



## **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 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 20.04.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Теледоктор 24», Москва (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021768911, при этом установлено следующее.

Заявка №2021768911 на регистрацию комбинированного обозначения  « Teledoctor 24» была подана на имя заявителя 21.10.2021 в отношении товаров 09, 10 и услуг 41, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 29.12.2022 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021768911 в отношении всех заявленных товаров 09, 10 и услуг 41, 44 классов МКТУ (далее – решение Роспатента).

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому в состав заявленного обозначения входят цифры «24», не имеющие характерного графического исполнения, являются

неохраняемыми элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку входящие в состав заявленного обозначения неохраняемые элементы занимают доминирующее положение.

Кроме того, экспертизой установлено, что входящий в состав обозначения изобразительный элемент розового цвета сходен до степени смешения с официальной эмблемой Международного Движения Красного Креста и Красного Полумесяца (также известного как Международный Красный Крест). Российский Красный Крест (РКК), признанный Международным Комитетом Красного Креста 15 октября 1921 года единственным Национальным обществом Красного Креста на территории РФ в соответствии с Женевскими Конвенциями 1949 года и Дополнительными Протоколами к ним 1977 года, Правилами по использованию Эмблемы 1991 года устанавливает на территории РФ правила по использованию эмблемы Красного Креста. Красный крест является защитной эмблемой и зарегистрированным знаком Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца, поэтому использование этой символики другими организациями запрещено международным законодательством. Женевская конвенция 1949 года закрепила правовой статус МККК, поэтому знак Красного Креста (и Красного Полумесяца) охраняется во всем мире (см. <http://www.icrc.org>; <http://www.redcross.ru/>; <http://spbredcross.org/>), в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 2 статьи 1483 Кодекса.


В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 20.04.2023 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявителем было изменено заявленное обозначение, а также скорректирован перечень заявленных товаров;
- заявитель не возражает в признании цифр «24» заявляемого обозначения

неохраняемым элементом;


- заявитель отмечает, что символ «+» (крест) в качестве неохраняемого элемента зарегистрирован в ряде товарных знаков в различных цветах (свидетельства №№730110, 613118, 925530, 225503, 284349, 746358, 892259 и т.д.);

- таким образом, практика предоставления Роспатентом изображения креста в качестве неохраняемого элемента весьма распространена. Помимо этого, в заявленном обозначении крест выполнен в розовом цвете, аналогично товарному

знаку  по свидетельству №746358, а также зарегистрированному на

имя заявителя товарному знаку  по свидетельству №712946;

- заявитель отмечает, что решение Роспатента о предоставлении правовой охраны обозначению должно соответствовать принципу правовой определенности и законных ожиданий;

- заявитель, учитывая позицию Роспатента, просит изменить заявляемое обозначение на более корректное, заменить элемент, который, по мнению Роспатента, является сходным до степени смешения с официальной эмблемой Международного Движения Красного Креста и Красного Полумесяца (также известного как Международный Красный Крест) на крест, выполненный в белом цвете  ;

- заявитель ведет хозяйственную деятельность, с использованием заявленного обозначения достаточно продолжительное время.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении товаров 09, 10 и услуг 41, 44 классов МКТУ с указанием цифр «24» в качестве неохраняемых.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегией было установлено следующее.

С учетом даты подачи (21.10.2021) заявки №2021768911 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, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством или назначением товаров.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров.

Кроме того, согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся 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.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные 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.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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 пунктом 36 Правил на основании пункта 2 статьи 1483 Кодекса устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не подлежащим правовой охране в соответствии со статьей 1231.1 Кодекса, или сходным с ними до степени смешения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1483 и пункта 1 статьи 1231.1 Кодекса не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, включающие, воспроизводящие или имитирующие официальные символы, наименования или отличительные знаки либо их узнаваемые части.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, включающих обозначения, воспроизводящие государственные гербы, флаги и другие символы и знаки международных и межправительственных организаций. Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

На регистрацию было заявлено комбинированное обозначение



«», состоящее из словесного элемента «Teledoctor», выполненного стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, справа от которого расположены цифры «24». Слева от словесного элемента расположен изобразительный элемент, представляющий собой изображение креста. Предоставление правой охраны товарному знаку по заявке №2021768911 испрашивается в белом, розовом, голубом цветовом сочетании в отношении товаров 09, 10 и услуг 41, 44 классов МКТУ.

К возражению были приложены следующие материалы:

1. Скорректированное заявляемое обозначение;
2. Материальный носитель - внешний накопитель SanDisk (Cruzer Blade 16GB/SDCZ50-016G BL210426176Z) - 1 шт.;

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

В состав заявленного обозначения входят цифры «24», не имеющие оригинального графического исполнения и не создающие иной уровень восприятия рассматриваемого обозначения, отличный от восприятия отдельных входящих в его состав элементов.

Таким образом, цифры «24» являются неохранными элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. С чем заявитель выразил свое согласие.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 2 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При регистрации товарных знаков принимается во внимание, что под имитацией официальных символов и отличительных знаков понимается их воспроизведение, сходное до степени смешения с официальным символом, наименованием или отличительным знаком. При этом проверка сходства до степени смешения с официальным символом, наименованием или отличительным знаком проводится по тем правилам, по которым проводится проверка сходства до степени смешения товарных знаков.

Как было указано выше, на регистрацию в качестве товарного заявлено

комбинированное обозначение, в состав которого входит изобразительный элемент в виде креста розового цвета сходный до степени смешения с официальной эмблемой Международного Движения Красного Креста и Красного Полумесяца (также известного как Международный Красный Крест).

