


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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 26.04.2024 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Айанапа», Краснодарский край (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2022782320, при этом установлено следующее.




Комбинированное обозначение «» по заявке № 2022782320, поданной 17.11.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении услуг *«закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых»* 43 класса МКТУ.


В результате экспертизы заявленного обозначения Роспатентом принято решение от 29.06.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2022782320 в отношении всех заявленных товаров и услуг в связи с установленными основаниями для отказа в регистрации заявленного обозначения, предусмотренными пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении, являющемся неотъемлемой частью решения Роспатента от 29.06.2023, установлено, что:


- входящие в заявленное обозначение слова «гриль», «бар», «bar» являются неохранными элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на вид услуг;


- заявленное обозначение не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса, так

как оно сходно до степени смешения с товарными знаками «» по

свидетельству № 807521 (с приоритетом от 14.12.2019), «» по

свидетельству № 443736 (с приоритетом от 28.05.2010, срок действия

исключительного права продлен до 28.05.2030), «» по

свидетельству № 738160 (с приоритетом от 09.04.2019), «» по

свидетельству № 883388 (с приоритетом от 08.04.2022), зарегистрированными на имя Общества с ограниченной ответственностью «ТигРус», Москва, для однородных услуг 43 класса МКТУ.

В возражении, поступившем 26.04.2024, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 29.06.2023, отметив специфику графического исполнения буквосочетания «BQ» в заявленном обозначении, отличающуюся от особенностей графического изображения букв «BQ» в противопоставленных товарных знаках. По мнению заявителя, буквосочетание «BQ» должно оцениваться по правилам сравнения изобразительных элементов, при этом их исполнение различается, что является основанием для признания заявленного обозначения в целом не сходным с противопоставленными товарными знаками.

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать заявленное обозначение в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ.

Заявитель, направивший возражение в порядке, предусмотренном абзацем вторым пункта 4 Правил ППС, уведомлен о принятии возражения к рассмотрению, о дате, времени и месте его рассмотрения на заседании коллегии путем размещения

15.05.2024 в 13:00 в личном кабинете представителя соответствующего электронного отправления (см. пункт 21 Правил ППС). Вместе с тем представитель заявителя участия в рассмотрении возражения не принял.

В соответствии с пунктом 41 Правил ППС неявка сторон спора, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте проведения заседания коллегии, не является препятствием для проведения заседания.

Изучив материалы дела и рассмотрев возражение в отсутствие представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (17.11.2022) подачи заявки № 2022782320 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака (знака обслуживания) включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий об отказе в государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 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.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам. Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.


Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов. Признаки, указанные в пункте 43 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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 «» по заявке № 2022782320 является комбинированным, включает словесные элементы «bar», «гриль», «бар», а также буквосочетание «BQ», выполненное в графике. Все названные элементы выполнены в красном цвете и расположены таким образом, что слово «bar» размещено над

буквосочетанием «BQ», в букву «Q» которого помещены слова «гриль» и «бар», выполненные в две строки. Вся композиция расположена на розовом фоне.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении услуг 43 класса КТУ – *закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых.*

Заявитель указал слова «bar», «гриль», «бар» в качестве неохраняемых элементов при подаче заявки.

Действительно, входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «гриль», «бар», «bar» в связи с заявленными услугами характеризуют их, поскольку:

гриль – способ приготовления на разного рода жарящих и запекающих устройствах, на «живом огне» на углях, мяса (кусочков баранины, говядины, свинины), а также рыбы, креветок и т.п., нанизанных на вертел вместе с овощами и иной приправой, см. Современный толковый словарь русского языка Ефремовой, 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/155821>;

бар – небольшой ресторан, закусочная, где обычно пьют и едят у стойки, см. Современный толковый словарь русского языка Ефремовой, 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/140020>;

bar – бар (заведение или место для хранения напитков), буфет, закусочная; небольшой ресторан), см. <https://www.lingvolive.com/ru-ru/translate/en-ru/bar>.

Названные слова в силу своего характеризующего значения для заявленных услуг 43 класса МКТУ являются неохраняемыми элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Выполнение слов «гриль», «бар» мелким шрифтом и их размещение внутри буквы «Q» обуславливает отсутствие их доминирующего положения и возможность указания их в составе товарного знака в качестве неохраняемых на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Что касается элемента «bar», то он имеет больший размер, именно с него начинается прочтение обозначения. Вместе с тем, с точки

зрения создаваемой композиции, все элементы рассматриваемого обозначения образуют форму квадрата, благодаря точному совпадению границ букв в двух строках «bar» и «BQ» как по вертикали, так и по горизонтали. С учетом данного решения буквы «BQ» визуальнo доминируют, поскольку занимают большую площадь получившейся композиции. С учетом данного факта рассмотрение слова «bar» в качестве неохраняемого элемента не приводит к невозможности признания соответствия обозначения в целом пункту 1 статьи 1483 Кодекса. Следовательно, указание оспариваемого решение о возможности его включения как неохраняемого следует признать правомерным.

