

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 28.12.2024 возражение ИП Глушковой Ольги Валерьевны (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023725618, при этом установила следующее.

VOZDUH

Обозначение «» по заявке №2023725618 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 30.03.2023 на имя заявителя в отношении товаров и услуг 03, 05, 29, 41, 44, 45 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 28.02.2024 было принято о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023725618 в отношении всех заявленных товаров и услуг 29, 45 классов МКТУ, а также части заявленных товаров и услуг 05, 41 классов МКТУ и присвоен номер свидетельства №1013263. Основанием для принятия решения послужило заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров и услуг 03, 44 классов МКТУ, а также остальной части товаров и услуг 05, 41 классов МКТУ.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с:

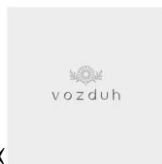
- товарным знаком «**VOZD∞H**» [1] (свидетельство №744976, приоритет от 17.07.2019), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «XXI ВЕК», 682640, Хабаровский край, г. Амурск, пр-кт Мира, 21, оф. 221, в отношении однородных товаров и услуг 03, 44 классов МКТУ;

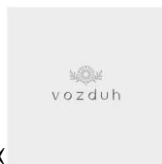
- товарным знаком «**ВОЗДУХ**» [2] (свидетельство №581881, приоритет от 21.05.2015), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Наше Радио», 123060, Москва, ул. Народного Ополчения, 39, корп. 2, в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ;

- товарным знаком «**ВОЗДУХ**» [3] (свидетельство №552089, приоритет от 12.05.2014), зарегистрированным на имя компании Динанзи Энтерпрайсес Лимитед, Карпенисиоу, 30, П.С. 1660, Никосия, Кипр, в отношении товаров 32 класса МКТУ *«минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки и фруктовые соки; воды минеральные природные [напитки]; напитки на основе минеральных вод»*, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ *«воды минеральные для медицинских целей»*;

- товарным знаком «**VOZDUN**
advertising agency» [4] (свидетельство №425820, приоритет от 29.01.2009), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Рекламное агентство Воздух», 190068, Санкт-Петербург, набережная Крюкова канала, д. 25, литера А, помещение 3Н, в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ;

- товарным знаком «**Воздух**» [5] (свидетельство №255098, приоритет от 11.01.2002), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Наше Радио», 123060, Москва, ул. Народного Ополчения, дом №39, корпус 2, этаж 3, помещение 10, в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ;



- товарным знаком «» [6] (свидетельство №995805, приоритет от 21.01.2022), зарегистрированным на имя Бурыкиной Татьяны Анатольевны, 660131, г. Красноярск, ул. Ястынская, д. 2а, кв. 139, в отношении товаров 21 класса МКТУ *«тряпки для мытья полов; тряпки для полировки; тряпки для уборки; тряпки для удаления пыли; тряпки для удаления пыли с мебели»*, признанных однородными заявленным товарам 03 класса МКТУ *«тряпки для уборки, пропитанные моющими средствами»*.

Кроме того, входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «VOZDUH» (транслитерация «воздух¹» - смесь газов (преимущественно азота и кислорода), из которых состоит атмосфера Земли) не обладает различительной способностью в отношении части заявленных товаров 03 класса МКТУ «баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли», 05 класса МКТУ «баллоны кислородные, заполненные, для медицинских целей; газы для медицинских целей; кислород для медицинских целей», поскольку указывает на свойство, назначение товаров, в связи с чем является неохранным согласно подпункту 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель просит пересмотреть решение Роспатента в отношении услуг 44 класса МКТУ в связи с обстоятельствами, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы, а именно инициированное заявителем досрочное прекращение правовой охраны противопоставленного товарного знака по свидетельству №744979 в связи с его неиспользованием.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия пришла к следующим выводам.

С учетом даты (30.03.2023) поступления заявки №2023725618 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически

¹ см. Энциклопедический словарь. 2009, <https://academic.ru/>.

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 подпункта 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 неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

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.

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

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

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

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

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, 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.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака для индивидуализации товаров и услуг отношении товаров и услуг 03, 05, 29, 41, 44, 45 классов МКТУ



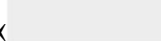
обозначение «» по заявке №2023725618 с приоритетом от 30.03.2023 является комбинированным, включает в свой состав расположенный на сером фоне словесный элемент «VOZDUN», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, где буква «О» стилизована под изображение веточки с листочками.

