

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 30.04.2020 №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 19.06.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Хлебный дом", Санкт-Петербург (далее – заявитель) на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023757274, при этом установлено следующее.

Комбинированное обозначение « **Горячий бутерброд** » по заявке №2023757274 с датой поступления от 28.06.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 03.04.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023757274. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении упомянутых товаров и услуг на основании пунктов 1, 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что обозначение «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД», в котором «ГОРЯЧИЙ» – имеющий высокую температуру, очень теплый (см. Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/781886>), «БУТЕРБРОД» – ломтик хлеба с маслом или с какой-нибудь закуской (колбасой, сыром и т.п.) (см. Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/752490>), характеризует часть заявленных товаров 30 класса МКТУ (а именно: «булки; закуски легкие на основе хлебных злаков; изделия хлебобулочные мелкоштучные; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия хлебобулочные с начинкой; изделия хлебобулочные замороженные; кушанья мучные; сэндвичи; хлеб из пресного теста; хлеб; хлеб зерновой; хлеб бездрожжевой; хот-доги; чизбургеры [сэндвичи]»), часть заявленных услуг 35 класса МКТУ (а именно: «демонстрация товаров; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг/предоставление торговых Интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов/прокат торговых стоек; профилирование

потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; регистрация данных и письменных сообщений; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по оптимизации трафика веб-сайта; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями; услуги рекламные "оплата за клик"/услуги PPC; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]»), часть заявленных услуг 43 класса МКТУ (а именно: «информация и консультации по вопросам приготовления пищи; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; создание кулинарных скульптур; украшение еды; услуги баров; услуги закусочных; услуга кафе; услуги кафетериев; услуги личного повара; услуги по обзору продуктов питания [предоставление информации о пищевых продуктах и напитках]; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуга ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги ресторанов самообслуживания; услуги столовых»), указывает на вид, свойства товаров, назначение услуг, вследствие чего заявленное обозначение в целом является неохраняемым на основании подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, в отношении иной части заявленных товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ заявленное обозначение «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД» квалифицировано экспертизой как способное ввести потребителя в заблуждение относительно вида, свойств товаров, назначения услуг на основании подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении всех заявленных товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ на основании подпункта 3 пункта 1, подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.06.2024 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему.

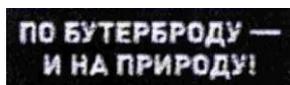
Согласно доводам возражения обозначение «Горячий бутерброд» используется для наименования своей сети розничных магазинов хлебобулочных и кондитерских изделий, в которых также размещается кофейня.

По мнению заявителя слова «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД» фантазийное название по отношению ко всем заявленным товарам и услугам. При этом заявителем приведены альтернативные значения слова бутерброд как закуски, не обязательно состоящей из хлеба, она также может состоять и из других продуктов, например, овощей. Также заявитель ссылается на альтернативное значение слова «Горячий» в значении срочный. По совокупности доводов заявитель полагает отсутствие описательных характеристик у слов «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД».

Заявитель сообщает о принадлежности ему товарных знаков “



”, “



”, полагая заявленное обозначение

продолжением этой серии знаков.

В возражении приведены примеры регистрационной практики регистрацией названием продуктов в отношении услуг 43 класса МКТУ , а

именно, товарные знаки “



”, “

Пышка-Док”, “

”



Крендель & Пышка

», « ГОРЯЧАЯ СКОВОРОДКА», «



ГОРЧИЦА »

» по

свидетельствам №№ 420605, 379054, 832829, 627487, 711410.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 03.04.2024 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ:

30 - батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; бриоши; булki; выпечка сдобная; бурито; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; гренки; закуски легкие на основе хлебных злаков; зефир [кондитерские изделия]; изделия хлебобулочные мелкоштучные; изделия хлебобулочные из заварного теста; изделия жележные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия хлебобулочные с начинкой; изделия хлебобулочные замороженные; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; какао; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; кофе; кофе-сырец; крекеры; кулебяки с мясом; кушанья мучные; макарон [печенье миндальное]; мороженое; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; попкорн; пряники; пtiфуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; равиоли; сахар; сладости; сорбет [мороженое]; сухари; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий ; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортилли; хлеб из пресного теста; хлеб; хлеб

зерновой; хлеб бездрожжевой; хот-доги; чай; чай со льдом; чизбургеры [сэндвичи]; шоколад.

