

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

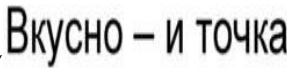
Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (далее - Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной 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 поступившее 20.09.2023 возражение, поданное ООО «Авангард», г. Красноярск (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022764644, при этом установила следующее.

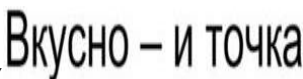
Словесное обозначение «**РЫБА И ТОЧКА**» по заявке №2022764644 с датой поступления от 13.09.2022 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 23.05.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022764644. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы заключения мотивированы тем, что заявленное обозначение сходно с обозначением «ВКУСНО И ТОЧКА», используемым известной компанией Общества с ограниченной ответственностью «Система ПБО» (ООО «Система ПБО», 115054, город Москва, улица Валовая, дом 26, ОГРН 1027700251754, ИНН 7710044140) (см. Интернет <https://vkusnoitochka.ru>). Сеть ресторанов быстрого питания «ВКУСНО И ТОЧКА» приобрела широкую известность на территории России (см. Интернет <https://ura.news/news/1052604657>; <https://www.kommersant.ru/doc/5679750>; <https://www.retail.ru/news/-vkusno-i-tochka-zapuskaetdostavku-cherez-servisy-yandeks-eda-i-delivery-club-v-21-noyabrya-2022-222744/>; <https://rg.ru/2022/06/29/mcdonalds-ili-vkusno-i-tochka-gde-luchshe.html>; <https://iz.ru/1348561/2022-06-12/mcdonalds-v-rossii-budet-nazyvatsiavkusno-i-tochka>), в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары 29, 31 классов МКТУ/оказывающего услуги 35 класса МКТУ.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными/поданными на регистрацию на имя этого же лица (ООО «Система ПБО», Москва) товарными знаками/обозначениями:

- с товарным знаком «» (по свидетельству №883355 с приоритетом от 10.06.2022) в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ [1];


- с товарным знаком «» (по свидетельству №967729 с приоритетом от 15.08.2022) в отношении товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 29, 31, 35 классов МКТУ [2];



- с товарным знаком «» (по свидетельству №956368 с


приоритетом от 04.07.2022) в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ [3];



- с товарным знаком «» (по свидетельству №967728 с приоритетом от 04.07.2022) в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ [4];

- с товарным знаком «**Вкусно и точка**» (по свидетельству №962382 с приоритетом от 15.06.2022) в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ [5];



- с товарным знаком «» (по свидетельству №962966 с приоритетом от 11.06.2022) в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ [6];

- с обозначением «**И Точка**» (по заявке №2022756234 с приоритетом от 15.08.2022), поданным на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ, однородных заявленным товарам и услугам 29, 31, 35 классов МКТУ [7];

- с обозначением «**Весело – и точка**» (по заявке №2022756642 с приоритетом от 16.08.2022), поданным на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ [8].

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.09.2023 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- ООО «Система ПБО» в своей деятельности использует обозначение, не являющееся сходным до степени смешения с заявленным обозначением;

- ООО «Система ПБО» не является производителем ряда заявленных товаров 29, 31 классов МКТУ, а также не оказывает ряд заявленных услуг 35 класса МКТУ;

- до даты подачи заявленного обозначения на регистрацию в качестве товарного знака указанное экспертизой обозначение использовалось короткий промежуток времени, не имело широкого распространения и не способно вызывать стойкие ассоциации с ООО «Система ПБО»;

- согласно открытым источникам открытие первых ресторанов сети под наименованием «Вкусно и точка» прошло 12.06.2022 (https://ru.wikipedia.org/wiki/Вкусно_—_и_точка), то есть всего за несколько месяцев до даты подачи на регистрацию заявленного обозначения;

- экспертизой не приводится ни одного подтверждения интенсивности использования ООО «Система ПБО» обозначения «Вкусно – и точка» в отношении товаров и услуг, однородных заявленным товарам и услугам 29, 31, 35 классов МКТУ;

- заявитель считает, что товарные знаки/обозначения [1-8] не являются сходными до степени смешения с обозначением, заявленным по заявке №2022764644, поскольку они различаются по фонетическому, визуальному и семантическому признакам сходства;

- заявленное обозначение прочитывается как [РЫБА И ТОЧКА], в то время как противопоставленные товарные знаки имеют следующие звучания [ВКУСНО И ТОЧКА], [И ТОЧКА], [ВЕСЕЛО И ТОЧКА], то есть сравниваемые обозначения имеют различный состав гласных и согласных звуков, что определяет их фонетическое различие;

