакультуры; услуги медицинских клиник; услуги нетрадиционной медицины; услуги психологов; услуги

телемедицины; услуги терапевтические; услуги фармацевтов [приготовление лекарств по рецептам]; физиотерапия».

Анализ заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] на тождество и сходство показал следующее.

Словесный элемент «Артемида», входящий в состав сравниваемых обозначений [1] / [2] имеет смысловое значение: «в древнегреческой мифологии вечно юная богиня охоты, богиня плодородия, богиня женского целомудрия, покровительница всего живого на Земле» (см. электронный словарь: <https://ru.wikipedia.org/wiki/>). Таким образом, сопоставительный анализ по фонетическому и семантическому критериям сходства заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] показал фонетическое и семантическое тождество доминирующих словесных элементов «Артемида» [1] / «Артемида» [2]. Элемент «-ПРО» в противопоставленном товарном знаке [2] не приводит к каким-либо иным звуковым или смысловым образам в силу доминирования наиболее значимого словесного элемента «Артемида», с которого начинается восприятие товарного знака.

Визуально сравниваемые обозначения [1] и [2] близки ввиду использования при написании словесных элементов «Артемида» [1] / «Артемида» [2] букв русского алфавита.

Ввиду сходства сравниваемых словесных элементов «Артемида» [1] / «Артемида» [2] по фонетическому, семантическому и графическому критериям сходства заявленное обозначение [1] и противопоставленный товарный знак [2] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Сходство обозначений связано с однородностью товаров/услуг, в отношении которых обозначения заявлены (зарегистрированы). Как известно, чем сильнее сходство обозначений, тем выше опасность смешения товаров/услуг и, следовательно, шире диапазон товаров/услуг, которые могут рассматриваться как однородные. Поскольку сравниваемые обозначения [1] и [2] обладают высокой степенью сходства, то есть включают фонетически и семантически тождественные словесные элементы «Артемида» [1] / «Артемида» [2], опасность смешения

однородных услуг повышается и увеличивается диапазон услуг, которые могут рассматриваться как однородные. Таким образом, в отношении однородности сравниваемых услуг 44 класса МКТУ коллегия отмечает следующее.

Заявленная услуга 44 класса МКТУ «помощь ветеринарная» представляет собой медицинскую услугу, направленную на оказание медицинской помощи животным, а также на их лечение. Согласно словарям: «скорая ветеринарная помощь» - срочное неотложное лечение животных при внезапных заболеваниях, угрожающих жизни. Скорую ветеринарную помощь осуществляют ветеринарные врачи, средний и младший ветеринарный персонал в любое время суток и при любых обстоятельствах. «Ветеринарная помощь» - это лечебная помощь заболевшим животным. Различают неотложную ветеринарную помощь, оказываемую в экстренных случаях, когда животному угрожает смерть от заболевания или травм, а также лечение в обычных условиях. Неотложная ветеринарная помощь обязательна при полостных ранениях, упорных кровотечениях, тимпании, коликах, отравлении, при инородных телах в пищеводе, при подозрении на острую инфекционную болезнь и т.п. Ветеринарная помощь в этих случаях оказывается вне очереди, нередко требуется безотлагательный выезд ветеринарного специалиста к больному животному. Ветеринарную помощь оказывают в ветеринарной лечебнице амбулаторно и стационарно или на месте, если животное по своему состоянию не может быть доставлено в ветеринарное учреждение. Особое значение имеет плановая ветеринарная помощь, осуществляемая в виде диспансеризации животных. Ветеринарная помощь включает терапевтическую и акушерско-гинекологическую помощь, а также хирургические операции. Оказание животным ветеринарной помощи - обязанность ветеринарных специалистов. См. электронный словарь: <https://veterinary.academic.ru/>.

В свою очередь, услуги 44 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2] содержат, в основном, медицинские услуги: «диспансеры; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; лечение гомеопатическими эссенциями; мануальная терапия [хиропрактика]; советы по

вопросам здоровья; массаж; помощь медицинская; услуги медицинских клиник; услуги нетрадиционной медицины; услуги телемедицины; услуги терапевтические; физиотерапия» и т.п.

С учетом сказанного, сравниваемые услуги 44 класса МКТУ являются однородными, поскольку имеют общее медицинское назначение, предназначены для достижения одних и тех же лечебных и медицинских целей (для лечения, оказания медицинской помощи), оказываются специалистами-медиками, что свидетельствует об их однородности.

Сходство заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] наряду с однородностью сравниваемых услуг 44 класса МКТУ приводит к выводу о несоответствии заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных услуг 44 класса МКТУ, что правомерно указано в решении Роспатента от 11.09.2020.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 15.01.2021, оставить в силе решение Роспатента от 11.09.2020.