

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 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 25.01.2022. Данное возражение подано Индивидуальным предпринимателем Улищенко А.А., Москва (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020705597, при этом установлено следующее.

Заявка №2020705597 на регистрацию словесного обозначения «ФЕЙСПЛАСТИКА» была подана на имя заявителя 07.02.2020 в отношении услуг 41, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 30.09.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020705597, как не соответствующее требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено следующее.

Заявленное обозначение включает в свой состав словесный элемент

«Фейспластика», представляющий собой сложносоставное слово, образованное путем слитного написания слов «Фейс» и «пластика» («Фейс» - транслитерация от «Face» - с англ. – лицо, «пластика» - общее название хирургических методов восстановления формы и (или) функции отдельных частей тела или органов путем пластических операций, см. Большой англо-русский и русско-английский словарь, Психомоторика: словарь-справочник.— М.: ВЛАДОС. В.П. Дудьев. 2008), в связи с чем является неохраноспособным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на назначение услуг.

При этом экспертиза указала, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, в случае представления заявителем сведений о приобретении заявленным обозначением различительной способности. Представленных заявителем с ответом на уведомление документов было недостаточно для того, чтобы сделать вывод о приобретении заявленным обозначением различительной способности в результате его длительного и интенсивного использования на территории Российской Федерации.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 25.01.2022 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение представляет собой целое, неделимое, фантазийное слово, отсутствующее в словарях, справочниках и других источниках информации, кроме сети Интернет, где оно используется в качестве названия авторской методики заявителя;

- многозначность словесного элемента «пластика» не дает однозначного смыслового определения словесному элементу «фейспластика»;

- заявленное обозначение испрашивается в отношении услуг 44 класса МКТУ, которые не включают услуги в области хирургии, в этой связи слово «пластика» для данных услуг будет являться семантически нейтральным;

- обозначение «фейспластика» не является общепринятым в медицинской среде для обозначения хирургического воздействия на организм, в том числе на лицо;

- наличие исключительного права на обозначение «фейспластика» не воспрепятствует заинтересованным лицам использовать обозначение «пластическая хирургия лица» для указания на вид соответствующих услуг;

- сведения из сети Интернет позволяют утверждать, что слово «пластика» в сфере медицины и здоровья используется только в значении «хирургические методы восстановления формы и/или функции отдельных частей тела или органов путём пластических операций»;

- в интернет - источниках в сфере медицины найдено несколько понятий со словом «пластика», которые имеют разные смысловые понятия и употребляются не только в области пластической хирургии, например, «фасциальная пластика», «мануальная пластика лица», «пластика тела», «ручная пластика лица»;

- словесный элемент «Ручная пластика» является охраноспособным элементом



комбинированного товарного знака по свидетельству №308217, зарегистрированного для услуг 44 класса МКТУ «клиники, массаж, помощь медицинская, салоны красоты, уход за больными, хиропрактика, хирургия пластическая, услуги в области гигиены для людей, услуги в области косметики для людей, медицинские услуги»;

- таким образом, для раскрытия смыслового значения обозначения «фейспластика» нужны дополнительные рассуждения и домысливания;

- поиск в сети Интернет продемонстрировал, что нет ни одного упоминания о хирургическом воздействии на организм, напротив речь идет о безоперационном и неинвазивном воздействии на лицо и тело, об авторской методике заявителя;

- методика «фейспластика» задепонирована и зарегистрирована в Российском авторском обществе в качестве литературного произведения, автором и правообладателем которого является заявитель - Алесь Улищенко, на основании чего было выдано свидетельство № 02ЮЮ 1438 от 29.03.2021г. Некоммерческого

партнерства "Российское авторское общество по коллективному управлению правами авторов, издателей и иных правообладателей при репродуцировании, копировании и ином воспроизведении произведений КОПИРУС";

- «Фейспластика» - это название методики по омоложению и оздоровлению лица и всего организма, разработанной и практикуемой заявителем по заявке - врачом-osteопатом, кандидатом медицинских наук Алесем Улищенко;

- приложенные к возражению документальные доказательства свидетельствуют об активной деятельности заявителя в области методики омоложения и гармонизации пропорций лица под обозначением «Фейспластика» и ассоциируются исключительно с её автором - Алесем Улищенко;

- вышеуказанное подтверждается также социологическим опросом, проведенным Аналитическим центром Юрия Левады.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленного перечня услуг 41, 44 классов МКТУ.