Приведенный в заключении по результатам экспертизы довод о неохраняемости словесного элемента «VOZDUN» для части заявленных товаров 03 класса МКТУ «*баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли*», 05 класса МКТУ «*баллоны кислородные, заполненные, для медицинских целей; газы для медицинских целей; кислород для медицинских целей*» в соответствии с требованиями подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса заявитель не оспаривает.

Между тем, помимо указанного, отказ в государственной регистрации комбинированного заявленного обозначения по заявке №2023725618 в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг 03, 44 классов МКТУ, а также части товаров и услуг 05, 41 классов МКТУ основан на выводе о несоответствии этого обозначения требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса в связи с наличием принадлежащих иным лицам товарных знаков с более ранним приоритетом, а именно, - товарным знаком «**VOZDUN**» [1] по свидетельству №744976 с приоритетом от 17.07.2019, «**ВОЗДУХ**» [2] по свидетельству №581881 с приоритетом от 21.05.2015, «**ВОЗДУХ**» [3] по свидетельству №552089 с приоритетом от 12.05.2014, «**VOZDUN** advertising agency» [4] по свидетельству №425820 с

приоритетом от 29.01.2009, «**Воздух**» [5] по свидетельству №255098 с



приоритетом от 11.01.2002, «» [6] по свидетельству №995805 с приоритетом от 21.01.2022.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [6], а также однородность товаров и услуг 03, 05, 41, 44 классов МКТУ, для сопровождения которых они предназначены, заявителем не оспаривается.

Вместе с тем, заявитель полагает, что имеются основания для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для заявленных услуг 44 класса МКТУ в связи с наличием обстоятельств, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы.

К таким обстоятельствам, по мнению заявителя, относится досрочное прекращение правовой охраны товарного знака «**VOZD∞H**» [1] по свидетельству №744976 в отношении части услуг 44 класса МКТУ, а именно *«восковая депиляция; имплантация волос; маникюр; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; обследование медицинское; парикмахерские; помощь акушерская; помощь медицинская; салоны красоты; санатории; скрининг; советы по вопросам здоровья; услуги визажистов; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги психологов; услуги терапевтические; центры здоровья»* на основании решения Суда по интеллектуальным правам от 14.02.2024 по делу №СИП-1048/2024.

В этой связи необходимо указать, что с учетом вышеназванного решения Суда по интеллектуальным правам правовая охрана противопоставленного товарного знака [1] по свидетельству №744976 продолжает действовать в отношении услуг 44 класса МКТУ *«аренда животных для садоводства; аренда ульев; бани общественные для гигиенических целей; бани турецкие; больницы; ваксинг; восстановление лесных массивов; дезинтоксикация токсикоманов; дизайн ландшафтный; диспансеры;*

дома с сестринским уходом; изготовление венков [искусство цветочное]; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; лечение с помощью животных [зоотерапия]; логопедия; огородничество; ортодонтия; осеменение искусственное; паллиативная помощь; пирсинг; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; служба банков крови; служба санитарная; составление цветочных композиций; стоматология; татуирование; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги в области аквакультуры; услуги в области ароматерапии; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги питомниководов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; услуги по исправлению дефектов речи; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги саун; услуги соляриев; услуги телемедицины; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хирургия пластическая; хирургия растений; хосписы».

Между тем, регистрация товарного знака по заявке №2023725618 испрашивается в отношении услуг 44 класса МКТУ «аренда баллонов и контейнеров с газом для медицинских целей; аренда генераторов водородной воды для ванн; аренда животных для садоводства; аренда садового инвентаря; аренда ульев; аренда хирургических роботов; арт-терапия; архитектура ландшафтная; восстановление лесных массивов; выращивание растений; депиляция восковая;

диагностика нарушений визуальной обработки; дизайн ландшафтный; иглоукалывание; изготовление венков [искусство цветочное]; имплантация волос; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам выращивания винограда; консультации по вопросам фармацевтики; лечение с использованием культивированных клеток; лечение с помощью животных [зоотерапия]; маникюр; массаж; мониторинг медицинских данных дистанционный для диагностики и лечения; музыкотерапия; обрезка деревьев; обследование медицинское для прохождения карантина; огородничество; осеменение искусственное; парикмахерские; пересадка деревьев; пирсинг; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь медицинская; помощь паллиативная; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; предоставление общественных садовых участков; предоставление служебных животных людям с ограниченными возможностями; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат приборов для укладки волос; прокат респираторных масок для искусственного дыхания; прокат санитарно-технического оборудования; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; скрининг медицинский; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; советы по диете и питанию; составление цветочных композиций; татуирование; терапия баночная; терапия мануальная [хиропрактика]; терапия речевая; терапия танцевальная; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; управление дикой природой; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги банков культивированных клеток для медицинской трансплантации; услуги барбершопов; услуги больниц; услуги в области аквакультуры; услуги в области ароматерапии; услуги в области виноградарства; услуги диспансеров; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги домов с сестринским уходом;

