

## **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 10.09.2024, поданное Индивидуальным предпринимателем Флегановым Олегом Владимировичем, город Екатеринбург (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023719938, при этом установила следующее.


Заявленное обозначение «**Ресторан Сыр.**» по заявке №2023719938 с приоритетом от 15.03.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении услуг 43 класса МКТУ *«услуги баров; услуги закусочных; услуги кафе; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос»*.

Роспатентом было принято решение от 04.06.2024 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех услуг 43 класса МКТУ. Основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака для заявленных услуг 43 класса МКТУ послужил вывод о его несоответствии требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента), поскольку заявленное обозначение сходно до степени смешения с обозначениями:




- «  » по свидетельству №972111, с приоритетом от 26.12.2022, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сыроварня», г. Москва, в отношении однородных услуг 43 классов МКТУ;




- «  » по свидетельству №948732, с приоритетом от 12.12.2022, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сыроварня», г. Москва, в отношении однородных услуг 43 классов МКТУ;




- «  » по свидетельству №953824, с приоритетом от 25.01.2022, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сыроварня», г. Москва, в отношении однородных услуг 43 классов МКТУ;




- «  » по свидетельству №765272, с приоритетом от 12.07.2019, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сыроварня», г. Москва, в отношении однородных услуг 43 классов МКТУ;



- «  » по свидетельству №623452, с приоритетом от 17.08.2016, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сыроварня», г. Москва, в отношении однородных услуг 43 классов МКТУ;



- «  » по свидетельству №592445, с приоритетом от 30.06.2015, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сыроварня», г. Москва, в отношении однородных услуг 43 классов МКТУ.

Кроме того, в заключении экспертизы отмечено, что словесный элемент «Ресторан» является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 10.09.2024 поступило возражение на решение Роспатента от 04.06.2024. Доводы возражения сводятся к следующему:

- при сравнении заявленного обозначения «Сыр» и противопоставленных товарных знаков со словесным элементом «Сыроварня» / «SYROVARNYA» присутствует четко выраженное различие звучания обозначений, что говорит об общем звуковом несходстве обозначений в целом и отсутствии их смешения для потребителей;

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки имеют различную графическую стилистику, в обозначениях использованы различные шрифтовые, графические и композиционные решения, что предопределяет отсутствие какой-либо опасности смешения при их визуальном восприятии потребителем;

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки имеют различное смысловое (семантическое) значение;

- словесный элемент «Сыроварня» / «SYROVARNYA» является неохраноспособным на основании п. 1 ст. 1483 Гражданского кодекса в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ, поскольку указывает на видовое наименование предприятия и назначение услуг.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 04.06.2024 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2023719938 в качестве товарного знака в отношении услуг 43 класса МКТУ *«услуги баров; услуги закусочных; услуги кафе; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос».*

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (15.03.2023) заявки №2023719938 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных

знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 №482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с 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: 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.

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 пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

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

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, а именно:

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 пункте 42 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).

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение « **Ресторан Сыр.** », выполненное буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке №2023719938 испрашивается в черно-белом цветовом сочетании, в отношении услуг 43 класса МКТУ.

Следует отметить, что заявитель согласен с указанием словесного элемента «Ресторан» в качестве неохраняемого элемента обозначения, неохраноспособность которого была установлена на основании требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса.


Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.




Противопоставленный комбинированный товарный знак [1] «» по свидетельству №972111, включает в себя словесные элементы «CHEESFARM SYROVARNYA RESTAURANT», выполненные буквами латинского алфавита. Словесный элемент «RESTAURANT» указан в качестве неохраняемого. Правовая

охрана товарному знаку предоставлена в темно-оранжевом, светло-бежевом, черном цветовом сочетании в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.




Противопоставленное обозначение [2] «  » по свидетельству №948732 является комбинированным, состоит из словесных элементов «МИНИ ТРАТТОРИЯ СЫРОВАРНЯ», выполненных буквами русского алфавита. Словесный элемент «ТРАТТОРИЯ» указан в качестве неохраняемого. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в белом, оранжевом цветовом сочетании в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.