В подтверждение изложенных доводов заявителем на стадии экспертизы и к возражению были представлены следующие материалы:

- письмо от ООО "Международная академия фейспластики и остеопатии" (ИНН 7743311217) (1);

- копия выписки из ЕГРЮЛ (2);

- копия лицензии на осуществление ООО «МАФО» медицинской деятельности (3);

- копия лицензии на осуществление ООО «МАФО» образовательной деятельности (4);

- копия лицензии на осуществление дополнительного образования (5);

- копия приказа о назначении в должность главного врача клиники Улищенко А.А. (6);

- письмо от ООО «Институт остеопатии и метавитоники» Э.М. Нейматова» (7);

- копии выписок из ЕГРЮЛ от 11.04.2018г., 06.05.2019г. и 29.07.2019г. (8);

- копия приказа о приёме на работу Улищенко А.А. на должность преподавателя института (9);
- копия приказа о совмещении должностей (ректор, преподаватель) Улищенко А.А. (10);
- письмо от ООО "ФЛОАТ РУС" (ИНН 7725799263), сайт клиники «float studio»: <https://floatstudio.ru/procedury/esteticheskaya-korreksiya-litsa/> (11);
- письмо от сотрудника ООО "ФЛОАТ РУС" Калгановой Елизаветы Александровны (специалист по «фейспластике» и метавитонике) (12);
- копия диплома (июль 2018г.) за подписью заявителя по заявке, выданного Калгановой Е.А. о профессиональной переподготовке по Программе омоложения и гармонизации пропорций лица «Фейспластика» (13);
- письмо от Индивидуального предпринимателя Вакула Татьяны Юрьевны (ИНН 500344903237), салон красоты «ВА.Ли.Ви.Ка.», страница в сети Интернет: <http://valivika.ru/faceplastic/> (14);
- письмо от сотрудника ИП Вакула Т.Ю - Тютюнник Надежды Петровны специалиста по оздоровительным услугам (15);
- копия диплома (июль 2018г.) за подписью заявителя по заявке, выданного Тютюнник Н.П. о профессиональной переподготовке по Программе омоложения и гармонизации пропорций лица «Фейспластика» (16);
- письмо от ООО "АСЕ" (ИНН 7751028771), сайт компании: <https://massage-ace.ru/faceplastika> (17);
- копия лицензия на осуществление ООО «АСЕ» (ИНН 7751028771) медицинской деятельности (18);
- письмо от сотрудника ООО «АСЕ» - Тютюнник Надежды Петровны, специалиста по оздоровительным услугам (19);
- письмо от Романовой Виктории Сергеевны (занимается частной медицинской практикой), страница в сети Интернет: https://www.instagram.com/romanova_faceplastic/ (20);
- копия диплома (май 2019г.) за подписью заявителя по заявке, выданного Романовой В.С. о профессиональной переподготовке по Программе омоложения и

гармонизации пропорций лица «Фейспластика» (21);

- письмо от Писаревской Дины Ивановны (занимается частной оздоровительной практикой) (22);

- копия диплома (декабрь 2020г.) за подписью заявителя по заявке, выданного Писаревой Д.И. о профессиональной переподготовке по Программе омоложения и гармонизации пропорций лица «Фейспластика» (23);

- копия свидетельства № 021-011438 от 29.03.2021г. о депонировании произведения «Авторская методика восстановления молодости «ФЕЙСПЛАСТИКА», выданного Некоммерческим партнерством "Российское авторское общество по коллективному управлению правами авторов, издателей и иных правообладателей при репродуцировании, копировании и ином воспроизведении произведений КОПИРУС" (24);

- данные, содержащиеся в интернет-распечатках (25);

- отчет по результатам социологического исследования (26);

- чеки с указанием «семинар «Фейспластика» (27);

- договоры на оказание услуг и акты, подтверждающие их исполнение (28);

- Решение № 1 Единственного участника об учреждении ООО «МЕТАВИТОНИКА» от 19.01.2016г. (29);

- свидетельство о регистрации юридического лица ООО «МЕТАВИТОНИКА» от 22.01.2016г. (30);

- лист записи ЕГРЮЛ от 11.04.2018г. по ООО «Институт остеопатии и метавитоники Э.М. Нейматова» (Учредитель - Улищенко А.А. (100 % доли) (31);

- лист записи ЕГРЮЛ от 06.05.2019г. по ООО «Институт остеопатии и метавитоники Э.М. Нейматова» (Учредители: Улищенко А.А. (39 % доли), Нейматов Э.М. (61 % доли) (32);

- лист записи ЕГРЮЛ от 29.07.2019г. по ООО «Институт остеопатии и метавитоники Э.М. Нейматова» (Учредитель - Нейматов Э.М. (100 % доли) (33);

- согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака от ООО «Институт остеопатии и метавитоники Э.М. Нейматова» (34);

- согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного

знака от ООО «Международная академия фейспластики и остеопатии» (35);

- документы по услугам заявителя - ИП Улищенко А.А. в период 01.01.2019г. по настоящее время (36);

- договор оферты (37);

- кассовые чеки за каждый месяц за период 2019-2021 г.г. с указанием номенклатуры «фейспластика» (38);

- выгрузка данных по фискальным чекам, направленным в налоговую инспекцию, подтверждающая что услуга «фейспластика» оказана заявителем в 2019 году более 1600 клиентам, в 2020 году более 8200 клиентам, в период 01.01.2021-07.02.2021 более 800 клиентам (39).

