

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 18.03.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Спэйсбокс", Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022734562, при этом установила следующее.



Обозначение «  » по заявке №2022734562 подано 27.05.2022 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении услуг 35, 43 классов МКТУ.

Роспатентом 25.09.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022734562 в отношении всех услуг 35, 43 классов МКТУ. В оспариваемом решении указано на несоответствие заявленного обозначения требованиям пунктов 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение представляет собой изображение фуд-трака («фуд-трак» - передвижное предприятие общественного питания в виде специально оборудованного фургона\трейлера).

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью, а именно: реалистических или схематических изображений товаров, заявляемых на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров или услуг; трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением.

Экспертиза отмечает, что подобная округлая форма является традиционной для фуд-траков (см. <https://kartaslov.ru/>; <https://arnfoto.ru/фудтрак-купить-б-у-цена-с-фото/> ; <https://www.jowi.club/blog/что-такое-фудтрак> ; <https://auto.mail.ru/article/69502-что-такое-фудтрак-и-как-на-ньюм-заработат/>), в связи с чем является неохраняемой на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 18.03.2024 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 25.09.2023.

По мнению заявителя, форма фуд-трака является оригинальной и способна отличать товары и услуги одних производителей от товаров и услуг других производителей.

Все приведенные в оспариваемом решении Интернет-ссылки содержат отличающиеся от заявленного обозначения изображения формы фуд-трака, а часть из них не датирована, поэтому не может служить доказательством доводам решения. В свою очередь заявителем приведены документы, доказывающие, по его мнению, приобретённую различительную способность обозначения.

Заявителем выражена просьба отменить решение Роспатента от 25.09.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022734562.

В подтверждение доводов возражения представлены следующие документы:

1. Договоры поставки фуд-траков от 25.03.2021, 25.11.2021, 27.01.2022;

На заседании коллегии, состоявшемся 26.04.2024 коллегией были приложены к протоколу дополнительные документы, а именно распечатки архивных копий

страниц Интернет-сайтов: vagontrucks.com, [businessonwheels](http://businessonwheels.com), сертификат соответствия от 18.12.2021 “Система менеджмента безопасности пищевой продукции применительно к оказанию услуг по организации питания в фудтраках” (2).

Заявитель в ответ на дополнительные документы представил следующие материалы:

3. Нотариальный протокол осмотра письменных доказательств от 23.05.2024;
4. Таблица перечня клиентов [spaceboxtruck](http://spaceboxtruck.com);
5. Сводная таблица данных по размещению объявлений по серверу [avito](http://avito.com).

Заявителем 28.05.2024 представлено ходатайство о корректировке испрашиваемых услуг до следующих позиций: 35 класса МКТУ “демонстрация товаров; макетирование рекламы; организация торговых ярмарок; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги онлайн-заказа еды из ресторанов на вынос и доставку» и 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат передвижных строений; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги кемпингов; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых».

Изучив материалы дела и заслушав представителей заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (27.05.2022) поступления заявки №2022734562 на регистрацию товарного знака 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 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.

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

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

1) приобрели различительную способность в результате их использования;

2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

В соответствии с пунктом 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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение



“  ” по заявке №2022734562 объемный товарный знак (фуд-трак) представляющий собой изделие оригинальной формы, полое внутри, в виде прямоугольной фигуры вагона с закругленными углами. Изделие выполнено в желтом, черном, светло-желтом цветах с полосами белого цвета. Боковая часть фуд-трака в виде вагона выполнена в виде открывающейся вверх дверцы окна. Нижняя часть (основание) фигуры в виде вагона выполнено в виде рамы с колесами. По обеим сторонам словесного элемента расположены прямые диагональные линии. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении услуг 35, 43 классов МКТУ.

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

Правовая охрана товарному знаку по рассматриваемой заявке испрашивается не в отношении товаров, к которым непосредственно относится изображение заявляемого обозначения, а в отношении услуг 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; макетирование рекламы; организация торговых ярмарок; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги онлайн-заказа еды из ресторанов на вынос и доставку» и 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат передвижных строений; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги кемпингов; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых».

Перечисленные испрашиваемые услуги представляют собой услуги реализации товаров в общем виде, а также услуги обеспечения питанием. Следует заметить, что реализация товаров, а также оказание услуг питания посредством

использования фуд-траков является стандартной практикой и применяется различными производителями.

