


**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) (далее – Правила ППС) рассмотрела поступившее 12.04.2024 возражение ООО "Ресторанные Технологии", г. Санкт-Петербург (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022791701, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2022791701 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 15.12.2022 было подано на государственную регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30, 32, услуг 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, в цветовом сочетании: «желтый, красный».

Решение Роспатента от 26.12.2023 о государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ *«изделия из сои порционные; коктейли молочные; кольца луковые; креветки неживые; овощи, подвергнутые тепловой обработке [жареные]; паста томатная; продукты рыбные пищевые [полуфабрикаты]; пюре томатное; салаты овощные; картофель жареный, картофель фри; кулинарные изделия из сыра»*, товаров 30 класса МКТУ *«гренки; кетчуп [соус]; майонез; маринады; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные [тизан, глинтвейн]; напитки шоколадно-молочные; пицца;*


*соус томатный; соусы [приправы]; сухари; сухари панировочные; тесто готовое», товаров 32 класса МКТУ «лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда безалкогольные; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; напитки фруктовые безалкогольные», услуг 43 класса МКТУ «кафе; рестораны самообслуживания; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; рестораны быстрого обслуживания; рестораны и бары с продажей блюд и напитков через киоск самообслуживания» с дискламацией словесного элемента «ПИЦЦА» было принято на основании его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 (1), 6 (2) статьи 1483 Кодекса, что обосновано в заключении по результатам экспертизы следующим:*

- входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «ПИЦЦА» является неохраняемым в отношении части заявленных товаров 29, 30, всех заявленных товаров 32 и услуг 43 классов МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на вид, назначение заявленных товаров и услуг;

- в отношении другой части заявленных товаров 29 класса МКТУ «*корм-доги; оладьи из тертого картофеля; омлеты; салаты фруктовые; супы; сырники*», 30 класса МКТУ «*вафли; заправки для салатов; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские из слоеного теста; изделия кондитерские мучные; какао; круассаны; печенье; резинки жевательные для освежения дыхания; сахар; тесто для кондитерских изделий; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортильи; хлеб; хлеб безглютеновый; хлеб из пресного теста; десерты на основе бисквита, взбитых сливок и орехов; изделия кондитерские творожно-кремовые [полуфабрикаты замороженные]; пирожки с ягодной начинкой; продукты мучные [пельмени, ravioli, вареники, в том числе жареные во фритюре, а также полуфабрикаты замороженные для варки]; ролы на основе пшеничной лепешки [с начинкой из овощей и/или мяса птицы, и/или сыра, и/или соуса]*», в силу семантического значения входящего в состав заявленного обозначения словесного элемента «ПИЦЦА» (пицца – кушанье тонкая лепёшка из теста с запечёнными на ней под соусом кусочками мяса, сыра, овощей, грибов. См. Интернет-словари, например, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/159978>), обозначение не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку способно ввести в заблуждение потребителей относительно вида, назначения товаров;

- заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком




«», зарегистрированным ранее по свидетельству № 889952 с приоритетом от 29.03.2021 г. на имя АО «Кировский мясокомбинат», 610006, г. Киров, ул. К. Маркса, д. 4а, в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29, 30 классов МКТУ. На основании изложенного, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в отношении товаров 29 класса МКТУ *«корм-доги; оладьи из тертого картофеля; омлеты; салаты фруктовые; супы; сырники; мясо курицы в приготовленном виде; полуфабрикаты из мяса курицы и кулинарные изделия из них [курица в маринаде, фарши, колбаски, суфле, фрикадельки]»,* товаров 30 класса МКТУ *«вафли; заправки для салатов; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские из слоеного теста; изделия кондитерские мучные; какао; круассаны; печенье; подливки мясные; резинки жевательные для освежения дыхания; сахар; тесто для кондитерских изделий; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортильи; хлеб; хлеб безглютеновый; хлеб из пресного теста; десерты на основе бисквита, взбитых сливок и орехов; изделия кондитерские творожно-кремовые [полуфабрикаты замороженные]; пирожки с ягодной начинкой; продукты мучные [пельмени, ravioli, вареники, в том числе жареные во фритюре, а также полуфабрикаты замороженные для варки]; ролы на основе пшеничной лепешки [с начинкой из овощей и/или мяса птицы, и/или сыра, и/или соуса]»* на основании пунктов 3 (1), 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

- основания по пункту 3 (2) статьи 1483 Кодекса экспертизой сняты в связи с внесёнными изменениями в заявленное обозначение;

- противопоставление по заявке № 2022736431 снято, поскольку по заявке принято решение об отказе в государственной регистрации.