35 - агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; бюро по найму; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг целевой; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация торговых ярмарок; оформление витрин; посредничество коммерческое; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; пресс-службы / службы по связям с прессой; производство рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов / прокат торговых стоек; прокат фотокопировального оборудования; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; телемаркетинг; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями;

43 - аренда диспенсеров для питьевой воды; аренда мебели; аренда офисной мебели; аренда помещений для проведения встреч; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; прокат роботов для приготовления напитков; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги закусовых; услуги кафе; услуги кафетериев; услуги по приготовлению

блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги ресторанов самообслуживания; услуги столовых.

Изучив материалы дела, и заслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (28.06.2023) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. N 482 (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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи 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 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной

подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения 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.

В соответствии с подпунктом 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

Заявленное обозначение « **Горячий бутерброд** » является словесным, выполненным жирным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается с учетом скорректированного перечня в отношении товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения « **Горячий бутерброд** » на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «БУТЕРБРОД» (от нем. Butterbrot — хлеб с маслом) — закуска, представляющая собой ломтик хлеба или булки, на который положены дополнительные пищевые продукты. Существует огромное количество видов бутербродов — от классических с колбасой или сыром до многослойных из различных сортов мяса, овощей, зелени и соусов или паштетов. Также бутерброд может состоять только из хлеба и сливочного масла, возможно с сахаром, вареньем, мёдом или солью. Сэндвич - бутерброд, состоящий из двух и более кусков хлеба. Бутерброды широко распространены, так как они быстры в приготовлении, удобны в переноске и не требуют использования приборов

(<https://kartaslov.ru/%D0%B7%D0%D0%B1%D1%83%D1%82%D0%B5%D1%80%D0%B1%D1%80%D0%BE%D0%B4>).

Коллегия отмечает, что бутерброды бывают разных видов: ломтик хлеба или булки с каким-либо из закусовых продуктов (сыром, ветчиной, колбасой, икрой, мясом, рыбой, консервами). Оформлять их можно листовыми и пряными овощами, кусочками яйца и лимона, маслинами, соусом, майонезом с корнионами и др. Подаются бутерброды на блюдах, в вазах с плоскими краями или на тарелках, покрытых салфетками.

Бутерброды не подлежат длительному хранению, поэтому их готовят непосредственно перед подачей на стол.

Слово «Горячий» семантически не изменяет восприятие слова «бутерброд», поскольку бутерброды часто подогревают перед употреблением, а также кладут в грили со специальными квадратными подставками по форме квадратного хлеба для достижения высокой температуры этой закуски.

С учётом своего семантического значения словесные элементы «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД» будут указывать на вид товаров 30 класса МКТУ «закуски легкие на основе хлебных злаков; изделия хлебобулочные мелкоштучные; изделия хлебобулочные с начинкой; кушанья мучные; хот-доги; чизбургеры [сэндвичи]», так как все они могут представлять собой закуску из хлеба с дополнительными продуктами.

В отношении испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ «хлеб; хлеб зерновой; хлеб бездрожжевой; бриоши; булки; гренки; изделия хлебобулочные из заварного теста» слова «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД» способны ориентировать потребителя относительно назначения данных продуктов, поскольку хлеб является основным ингредиентом закуски «бутерброд».

Также коллегия указывает, что словесные элементы «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД» заявленного обозначения будут указывать на назначение заявленных услуг 35 класса МКТУ «агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; бюро по найму; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг целевой; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация торговых ярмарок; оформление витрин; посредничество коммерческое; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех

медиасредствах с целью розничной продажи; пресс-службы / службы по связям с прессой; производство рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов / прокат торговых стоек; прокат фотокопировального оборудования; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; телемаркетинг; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями», направленных на продвижение бутербродов и их ингредиентов.

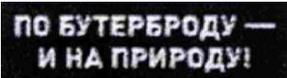
Под продвижением товаров следует понимать совокупность мер, усилий, действий, предпринимаемых в целях повышения спроса на товары, увеличение их сбыта, расширения рыночного поля товаров.

Вместе с тем, коллегия обращает внимание на то, что широко известное российским потребителям наименование традиционной закуски - бутерброд, то есть определенного национального вида перекуса, в отношении испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ «аренда диспенсеров для питьевой воды; аренда мебели; аренда офисной мебели; аренда помещений для проведения встреч; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; прокат роботов для приготовления напитков; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги закусовых; услуги кафе; услуги кафетериев; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги ресторанов самообслуживания; услуги столовых», относящихся к сфере услуг общественного питания (ресторанного бизнеса), будет указывать, собственно,

на их определенные свойства, а именно на характер таких заведений (закусочная), приготовление в соответствующих заведениях общественного питания (ресторанах и т.п.) закусок, в том числе и большого количества различных бутербродов.

Таким образом, в отношении испрашиваемого сокращенного перечня товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ словесные элементы «ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД» заявленного обозначения не обладают различительной способностью и должны оставаться свободными для использования иными лицами в гражданском обороте.

