

## 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела поступившее 11.09.2023 возражение Шаповалова Сергея Николаевича (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021789190, при этом установила следующее.



Регистрация комбинированного обозначения по заявке №2021789190 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 30.12.2021 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 16 и услуг 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 11.07.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака принято на основании его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с общеизвестным товарным знаком «ЗДОРОВЬЕ», зарегистрированным под № 4 (знак признан общеизвестным с 01.02.1992) на имя Общества с ограниченной

ответственностью «Журнал «Здоровье», 127015, Москва, Бумажный пр-д, д. 14, стр.1, эт. 9, пом. 1, ком. 4, для товаров 16 класса МКТУ - журналы.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное комбинированное обозначение не является сходным с общеизвестным товарным знаком, так как они отличаются фонетически, семантически и графически;

- фонетические отличия сравниваемых обозначений обусловлены тем, что в состав заявленного обозначения входят три словосочетания «Здоровье без таблеток», «Академия культуры здоровья» и «Жизнь без аптеки» в то время как противопоставленный знак состоит из одного слова «Здоровье», т.е. они отличаются количеством слов (9 и 1), слогов, букв и звуков;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак обладают совершенно разным семантическим значением в связи с тем, что между сравниваемыми обозначениями отсутствует подобие заложенных в них понятий, идей. Противопоставленный товарный знак имеет прямое значение и вызывает ассоциации, связанные с определенным состоянием организма (здоровье может быть как плохое, так и хорошее), в то время как заявленное обозначение несет смысл возможности наличия хорошего состояния организма без использования медикаментозного лечения, в контексте с иными словесными элементами, входящими в обозначение;

- сравниваемые товарные знаки различаются визуально, в первую очередь, за счет разного количества входящих в них элементов и композиционного решения, а также с учетом входящего в состав заявленного обозначения изобразительного элемента, занимающего значительную площадь обозначения и участвующего в формировании общего впечатления от просмотра обозначения;

- примеры регистраций Роспатентом товарных знаков, включающих слово «Здоровье» для товаров 16 и услуг 41 классов МКТУ, например, «Магнит Здоровье»

по свидетельству №772889, «Свобода и Здоровье» по свидетельству №920544, «Сибирское здоровье» по свидетельству №617082 и др. свидетельствуют о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака;

- в связи с низким уровнем сходства сравниваемых обозначений заявленное обозначение не может ассоциироваться у потребителей с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и не может ущемить законные интересы такого правообладателя;

- правообладатель противопоставленного общеизвестного товарного знака № 4 предоставил заявителю письмо-согласие. Заявитель обращает внимание, что опасения экспертизы об ущемлении законных интересов правообладателя не оправданы. Правообладатель не счит указанные товарные знаки сходными и выразил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения, так как уверен, что потребители не будут введены в заблуждение в связи с регистрацией заявленного обозначения.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке № 2021789190 в отношении заявленных товаров и услуг.

В дополнение к возражению был представлен оригинал письменного согласия правообладателя общеизвестного товарного знака № 4 «ЗДОРОВЬЕ» на 3 л. в 1 экз. Также заявителем было представлено дополнение к возражению от 16.11.2023, в котором, в частности, указано, что Шаповалов Сергей Николаевич, являющийся заявителем по рассматриваемой заявке, дипломированный мастер цигун, автор ряда оздоровительных программ, оказывает услуги в виде преподавания различных спортивных оздоровительных практик, проведения мастер-классов, семинаров, проводит занятия по оздоровительной гимнастике Цигун и Тайдзи, в том числе на благотворительной основе и реализует товары под заявленным обозначением в виде брошюр, книг, посвященных здоровому образу жизни, с 2016 года.

В подтверждение своей добросовестности и широкой известности заявленного обозначения заявитель предоставляет на рассмотрение материалы, подтверждающие высокий уровень известности и репутации заявленного обозначения.

Приложения:

1) Грамота от «Регионального фестиваля здорового образа жизни» за активную позицию, энтузиазм, высокий уровень профессионализма и личный вклад в реализацию проекта Партии «Единая Россия» «Здоровое будущее» от 07.03.2019;

2) Диплом от программы «Бренд года Ульяновск» от 2022 года в номинации «за преданность и верность»;

3) АНО «Академия развития здорового образа жизни и культуры здоровья» является победителем Фонда президентских грантов, по заявке, поданной в фонд 12.03.2021, юридическому лицу заявителя выдали грант в размере 493 тысячи рублей;

4) Диплом победителя в конкурсе «Бренд года» АНО «Академия культуры здоровья» от 2022 года в номинации «Здоровьесберегающие, иммунные и восстанавливающие практики»;

5) Соглашение о сотрудничестве и информация с сайта университета;

6) Информация о волонтерстве с сайта <https://dobro.ru/organizations/672130/info>;

7) Информация из социальной сети Вконтакте;

8) Информация из социальной сети youtube;

9) Информация из социальной сети Одноклассники;

10) Информация из социальной сети Telegram;

11) Информация о владельце домена <https://cigun73.ru/>;

12) Статья «Представляем участника конкурса «Бренд года»: Академия культуры здоровья» от 14.12.2021; аналогичная публикация от 13.12.2021;

