

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 возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 01.08.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ИталКонсалт», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №1008349, при этом установлено следующее.

Оспариваемый словесный товарный знак « **СФЕРОМАССАЖ** » по заявке №2023760280 с приоритетом от 07.07.2023 зарегистрирован 18.03.2024 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №1008349 в отношении услуг 44 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) *«консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; массаж; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; советы по вопросам здоровья; терапия мануальная [хиропрактика]; услуги домов отдыха; услуги по оценке состояния здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические; физиотерапия; центры здоровья»* на имя Индивидуального предпринимателя Костенко Викторю Владимировну, Москва (далее – правообладатель).

Согласно доводам возражения и дополнениям к нему, поступившим в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности

20.12.2024, 13.02.2025, 09.04.2025, а также ходатайству об уточнении требований от 12.05.2025, правовая охрана товарному знаку по свидетельству №1008349 в отношении части услуг 44 класса МКТУ, а именно «массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические», предоставлена в нарушение требований пунктов 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса. Кроме того, регистрация оспариваемого товарного знака является злоупотреблением правом и актом недобросовестной конкуренции

Приведенные в возражении и дополнениях к нему доводы сводятся к следующему:

- компания ООО «ИталКонсалт» является единственным официальным представителем итальянской фирмы «Fenix Group» и единственным дистрибьютером его товаров, таких как: массажные аппараты для лица, см. <https://endospherestherapy.ru/devices/endospheres-therapy-ak-sr-face>, массажные аппараты для тела, см. <https://endospherestherapy.ru/devices/endospheres-aksensor-body>, массажные аппараты для лица и тела, см. <https://endospherestherapy.ru/devices/endospheres-ak-sensor-face> на территории Российской Федерации;

- «ИталКонсалт» является правообладателем товарных знаков №652134 «Эндосфератерапия» и №654906 «Эндосфера», а также лицензиатом международной регистрации №1313536 «endOSPHERÈS THERAPY». Последним был зарегистрирован товарный знак № 1025848 «ЭНДОТЕРАПИЯ» (приоритет от 16.08.2023);

- сами по себе наименования «Эндосфера», «ЭНДОТЕРАПИЯ» не являются точными названиями процедуры, оказываемой на аппаратах производства «Fenix Group», однако служат для расширения и упрощения потребительского восприятия таких сложных, но более точных названий как «Эндосфератерапия» и «endOSPHERÈS THERAPY»;

- рядовой потребитель, исследуя сеть Интернет, в поисках конкретной услуги, может при помощи простых в запоминании и восприятии слов «Эндосфера», «ЭНДОТЕРАПИЯ» обратиться к ресурсам, по оказанию услуг «Эндосфератерапия»

и «endOSPHERES THERAPY». К таковым относится и зарегистрированный вопреки обращению заинтересованного лица, товарный знак №1008349 «СФЕРОМАССАЖ» на имя Костенко Виктории Владимировны;

- «СФЕРОМАССАЖ» используется для маркировки услуг, однородных по своему виду и назначению услугам, маркируемым товарными знаками лица, подавшего возражение;

- при поиске в сети Интернет визуальных и графических по словесному элементу «СФЕРОМАССАЖ» рядовому потребителю будет предложен перечень материалов, содержащих в своём составе уникальный массажный инструмент «манипулу» зарегистрированный на имя «Fenix Group» и исключительная лицензия, которая принадлежит лицу, подавшему возражение;

- рядовой потребитель, изучая материалы сети Интернет, в том числе ресурсы, использующие словесный элемент «СФЕРОМАССАЖ», могут быть введены в заблуждение относительно производителя товаров, лица, оказывающего услуги;

- возможность восприятия потребителем обозначения «СФЕРОМАССАЖ» в отношении услуг, маркируемых обозначением «Эндосфера» также подкрепляется результатами запросов в сети Интернет, при запросе в котором обозначения «СФЕРОМАССАЖ» поисковая система сама выдает информацию по услуге «Эндосфера», считая их идентичными, основываясь на оказываемые под этими обозначениями услуги и их описании;