Противопоставленный товарный знак [3] «  » по свидетельству №953824 представляет собой комбинированное обозначение, включающее в свой состав словесные элементы «СВ СЫРОВАРНЯ СЫРНАЯ ЛАВКА РЕСТОРАН», выполненные буквами русского алфавита. Словесные элементы «РЕСТОРАН», «СЫРНАЯ ЛАВКА» являются неохраняемыми элементами обозначения. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в черно-белом цветовом сочетании в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.



Противопоставленный комбинированный товарный знак [4] «  » по свидетельству №765272, включает в себя словесные элементы «EATERY SYROVARNYA CHEESE FACTORY», выполненные буквами латинского алфавита. Словесные элементы «eatery», «cheese factory» указаны в качестве неохраняемых. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в бежевом, черном цветовом сочетании в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [5] «» по свидетельству №623452 представляет собой комбинированное обозначение, включающее в свой состав словесные элементы «СВ СЫРОВАРНЯ СЫРНАЯ ЛАВКА ДЕРЕВЕНСКИЙ РЕСТОРАН», выполненные буквами русского алфавита. Словесные элементы «Деревенский ресторан», «сырная лавка» являются неохраняемыми элементами обозначения. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в черно-белом цветовом сочетании в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

Противопоставленный словесный товарный знак [6] «» по свидетельству №592445, выполнен буквами русского алфавита. Словесный элемент «РЕСТОРАН» является неохраняемым элементом обозначения. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в черно-белом цветовом сочетании в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

Следует отметить, что если обозначение состоит из охраноспособных и неохраноспособных элементов, то при экспертизе учитывается тождество и сходство именно охраноспособных элементов. Таким образом, наиболее значимым элементом заявленного обозначения является элемент «Сыр», поскольку именно он обуславливает индивидуализирующую способность обозначения в целом.

Заявленному обозначению противопоставлена серия товарных знаков, объединенных словесным элементом «СЫРОВАРНЯ» / «SYROVARNYA», исключительное право на которые принадлежит Обществу с ограниченной ответственностью «Сыроварня».

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-6], включающих элемент «сыр-», выражается во вхождении заявленного обозначения в фонетический ряд противопоставленных товарных знаков. При этом следует учесть, что данный элемент находится в сравниваемых обозначениях в начальной позиции, с которого начинается прочтение обозначений.

Согласно словарно-справочным изданиям слово «сыр» означает «пищевой



продукт в виде твёрдой или полутвёрдой массы, получаемый путём специальной обработки молока» (см. Энциклопедический словарь. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/55463/%D1%81%D1%8B%D1%80>), а слово «СЫРОВАРНЯ» / «SYROVARNYA» («SYROVARNYA» - транслитерация буквами латинского алфавита слова «СЫРОВАРНЯ») - предприятие по изготовлению сыра (см. Толковый словарь Ушакова. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/1049662>), то есть данные понятия имеют тесную смысловую связь и относятся к одному и тому же продукту. Следовательно, семантическое сходство данных знаков обуславливается подобием заложенных в них понятий и идей.

При этом некоторые отличия сравниваемых знаков по графическому критерию сходства обозначений (шрифтовое и цветовое исполнение, наличие изобразительных элементов в противопоставленных знаках [1-5]) имеют второстепенное значение при сравнении этих знаков в целом.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Наличие серии товарных знаков (то есть группы вариантов товарных знаков, объединенных единым словесным элементом), принадлежащих одному лицу, может вызвать у потребителя представление о принадлежности заявленного обозначения правообладателю противопоставленных товарных знаков, как продолжение данной серии обозначений.

Таким образом, факт наличия серии знаков, объединенных общим словесным элементом, входящим в состав заявленного обозначения, усиливает вероятность смешения сопоставляемых обозначений на рынке.

Услуги 43 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению, и услуги 43 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки [1-6], являются однородными, поскольку содержат тождественные позиции.

Указанное обуславливает вывод о сходстве заявленного обозначения и

противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 972111, 948732, 953824, 765272, 623452, 592445 до степени смешения в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

Следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.09.2024, оставить в силе решение Роспатента от 04.06.2024.**