13) Статья «В Ульяновске назвали лучшие бренды 2021 года» от 03.02.2022 по

ссылке: <https://uldelo.ru/news/2022/02/03/v-ulyanovske-nazvali-b-luchshie-brendy-2021-godab>;

14) Статья «С годами живу все «вкуснее» от 17.06.2020 по ссылке <https://uldelo.ru/articles/2020/06/17/s-godami-zhivu-vse-vkusnee>;

15) Скриншот с канала Россия 1 (Ульяновск) от 05.10.20 «О программе оздоровления с помощью цигун-гимнастики. Выпуск программы Вести Ульяновск» <https://www.youtube.com/watch?v=ACAjCMT79JQ>;

16) Статья «Ульяновцев приглашают на бесплатные занятия восточной практикой «Цигун» от 13.10.2021 по ссылке: <https://gtrk-volga.ru/2021/10/13/ulyanovtsev-priglasheyutna-besplatnye-zanyatiya-vostochnoj-praktikoj-tsigun/>, скриншоты из видео-новостей с канала «Вести. Ульяновск» на канале Россия 1;

17) Статья «Цигун пришел в Мостовую слободу» от 13.04.2021 по ссылке: <https://gtrk-volga.ru/2021/04/13/tsigun-prishel-v-mostovuyu-slobodu/>, скриншоты из видео-новостей с канала «Вести. Ульяновск» на канале Россия 1;

18) Статья «Развивают место, где живут» от 27.01.2021 по ссылке: <https://gtrkvolga.ru/2021/01/27/razvivayut-mesto-gde-zhivut/>, скриншоты из видео-новостей с канала «Вести. Ульяновск» на канале Россия 1;

19) Статья «Здоровье нужно всем! Это сразу понятно, когда его теряешь. Пенсионеры! Для вас» от 31.05.2023, по ссылке: <https://dobro.press/blogi/zdorove-nuzhno-vsem-eto-srazu-ponyatno-kogda-ego-teryaesh-pensionery-dlya-vas>;

20) Благодарственные письма;

21) Информация по ссылкам: [https://opuo.ru/news\\_nko/starost-i-bolezn-nesinonimysergej-shapovalov-o-praktikax-cigun/](https://opuo.ru/news_nko/starost-i-bolezn-nesinonimysergej-shapovalov-o-praktikax-cigun/); <https://uldelo.ru/2017/08/07/b-tsigun-b-dlya-zdorovya-iuspekha>; <https://ulpressa.ru/2020/04/27/tacc-zdorovye-v-vosmi-dvizheniyakh-kak-zh>.

Также заявителем выражена просьба сократить перечень испрашиваемых товаров и услуг до следующих:

16 класс МКТУ – материалы учебные и пособия наглядные, посвященные лечебной гимнастике, а также оздоровительным практикам цигун и тайцзицюань; печатные издания, посвященные лечебной гимнастике, а также оздоровительным практикам цигун и тайцзицюань; печатные издания периодические, посвященные лечебной гимнастике, а также оздоровительным практикам цигун и тайцзицюань;

41 класс МКТУ - академии [обучение]; воспитание физическое; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; обучение оздоровительной гимнастике цигун; обучение айкидо; обучение гимнастике; обучение дзюдо; обучение боевому искусству тайцзи; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; предоставление информации по вопросам воспитания и образования; предоставление спортивного оборудования; проведение фитнес-классов; прокат спортивного оборудования, за исключением транспортных средств; прокат тренажеров; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги индивидуальных тренеров; услуги образовательные, предоставляемые помощниками по особым потребностям; услуги образовательные, предоставляемые школами; услуги по оценке физического состояния для тренировок; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; образование в области физического здоровья.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (30.12.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания,

коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 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, характеризующих товары.

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

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса (пункт 34 Правил). К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих 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.

В соответствии с подпунктом 3 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, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение



. Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Академия культуры здоровья» является неохраемым элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что в возражении не оспаривается.

Согласно возражению государственная регистрация товарного знака испрашивается для уточненного перечня товаров 16 и услуг 41 классов МКТУ, указанного в дополнении к возражению от 16.11.2023.


В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021789190 в заключении по результатам экспертизы указано на его несоответствие требованиям, изложенным в пункте 6(3) статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства до степени смешения заявленного обозначения с общеизвестным товарным знаком №4 «Здоровье» в отношении однородных товаров и услуг.



Общеизвестный товарный знак «ЗДОРОВЬЕ» представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Знак признан общеизвестным в отношении товара 16 класса МКТУ – журнал.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям законодательства показал следующее.



Заявленное обозначение  и общеизвестный товарный знак **ЗДОРОВЬЕ** не ассоциируются друг с другом в целом, так как не являются сходными по фонетическому, семантическому и графическому признакам сходства обозначений, что обусловлено следующими факторами.

Отсутствие фонетического сходства рассматриваемых обозначений обусловлено разным звуковым рядом. В одном случае это длинный звуковой ряд «ЗДОРОВЬЕ БЕЗ ТАБЛЕТОК АКАДЕМИЯ КУЛЬТУРЫ ЗДОРОВЬЯ ЖИЗНЬ БЕЗ АПТЕКИ», состоящий из множества слов, слогов, букв и звуков, в другом – состоящий из одного слова «ЗДОРОВЬЕ».

