

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела возражение, поступившее 05.04.2023. Данное возражение подано ООО «Клиника реконструкции тела», г. Москва (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021778522, при этом установлено следующее.

Заявка №2021778522 на регистрацию комбинированного товарного знака



«КЛИНИКА РЕКОНСТРУКЦИИ ТЕЛА» была подана на имя заявителя 29.11.2021 в отношении товаров и услуг 28, 41, 42, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 16.03.2023 о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021778522 в отношении всех заявленных товаров и услуг 28, 41, 42, 44 классов МКТУ с исключением словесных элементов «клиника», «реконструкции тела» из самостоятельной правовой охраны (далее-решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В частности, было указано, что словесные элементы входящее в состав заявленного обозначения слово "КЛИНИКА" ("КЛИНИКА" - медицинское учреждение,

в котором, кроме стационарного лечения больных, проводятся преподавательская и научно-исследовательская работа, см. Интернет, например, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/157050>, Большой Энциклопедический словарь. 2000) указывает на вид и назначение заявленных товаров и услуг, в связи с чем не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Помимо этого, входящие в состав заявленного обозначения слова "РЕКОНСТРУКЦИИ ТЕЛА" не обладают различительной способностью и являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку используются различными лицами в области деятельности заявителя (см. Интернет <http://estmed-plastica.ru/rekonstruktsiya-tela-plastika-mozhet-vse/>, <https://aestetik.ru/>, <https://semeynaya.ru/uslugi/page/58-statsionar-na-gospitalnoj/911>, <https://nsk.gen87.ru/tech/body/body-up/?>, <http://med.niv.ru/doc/dictionary/big-medical/fc/slovar-206-4.htm#zag-31694>, https://meduniver.com/Medical/neiroxirurgia/metodi_rekonstrukcii_tela_pozvonka.html?, <https://www.kiz.ru/content/krasota/telo/sovsem-ruchnoy-metod-manualnoy-rekonstruktsii-litsa-i-tela/>, https://sechenovclinic.ru/hospitals/detail_odt.php?id=3461, <https://www.litmir.me/br/?b=740379&p=1>).

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- решение Роспатента не мотивировано и содержит ссылки на конкретный пункт и статью Кодекса, которым не соответствует заявленное обозначение. Заявитель не должен руководствоваться догадками, а иметь четко сформулированное и обоснованное заключение эксперта. Отсутствие ссылки на конкретные нормы права лишает возможности заявителя на подготовку аргументированных возражений. В представленном заключении эксперта юридическая обоснованность и конкретные ссылки на правовые акты отсутствуют. Общая ссылка на пункт 1 статьи 1483 Кодекса не конкретизирует основание отказа в предоставлении правовой охраны;

- под обозначением, вошедшим во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида, понимается обозначение, используемое для определенного товара, которое в результате его длительного применения для одного и того же товара или товара того же вида различными производителями стало указанием

конкретного вида товара. В рассматриваемом случае – услуг. При этом, для отнесения обозначения к обозначениям, вошедшим во всеобщее употребление важно доказать наличие трех признаков: использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами соответствующих отраслей производства, работниками торговли, потребителями; применение обозначения в качестве названия (наименования) одного и того же товара или товаров того же вида, выпускаемых различными изготовителями; применение обозначения длительное время. Ни одно из этих признаков не является приоритетным и важно наличие именно всех трех. В сознании всех перечисленных категорий возникает устойчивая взаимно-однозначная связь между услугой, обладающей определенными свойствами, качествами и тем обозначением, которое используется в качестве ее названия (наименования);

- как видно из приведенных экспертом ссылок, словесный элемент «РЕКОНСТРУКЦИИ ТЕЛА» используется в различных направлениях, не конкретизируя конкретную услугу. Нет устойчивой взаимно-однозначной связи между услугой по приведенным ссылкам на интернет ресурсы и заявленным обозначением. Оно скорее используется как литературный оборот для придания тексту красоты изложения;

- приведенные экспертом ссылки не доказывают совокупности наличия трех признаков, которые должны быть в обязательном порядке для признания обозначения вошедшим во всеобщее употребление. Так же стоит обратить внимание на тот факт, что заявитель обозначил в заявке на регистрацию товарного знака товары и услуги 28, 41, 42, 44 классов МКТУ. Однако, в заключении эксперта не приведено ни одного довода, в связи с чем обозначение «РЕКОНСТРУКЦИИ ТЕЛА» не может быть охраняемым элементом по всем заявленным товарам и услугам;

- фирменное наименование заявителя идентично заявленному обозначению - ООО "КЛИНИКА РЕКОНСТРУКЦИИ ТЕЛА". Заявитель имеет три филиала, расположенные в разных субъектах Российской Федерации, что указывает на широкий круг потребителей его услуг. С возражением представлены отзывы его пациентов. Кроме того, заявитель широко представлен в медийном пространстве, в сети Интернет.