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты подачи (07.02.2020) заявки № 2020705597 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.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;
- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

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.

Заявленное обозначение по заявке №2020705597 представляет собой словесное обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана знаку испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ «обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; переподготовка профессиональная; предоставление видеофайлов онлайн, незагружаемых; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; услуги индивидуальных тренеров [фитнес]; услуги образовательно-воспитательные», услуг 44 класса МКТУ «массаж, мануальная терапия, мануальный массаж; советы по вопросам здоровья; услуги медицинских клиник; услуги нетрадиционной медицины; центры здоровья», указанных в перечне заявки.

Анализ заявленного обозначения показал, что словесный элемент «ФЕЙСПЛАСТИКА» отсутствует в каких-либо словарях русского языка, позволяющих установить его семантическое значение. В этой связи оно для среднего российского потребителя будет восприниматься как фантазийное обозначение.

Экспертизой был разбит данный элемент на две составляющие «фейс» и «пластика», в связи с чем сделан вывод о неохраноспособности словесного элемента «ФЕЙСПЛАСТИКА». Вместе с тем, коллегия указывает, что слово «фейс» не является транслитерацией английского слова «face», означающего «лицо», а может быть только созвучно с данным словом. Таким образом, для того, чтобы потребитель мог соотнести слово «фейс» со значением «лицо», ему понадобятся хорошие значения английского языка, а также дополнительные рассуждения и домысливания.

В свою очередь словесный элемент «пластика», по мнению экспертизы, имеет значение «общее название хирургических методов восстановления формы и (или) функции отдельных частей тела или органов путем пластических операций (см.

Большой англо-русский и русско-английский словарь, Психомоторика: словарь-справочник.— М.: ВЛАДОС. В.П. Дудьев. 2008). Однако, слово «пластика» имеет несколько значений, а именно: «(греч. *platike* - ваяние), 1. Искусство ваяния, скульптура (иск.). Античная пластика.|| собир. Произведения этого искусства (иск.). Музей пластики. || Всякое изобразительное искусство (спец.). 2. Искусство ритмических и грациозных движений человеческого тела, близкое к танцам (театр.). Брать уроки пластики. 3. Пластичность, пластичные движения (спец.). Спортсмен показал прекрасную быстроту и пластику.» (см. <https://dic.academic.ru/>, Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940).

В силу изложенного, коллегия приходит к выводу о том, что многозначность элемента «пластика» не позволяет связывать данное обозначение только с одним каким-то значением, а для формирования однозначного определенного смыслового значения потребителю также понадобятся ассоциации и домысливания, которые могут быть различными.

Кроме того, даже если предположить, что потребитель воспримет словесный элемент «ФЕЙСПЛАСТИКА» в значении «пластика лица», соотнесет слово «пластика» с областью хирургического вмешательства по восстановлению формы отдельных частей тела путем пластических операций, то применительно к заявленным услугам 41 класса МКТУ, относящимся к различного рода обучению и воспитанию, услугам 44 класса МКТУ, относящимся к услугам в области здоровья, и никоим образом не связанных с услугами 44 класса МКТУ «хирургия пластическая», оно не будет напрямую указать на их назначение, а силу неправдоподобности представления об оказании услуг будет восприниматься как фантазийный элемент.

Следует также учесть, что обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА» является целым неделимым словом, выполнено без выделения каких-либо частей, поэтому в целом рассматривается как изобретенное слово.

Коллегия отмечает, что в общедоступных интернет-источниках отсутствует информация о ведении хозяйствующей деятельности каких-либо лиц в области хирургического воздействия на организм под обозначением «ФЕЙСПЛАСТИКА».

Напротив, обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА» упоминается в сети Интернет как название авторской методики Алеся Улищенко по омоложению и оздоровлению лица и всего организма.

Заявителем в подтверждении использования заявленного обозначения до даты подачи заявки №2020705597 на обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА» были представлены документы (1-39), анализ которых показал следующее.

В соответствии с представленными документальными доказательствами установлено, что слово «Фейспластика» было придумано заявителем, врачом-остеопатом, кандидатом медицинских наук Алесем Улищенко.

Методика «фейспластика» задепонирована и зарегистрирована в Российском авторском обществе в качестве литературного произведения, автором и правообладателем которого является заявитель - Алесь Улищенко, на основании чего было выдано свидетельство № 02ЮЮ 1438 от 29.03.2021г. Некоммерческого партнерства "Российское авторское общество по коллективному управлению правами авторов, издателей и иных правообладателей при репродуцировании, копировании и ином воспроизведении произведений КОПИРУС".