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки/обозначения [1-8] различаются по визуальному признаку сходства, так как выполнены разными видами и размерами шрифтов;

- заявленное обозначение «РЫБА И ТОЧКА» способно вызывать у потребителей ассоциации, связанные с рыбой и морепродуктами, в отличие от

противопоставленных товарных знаков/обозначений [1-8], что свидетельствует об их семантических отличиях;

- заявитель приводит примеры регистраций товарных знаков со словесными элементами «и точка», а именно товарные знаки «ПОЛЕЗНО И ТОЧКА», «еда-и точка!», «Всё хочу и точка», «ЧИСТО И ТОЧКА» по свидетельствам №№915998, 755507, 868885, 907214.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 23.05.2023 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ.

При подготовке к рассмотрению возражения были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение в отношении части товаров 29, 31 классов МКТУ, не относящихся к рыбе и морепродуктам, вводит потребителя в заблуждение относительно их вида и свойств (не соответствует положениям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса).

Коллегия отмечает, что выявление новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотрено пунктом 45 Правил ППС. Возможность выдвижения новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, также была подтверждена судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 29.11.2021 по делу №СИП-668/2021).

Указанные выше дополнительные обстоятельства были оглашены на заседании коллегии 02.11.2023 и занесены в соответствующую графу протокола членами коллегии. Заявителю была предложена возможность предоставить свои

письменные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств, выявленных коллегией при подготовке к рассмотрению возражения, однако, на момент рассмотрения возражения (17.01.2024) и на момент подготовки заключения по результатам рассмотрения возражения (07.02.2024) заявителем не были представлены дополнительные пояснения в отношении новых оснований.

Вместе с тем, заявителем 11.01.2024 был представлен скорректированный перечень товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ, а именно:

29 - анчоусы неживые; бульоны; водоросли морские консервированные; голотурии неживые; желе пищевое; жиры животные пищевые; жиры пищевые; икра; икра рыб обработанная; имбирь консервированный; имбирь маринованный; клей рыбий пищевой; клипфиск [треска солено-сушеная]; клэмсы [неживые]; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски в раковине, неживые; моллюски неживые; мука рыбная для употребления в пищу; муссы рыбные; омары неживые; паштеты из печени; печень; продукты рыбные пищевые; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; смеси жировые для бутербродов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; тажин [блюдо на основе рыбы]; трепанги неживые; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыбное; экстракты водорослей пищевые;

31 - анчоусы живые; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; голотурии живые; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; икра рыб; карпы кои, живые; корма для животных; корма для комнатных животных; лангусты живые; лосось живой; мидии живые; моллюски в раковине, живые; моллюски живые; мука рыбная кормовая; омары живые; пенка из каракатицы для птиц; приманка для рыбной ловли живая; приманки для рыбной ловли лиофилизированные; раки живые; ракообразные живые; рыба живая; сардины живые; сельдь живая; трепанги живые; тунец живой; устрицы живые;

35 - агентства по импорту-экспорту; выписка счетов; демонстрация

товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; подготовка платежных документов; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение аукционов; проведение коммерческих мероприятий; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; распространение образцов; распространение рекламных материалов; реклама; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров, включенные в 35 класс; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправлений; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или интернет-сайтов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь], имеющие отношение к рыбе и морепродуктам и услугам по их продвижению и продаже.

На заседании коллегии 10.04.2024 коллегией были оглашены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

К указанным обстоятельствам относится то, что словесный элемент «РЫБА» заявленного обозначения характеризует часть испрашиваемых товаров 29, 31 классов МКТУ, указывая на их вид и свойства, а также характеризует все испрашиваемые услуги 35 класса МКТУ, указывая на их назначение (не соответствует положениям подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса).

Заявителю была предложена возможность предоставить свои письменные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств, выявленных коллегией при подготовке к рассмотрению возражения.