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 28, 41, 42, 44 классов МКТУ с

предоставлением правовой охраны словесным элементам «РЕКОНСТРУКЦИИ ТЕЛА».

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены распечатки отзывов в сети Интернет (1).

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

С учетом даты подачи (29.11.2021) заявки №2021778522 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 абзацем 1 и подпунктом 3 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 и способ их производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные 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.

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.


Согласно пункту 35 Правил указанные в пункте 34 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.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 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.



Заявленное обозначение «» является комбинированным и состоит из помещенных на двух строках словесных элементов «клиника», «реконструкции тела», выполненных стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, а также из помещенного в правой части знака изобразительного элемента, представляющего собой стилизованное изображение

женского силуэта. Указанная композиция заключена в прямоугольную рамку, имеющую разрыв в ее нижней части. Заявленное обозначение включает прямоугольник синего цвета, использующийся в качестве фона. Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в белом, темно-синем цветовом сочетании в отношении товаров и услуг 28, 41, 42, 44 классов МКТУ.

В отношении соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Как указано в решении Роспатента и не оспаривается заявителем, клиника – это медицинское учреждение, в котором, кроме стационарного лечения больных, проводятся преподавательская и научно-исследовательская работа, см. Интернет, например, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/157050>, Большой Энциклопедический словарь. 2000). Данный словесный элемент представляет собой видовое наименование предприятия заявителя, характеризует вид и назначение заявленных товаров и услуг, в связи с чем не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, заявитель не согласен с дискламацией словесных элементов «реконструкции тела», которые представляют собой единую грамматическую и семантическую конструкцию, смысловое значение которой хорошо понятно российскому потребителю в силу того, что каждый из составляющих его элементов относится к общеупотребительной лексике. Так, под словом «тело» понимается человеческий организм в его внешних, физических формах, тогда как слово «реконструкции» (родительный падеж от слова «реконструкция») толкуется как изменение с целью улучшения. Таким образом, в целом словосочетание «реконструкция тела» рассматривается как изменение физической формы тела с целью его улучшения.

При анализе охраноспособности рассматриваемого словосочетания, коллегия учитывала информацию, размещенную на сайтах в сети Интернет, приведенных в решении Роспатента.

На сайте Центра пластической хирургии имени С.А. Плаксина (<http://estmed-plastica.ru/rekonstruktsiya-tela-plastika-mozhet-vse/>) опубликована статья «Реконструкция тела: хирургия может все», в которой под реконструкцией тела понимается

пластическая хирургия, направленная на устранение эстетических или функциональных недостатков человеческого тела, улучшение фигуры, достижение хорошей физической формы.

Обращение к сайту <https://nsk.gen87.ru/tech/body/body-up/?> показало наличие сети клиник инновационной косметологии, которая предлагает услугу аппаратной коррекции фигуры, приводящей к реконструкции тела, а именно к уменьшению жировых отложений в проблемных зонах, устранению целлюлита и фиброзных тяжей, эффективной подтяжке кожи в области предплечий, живота, ягодиц, с внутренней стороны бедра, в зоне локтей и коленей, мгновенному и нарастающему со временем лифтинг-эффекту, улучшению трофики тканей в проблемной зоне, уменьшению растяжек.

В статье «Красота и здоровье», размещенной на сайте <https://www.kiz.ru/content/krasota/telo/sovsem-ruchnoy-metod-manualnoy-rekonstruktsii-lit-sa-i-tela/>, указывается на применение доктором Леонидом Элькиным метода мануальной реконструкции лица и тела, который известен на рынке уже более 20 лет и заключающийся в коррекции фигуры (ее реконструкции) с помощью рук. Согласно пояснению доктора, мануальная реконструкция лица и тела - это система оздоровления, омоложения, это микс акупрессуры, краниосакральной терапии и контактной биоэнергетики. В результате данной процедуры происходит избавление от жиров, складок, двойного подбородка, одышки, организм получает энергию и т.д.

В соответствии с Большим медицинским словарем (2000) (см. <http://med.niv.ru/doc/dictionary/big-medical/fc/slovar-206-4.htm#zag-31694>) существует такое понятие как «реконструктивная операция» - это операция, восстанавливающая анатомические взаимоотношения, форму или функцию органа (части тела).