- при принятии решения по рассматриваемой заявке было учтено наличие на имя

заявителя зарегистрированного товарного знака «» по свидетельству № 324861.

В возражении, поступившем 12.04.2024 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), а также последующих дополнениях заявителем приведены следующие доводы:

- заявителем приведены выдержки из действующего законодательства, руководства, правоприменительной практики, в том числе ссылки на решения Суда по интеллектуальным правам (например, дела № СИП-858/2019 от 22.01.2020 по делу № СИП-491/2019, от 04.09.2015 по делу № СИП-140/2015, от 27.07.2015 по делу № СИП-31/2015; президиума от 10.04.2015 № С01-218/2015 по делу № СИП-771/2014, от 03.04.2015 № С01-71/2015 по делу № СИП-547/2014, решения от 21.05.2018 по делу № СИП-8/2018 и т.д.);
- заявитель отмечает, что следует различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Последним может быть предоставлена правовая охрана;
- исходя из текста заключения по результатам экспертизы Роспатент никакими доводами не подтверждает, что регистрация обозначения приведет к однозначной дезориентации потребителя относительно вида и свойств части заявленных товаров 29 и 30 классов МКТУ;
- по мнению заявителя, рядовой, средний потребитель, обладающий определенным жизненным опытом, в состоянии отличить пиццу от любого из указанных выше товаров, поскольку присущие таким товарам свойства не присущи пицце, и наоборот. Заявителем приведены ссылки на Интернет-словари (например, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/28573>, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/1599> 78 и т.д.) в части толкования слова «пицца»;
- рядовому потребителю указанные свойства пиццы известны в силу его жизненного опыта и даже с детства, а также за счет широкой популярности данного блюда, в том числе и в России;
- обозначения, указывающие на не присущее конкретному товару свойство, которое средним потребителем не может быть воспринято как правдоподобное, ложными в смысле подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не являются;
- вероятность того, что потребитель, увидев наименование «пицца», перепутает данное блюдо с такими товарами и блюдами как омлеты, фруктовые салаты, супы, сырники, вафли, заправки для салатов, круассаны, печенье, резинки жевательные для освежения дыхания, сахар, пирожки и т.д., крайне маловероятна;

- заявленное обозначение не является описательным, не характеризует заявленные товары, также не содержит в себе информацию о производителе, цене, качестве или о других характеристиках товаров;
- заявление обозначение не способно содержать ложных сведений о производимых товарах, следовательно, не способно ввести потребителя в заблуждение. Также, заявителем были внесены изменения в первоначальную заявку. Так, изобразительный элемент в виде пиццы в изображении был уменьшен до размера строчных букв и в общем контексте читается как буква «о», а буква «П» в элементе «Пицца» также уменьшена до размера строчной буквы. Таким образом, заявленное обозначение читается как «Жаропицца», в связи с чем, является фантазийным и семантически нейтральным в отношении заявленных товаров;
- заявленное на регистрацию обозначение необходимо воспринимать как единое словосочетание и не делить на отдельные словесные элементы;
- в заявленном перечне указаны исключительно товары, в отношении которых заявленное обозначение является фантазийным;
- какие-либо значения словесного элемента могут быть сформированы путем домысливания, в зависимости от контекста и индивидуальных особенностей восприятия потребителя. Заявленное обозначение не употребляется в повседневной жизни, не является привычным;
- элемент «Пицца» не является описательным в отношении заявленных товаров. Заявленное обозначение не способно ввести потребителя в заблуждение относительно товаров, их назначения, назначения услуг;
- заявитель приводит фонетический разбор заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 889952;
- в заявленном обозначении элемент «пицца» - это слово из 2 фонетических слогов: «пи»-«цца». Ударение падает на 1-й слог. В слове 5 букв и 4 звука. В противопоставленном знаке по свидетельству № 889952 слово «мясо» - слово из 2 фонетических слогов: «мя» - «со». Ударение падает на 1-й слог. В слове 4 буквы и 4 звука;