Заявителем 22.04.2024 были представлены письменные пояснения в отношении дополнительных обстоятельств, выдвинутых на заседании коллегии 10.04.2024, которые сводились к следующему:

- ассоциации с определённой группой маркируемых товаров очень часто используются в различных товарных знаках и иных используемых для маркировки товаров обозначениях. Словесный элемент «РЫБА» в заявленном обозначении является частью единой фразы, которая утратит своё смысловое значение в случае отделения или исключения данного слова;

- помимо неделимости обозначения с точки зрения семантики, слово «РЫБА» в заявленном обозначении также никак не выделяется визуально. Все слова в заявленном обозначении выполнены заглавными буквами одного алфавита, одним размером, шрифтом, цветом и расположены на одной строке, без какого-либо деления между словами;

- всё это свидетельствует о том, что у потребителя не возникнет желания обособлять какую-либо часть заявленного обозначения, а все словесные элементы в нём имеют равную значимость и не могут быть отделены или исключены из правовой охраны;

- никакой необходимости в выделении словесного элемента «РЫБА» в неохраняемый элемент в заявленном обозначении нет. Очевидно, что само по себе наличие слова «РЫБА» в обозначении любого иного лица не будет являться препятствием для использования такого обозначения в отношении товаров и

услуг, однородных заявленным;

- заявителем приводятся регистрации товарных знаков, в которых словесный элемент «РЫБА» не выведен из самостоятельной правовой охраны,

например, товарные знаки «**Viva la рыба**», «Рыба, как она есть», «**ЕСЛИ РЫБА – TO BIGFISH**», «**РЫБА МОЕЙ МЕЧТЫ**» по свидетельствам №№895265, 676270, 959409, 726303;

- перечисленные примеры товарных знаков зарегистрированы с охраняемым словом «РЫБА» в отношении рыбы, рыбной продукции, а также услуг по продвижению и реализации товаров, в том числе непосредственно рыбы, несмотря на возможность применения к ним той же логики, которая изложена коллегией относительно словесного элемента «РЫБА» в заявленном обозначении. Более того, ряд перечисленных выше товарных знаков имеет больше оснований для выделения словесного элемента «РЫБА» в неохраняемый элемент (слово расположено на отдельной строке, отделено знаками препинания, выполнено буквами другого алфавита);

- также приведённые выше примеры служат подтверждением наличия практики регистрации товарного знака в отношении определённой группы товаров без выведения из правовой охраны каких-либо ассоциирующихся с этим товаром элементов;

- так же как и в представленных выше примерах, слово «РЫБА» в заявленном обозначении является не просто отдельным элементом, характеризующим маркируемые товары, а частью обозначения, которое в оригинальной манере призвано вызвать ассоциации с определённой категорией продукции;

- таким образом, все элементы заявленного обозначения в совокупности создают единую композицию, которая наделяет заявленное обозначение различительной способностью и позволяет идентифицировать его среди остальных товарных знаков;

- в связи с этим заявленное обозначение не содержит элементы, которые бы не соответствовали положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Это в свою очередь означает, что ни один элемент заявленного обозначения, в том числе словесный элемент «РЫБА», не может быть отнесён к неохраняемым элементам;

- заявитель просит зарегистрировать заявленное обозначение в отношении скорректированного перечня товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ (перечень был приведен по тексту заключения выше).

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

С учетом даты подачи (13.09.2022) заявки №2022764644 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 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 пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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.

В соответствии с пунктом 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 тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

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 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 настоящем пункте, 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 обозначение «**РЫБА И ТОЧКА**» является словесным, выполненным стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ основано на несоответствии заявленного обозначения нормам пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при подготовке к рассмотрению возражения коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. К указанным обстоятельствам относится то, словесный элемент «РЫБА» заявленного обозначения характеризует часть испрашиваемых товаров 29, 31 классов МКТУ,

указывая на их вид и свойства, а также характеризует все испрашиваемые услуги 35 класса МКТУ, указывая на их назначение (не соответствует положениям подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса), а также то, что заявленное обозначение в отношении части товаров 29, 31 классов МКТУ, не относящихся к рыбе и морепродуктам, вводит потребителя в заблуждение относительно их вида и свойств (нарушает положения подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса).

Коллегия отмечает, что в корреспонденции от 11.01.2024 заявитель скорректировал перечень испрашиваемых товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ (приведен по тексту заключения выше).

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

Заявленное обозначение включает в себя словесные элементы «РЫБА», «И», «ТОЧКА», которые разделены пробелами, ввиду чего анализ указанных элементов на предмет их соответствия положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса должен проводиться отдельно (в словарно-справочных источниках отсутствует устойчивое словосочетание «РЫБА И ТОЧКА»).