Сайт Первого московского государственного медицинского университета имени И.М. Сеченова (https://sechenovclinic.ru/hospitals/detail_odt.php?id=3461) содержит список проводимых им операций и, в том числе, реконструктивную хирургию (реконструктивная хирургия кисти, реконструктивная урология, реконструктивная травматология, реконструкция молочной железы, реконструктивные операции при травмах и посттравматических деформациях скуло-носо-орбитального комплекса: реконструкция верхней, нижней, наружной и внутренней стенок орбиты, устранение

эно- и гипоптальма, подготовка орбиты к эндо- и эктопротезированию при анофтальме и т.д.).

Согласно сайту Центра пластической и реконструктивной хирургии Дикарева, основной специализацией данного лица является реконструктивная хирургия, которая заключается в операциях по восстановлению тканей, органов и их функционала. Потребность в операции возникает после тяжелых травм, онкологии, врождённых аномалий или инфекций.

На сайте сети семейных медицинских центров «Клиника семейная» указано следующее: реконструктивная хирургия – это один из разделов медицины, который занимается анатомическим и функциональным восстановлением утраченной или деформированной части тела человека. Задача реконструктивной хирургии сделать так, чтобы реконструированный орган выглядел максимально естественно или функционально. Реконструктивная хирургия нашла свое применения в таких ситуациях как посттравматические и послеоперационные нарушения функций и анатомического строения органов и частей тела: пальцы, нос, молочная железа и др.; врожденные дефекты: волчья пасть, заячья губа, коррекция неудачных пластических операций. Реконструктивная хирургия тесно связана с пластической, многие операции носят реконструктивно-пластический характер. В реконструктивной хирургии можно выделить следующие области: хирургия мышц и сухожилий: травмы, нарушение иннервации, разрывы и т.д.; хирургия кожи: ожоги, шрамы, рубцы, нарушение кровоснабжения и т.д.; хирургия суставов: замена сустава, эндопротезирование; хирургия частей тела и конечностей: кисти, стопы, нос, молочная железа и т.д.

Интернет содержит также сайт https://meduniver.com/Medical/neiroxirurgia/metodi_rekonstrukcii_tela_pozvonka.html?, описывающий методы реконструкции тела позвонка.

С учетом всей вышеизложенной информации следует констатировать, что словосочетание «реконструкции тела» понятно российскому потребителю и воспринимается в качестве процесса, направленного на изменение тела с целью его улучшения. Информация о различных видах процедур по реконструкции (коррекции) тела (включая, органы, ткани или поверхности человеческого тела) широко освещена в сети Интернет.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 44 класса МКТУ «аренда хирургических роботов; больницы; консультации медицинские; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; лечебная физкультура; маникюр; массаж; обследование медицинское; ортодонтия; помощь акушерская; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; салоны красоты; скрининг; советы по вопросам здоровья; советы по диете и питанию; стоматология; терапия мануальная [хиропрактика]; услуги бальнеологических центров; услуги в области ароматерапии; услуги домов для выздоравливающих; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги медсестер на дому; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги по исправлению дефектов речи; услуги в области остеопатии; услуги психологов; услуги салонов красоты; услуги терапевтические; физиотерапия; центры здоровья». По отношению к упомянутым услугам словосочетание «реконструкция тела» напрямую указывает на их назначение, поскольку все указанные услуги связаны с процедурами по реконструкции тела, могут являться частью данных процедур, сопутствовать процедурам по реконструкции тела. Уяснение смысла словосочетания «реконструкции тела» применительно к данным услугам не требует толкований и домысливаний. Кроме того, применительно к услугам 44 класса МКТУ, представляющих собой услуги медицинских учреждений, услуг эстетической косметологии и хирургии, услуг общемедицинских и лечебно-профилактических, услуг салонов красоты словосочетание «реконструкции тела» не обладает различительной способностью ввиду его использования различными упомянутыми выше лицами (пункт 34 Правил).

Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 42 класса МКТУ «испытания клинические; исследования медицинские; исследования научные». Упомянутые исследования и испытания могут входить в комплекс процедур по реконструкции тела, сопровождать данные процедуры, следовательно, для данных видов услуг словосочетание «реконструкции тела» также указывает на их назначение.