- слово «жаропицца» отсутствует в официальных словарях. Значение слова «жар»: 1. Горячий, сильно нагретый воздух, зной. 2. Место, где очень жарко. 3. Горячие угли без пламени. 4. Высокая температура тела и т.п.;

- противопоставленный товарный знак по свидетельству № 889952 и заявленное обозначение при первом впечатлении не представляются сходными, производят на рядового потребителя разное первое зрительное впечатление, за счет различного графического решения и цветового оформления;

- в отношении противопоставленного товарного знака по свидетельству № 889952 заявителем получено письмо-согласие, следовательно, основание для отказа в данной части отсутствует;

- заявителем представлена информация о полной линейке продукции АО «Кировский мясокомбинат», выпускаемой под товарным знаком «Жар мясо». В линейке представлены: чевапчичи из свинины, ребрышки «для гриля» (свинные), купаты шашлычные, шашлык, фарш и котлеты, говядина охлажденная, свинина, ребрышки, гуляш и т.п. При этом в указанной линейке продукции отсутствуют такие виды продукции, как пицца, пельмени и мясные пироги, то есть в отношении указанных видов продукции товарный знак «Жар мясо» не используется;

- заявитель обращает внимание на практику регистрации товарных знаков со словом «Жар» и «пицца»: « **ЖАР-мени** » с приоритетом 14.05.2020 г. по свидетельству

№ 783772 в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, « **Фрайпицца** » с приоритетом 18.07.2022 г. по свидетельству № 890757 в отношении товаров 29, 30,



услуг 43 классов МКТУ, « **Пицца Сан** » с приоритетом 29.07.2018 г. по свидетельству № 701603 в отношении товаров 30, услуг 35, 43 классов МКТУ и т.д.;

- подавая документы на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака, заявитель руководствовался принципом правовой определенности;

- заявитель является правообладателем товарного знака « **Жар Пицца** » по свидетельству № 324861 с приоритетом от 19.03.2004 г., сходного с заявленным

обозначением, зарегистрированным в отношении товаров 30 и услуг 43 классов МКТУ;

- первый ресторан «Жар Пицца» был открыт в Курске в 2003 году. Под указанным товарным знаком работает франчайзинговая сеть ресторанов быстрого обслуживания «Жар Пицца». Рестораны сети представлены в следующих городах России: г. Курск, г. Воронеж, а также районные центры Воронежской области (г. Борисоглебск, г. Россошь, с. Новая Усмань, г. Лиски), г. Орел, г. Волгоград, г. Старый Оскол, г. Рязань. Информация об адресах и меню ресторанов размещена на официальном сайте сети <https://zharpizza.ru>. Изображение заявленного обозначения размещено на упаковке, в которой реализуется продукция под брендом «Жар Пицца». Так, меню сайта, помимо различных видов пиццы, содержит такие виды продукции, как салаты, жареная цветная капуста, блюда из курицы, закуски, супы, десерты, горячие и прохладительные напитки в ассортименте, соусы и т.д. Коммерческое обозначение «Жар Пицца» - бренд федерального уровня, один из лидеров на рынке фаст-фуда. Рестораны сети «Жар Пицца» известны в социальных сетях. Продукцию под брендом «Жар Пицца», приобрели в ресторанах: в 2022 г. – 4,7 млн. раз, а за 9 месяцев 2023 г. – 4,3 млн. раз. На главной странице сайта размещено изображение заявленного обозначения. Продукция ресторанов также упоминаются в многочисленных обзорах фудблогеров с аудиторией 80 и 370 тысяч подписчиков;

- на сегодняшний день в Центральном и Южном федеральном округах Российской Федерации под брендом «Жар Пицца» успешно работает более 40 стационарных ресторанов и фуд-корт, которыми управляют индивидуальные предприниматели на основании договоров коммерческой концессии, заключенных с заявителем и прошедших государственную регистрацию в Роспатенте;

- в регионах присутствия бренд «ЖарПицца» широко известен среди потребителей. За время существования сети отзывы потребителей о продукции «Жар Пицца» в большом количестве размещены на сайтах-путеводителях, сайтах-отзовиках и многих других сервисах;

- за время использования товарный знак заявителя по свидетельству № 324861 и заявленное обозначение, приобрели различительную способность как в отношении

товаров 30 класса МКТУ «пицца», так и в отношении других товаров, в том числе указанных в заявленном на регистрацию обозначении.