В состав заявленного обозначения входит словесный элемент «РЫБА», который толкуется как «обитающее в пресной или солёной воде (ручьях, реках, озёрах, морях, океанах) холоднокровное позвоночное животное, дышащее жабрами, с конечностями в виде плавников и с кожей, обычно покрытой чешуёй» (<https://ru.wiktionary.org/wiki/рыба>) и в силу своего семантического значения характеризует испрашиваемые товары 29 класса МКТУ «анчоусы неживые; водоросли морские консервированные; голотурии неживые; икра; икра рыб обработанная; клей рыбий пищевой; клипфиск [треска солёно-сушеная]; клэмсы [неживые]; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пильчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски в раковине, неживые; моллюски неживые; мука рыбная для употребления в пищу; муссы рыбные; омары неживые; продукты рыбные

пищевые; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; тажин [блюдо на основе рыбы]; трепанги неживые; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыбное; экстракты водорослей пищевые», а также товары 31 класса МКТУ «анчоусы живые; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; голотурии живые; икра рыб; карпы кои, живые; лангусты живые; лосось живой; мидии живые; моллюски в раковине, живые; моллюски живые; мука рыбная кормовая; омары живые; пенка из каракатицы для птиц; раки живые; ракообразные живые; рыба живая; сардины живые; сельдь живая; трепанги живые; тунец живой; устрицы живые», указывая на их вид и свойства (относятся к рыбе и морепродуктам, богаты витаминами и микроэлементами).

Вместе с тем, коллегия указывает, что словесный элемент «РЫБА» заявленного обозначения будет указывать на назначение всех испрашиваемых услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; выписка счетов; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; подготовка платежных документов; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение аукционов; проведение коммерческих мероприятий; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; распространение образцов; распространение рекламных

материалов; реклама; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров, включенные в 35 класс; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправлений; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или интернет-сайтов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь], имеющие отношение к рыбе и морепродуктам и услугам по их продвижению и продаже», направленных на продвижение товаров 29, 31 классов МКТУ. Под продвижением товаров следует понимать совокупность мер, усилий, действий, предпринимаемых в целях повышения спроса на товары, увеличение их сбыта, расширения рыночного поля товаров.

Таким образом, для указанных выше товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ словесный элемент «РЫБА» заявленного обозначения не обладает различительной способностью и должен оставаться свободным для использования иными лицами в гражданском обороте.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что в заявленном обозначении элемент «РЫБА» не занимает доминирующее положение, следовательно, заявленное обозначение может быть зарегистрировано для вышеуказанных товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ с выведением из правовой охраны элемента «РЫБА» на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Касаемо того, что заявителем были приведены примеры регистраций товарных знаков, в которых словесный элемент «РЫБА» был признан охраняемым, коллегия отмечает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, в связи с чем данный довод не может быть принят коллегией во внимание.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесный элемент «РЫБА» заявленного обозначения в силу своего семантического значения (обитающее в пресной или солёной воде (ручьях, реках, озёрах, морях, океанах) холоднокровное позвоночное животное, дышащее жабрами, с конечностями в виде плавников и с кожей, обычно покрытой чешуёй) способен ввести потребителя в заблуждение в отношении вида и свойств заявленных товаров 29 класса МКТУ «бульоны; желе пищевое; жиры животные пищевые; жиры пищевые; имбирь консервированный; имбирь маринованный; паштеты из печени; печень; смеси жировые для бутербродов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы», а также заявленных товаров 31 класса МКТУ «животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; корма для животных; корма для комнатных животных; приманка для рыбной ловли живая; приманки для рыбной ловли лиофилизированные», поскольку указанные товары 29, 31 классов МКТУ заявленного обозначения относятся к иным видам товаров и имеют другие свойства (не относятся к рыбе и морепродуктам, не богаты витаминами и микроэлементами).

Таким образом, для указанных выше товаров 29, 31 классов МКТУ регистрация заявленного обозначения не представляется возможной ввиду несоответствия положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В отношении довода экспертизы о том, что заявленное обозначение сходно с обозначением «ВКУСНО И ТОЧКА», используемым известной компанией Общества с ограниченной ответственностью «Система ПБО» (ООО «Система ПБО», 115054, город Москва, улица Валовая, дом 26, ОГРН 1027700251754, ИНН 7710044140) (см. Интернет <https://vkusnoitochka.ru>). Сеть ресторанов быстрого питания «ВКУСНО И ТОЧКА» приобрела широкую известность на территории России (см. Интернет <https://ura.news/news/1052604657>; <https://www.kommersant.ru/doc/5679750>;

yandex-eda-i-delivery-club-v-21-noyabrya-2022-222744/;

<https://rg.ru/2022/06/29/mcdonalds-ili-vkusno-i-tochka-gde-luchshe.html>;

[https://iz.ru/1348561/2022-06-12/mcdonalds-v-rossii-budet-nazyvatsiavkusno-i-](https://iz.ru/1348561/2022-06-12/mcdonalds-v-rossii-budet-nazyvatsiavkusno-i-tochka)

[tochka](https://iz.ru/1348561/2022-06-12/mcdonalds-v-rossii-budet-nazyvatsiavkusno-i-tochka)), в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары 29, 31 классов МКТУ/оказывающего услуги 35 класса МКТУ, коллегия сообщает следующее.