- правообладатель оспариваемого товарного знака №1008349 размещает на своём Интернет-сайте видеозапись, содержание которой заключается в оказании услуги массажа аппаратом с манипулой, зарегистрированной в качестве промышленного образца на имя «Fenix Group» и исключительная лицензия, право на которую принадлежит лицу, подавшему возражение;

- регистрация обозначения «СФЕРОМАССАЖ» осуществлена с целью обхода этого механизма контроля качества посредством мимикрирования под обозначения, используемые в отношении методики аппаратной косметологии посредством компрессионной микровибрации, разработанной компанией «Fenix Group»;

- разные лица используют оборудование компании «Fenix Group» после гарантийного ремонта, как и многие другие лица, оказывающие услуги на аналогичном оборудовании, не отвечающим критериям качества оригинального оборудования, часто используют обозначение «СФЕРАМАССАЖ» вместо «ЭНДОСФЕРА МАССАЖ» из-за чего у потребителей возникает устойчивое восприятие аналогичных товаров с нашей продукцией. При этом во многих объявлениях процедура описана как «массаж сферами» или «сферический массаж», указанное подтверждается скриншотами с Интернет-ресурсов;

- обозначение «СФЕРОМАССАЖ» состоит из двух словесных частей «СФЕРО», «МАССАЖ», при этом, вторая часть «МАССАЖ» является термином услуги («МАССАЖ» – методическое механическое воздействие на поверхность тела больного, состоящее из ряда приемов. / см. Интернет-Источники [https://gramota.ru/poisk?query=массаж&mode=slovari&dicts\[\]=71](https://gramota.ru/poisk?query=массаж&mode=slovari&dicts[]=71), <https://big-medicine.academic.ru/5747/МАССАЖ>, <https://gufo.me/dict/mas/массаж> и др.). Является термином, широко используемым различными юридическими лицами, для оказания услуг однородных услугам 44 класса МКТУ;

-в силу отсутствия различительной способности словесного элемента «МАССАЖ», словесный элемент «СФЕРО» сходен со словесным элементом «СФЕРА» товарного знака № 980456.

Лицом, подавшим возражение, 12.05.2025 представлено ходатайство об уточнении требований, в котором он просит прекратить правовую охрану знака по свидетельству №1008349 в отношении услуг «массаж» на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса, в отношении услуг «массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические» на основании пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса, в отношении услуг «массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические» на основании пункта 1(2, 3) статьи 1483 Кодекса. Правообладатель ознакомлен с указанной позицией, что также отражено в протоколе заседания коллегии от 12.05.2025.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №1008349

недействительным в отношении части услуг 44 класса МКТУ, а именно «массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические».

В качестве подтверждения доводов возражения лицом, его подавшим, представлены копии следующих документов (учитывая документы дополнений к возражению от 20.12.2024, 13.02.2025, 09.04.2025):

1. Письмо об эксклюзивном дистрибьюторстве с переводом;
2. Скриншоты с сайта лица, подавшего возражение;
3. Копии свидетельств № 652134, № 654906; № 1313536;
4. Скриншоты поисковой системы по запросам «Эндосфера», «сферомассаж»;
5. Скриншоты поиска изобразительных и аудиовизуальных элементов по запросам «сферомассаж»;
6. Копия свидетельства на изобретения № 050221, № RM2006A000223 и на промышленный образец № 139497;
7. Видеозапись с сайта правообладателя;
8. Результаты по запросу «сферомассаж», «Эндосфера»;
9. Договоры поставок;
10. Решения ППС № 2021760455/33 от 26 января 2024 г.; СИП-483/2024 от 14 октября 2024 г.; СИП-224/2024 от 20 июня 2024 г.; Решение СИП-769/2024 от 27 января 2025 г.; Решение СИП-913/2023 от 11 января 2024 г.; Решение СИП-914/2023 от 27 ноября 2023 г.; Решение СИП-915/2023 от 20 декабря 2023 г.; Решение СИП-192/2021 от 09 сентября 2021 г.; Решение СИП-534/2021 от 14 октября 2024 г.
11. Скриншоты с интернет-ресурсов.