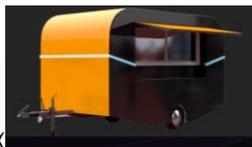
Коллегия соглашается с доводом заявителя, что ссылка <https://arnfoto.ru/фудтрак-купить-б-у-цена-с-фото/> не открывается, однако это не опровергает присутствия информации по остальным приведенным ссылкам.

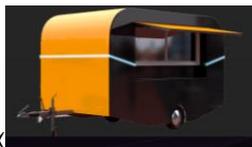
На факт распространенности использования фуд-траков для оказания испрашиваемых услуг указывает информация, расположенная на сайтах, перечисленных в заключении и по результатам экспертизы, до даты подачи заявки <https://www.jowi.club/blog/что-такое-фудтрак;> <https://auto.mail.ru/article/69502-что-такое-фудтрак-i-kak-na-nyom-zarabotat/>, <https://vagontrucks.com/foodtruck/>.

Следует отметить, что в рамках возражения заявитель не оспаривает факт того, что заявленное обозначение представляет собой форму фуд-трака, заявитель оспаривает то, что это обозначение не обладает различительной способностью в отношении испрашиваемых услуг.

На перечисленных Интернет-источниках приведена однотипная информация об использовании фуд-траков в качестве мобильных кафе, киосков для продажи заранее заготовленной еды или еды, приготавливаемой внутри прицепа.

На различных сайтах представлены отличающиеся друг от друга формы



прицепов: «», «», «», при этом все они ассоциируются с заявленным обозначением именно как с изображением фуд-трака, а не какой-либо иной конструкции.



Заявленное обозначение «» таким образом, представляет собой форму, обусловленную функциональным назначением испрашиваемых услуг по реализации товаров и обеспечению питанием. Что касается испрашиваемых услуг кемпинга, то следует отметить, что в местах организации временного проживания и предоставления арендованного участка земли для установления дома на колесах или

палатки, как правило, присутствуют организации питания, оказывающие свои услуги посредством фуд-траков.

Таким образом, в оспариваемом решении правомерно был сделан вывод об отсутствии различительной способности заявленного обозначения в отношении испрашиваемых услуг 35, 43 классов МКТУ, ввиду несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

С учетом корректировки перечня заявителем в испрашиваемом перечне отсутствуют позиции, в отношении которых заявленное обозначение было бы способно вводить потребителя в заблуждение относительно услуг 35, 43 классов МКТУ.

Словесный элемент «Spacebox», присутствующий на одном из проекций объемного заявленного обозначения, замечен только в одной из шести проекций, при доминировании неохраняемой формы в заявленном обозначении, что не позволяет предоставить правовую охрану словесному обозначению с исключением из охраны формы.

Что касается доводов заявителя о приобретенной различительной способности, то коллегия установила следующее.

Представленные заявителем договоры подряда в качестве предмета содержат изготовление фуд-трака по заданию заказчика.

Представленный протокол нотариального осмотра письменных доказательств также направлен на фиксирование фактов оформления заказов клиентов на изготовление фуд-траков, согласование производственных процессов с клиентами. Данные действия согласно представленным доказательствам действительно относятся к периоду ранее даты приоритета заявленного обозначения, однако связаны с объектом, не включенным в испрашиваемый перечень.

Учитывая, что среди испрашиваемого перечня отсутствуют товары «фуд-трак» или «прицеп для приготовления пищи», а присутствуют исключительно услуги, то следует отметить, что представленные документы никак не демонстрируют использование заявителем обозначения по заявке №2022734562 при оказании тех услуг, в отношении которых испрашивается регистрация.

Коллегия также отмечает, что предоставление исключительного права одному лицу на использование формы фуд-трака при организации услуг реализации и услуг обеспечения питанием предоставило бы неоправданно широкий круг правомочий, способный ущемить права иных лиц, оказывающих сходные услуги посредством прицепов фуд-траков.

Доказательства возможного ассоциирования заявленного обозначения исключительно с заявителем, как лицом, оказывающим услуги 35, 43 классов МКТУ в материалы дела не представлено.

Оценка восприятия потребителями заявленного обозначения не проводилась.

Учитывая изложенное, представленных с возражением документов (1-5) недостаточно для вывода о приобретении различительной способности обозначением по заявке №2022734562, а, следовательно, отсутствуют основания для применения подпункта 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.03.2024, оставить в силе решение Роспатента от 25.09.2023.