Сеть «ВКУСНО И ТОЧКА» действительно известна на территории Российской Федерации в области предоставления услуг общественного питания (услуги 43 класса МКТУ), однако, коллегия не располагает сведениями о том, что указанное обозначение ассоциируется у потребителей с испрашиваемыми товарами и услугами 29, 31, 35 классов МКТУ, которые относятся к рыбе/морепродуктам, либо к услугам по продвижению рыбы и морепродуктов. Сравнимые товары и услуги имеют разное назначение, сферу применения и круг потребителей и не являются взаимозаменяемыми.

Таким образом, коллегия полагает, что заявленное обозначение не будет вводить потребителя в заблуждение в отношении производителя товаров 29, 31 классов МКТУ/лица, оказывающего услуги 35 класса МКТУ, поскольку данные товары и услуги никоим образом не соотносятся с услугами общественного питания.

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

Коллегия указывает, что в отношении противопоставленного обозначения «**Весело – и точка**» по заявке №2022756642 [8] Роспатентом 19.09.2023 было принято решение о признании заявки отозванной, вследствие чего основания для его противопоставления в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

Противопоставленные товарные знаки «**Вкусно – и точка**», «**Вкусно – и точка**»,



«ВКУСНО – И ТОЧКА», «ВКУСНО – И ТОЧКА», «Вкусно и точка», «ВКУСНО – И ТОЧКА» по свидетельствам №№883355, 967729, 956368, 967728, 962382, 962966 принадлежат одному лицу (ООО «Система ПБО», Москва) представляют собой словесные и комбинированные обозначения соответственно. При этом данные товарные знаки представляют собой серию товарных знаков, основными индивидуализирующими элементами которых являются словесные элементы «Вкусно и точка», которые выполнены крупными шрифтами в центральных частях знаков и являются основами для их вариации. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ.

Коллегия обращает внимание на то, что в противопоставленных товарных знаках [1-6] словесные элементы «И ТОЧКА» являются значимыми, так как выполнены крупными шрифтами, расположены в центральных частях, в связи с чем данные элементы должны учитываться при анализе сходства заявленного обозначения с противопоставленным товарными знаками [1-6].

Противопоставленное обозначение «**И ТОЧКА**» [7] также принадлежит ООО «Система ПБО», Москва, представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавным буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивалась, в том числе, для товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ.

Как было установлено по тексту заключения выше, словесный элемент «РЫБА» заявленного обозначения является не охраняемым, ввиду чего не будет учитываться коллегией в рамках анализа заявленного обозначения на предмет его соответствия положения пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Основными индивидуализирующими словесными элементами заявленного обозначения являются словесные элементы «И ТОЧКА», которые являются фантазийными в отношении испрашиваемых товаров и услуг 29, 31, 35

классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-6] показал, что основные индивидуализирующие элементы «И ТОЧКА» заявленного обозначения фонетически и семантически сходят в состав противопоставленных товарных знаков [1-6], что приводит к их ассоциированию между собой.

Визуально сравниваемые обозначения следует признать сходными ввиду их выполнения буквами русского алфавита.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве до степени смешения.

Как было отмечено решением Суда по интеллектуальным правам от 09.11.2022 по делу №СИП-658/2021 «наличие совпадающего слова означает, что определенная степень сходства между сравниваемыми обозначениями имеется. Не может быть признано полное отсутствие сходства обозначений при наличии одного полностью совпадающего словесного элемента, являющегося единственным словесным элементом противопоставленного товарного знака и одним из словесных элементов спорного товарного знака. Аналогичный подход отражен в постановлениях президиума Суда по интеллектуальным правам от 21.05.2018 и от 03.12.2018 по делу №СИП-210/2017, от 31.05.2018 по делу №СИП-450/2017 (определением Верховного Суда Российской Федерации от 13.09.2018 № 300-КГ18-13820 в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации отказано), от 19.10.2018 по делу №СИП-137/2018 и многих других».