На основании вышеизложенного, заявитель просит изменить решение о государственной регистрации товарного знака и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всех товаров и услуг.

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены:

- документация об участии заявителя и предыдущего правообладателя товарного знака № 324861 в выставках франшиз (договоры, акты об оказании услуг, буклеты, фотоматериалы) – (1);
- буклет с информацией о франшизе «Жар Пицца» (2017) – (2);
- договор и акты на размещение франшизы на сайте TOPFRANCHISE за период 2021 - 2023 гг. – (3);
- упоминания бренда «Жар Пицца» в социальных сетях (скрин-шот страницы сообщества «Жар Пицца», пост 2016 в социальной сети «Вконтакте») – (4);
- статистика продаж сети Жар-Пицца (скриншоты страниц о количестве чеков) – (5);
- статистика продаж отдельных видов продукции (письма) – (6);
- перечень ссылок, приведенных в возражении – (7);
- информация из открытых реестров в отношении заявки № 2022791701 – (8).

На заседании, состоявшемся 25.06.2024, коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотренные пунктом 45 Правил ППС. Заявленное обозначение с учетом вхождения элемента «пицца», представляющего собой конкретный вид товара 30 класса МКТУ, является ложным указанием относительно вида остальных товаров 30 класса МКТУ, а также всех товаров 29, 32 классов МКТУ, поименованных в решении Роспатента от 26.12.2023, на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Заявителем были представлены дополнения в ответ на дополнительные обстоятельства, основные доводы которых сводятся к следующему:

- заявленное обозначение, как не характеризующее товары в заявленных классах МКТУ, не способно содержать ложных сведений о производимых товарах, следовательно, не способно ввести потребителя в заблуждение;



- изобразительный элемент в виде пиццы в изображении был уменьшен до размера строчных букв и в общем контексте читается как буква «о», а буква «П» в элементе «Пицца» также уменьшена до размера строчной буквы;

- заявленное обозначение необходимо воспринимать как единое словосочетание и не делить на отдельные словесные элементы. В заявленном на регистрацию перечне указаны исключительно товары, в отношении которых заявленное обозначение является фантазийным (не описывает товары и не вызывает правдоподобные ассоциации);

- подавая документы на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака заявитель руководствовался принципом правовой определенности. Так, 28.04.2024 г. Роспатент принял решение о государственной регистрации

обозначения « **ЖАРПИЦА** » ООО «Ресторанные Технологии» по заявке № 2023700533 (свидетельство № 1037964, приоритет от 10.01.2023) в отношении товаров 29, 30, 32 и услуг 43 классов МКТУ: 29 класса МКТУ *«изделия из сое порционные; картофель жареный, картофель фри; коктейли молочные; кольца луковые; корн-доги; креветки неживые; кулинарные изделия из сыра; мясо курицы в приготовленном виде; оладьи из тертого картофеля; омлеты; овощи, подвергнутые тепловой обработке [жареные]; паста томатная, пюре томатное; полуфабрикаты из мяса курицы и кулинарные изделия из них [курица в маринаде, фарши, колбаски, суфле, фрикадельки]; продукты рыбные пищевые [полуфабрикаты]; салаты овощные; салаты фруктовые; супы; сырники»*, 30 класса МКТУ *«вафли; гренки; десерты на основе бисквита, взбитых сливок и орехов; заправки для салатов; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские из слоеного теста; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские творожно-кремовые [полуфабрикаты замороженные]; какао; кетчуп [соус]; круассаны; напитки кофейно-молочные; напитки чайные [тизан, глнтвейн]; майонез; маринады; напитки кофейные; напитки шоколадно-молочные; печенье; пирожки с ягодной начинкой; пицца; подливки мясные; продукты мучные [пельмени, ravioli, вареники, в том числе жареные во фритюре, а также полуфабрикаты замороженные для варки]; резинка жевательная для освежения дыхания; ролы на основе пшеничной лепешки [с начинкой из овощей и/или мяса птицы, и/или сыра, и/или соуса]; сахар; соус томатный, соусы [приправы]; сухари; сухари панировочные; тесто готовое, тесто для кондитерских изделий, тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортильи; хлеб, хлеб безглютеновый, хлеб из пресного теста»*, 32 класса МКТУ *«лимонады; напитки фруктовые безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда*