Семантическое сходство обозначений также отсутствует, поскольку смысловые значения входящих в заявленное обозначение словосочетаний отличаются от значения слова «Здоровье» (нормальное состояние организма). Смысловое значение заявленного обозначения – это возможность жить и быть здоровым без употребления лекарств и посещения аптечных организаций, обучаясь культуре здоровья, например, используя различные оздоровительные программы и практики.

Отсутствие графического сходства сравниваемых обозначений обусловлено тем, что заявленное обозначение, кроме слова «Здоровье», содержит в своем составе большое количество иных словесных элементов, отличающихся написанием входящих в них букв, а также наличием яркого изобразительного элемента, в то время как противопоставленный знак является словесным и выполнен в черно-

белом цвете. Указанные отличия приводят к разному общему зрительному впечатлению от сопоставляемых знаков.

Анализ однородности испрашиваемых товаров 16 и услуг 41 классов МКТУ и товара 16 класса МКТУ (журнал), для которого признан общеизвестным противопоставленный товарный знак «ЗДОРОВЬЕ», показал, что товары 16 класса МКТУ - материалы учебные и пособия наглядные, посвященные лечебной гимнастике, а также оздоровительным практикам цигун и тайцзицюань; печатные издания, посвященные лечебной гимнастике, а также оздоровительным практикам цигун и тайцзицюань; печатные издания периодические, посвященные лечебной гимнастике, а также оздоровительным практикам цигун и тайцзицюань, являются однородными, так как они могут относиться к одному роду деятельности (печатные издания, печатная продукция), иметь одинаковое назначение, один круг потребителей и одинаковые условия их реализации. Что касается испрашиваемых услуг 41 класса МКТУ - академии [обучение]; воспитание физическое; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; обучение оздоровительной гимнастике цигун; обучение айкидо; обучение гимнастике; обучение дзюдо; обучение боевому искусству тайцзи; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; предоставление информации по вопросам воспитания и образования; предоставление спортивного оборудования; проведение фитнес-классов; прокат спортивного оборудования, за исключением транспортных средств; прокат тренажеров; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги индивидуальных тренеров; услуги образовательные, предоставляемые помощниками по особым потребностям; услуги образовательные, предоставляемые школами; услуги по оценке физического состояния для тренировок; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; образование в области физического

здоровья, то они не являются однородными или корреспондирующими товару «журнал», поскольку не относятся к изданию журналов и другой печатной продукции, а представляют собой услуги в области воспитания и образования, досуга и отдыха. Следовательно, не существует принципиальной возможности возникновения у потребителя представления о принадлежности этих услуг (41 класса МКТУ) и товаров (16 класса МКТУ) одному лицу, их оказывающему, и производящему.

Таким образом, с учетом установленного выше отсутствия сходства сравниваемых обозначений по фонетическому, семантическому и графическому признакам сходства однородность товаров 16 класса МКТУ в данном случае не может привести к смешению заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком.

Вместе с тем, согласно норме, изложенной в пункте 3 статьи 1508 Кодекса, правовая охрана общеизвестного товарного знака может распространяться и на товары, неоднородные с теми, в отношении которых он признан общеизвестным, если использование другим лицом этого товарного знака в отношении указанных товаров будет ассоциироваться у потребителей этих товаров с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и может ущемить законные интересы такого обладателя.

Однако следует отметить, что отсутствие сходства заявленного обозначения с общеизвестным товарным знаком не позволяет прийти к выводу, что у потребителей товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, при использовании этого знака в гражданском обороте может возникнуть прямая ассоциация с правообладателем общеизвестного товарного знака, поскольку отсутствует ассоциативная связь заявленного обозначения с общеизвестным знаком, а также какая-либо объективная информация, подтверждающая ущемление законных интересов правообладателя общеизвестного товарного знака в случае регистрации заявленного обозначения для испрашиваемых товаров 16 и услуг 41 классов МКТУ.

При этом коллегия считает необходимым отметить, что правообладателем общеизвестного товарного знака было предоставлено письменное согласие на регистрацию товарного знака (оригинал письма находится в материалах дела), что, по сути, является подтверждением отсутствия ущемления законных интересов правообладателя общеизвестного знака «ЗДОРОВЬЕ».

Несмотря на то, что Кодекс не предусматривает возможность представления писем-согласий обладателями исключительных прав на общеизвестные товарные знаки, вышеуказанный факт является дополнительным свидетельством того, что у коллегии не имеется оснований для расширительного толкования однородности сравниваемых товаров и услуг и применения нормы пункта 3 статьи 1508 Кодекса к рассматриваемому обозначению.

Таким образом, с учетом отсутствия вероятности смешения сравниваемых обозначений в гражданском обороте при маркировке ими испрашиваемых товаров и услуг следует признать обозначение по заявке № 2021789190 соответствующим требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 11.09.2023, отменить решение Роспатента от 11.07.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021789190.**