

**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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 14.03.2024 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Малашкиной Оксаной Алексеевной, Москва, на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023735439, при этом установила следующее.



Обозначение «  » по заявке №2023735439, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 26.04.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 35, 39, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне.

Роспатентом 19.01.2024 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023735439 по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «РЕСТОРАН» (Ресторан - предприятие общественного питания с широким ассортиментом блюд сложного приготовления, включая заказные и фирменные, см. <https://kartaslov.ru/значениеслова/ресторан>) является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на вид, назначение заявленных услуг.

Кроме того, экспертизой установлено, что включенный в состав заявленного обозначения словесный элемент «БАМБЕРГ», представляет собой официальное наименование объекта Всемирного наследия Юнеско (№624, см. <https://whc.unesco.org/ru/list/624>; <https://turbinatravels.com/guide/Bamberg-Germaniya-118674/Zametki/Nerazbomblennyy-Bambergobekt-YuNESKO-624-99677/>).

Поскольку в материалах заявки №2023735439 отсутствует согласие, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 4 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 14.03.2024, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 19.01.2024. Доводы возражения сводятся к следующему.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено обозначение, которое представляет собой оригинальную композицию, состоящую из словесного элемента, который читается, как «БАТБЕРГ», а также графических элементов – окружности, закрашенной коричневым цветом и нанесенного в центр окружности изображения руки в доспехах, держащей кружку.

В обозначении доминирует графический элемент, а использование оригинального наклонного шрифта не позволяет однозначно прочитать словесный элемент, расположенный сверху, как «БАМБЕРГ», особое исполнение третьей буквы данного элемента позволяет прочитать его, как «БАТБЕРГ».

Заявитель не согласен с указанием о несоответствии заявленного обозначения пункту 4 статьи 1483 Кодекса, поскольку заявленное обозначение не только не воспроизводит обозначение «БАМБЕРГ», но и не является сходным до степени смешения с ним.

Экспертиза изначально не верно оценила включенный в состав заявленного обозначения элемент «БАТБЕРГ», который читается через букву «Т», а не букву «М».

Опечатка в описании словесного элемента заявленного обозначения, совершенная при заполнении заявки в 571 графе не должна влечь отказ в регистрации только на том основании, что в описание товарного знака была включена не та буква.

Заявленное обозначение «БАТБЕРГ» является оригинальным, фантазийным и представляет собой комбинацию элементов «БАТ» (от англ. «bat» - «летучая мышь») и «БЕРГ» (от англ. «berg» - «гора»), что может быть воспринято потребителем как «гора летучей мыши» (см.<https://translate.academic.ru/berg/en/ru/>, <https://www.multitran.com/m.exe?l1=1&l2=2&s=Bat&l2=2>).

Таким образом, заявленное обозначение не воспринимается потребителем, как немецкий город Бамберг. Более того, представляется сомнительным, что среднестатистический потребитель в России знаком с далеко не самым крупным и не самым известным городом в другой стране.

Противопоставленное экспертизой наименование города – объекта, внесенного в ЮНЕСКО, и заявленное обозначение представляют собой абсолютно разные обозначения с точки зрения звукового, визуального и смыслового факторов, а также не могут восприниматься средним потребителем как обозначения, принадлежащие одному и тому же изготовителю товаров (лицу, оказывающему услуги).

На основании изложенных доводов заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 19.01.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023735439 в отношении всех заявленных услуг с

включением словесного элемента «РЕСТОРАН» в качестве неохраняемого элемента.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (26.04.2023) заявки №2023735439 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 (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 подпункту 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 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.

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 пунктом 4 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов всемирного культурного или природного наследия, если регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками, на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

Согласно п. 38 Правил при рассмотрении вопроса о возможности государственной регистрации в качестве товарных знаков указанных в пункте 4 статьи 1483 Кодекса обозначений, проверяется наличие согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками на их регистрацию в качестве товарных знаков на имя заявителя.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2023735439 заявлено



комбинированное обозначение «  », включающее круг коричневого цвета в центральной части которого изображена рука в рыцарских доспехах с кружкой. Над изображением руки размещен словесный элемент «БАМБЕРГ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Под изображением руки размещено слово «РЕСТОРАН», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении услуг 35, 39, 43 классов МКТУ.

Словесный элемент «РЕСТОРАН» (предприятие общественного питания) является элементом, характеризующим испрашиваемые услуги, то есть относится к элементам, не обладающим различительной способностью согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса. Данный элемент может быть включен в состав товарного знака в качестве неохраняемого элемента, что заявитель в возражении не оспаривает.

Что касается словесного элемента «БАМБЕРГ», то экспертизой правомерно установлено, что словесный элемент «БАМБЕРГ» представляет собой официальное наименование объекта Всемирного наследия Юнеско (№624, см. <https://whc.unesco.org/ru/list/624>; <https://turbinatravels.com/guide/Bamberg-Germaniya-118674/Zametki/Nerazbomblennyy-Bambergobekt-YuNESKO-624-99677/>).

Бамберг - город окружного подчинения в Верхней Франконии, земля Бавария, Германия. Расположен у реки Регниц. Университетский центр, кафедра католического архиепископа. Бамберг - один из немногих крупных исторических городов Германии, уцелевших во время Второй мировой войны. В 1993 году исторический центр был включён в список Всемирного наследия ЮНЕСКО (см., в частности, материалы Википедии, <https://ru.wikipedia.org/wiki/Бамберг>).

В связи с отсутствием в материалах заявки №2023735439 согласия, предусмотренного пунктом 4 статьи 1483 Кодекса, коллегия усматривает несоответствие заявленного обозначения данной норме.

По мнению заявителя, заявленное обозначение включает словесный элемент «БАТБЕРГ», который существенно отличается от наименования объекта Всемирного наследия Юнеско, что исключает применение в данном случае пункта 4 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, по мнению коллегии, словесный элемент может быть прочитан как «БАМБЕРГ», поскольку графическая проработка третьей буквы рассматриваемого словесного элемента соответствует контурам буквы «М».

Заявитель отметил, что ошибочно привел в описании заявленного обозначения в графе 571 слово «БАМБЕРГ», тогда как подразумевал слово «БАТБЕРГ». Вместе с тем, из документов, приобщенных коллегией к протоколу заседания 02.05.2024 усматривается, что заявитель фактически использует для маркировки своего ресторана-пивоварни именно слово «БАМБЕРГ».

В связи с изложенным заявленное обозначение на основании пункта 4 статьи 1483 Кодекса не подлежит государственной регистрации в качестве товарного знака.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.03.2024, оставить в силе решение Роспатента от 19.01.2024.**