Правообладатель оспариваемого товарного знака был в установленном порядке уведомлен о поступившем возражении и представил свои доводы относительно охраноспособности оспариваемого товарного знака в отзыве от 07.11.2024, которые сводятся к следующему:

- товарный знак «СФЕРОМАССАЖ» очевидным образом не является сходным до степени смешения с указанными в возражении обозначениями «Эндосфера», «Эндосфератерапия» и «endOSPHERES THERAPY», поскольку существенно

отличается фонетически, семантически и визуально. На первом месте в сравниваемых обозначениях, с которого начинается их восприятие потребителями, находятся совершенно разные по звучанию словесные элементы, в связи с чем они не могут быть перепутаны потребителями;

- совпадение элемента «сфер» (основы слова «сфера») также не может быть принято во внимание, поскольку ни элемент «сфер», ни слово «сфера» в целом не являются оригинальными и не ассоциируются сами по себе с лицом, подавшим возражение. Так, на имя разных лиц зарегистрировано большое количество товарных знаков со словами «сфера», «сферо», например, «ЭЛИОСФЕРА» по свидетельству № 906918, «МИКОСФЕРА» по свидетельству №899165, «СФЕРА ЗДОРОВЬЯ» по свидетельству №872157, «СФЕРА-СПЕКТР» по свидетельству №868521, «ВИБРОКОМПРЕССИЯ СФЕРАМИ» по свидетельству № 860562, «НЕЙРОСФЕРА» по свидетельству № 854309, «БЕТУСФЕРА» по свидетельству № 853732, «АКВАСФЕРА» по свидетельству № 821955, «ЙОГАСФЕРА» по свидетельству № 571854, «ОТОСФЕРА» по свидетельству № 499132, «ИДЕОСФЕРА» по свидетельству № 364941;

- лицом, подавшим возражение, не представлено доказательств того, что на дату приоритета оспариваемого товарного знака у потребителя возникли стойкие ассоциативные связи между каким-либо товаром или услугой, маркированными соответствующим обозначением, и лицом, подавшим возражение;

- результаты поисковых запросов не могут являться убедительным доводом относительно довода лица, подавшего возражение, о вводе потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, поскольку поисковая выдача формируется на основании большого количества критериев, включая местоположение конкретного пользователя, его интересы и предпочтения по результатам предыдущих поисковых сессий;

- довод возражения о том, что правообладатель при оказании услуг использует аппарат с манипулой, зарегистрированной в качестве промышленного образца на имя «Fenix Group», и исключительная лицензия на которую принадлежит лицу,

подавшему возражение, не имеет никакого отношения к оспариваемому товарному знаку и правомерности его регистрации.

С учетом изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении поступившего возражения и оставить в силе правовую охрану оспариваемого товарного знака по свидетельству №1008349.

В качестве документов, иллюстрирующих доводы отзыва, правообладателем представлены копии следующих документов:

12. Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 18.08.2022 по делу №СИП-962/2021;

13. Сведения о поисковой системе Яндекс;

14. Сведения о товарных знаках по свидетельствам №№ 906918, 899165, 872157, 868521, 860562, 854309, 853732, 821955, 571854, 499132, № 364941;

15. Постановления президиума Суда по интеллектуальным правам от 04.04.2022 по делу № СИП-807-2021, от 29.08.2022 по делу № СИП-295-2021.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в деле представителей лица, подавшего возражение, и правообладателя, коллегия сочла доводы возражения необоснованными.

С учетом даты приоритета (07.07.2023) оспариваемого товарного знака по свидетельству №1008349 правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно положениям пункта 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.

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном

качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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 звукосочетаний 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 настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом.