*безалкогольные; смузи [напитки на базе овощных и фруктовых смесей]», 43 класса МКТУ «кафе; рестораны самообслуживания; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; рестораны быстрого обслуживания; рестораны и бары с продажей блюд и напитков через киоск самообслуживания»;*

- часть доводов дополнений повторяют по своей сути ранее представленные доводы возражения;

- представленные документы свидетельствуют об известности заявленного обозначения и продукции ресторанов «Жар Пицца».

В подтверждение своих доводов заявителем представлены следующие документы:

- письмо-согласие – (9);

- решение Роспатента от 28 апреля 2024 г. по заявке № 2023700533 – (10);

- исследование продукции франчайзинговой сети ресторанов «Жар Пицца» – (11);

- видеозапись, скриншоты интервью, флэш-накопитель – (12).

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 12.04.2024, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (15.12.2022) заявки № 2022791701 правовая база для оценки охраноспособности обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 г. (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 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.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса (пункт 34 Правил).

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар, а также относятся 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.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования и т.д.

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.

В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих Правил элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

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 обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах. Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением 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.

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 37 Правил, 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 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.

В соответствии с абзацем 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно требованиям пункта 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 требованиям 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.

Согласно пункту 42 Правил 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.

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).

В соответствии с пунктом 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки. В этом же пункте указаны сведения, наличие которых проверяется при рассмотрении письма-согласия.




Заявленное обозначение «» по заявке № 2022791701 с учетом ранее внесенных изменений от 28.11.2023 представляет собой комбинированное обозначение со словесными элементами «Жар», «пицца». Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении заявленного перечня товаров 29, 30, 32, услуг 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, в цветовом сочетании: «желтый, красный».

В отношении несоответствия заявленного обозначения (1) требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В качестве противопоставления в заключении по результатам экспертизы был



указан товарный знак «» по свидетельству № 889952 с приоритетом от 29.03.2021 г. Правообладатель: АО «Кировский мясокомбинат», г. Киров. Правовая охрана данного товарного знака действует на территории Российской Федерации в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

В комбинированном обозначении, состоящем из изобразительного и словесного элементов, основным элементом является словесный элемент, так как он легче запоминается, чем изобразительный, и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения. Наиболее значимыми элементами заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по

свидетельству № 889952 является словесный элемент «Жар», с которого начинается их восприятие.

В отношении анализа сравниваемых обозначений на предмет установления их сходства коллегия отмечает следующее.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного знака по свидетельству № 889952 показал фонетическое и семантическое тождество словесного элемента «Жар». Визуально заявленное обозначение и противопоставленный знак близки ввиду использования при написании сравниваемых словесных элементов букв русского алфавита и использования красно-желто-оранжевого цветового сочетания. Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 889952 ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Вместе с тем, анализ материалов возражения показал, что правообладателем вышеуказанного товарного знака было выражено безотзывное согласие на регистрацию на территории Российской Федерации заявленного обозначения по заявке № 2022791701 на имя заявителя в отношении всех заявленных товаров 29 и 30 классов МКТУ, что подтверждается представленным письмом-согласием (9). Представленные документы свидетельствуют об отсутствии столкновения интересов заявителя и правообладателя противопоставленного товарного знака по свидетельству № 889952 в гражданском обороте на российском потребительском рынке товаров 29 и 30 классов МКТУ.

Исходя из приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений, регистрация товарного знака, сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, допускается при наличии согласия их правообладателя в том случае, если не способна ввести потребителя в заблуждение.

В связи с указанным, коллегия считает необходимым отметить следующее. Сравнимые обозначения не являются тождественными, имеются отличия, как фонетического (присутствуют элементы «Пицца» и «Мясо»), так и графического характера в композиционном расположении элементов. Коллегия также не располагает какой-либо информацией о восприятии потребителем противопоставленного товарного знака по свидетельству № 889952, связанном с



предшествующими знаниями об исследуемых товарах. При этом у противопоставленного товарного знака отсутствует статус общеизвестного или коллективного товарного знака, что свидетельствует об отсутствии предпосылок для введения потребителей в заблуждение. Кроме того, в распоряжении коллегии отсутствуют документы, свидетельствующие о фактическом введении потребителей в заблуждение.