Заявленный перечень содержит также услуги 41 класса МКТУ «воспитание физическое; издание книг; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки];

обучение; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация и проведение коллоквиумов; 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]; передача ноу-хау [обучение]; переподготовка профессиональная; предоставление информации по вопросам воспитания и образования; проведение фитнес-классов; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; услуги клубов [просвещение]; услуги образовательно-воспитательные; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]». По мнению коллегии, при восприятии данных услуг у потребителей могут создаться правдоподобные представления, связанные с назначением данных услуг, а именно с тем, что услуги в сфере обучения, в области физического воспитания и спорта, издательских услуг направлены на реконструкцию тела, посвящены реконструкции тела.

Товары 28 класса МКТУ «тренажеры спортивные; экспандеры [тренажеры]» могут быть использованы в рамках осуществления процедур по реконструкции тела, в процессе осуществления спортивных занятий, направленных на улучшение состояния тела, следовательно, для данных товаров словосочетание «реконструкции тела» также указывает на их назначение.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается и в отношении товаров 28 класса МКТУ «игрушки; игры; фигурки [игрушки]». Как известно, существуют детские наборы для игры в доктора, представляющие собой развивающие игрушки, которые обучают в игровой форме, в том числе, проведению операций, проведению лабораторных исследований и т.д. В связи с чем, для данных видов товаров 28 класса МКТУ словосочетание «реконструкции тела» также будет описывать их, указывать на назначение.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о том, что словесные элементы «реконструкции тела» указывают на назначение всех заявленных товаров и услуг 28, 41, 42, 44 классов МКТУ, в связи с чем не соответствует подпункту 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Кроме того, для услуг 44 класса МКТУ, представляющих собой

услуги медицинских учреждений, услуги эстетической косметологии и хирургии, услуги общемедицинских и лечебно-профилактических, словосочетание «реконструкции тела» не обладает различительной способностью ввиду его использования различными лицами (пункт 34 Правил). Сведений о том, что именно заявитель ввел в гражданский оборот данное обозначение, представлено не было.

Указанные словесные элементы должны оставаться свободным от исключительных прав третьих лиц, поскольку необходимость использования указанного слова в сфере товаров и услуг, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению, может возникнуть у любого участника рынка для описания вида и назначения товаров и услуг.

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначения, которое приобрело различительную способность в результате его использования заявителем. В рамках изложенного ООО «Клиника реконструкции тела» ссылается на наличие трех филиалов клиники (<https://reconstructionclinic.ru/?ysclid=lg3ij3pnm4379135796>, <https://vk.com/reconstructionclinic?ysclid=lg3ima93wo391950557>, <https://kzn.reconstructionclinic.ru/?ysclid=lg3ikzpj2414641881>), расположенных в Москве, Казани, Санкт-Петербурге, а также на наличие публикаций и отзывов в сети Интернет, посвященных заявителю (<https://dzen.ru/id/62b2f9f2390b0f368096bb77>, <https://t.me/stopskolioz>, <https://rutube.ru/channel/27757471/?ysclid=lg3j1s21pu9334838301>).

Анализ представленных материалов не позволяет установить объемы услуг, оказываемых заявителем под рассматриваемым обозначением. Кроме того, наличие всего трех клиник в Москве, Санкт-Петербурге, Казани, индивидуализируемых заявленным обозначением, не свидетельствует об известности данного обозначения среднему российскому потребителю, проживающему во многих различных субъектах Российской Федерации.

Обращение к ссылке на канал заявителя на платформе ЯндексДзен <https://dzen.ru/id/62b2f9f2390b0f368096bb77> позволило установить 1,5 тысячи подписчиков, на телеграм канал заявителя «Стоп, сколиоз» подписано 5 тысяч человек, на канал заявителя на RuTube подписано 2 человека. Из представленных ссылок не ясно, какое количество лиц было подписано на каналы заявителя на дату приоритета

заявленного обозначения, при этом, на момент обращения к соответствующим ссылкам количество подписчиков является незначительным с точки зрения приобретения обозначением различительной способности.

Все отзывы в сети Интернет, представленные в распечатке (1), относятся к периоду после даты приоритета заявленного обозначения, в связи с чем не могут подтверждать соответствующие доводы заявителя.

С возражением не представлено материалов о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров / лице, оказывающем услуги, включая результаты социологических опросов, маркетинговых исследований, не представлено сведений о затратах на рекламу до даты приоритета заявки №2021778522, ее длительности и эффективности, которые могли бы подтвердить широкую информированность и известность заявленного обозначения во взаимосвязи с товарами / услугами заявителя.

Таким образом, доводы возражения о приобретении заявленным обозначением дополнительной различительной способности следует признать недоказанным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 05.04.2023, оставить в силе решение Роспатента от 16.03.2023.