Согласно рассматриваемому возражению, ООО «ИталКонсалт» является правообладателем товарных знаков №652134 «Эндосфератерапия» и №654906 «Эндосфера», № 1025848 «ЭНДОТЕРАПИЯ», а также лицензиатом международной регистрации №1313536 «endOSPHERES THERAPY», сходных, по его мнению, с оспариваемым товарным знаком. Также в возражении указано, что лицо, подавшее возражение, являясь официальным дистрибьютером итальянской фирмы «Fenix Group», распространяет на территории Российской Федерации продукцию (массажные аппараты), маркируемую обозначением «ЭНДОСФЕРА ТЕРАПИЯ» (Endospheres Therapy). Ввиду известности такой продукции российскому потребителю, сходное по мнению лица, подавшего возражение, обозначение,

зарегистрированное в качестве оспариваемого товарного знака, способно ввести потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги. Вместе с тем, доводы возражения содержат вывод о том, что оспариваемый товарный знак является термином, указанием на свойства услуг и используется многими лицами.

Изложенные обстоятельства позволяют установить заинтересованность ООО «ИталКонсалт» в подаче возражения, предусмотренную пунктом 2 статьи 1513 Кодекса.

СФЕРОМАССАЖ

Оспариваемый товарный знак «**СФЕРОМАССАЖ**» представляет собой слово, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 44 класса МКТУ *«консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; массаж; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; советы по вопросам здоровья; терапия мануальная [хиропрактика]; услуги домов отдыха; услуги по оценке состояния здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические; физиотерапия; центры здоровья».*

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении части услуг 44 класса МКТУ *«массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические».*

Анализ оспариваемой регистрации на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

с ф е р а

Относительно указанного в возражении знака «**с ф е р а**» по свидетельству №980456, коллегия отмечает, что исключительные права на данный знак принадлежит иному лицу, в связи с чем, установить каким образом нарушаются права лица, подавшего возражение, не представляется возможным.

ЭНДОТЕРАПИЯ

Товарный знак «**ЭНДОТЕРАПИЯ**» по свидетельству №1025848 имеет более позднюю дату приоритета, в связи с чем, не является противопоставлением.

Согласно сведениям [3] лицо, подавшее возражение, является



исключительным лицензиатом противопоставленного знака « » по международной регистрации №1313536, который включает изобразительные элементы в виду кругов разного размера и незаконченной окружности, слов «end/endo», «SPHERES», «THERAPY» [ЭНД/О СФЕРЕС ТХЕРАПИ], выполненных буквами латинского алфавита. Правовая охрана на территории Российской Федерации действует в отношении услуг 44 класса МКТУ «medical assistance; hygienic and beauty care for human beings» (перевод: медицинская помощь; гигиенический и косметический уход за людьми).

Эндосфера

Противопоставленный товарный знак « » по свидетельству №654906, выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении услуг 44 класса МКТУ *«диспансеры / центры здоровья; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; салоны красоты; санатории; советы по вопросам здоровья; услуги бальнеологических центров; услуги визажистов; услуги медицинских клиник; услуги саун; услуги соляриев».*

Эндосфератерапия

Противопоставленный товарный знак « » по свидетельству №652134, выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении услуг 44 класса МКТУ *«диспансеры / центры здоровья; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; салоны красоты; санатории; советы по вопросам здоровья; услуги бальнеологических центров; услуги визажистов; услуги медицинских клиник; услуги саун; услуги соляриев».*

Анализ однородности оспариваемых услуг 44 класса МКТУ «массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические» и противопоставленных услуг 44 класса МКТУ «диспансеры / центры здоровья; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; помощь медицинская; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; салоны красоты; санатории; советы по вопросам здоровья; услуги бальнеологических центров; услуги визажистов; услуги медицинских клиник; услуги саун; услуги соляриев» товарных знаков по свидетельствам №№654906, 652134, «medical assistance; hygienic and beauty care for human beings» (перевод: медицинская помощь; гигиенический и косметический уход за людьми), в отношении которых, на территории Российской Федерации действует знак по международной регистрации №1313536, показал, что сравниваемые услуги являются однородными, поскольку относятся к услугам в сфере красоты и здоровья, имеют одно и то же назначение, условия реализации и круг потребителей.