Таким образом, с учетом дополнительных обстоятельств (представленного письма-согласия (9)) у коллегии не имеется оснований для признания рассматриваемого обозначения (1) не соответствующим требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении заявленного перечня товаров 29 и 30 классов МКТУ.

Заявитель оспаривает решение Роспатента от 26.12.2023 в части признания словесного элемента «пицца» заявленного обозначения в качестве неохраняемого.

В отношении несоответствия словесного элемента «пицца» заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Словесный элемент «пицца» заявленного обозначения, несмотря на характерное графическое оформление, визуализируется и легко прочитывается, не образует какого-либо устойчивого словосочетания со словом «Жар», при этом отделен от него посредством изобразительного элемента в виде стилизованного изображения цыплят и зерен в окружности.

Слово «пицца» имеет следующие значения согласно общедоступным словарям:

- пицца (итал. pizza) - традиционное итальянское блюдо, изначально в виде круглой дрожжевой лепёшки, выпекаемой с уложенной сверху начинкой из томатного соуса, сыра и зачастую других ингредиентов, таких как мясо, овощи, грибы и прочие продукты;
- кушанье тонкая лепёшка из теста с запечёнными на ней под соусом кусочками мяса, сыра, овощей, грибов. Сыр (как правило, моцарелла) является главным ингредиентом начинки пиццы. Одно из самых популярных блюд в мире, как в домашней кухне, так и в ресторанах, кафе и фастфуде. Также согласно словарным

источникам слово «пицца» ассоциируется с пиццерией как рестораном или кафе, где подают пиццу и множество остальных кулинарных блюд широкого профиля.

См. электронный словарь: <https://ru.wikipedia.org/wiki/Пицца>, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/159978>, <https://kartaslov.ru>.

Следовательно, в отношении всех заявленных товаров и услуг, представляющих собой продукты питания, услуги предприятий общественного питания словесный элемент «пицца» будет однозначно ассоциироваться у потребителей ввиду своего лексического значения с указанным блюдом, фаст-фудом и сопутствующими ему в гражданском обороте продуктами питания, а также с пиццериями, кафе и иными предприятиями общепита.

Таким образом, словесный элемент «пицца» заявленного обозначения является неохранным элементом в соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса в отношении всех товаров 29, 30 и сопутствующих им в гражданском обороте товаров 32, услуг 43 классов МКТУ, так как прямо, без домысливания характеризует их, указывая ввиду своего смыслового значения на их вид, свойства и назначение.

Коллегией также учтены ранее зарегистрированные на имя заявителя товарные

знаки: «» («пицца» - неохранный элемент») по свидетельству № 324861 с приоритетом от 19.03.2004 г. в отношении товаров 30 («пицца») и услуг 43 («услуги по обеспечению пищевыми продуктами, а именно пиццей, в том числе услуги закусочных, кафе, ресторанов, пиццерий») классов МКТУ; «**ЖАРПИЦЦА**» по свидетельству № 1037964 с приоритетом от 10.01.2023 в отношении товаров 29 класса МКТУ «изделия из сои порционные; картофель жареный, картофель фри; коктейли молочные; кольца луковые; корн-доги; креветки неживые; кулинарные изделия из сыра; мясо курицы в приготовленном виде; оладьи из тертого картофеля; омлеты; овощи, подвергнутые тепловой обработке [жареные]; паста томатная, пюре томатное; полуфабрикаты из мяса курицы и кулинарные изделия из них [курица в маринаде, фарш, колбаски, суфле, фрикадельки]; продукты рыбные пищевые [полуфабрикаты]; салаты овощные; салаты фруктовые; супы; сырники», товаров 30 класса МКТУ «вафли; гренки; десерты на основе бисквита, взбитых сливок и орехов; заправки для салатов; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерский из слоеного теста; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские творожно-кремовые [полуфабрикаты замороженные]; какао;