Красный крест — это международная гуманитарная организация, работающая сегодня по всему миру. Она оказывает гуманитарную помощь людям, пострадавшим в результате конфликтов и вооруженного насилия, а также распространяет знания о законах, защищающих жертв войны.

Международное общество Красного Креста основал швейцарский предприниматель и общественный деятель Анри Дюнан в 1863 году в Швейцарии.

В 1884 году состоялась первая международная Конференция Международного комитета Красного Креста. На этой конференции была принята эмблема общества - красный крест на белом фоне. Цветовое оформление логотипа организации представляет собой обратную расцветку национального флага Швейцарии из уважения к родине Движения.

Российский Красный Крест (РКК), признанный Международным Комитетом Красного Креста 15 октября 1921 года единственным Национальным обществом Красного Креста на территории Российской Федерации в соответствии с Женевскими Конвенциями 1949 года и Дополнительными Протоколами к ним 1977 года, Правилами по использованию Эмблемы 1991 года устанавливает на территории Российской Федерации правила по использованию эмблемы Красного Креста. Красный крест является защитной эмблемой и зарегистрированным знаком Международного движения Красного Креста и Красного Полумесяца, поэтому использование этой символики другими организациями запрещено международным законодательством. Женевская конвенция 1949 года закрепила правовой статус Международного комитета Красного Креста, поэтому знак Красного Креста (и Красного Полумесяца) охраняется во всем мире (см. <http://www.icrc.org>; <http://www.redcross.ru/>; <http://dic.academic.ru/>; <http://spbredcross.org/>).

При этом, коллегия отмечает, что розовый — цвет, образующийся при смешивании красного и белого. Хотя иногда его описывают как светло-красный, однако точнее будет сказать, что это ненасыщенный красный цвет, причём чаще

всего с примесью пурпурного. Несмотря на широкое употребление слова, точный оттенок установить трудно, например, в английском языке используется два слова для существенно различных оттенков розового: Rose (более красный оттенок) и Pink («маргаритковый»), см. <https://dic.academic.ru>.

Коллегия также отмечает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 1231.1 Кодекса официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемого элемента, если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации. К компетентным органам относятся органы государственной власти той страны, о государственных флагах, гербах, эмблемах или официальных знаках, клеймах контроля и гарантии которой идет речь. В случае гербов, флагов и других эмблем, сокращенных или полных наименований международных, межправительственных организаций – это высшие руководящие органы таких организаций. Эти органы могут разрешить использование официальных символов, наименований и отличительных знаков при регистрации товарных знаков, в том числе в интересах их собственных граждан.

Однако, заявителем не было представлено согласие соответствующего компетентного органа (в данном случае - Российского Красного Креста), в связи с чем, можно сделать вывод о том, что использование изображения креста розового цвета в заявленном обозначении, который сходен до степени смешения с Красным Крестом, является неправомерным.

Кроме того, в состав заявленного обозначения включен словесный элемент «Teledoctor», который является транслитерацией буквами латинского алфавита слова «Теледоктор», где:

- «Теле» - часть сложных слов, обозначает дальность, действие на большом расстоянии;

- «доктор» - человек, который получил медицинское образование и лечит людей, (см. <https://dic.academic.ru/>, Большой Энциклопедический словарь, Толковый словарь Дмитриева).

Таким образом, для среднего российского потребителя в силу своего



смыслового значения и широкого распространения данное обозначение будет ассоциативно указывать на назначение заявленных товаров и услуг, тем самым усиливая восприятие изобразительного элемента, включенного в состав обозначения, в качестве эмблемы Красного Креста.

Довод заявителя о том, что им была выражена просьба о внесении изменений в заявленное обозначение, касающихся изменения изобразительного элемента в виде розового креста на белый крест в розовом круге, не может быть принят во внимание.

Так, согласно пункту 2 статьи 1500 Кодекса «в период рассмотрения возражения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявитель может внести в документы заявки изменения, которые допускаются в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 1497 Кодекса, если такие изменения устраняют причины, послужившие единственным основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака, и внесение таких изменений позволяет принять решение о государственной регистрации товарного знака».


Вместе с тем, указанные выше изменения не могут быть приняты, поскольку являются существенными, то есть изменяют заявленное обозначение по существу, в связи с тем, что добавляется иная геометрическая фигура, а именно круг, которая отсутствовала в первоначально заявленном обозначении, по которому проводилась экспертиза.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение, как правомерно указано в решении Роспатента, не соответствует требованиям, изложенным в пункте 2 статьи 1483 Кодекса.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения, коллегия отмечает то, что данные регистрации касаются иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

Касательно представленных сведений о том, что заявитель является



правообладателем товарного знака  по свидетельству №712946, зарегистрированным 22.05.2019 в отношении услуг 44 класса МКТУ, с датой приоритета от 03.09.2018, коллегия отмечает, то, что данная регистрация касается иного обозначения, делопроизводство по которому велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению, при этом оценка охраноспособности данного товарного знака проводилась на дату его приоритета.

Также, коллегия отмечает, что представленные материалы [2], касающиеся хозяйственной деятельности заявителя относятся к иному обозначению, а именно обозначению по свидетельству №712946, в связи с чем, не могут быть приняты во внимание.

Кроме того, представленные материалы не могут служить преодолением препятствий для регистрации товарного знака по заявке №2021768911 в рамках требований пункта 2 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.04.2023, оставить в силе решение Роспатента от 29.12.2022.**