Вместе с тем, установлено, что фонетически сравниваемые обозначения следует признать несходными, поскольку они отличаются составом букв и звуков, а также их количеством, что приводит к различному их произношению. Совпадение начальной части оспариваемого товарного знака [СФЕР] и средней части [СФЕР] противопоставленных знаков по свидетельствам №№654906, 652134 и знака по международной регистрации №1313536 не приводит к выводу об их фонетическом сходстве в целом.

Слово «СФЕРОМАССАЖ» отсутствует в словарно-справочных источниках информации, что приводит к выводу о том, что оно является фантазийным и невозможности проведения анализа по семантическому критерию.

Графически оспариваемый товарный знак и противопоставленные знаки по свидетельствам №№654906, 652134 выполнены стандартным шрифтом, что приводит к выводу о том, что в данном случае графический критерий сходства не является превалирующим. Оспариваемый товарный знак и противопоставленных знак по международной регистрации производят различное общезрительное

впечатление за счет наличия в противопоставленном знаке изобразительных элементов и букв другого алфавита.

На основании проведенного анализа, коллегия приходит к выводу о том, что оспариваемый и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№654906, 652134 не являются сходными по фонетическому критерию сходства, что приводит к выводу о том, они не являются сходными до степени смешения и не способны ассоциироваться друг с другом.

Вероятность смешения оспариваемого товарного знака и противопоставленного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

В данном случае, поскольку сравниваемые обозначения признаны несходными до степени смешения, то однородные услуги 44 класса МКТУ, для маркировки которых они предназначены, не будут смешаны в гражданском обороте.

В связи с изложенным у коллегии нет оснований для вывода о том, что оспариваемый товарный знак не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Коллегия отмечает, что в доводах возражения, лицо его подавшее, ссылается на норму права, предусмотренную пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса, утверждает, что оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги 44 класса МКТУ «массаж».

Сам по себе товарный знак «СФЕРОМАССАЖ» по свидетельству №1008349 не содержит сведений, которые бы являлись ложными или вводящими потребителя в заблуждение относительно услуги или его изготовителя.

Вместе с тем, вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным лицом, оказывающим услуги на основании имеющегося опыта. Для такого вывода

необходимо наличие доказательств, подтверждающих активное и интенсивное использование обозначения лицом, подавшим возражение, в результате чего у потребителей способна возникнуть стойкая ассоциативная связь между указанным лицом и услугами 44 класса МКТУ, которые вводятся в гражданский оборот под соответствующим обозначением.

В качестве подтверждения довода о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса, лицом, подавшим возражение, были представлены сведения [1, 2, 4-7, 9]: письмо об эксклюзивном дистрибьюторстве с переводом; скриншоты с сайта лица, подавшего возражение; результаты поисковой системы по запросам «Эндосфера», «сферомассаж»; результаты поиска изобразительных и аудиовизуальных элементов по запросам «сферомассаж»; копии свидетельств на изобретения № 050221, № RM2006A000223 и на промышленный образец № 139497; договоры поставки.

Анализ вышеуказанных материалов показал следующее. Компания ООО «ИталКонсалт» является единственным официальным представителем итальянской фирмы «Fenix Group» и единственным дистрибьютером его товаров, таких как: массажные аппараты «ЭНДОСФЕРА ТЕРАПИЯ» (Endospheres Therapy), что подтверждается письмом от 05.02.2020 [1].

Также согласно представленным договорам поставки за 2022 г. [9] лицом, подавшим возражение, на территории Российской Федерации реализовывались товары итальянской компании «Fenix Group» - аппараты компрессионной микровибрации Endospheres Therapy (ЭНДОСФЕРА ТЕРАПИЯ) Ak Sensor body. Свидетельства на изобретения и промышленный образец не содержат обозначения «СФЕРОМАССАЖ», а касаются объектов таких как «КОМПЛЕКСНОЕ УСТРОЙСТВО ДЛЯ НЕИНВАЗИВНОЙ ПЕРСОНАЛИЗИРОВАННОЙ ТЕРАПИИ ДЕФЕКТОВ КОЖИ И СВЯЗАННЫЙ С НИМ МНОГОЭТАПНЫЙ МЕТОД», «КОМПЬЮТЕРИЗИРОВАННОЕ ВИБРАЦИОННОЕ УСТРОЙСТВО ДЛЯ ТЕРАПИИ ЧАСТЕЙ ТЕЛА» и «УСТРОЙСТВО МАССАЖНОЕ».