Анализ заявленного обозначения и противопоставленного обозначения [7] показал, что сравнимые обозначения содержат в себе фонетически и семантически тождественные основные индивидуализирующие словесные элементы «И ТОЧКА», что приводит к их ассоциированию между собой.

Визуально сравниваемые обозначения следует признать сходными ввиду их выполнения буквами русского алфавита.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве до степени смешения.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что товары 29 класса МКТУ «анчоусы неживые; бульоны; водоросли морские консервированные; голотурии неживые; желе пищевое; жиры животные пищевые; жиры пищевые; икра; икра рыб обработанная; имбирь консервированный; имбирь маринованный; клей рыбий пищевой; клипфиск [треска солено-сушеная]; клэмсы [неживые]; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски в раковине, неживые; моллюски неживые; мука рыбная для употребления в пищу; муссы рыбные; омары неживые; паштеты из печени; печень; продукты рыбные пищевые; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; смеси жировые для бутербродов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; тажин [блюдо на основе рыбы]; трепанги неживые; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыбное; экстракты водорослей пищевые» заявленного обозначения являются тождественными товарам 29 класса МКТУ «анчоусы неживые; бульоны; водоросли морские консервированные; голотурии неживые; желе пищевое; жиры животные пищевые; жиры пищевые; икра; икра рыб обработанная; имбирь консервированный; имбирь маринованный; клей рыбий пищевой; клипфиск [треска солено-сушеная]; клэмсы [неживые]; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски в раковине, неживые; моллюски неживые; мука рыбная для употребления в пищу; муссы рыбные; омары неживые; паштеты из

печени; печень; продукты рыбные пищевые; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; смеси жировые для бутербродов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; тажин [блюдо на основе рыбы]; трепанги неживые; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыбное; экстракты водорослей пищевые» противопоставленных товарных знаков/обозначения [1-6/7] и однородны им, относятся к продуктам рыбным, к морепродуктам, к супам и бульонам, к продуктам растительного происхождения обработанным, а также к мясным продуктам, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 31 класса МКТУ «анчоусы живые; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; голотурии живые; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; икра рыб; карпы кои, живые; корма для животных; корма для комнатных животных; лангусты живые; лосось живой; мидии живые; моллюски в раковине, живые; моллюски живые; мука рыбная кормовая; омары живые; пенка из каракатицы для птиц; приманка для рыбной ловли живая; приманки для рыбной ловли лиофилизированные; раки живые; ракообразные живые; рыба живая; сардины живые; сельдь живая; трепанги живые; тунец живой; устрицы живые» заявленного обозначения являются тождественными товарам 31 класса МКТУ «анчоусы живые; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; голотурии живые; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; икра рыб; карпы кои, живые; корма для животных; корма для комнатных животных; лангусты живые; лосось живой; мидии живые; моллюски в раковине, живые; моллюски живые; мука рыбная кормовая; омары живые; пенка из каракатицы для птиц; приманка для рыбной ловли живая; приманки для рыбной ловли лиофилизированные; раки живые; ракообразные живые; рыба живая; сардины живые; сельдь живая; трепанги живые; тунец живой; устрицы живые» противопоставленного товарного знака/обозначения [2/7] и однородны

им, относятся к животным водным, а также к кормам и добавкам кормовым для животных, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Услуги 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; выписка счетов; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; подготовка платежных документов; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение аукционов; проведение коммерческих мероприятий; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; распространение образцов; распространение рекламных материалов; реклама; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров, включенные в 35 класс; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправлений; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или интернет-сайтов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь], имеющие отношение к рыбе и морепродуктам и услугам по их продвижению и продаже» заявленного

обозначения являются однородными услугам 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; выписка счетов; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; подготовка платежных документов; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение аукционов; проведение коммерческих мероприятий; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; распространение образцов; распространение рекламных материалов; реклама; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров, включенные в 35 класс; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправлений; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или интернет-сайтов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь]» противопоставленного товарного знака/обозначения [2/7] и однородны им, относятся к услугам по продвижению товаров, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Заявитель в возражении от 20.09.2023 не оспаривал однородность товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками/обозначением [1-6/7] в отношении однородных товаров и услуг 29, 31, 35 классов МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 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 20.09.2023, изменить решение Роспатента от 23.05.2023 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022764644 с учётом дополнительных оснований.