услуги косметологов; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги медсестер на дому; услуги нетрадиционной медицины; услуги общественных бань для гигиенических целей; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги питомниковедов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; услуги по диагностике гиперактивного расстройства с дефицитом внимания; услуги по диагностике неспособности к обучению; услуги по диагностике синдрома дефицита внимания; услуги по окрашиванию волос; услуги по оценке состояния здоровья; услуги по послеродовому уходу; услуги по проведению вакцинации; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги регенеративной медицины; услуги салонов красоты; услуги санаториев; услуги саун; услуги соляриев; услуги стоматологические; услуги телемедицины; услуги терапевтические; услуги турецких бань; услуги хосписов; услуги эстетические; уход за больными медицинский; уход за газонами; уход за домашними животными; уход за животными; физиотерапия; хирургия древесная; хирургия пластическая; центры здоровья; эрготерапия».

Сопоставительный анализ услуг 44 класса МКТУ заявленного обозначения по заявке №2023725618 и противопоставленного товарного знака [1] по свидетельству №744976 показал следующее.

Перечень 44 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака включает медицинские услуги, ветеринарные услуги, услуги по гигиеническому и косметическому уходу за людьми и животными, а также услуги в области сельского хозяйства, аквакультуры, огородничества и лесоводства. Сопоставляемые услуги совпадают по роду и виду, назначению, кругу потребителей, условиям оказания, что позволяет признать их однородными.

При этом следует отметить, что решение Суда по интеллектуальным правам от 14.02.2024 по делу №СИП-1048/2024 касалось прекращения правовой охраны противопоставленного товарного знака [1] по свидетельству №744976 в отношении большинства услуг, связанных с деятельностью в области косметологии и

медицины. Между тем, оставшиеся в перечне противопоставленного товарного знака [1] по свидетельству №744976 услуги 44 класса МКТУ также связаны с названными категориями услуг. Так, *«больницы; дезинтоксикация токсикоманов; диспансеры; дома с сестринским уходом; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; лечение с помощью животных [зоотерапия]; ортодонтия; осеменение искусственное; паллиативная помощь; помощь зубоврачебная; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; служба банков крови; служба санитарная; стоматология; услуги бальнеологических центров; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги телемедицины; уход за больными; физиотерапия; хосписы»* представляют собой услуги медицинского характера, а *«ваксинг; пирсинг; татуирование; услуги банка человеческих тканей; услуги соляриев; хирургия пластическая»* относятся к услугам эстетической косметологии и хирургии и услугам косметических салонов.

Таким образом, сопоставляемые услуги 44 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака характеризуются высокой степенью однородности.

Следует констатировать, что заявленное обозначение, включающее словесный элемент «VOZDUH» (произносится как [воздух]), и противопоставленный товарный знак со словесным элементом «VOZDOOH» (произносится как [воздух]) характеризуются фонетическим тождеством а, кроме того, воспринимаются одинаково по смыслу, поскольку воспринимаются в качестве транслитерации буквами латинского алфавита лексической единицы русского языка «ВОЗДУХ».

Использование же при написании словесных элементов в составе сравниваемых обозначений отличающихся цветовой гаммы и шрифтового исполнения графем словесных элементов не приводит к выводу об отсутствии сходства сравниваемых обозначений.

Указанные обстоятельства определяют возможность возникновения представления о том, что сопоставляемые средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника, т.е. сопоставляемые обозначения характеризуются высокой степенью сходства.

Необходимо отметить, что при анализе сходства товарных знаков и однородности товаров (услуг), для сопровождения которых они предназначены, принимается во внимание сложившаяся правоприменительная судебная практика, сформулированная в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ), согласно которой вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц.

В данном случае коллегией установлено высокое сходство сравниваемых обозначений и однородности услуг, для маркировки которых они предназначены, что является основанием для вывода о наличии вероятности смешения сопоставляемых обозначений в гражданском обороте.

Данные обстоятельства препятствуют регистрации товарного знака по заявке №2023725618 в отношении заявленных услуг 44 класса МКТУ согласно требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса и не позволяют удовлетворить рассматриваемое возражение.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.12.2024, оставить в силе решение Роспатента от 28.02.2024.