Вместе с тем, коллегия отмечает, что, как указано выше, обозначения Endospheres / ЭНДОСФЕРА / Endospheres Therapy/ ЭНДОСФЕРА ТЕРАПИЯ не являются сходными с оспариваемым товарным знаком «СФЕРОМАССАЖ».

В материалах дела отсутствуют сведения, что итальянская компания и лицо, подавшее возражение, оказывали на территории Российской Федерации услуги массажа. Является недоказанным довод лица, подавшего возражение, что российскому потребителю известен бренд Endospheres Therapy/ ЭНДОСФЕРА ТЕРАПИЯ и он при восприятии оспариваемого товарного знака принимает услугу «массаж» как услугу, оказываемую лицом, подавшим возражение.

Результаты поисковых запросов «СФЕРОМАССАЖ» не содержат даты их опубликования, в связи с чем, их невозможно соотнести с датой приоритета оспариваемого товарного знака, не могут быть приняты в качестве доказательств.

Помимо прочего, в распоряжение коллегии не было представлено социологического исследования, свидетельствующего о фактическом введении потребителя в заблуждение относительно производителя товаров при восприятии оспариваемого товарного знака.

Таким образом, коллегия не имеет оснований для признания оспариваемого товарного знака не соответствующим требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В возражении содержится довод лица, его подавшего, о том, что оспариваемый товарный знак не соответствует требованиям подпунктов 2 и 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении услуг 44 класса МКТУ, поскольку не обладает различительной способностью, представляет собой термин и характеризует оспариваемые услуги *«массаж; советы по вопросам здоровья; услуги салонов красоты; услуги эстетические»*.

Анализ оспариваемого товарного знака на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Термин – это слово или словосочетание, призванное обозначить понятие и его соотношение с другими понятиями в пределах специальной сферы. Термины служат специализирующими, ограничительными обозначениями характерных для этой

сферы предметов, явлений, их свойств и отношений. Они существуют лишь в рамках определенной терминологии. Основным источником, позволяющим отнести обозначение к общепринятому термину, являются терминологические словари и специализированная литература.

Коллегия отмечает, что в материалы возражения не представлены словарно-справочные и терминологические источники, подтверждающие, что слово «СФЕРОМАССАЖ» является термином, таким образом, данный довод является недоказанным.

Следует согласиться с лицом, подавшим возражение, что обозначение «СФЕРОМАССАЖ», состоит из частей «СФЕРО» и «МАССАЖ», где часть «МАССАЖ» является значимой и означает (франц. *massage* от араб. *масс* касаться), механическое воздействие специальными приемами на поверхность тела или какого-либо органа с лечебной или гигиенической целью. Вместе с тем, добавление фантазийного элемента «СФЕРО» привносит фантазийность всему обозначению в целом.

Также лицом, подавшим возражение, приведены сведения об использовании обозначения «СФЕРОМАССАЖ» иными лицами, что подтверждается скриншотами из сети Интернет [11]. Коллегия отмечает, что данные сведения либо не имеют даты размещения, либо датированы датой более поздней, чем дата приоритета оспариваемого товарного знака, в связи с чем не могут быть признаны в качестве доказательств.

Из вышеизложенного анализа следует, что доводы возражения о том, что обозначение «СФЕРОМАССАЖ» не обладает различительной способностью, указывает на свойства оспариваемых услуг и используется многими лицами, не доказан материалами возражения.

Принимая во внимание вышесказанное у коллегии нет оснований для признания оспариваемого товарного знака в отношении оспариваемых услуг 44 класса МКТУ не соответствующим требованиям пункта 1 (2, 3) статьи 1483 Кодекса.

Отдельно следует отметить, что рассмотрение вопроса о наличии в действиях правообладателя признаков злоупотребления правом и/или недобросовестной конкуренции не относится к компетенции Роспатента.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 01.08.2024, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №1008349.