Под обозначением «феспластика» подразумевается уникальная система, которая с позиции глубокой анатомии и физиологии использует принципы чувствования тканей, понимания того, что происходит внутри организма, а не только снаружи, как на лице, так и в теле. И этими процессами возможно управлять для того, чтобы убрать возрастные изменения и гармонизировать пропорции лица (смотри сайт заявителя <https://dr-ales.com/faceplastika>)).

Представленные заявителем договоры и подтверждение их исполнения свидетельствуют об обучении различных лиц методике «фейспластика», выдаче дипломов на право применять данную методику и её название. Материалы, приложенные к возражению, содержат письма от медицинских центров, их сотрудников, а также от лиц, занимающихся частной медицинской практикой, применяющих с 2018 года методику «Фейспластика». Приложенные к возражению кассовые чеки за каждый месяц за период 2019-2021 г.г. являются подтверждением оказания услуги лицам, воспользовавшимся оздоровительной процедурой

«Фейспластика».

Согласно представленным документам заявитель является учредителем с долей 50% ООО "Международная академия фейспластики и остеопатии" (ООО «МАФО»), а также с 22.01.2016 по 29.07.2019 являлся учредителем и ректором ООО «Институт остеопатии и метавитоники» Э.М. Нейматова». Через указанные компании проводились и проводятся лечебные методики по оздоровлению и омоложению организма «Фейспластика», а в рамках образовательной деятельности проводились и проводятся обучения по ней. Информация о деятельности организаций, в том числе по применению методики «Фейспластика», приведена на сайтах и на страницах в социальных сетях. От данных компаний представлены письменные согласия на регистрацию и использование на территории Российской Федерации заявленного обозначения «ФЕЙСПЛАСТИКА» по заявке №2020705597 в отношении всех заявленных услуг 41, 44 классов МКТУ. В письмах также подтверждалось, что Улиценко А.А. является автором методики по безоперационному оздоровлению и омоложению организма «Фейспластика».

Для определения степени известности обозначения «ФЕЙСПЛАСТИКА» среди потребителей, а также определения осведомленности потребителей об авторе методики, а, следовательно, для подтверждения наличия у обозначения «ФЕЙСПЛАСТИКА» различительной способности, Аналитическим центром Юрия Левады по заказу заявителя было проведено социологическое исследование.

Результаты исследования показывают, что в целом подавляющему большинству потребителей (80%) известно обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА» именно как методика по омоложению и оздоровлению, оздоровительная процедура без хирургического вмешательства (79% для потребителей услуг 44 класса МКТУ, 83% для потребителей услуг 41 класса МКТУ, соответственно), лишь незначительная доля потребителей (1-3%) связывают данное обозначение с хирургическим воздействием, оставшиеся респонденты затруднились с ответом или обозначение «фейспластика» им не известно.

В целом большинство потребителей (71%) впервые узнали о методике/оздоровительной процедуре «ФЕЙСПЛАСТИКА» до 2020 года, т.е. до

даты подачи заявки (71% потребителей услуг 44 класса МКТУ и столько же потребителей услуг 41 класса МКТУ).

В целом большинство потребителей (70%) указывают на то, что методика/процедура «ФЕЙСПЛАСТИКА» является авторской, причем большинство (68%) связывают данную методику/процедуру с единственным конкретным автором - Алесем Улищенко. Причем среди потребителей услуг 41 класса МКТУ на такую связь указали 75% потребителей, среди потребителей услуг 44 класса МКТУ - 68%.

Приведённая аргументация, результаты социологического опроса потребителей и представленные материалы наглядно демонстрируют, что придуманное и используемое заявителем обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА» применительно к методике по омоложению и оздоровлению организма и обучению данной методике является фантазийным и оригинальным, что оно активно использовалось заявителем до даты подачи заявки и продолжает использоваться в настоящее время. Данные социологического опроса позволяют говорить о том, что потребитель прекрасно осведомлен, о том, что заявитель является автором методики «ФЕЙСПЛАСТИКА», преподаёт её и активно применяет в своей лечебной практике.

Подводя итог всему вышеизложенному можно сделать вывод о том, что заявленное обозначение обладает различительной способностью в силу своей фантазийности, кроме того, в силу активного использования обозначения заявителем и его узнаваемости потребителем, степень различительной способности высока, а, следовательно, обозначение «ФЕЙСПЛАСТИКА» может успешно выполнять основную индивидуализирующую функцию товарного знака.

На основании вышеизложенного, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса и может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 41, 44 классов МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 25.01.2022, отменить решение Роспатента от 30.09.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020705597.