В рамках применения положений пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрации обозначения по заявке № 2022782320 в качестве товарного знака в отношении

BQ

испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ препятствовали товарные знаки «

по свидетельству № 807521, «  » по свидетельству № 443736,

« **bar BQ cafe** » по свидетельству № 738160, « **bar BQ cafe** » по свидетельству № 883388.


BQ

Товарный знак « **BQ** » по свидетельству № 807521 является изобразительный, представлен в виде оригинальной графической композиции букв «B» и «Q». Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров и услуг 25, 29, 30, 32, 33, 41, 43 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

Товарные знаки «  » по свидетельству № 443736,

« **bar BQ cafe** » по свидетельству № 738160, « **bar BQ cafe** » по свидетельству

№ 883388 являются комбинированными, включают изобразительный элемент в виде оригинальной графической композиции букв «B» и «Q», а также слова «bar» и «safe», расположенные в каждом случае слева и справа от изобразительного

элемента соответственно. Товарный знак «  » по свидетельству

№ 443736 выполнен в белом, черном и красном цветовом сочетании, товарный знак

« **bar BQ cafe** »

» по свидетельству № 883388 имеет красно-черное цветовое решение. Товарные знаки по свидетельствам №№ 443736, 738160, 883388 зарегистрированы в отношении услуг 43 класса МКТУ, указанных в свидетельстве.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков



установлено, прежде всего, за счет сходства элементов « **BQ** » и « **BQ** », являющихся основными элементами обозначений. Такое сходство определяется сходством внешней формы, отсутствием в обоих случаях симметрии, идентичным смысловым значением в качестве графического представления букв «B» и «Q», а также видом и характером изображений (схожее начертание букв без наклона и засечек со схожим расположением и размерами букв относительно друг друга одинаковой).

Отличия межбуквенного расстояния, степени выраженности округлых частей букв усматриваются лишь при непосредственном сопоставлении двух изображений, в то время как потребитель не имеет возможности сравнить два знака, а руководствуется впечатлениями, часто нечеткими, о знаке, виденном ранее. Сравнимые изображения производят в целом схожее общее зрительное впечатление, что, наряду с иными признаками, указанными ранее, обеспечивает их ассоциирование в целом.

Коллегия принимает во внимание отличие цветового решения заявленного обозначения, однако данный признак не обеспечивает достаточность визуальных и смысловых различий обозначений, поскольку не меняется семантическое содержание изображения в качестве букв «BQ», а также в связи с использованием красного цвета правообладателем противопоставленных товарных знаков в цветовом решении двух из четырех товарных знаков.

Более того, коллегия обращает внимание на частичное совпадение неохранных элементов товарных знаков. При этом, как указано ранее, слово «bar» в заявленном обозначении, несмотря на свой неохранный статус, влияет на

создаваемое обозначением общее зрительное впечатление. Совпадение соответствующего элемента и расположение его в начале, как в заявленном обозначении, так и в противопоставленных комбинированных товарных знаках, усиливает сходство обозначений.

Вероятность смешения спорного обозначения и противопоставленного товарного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Анализ однородности услуг, для которых заявитель испрашивает правовую охрану заявленного обозначения, и услуг, имеющих в перечнях противопоставленных регистраций, показал следующее.

Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ *«закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых»*.

Противопоставленные товарные знаки охраняются, в том числе, в отношении следующих услуг 43 класса МКТУ: *«услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; закусовые; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов ваюку; услуги ресторанов лапиши "удон" и "соба"»* (свидетельство № 807521), *«услуги баров, кафе, ресторанов, услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; кейтеринг (услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом, обслуживание обедов, свадеб и т.п.); услуги коктейльных залов, баров; услуги по предоставлению еды "на вынос"»* (свидетельство № 443736), *«услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; закусовые; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны*

самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги кемпингов; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом» (свидетельство № 738160), «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги кальянных; услуги личного повара; услуги по обзору продуктов питания [предоставление информации о пищевых продуктах и напитках]; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов ваюоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых» (свидетельство № 883388).

Сопоставляемые услуги характеризуются общей родовой и видовой принадлежностью, имеют общие потребительские свойства и назначение, являются взаимодополняемыми либо взаимозаменяемыми, обладают общим кругом потребителей, следовательно, признаются однородными.

Поскольку в данном случае имеет место большинство признаков однородности, то степень однородности нельзя признать низкой.

С учетом вышеизложенного вывод о сходстве сравниваемых обозначений, наряду с выводом об однородности услуг, для индивидуализации которых они предназначены, свидетельствует о наличии оснований для вывода о вероятности смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам № 807521, 443736 738160, 883388 и, как следствие, о невозможности регистрации заявленного обозначения в силу его несоответствия пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 26.04.2024, оставить в силе решение Роспатента от 29.06.2023.