Что касается отсылок заявителя к произведенным на его имя

регистрациям товарных знаков  “*Бутерброд твоей мечты*”, “ ”, то данные обозначения за счет дополнительных словесных элементов формируют неопределенный образ закуски, так как мечта является субъективным фактором восприятия, а также второе обозначение представляет собой художественный слоган.

В отношении приведенных заявителем в возражении ссылок на альтернативные бутерброды без хлеба, а также на значение слова “ГОРЯЧИЙ” как “срочный”, коллегия отмечает, что дополнительное значение прилагательного горячий употребляется в отношении слов “путевка, тур”, а не в отношении продуктов питания. А приведенная ссылка на альтернативные бутерброды имеет единичный характер, в то время как словарные источники фиксируют под словом бутерброд закуску состоящую главным образом из хлеба с иными начинками.

Вместе с тем коллегия отмечает, что заявителем не были представлены документы, доказывающие различительную способность словесного

обозначения « **Горячий бутерброд** » (заявителем не представлены необходимые сведения об объемах производимых товаров/ оказываемых услуг; длительности и регулярности использования; объеме затрат на

рекламу; а также сведения об информированности потребителя о товарах/услугах заявителя, маркированных указанным обозначением).

На основании вышеизложенных фактов, нельзя сделать вывод о том,

что словесное обозначение « **Горячий бутерброд** » широко известно среднему российскому потребителю и длительно используется заявителем на территории всей Российской Федерации.

При указанных обстоятельствах у коллегии отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении вышеуказанных товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения « **Горячий бутерброд** » на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Испрашиваемые товары 30 класса МКТУ “ кулебяки с мясом; пироги; пицца; тортилли; ” представляют собой также хлебобулочные изделия с начинкой, однако в силу семантического значения слова “бутерброд” и слов, означающих виды перечисленных закусок, следует сделать вывод о том, что все они бутербродами не являются по своим свойствам и виду.

Другая часть испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ “батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; бурито; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; выпечка сдобная; зефир [кондитерские изделия]; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия хлебобулочные замороженные; какао; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; кофе; кофе-сырец; крекеры; макарон [печенье миндальное]; мороженое; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе

ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; печенье; печенье сухое; попкорн; пряники; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; равиоли; сахар; сладости; сорбет [мороженое]; сухари; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий ; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; чай; чай со льдом; шоколад” которые представляют собой кондитерские изделия, напитки, сдобные мучные продукты, в отношении которых слова “ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД” способны неверно ориентировать потребителей в отношении вида товара, его свойств и назначения.

Согласно информационной справке, подготовленной по результатам анализа и обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве Суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при применении положений пунктов 1 и 3 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации, одно и то же обозначение может в отношении одних товаров/услуг быть признано описательным, в отношении других – ложным, в отношении третьих – фантазийным, при этом предполагаемая ложная ассоциация обозначения относительно конкретных товаров и услуг, не обладающая признаками правдоподобности, сама по себе придает обозначению фантазийный характер. Регистрация таких обозначений возможна (аналогичная правовая позиция высказана в постановлениях Президиума Суда по интеллектуальным правам от 30.03.2015 по делу №СИП-837/2014 (определением Верховного Суда Российской Федерации от 27.07.2015 № 300-ЭС15-7749 в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации отказано) и от 28.03.2016 по делу № СИП-339/2015).

Ассоциации слов “ГОРЯЧИЙ БУТЕРБРОД” с иным видом пищевого товара, нежели закуска из хлеба и сыра/колбасы, следует охарактеризовать как правдоподобно неверные, поскольку в одном и другом случае речь идет о пищевых товарах, имеющих одинаковое назначение – утоление голода, насыщение.

Таким образом, в отношении части испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ обозначение по заявке №2023757274 не соответствует требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Что касается регистрационной практики, приведенной заявителем в пример в рамках возражения, то коллегия в свою очередь отмечает, что наименования блюд, являющихся характерными блюдами национальной кухни, а также названия блюд, указывающие на характер предприятия питания (закусочная, пиццерия, бургерная, кондитерская и так далее), не подлежат регистрации, в подтверждение чего приводим ссылки на практику рассмотрения административных споров и на судебную практику в отношении релевантных обозначений (решение Роспатента от 24.06.2024 по результатам рассмотрения возражения на решение об отказе в предоставлении правовой охраны товарному знаку по заявке №2022764042, решения Суда по интеллектуальным правам по делам №№СИП-670/2022, СИП-673/2022, СИП-674/2022. СИП-675/2022, СИП-676/2022).

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 19.06.2024, оставить в силе решение Роспатента от 03.04.2024.