*кетчуп [соус]; круассаны; напитки кофейно-молочные; напитки чайные [тизан, глинтвейн]; майонез; маринады; напитки кофейные; напитки шоколадно-молочные; печенье; пирожки с ягодной начинкой; пицца; подливки мясные; продукты мучные [пельмени, ravioli, вареники, в том числе жареные во фритюре, а также полуфабрикаты замороженные для варки]; резинка жевательная для освежения дыхания; ролы на основе пшеничной лепешки [с начинкой из овощей и/или мяса птицы, и/или сыра, и/или соуса]; сахар; соус томатный, соусы [приправы]; сухари; сухари панировочные; тесто готовое, тесто для кондитерских изделий, тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортильи; хлеб, хлеб безглютеновый, хлеб из пресного теста», товаров 32 класса МКТУ «лимонады; напитки фруктовые безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда безалкогольные; смузи [напитки на базе овощных и фруктовых смесей]», услуг 43 класса МКТУ «кафе; рестораны самообслуживания; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов с едой на вынос; рестораны быстрого обслуживания; рестораны и бары с продажей блюд и напитков через киоск самообслуживания».*

В связи с указанным, довод экспертизы о несоответствии элемента «пицца» заявленного обозначения в отношении товаров 29, 30, 32, услуг 43 классов МКТУ требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Заявитель ссылается на известность заявленного обозначения и претендует на включение словесного элемента «пицца» в качестве охраняемого элемента, в связи с чем, представляет ряд материалов в части использования данного обозначения в гражданском обороте. Анализ представленных документов (1-7,11,12) показал следующее.

Ряд представленных договоров (2023 г.), скриншоты интервью датированы позже даты подачи заявки, в связи с чем, не могут служить доказательством приобретения различительной способности заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Документация (1,2) о выставках касается деятельности как заявителя, так предыдущего правообладателя (ЗАО "Ресторатор") товарного знака заявителя по свидетельству № 324861. При этом согласно данным документам используется как товарный знак заявителя по свидетельству № 324861, так и иные обозначения

(например, «», «») для индивидуализации пиццерий.

Буклет (2) с информацией о франшизе «Жар Пицца» (2017 г.) не содержит выпускных данных и не представляется возможным установить, где именно распространялся данный буклет, и какое количество потребителей было с ним знакомо.

Договор и акты на размещение франшизы на сайте «TOPFRANCHISE» за период (3) не подтверждены фактическими сведениями по использованию заявленного обозначения в качестве средства индивидуализации заявленных товаров и услуг.

Бренд «Жар Пицца» упоминался в социальных сетях, в связи с чем, представлен скриншот (4) за 2016 г. в социальной сети «ВКонтакте». Вместе с тем, упоминание является разовым и каких-либо фактических сведений, доступных для широкого круга потребителей, не имеется.

Статистика продаж сети «Жар-Пицца» (5) представляет собой никем не заверенные скриншоты страниц сети Интернет о количестве чеков, при этом, не представляется возможным оценить, какое именно обозначение использовалось, а также какие товары/услуги были введены в гражданский оборот.

Письма о продажах (6), подписанные ИП О.Б. Дубовским, ИП С.Д. Долговым, ИП А.А. Ельчаниновым, ИП И.Р. Климовой, ИП П.А. Литвиновым, ИП Е.О. Самофаловым, ИП Ю.С. Славецкой, ИП С.А. Тарасовой, ИП С.П. Хорьяковой не содержат сведений о каком именно обозначении идет речь. Перечень ссылок (7) не подтвержден фактическими доказательствами.

Сводные таблицы по ресторанам франчайзинга за 2022 год (данные за 2023 год выходят за дату подачи заявки) касаются деятельности индивидуальных предпринимателей, работающих по договору коммерческой концессии, в следующих городах: г. Курск, г. Волгоград, г. Орел, Воронежская обл. (не конкретизировано), г. Рязань, г. Старый Оскол. Фактических сведений о деятельности этих ресторанов и используемого обозначения в материалах возражения не имеется.

Исследование продукции франчайзинговой сети ресторанов «Жар Пицца» (11) представляет собой самостоятельное исследование заявителя и не отвечает существующим методологическим подходам. Так, география исследования, возраст

опрошенных респондентов (проголосовало 227 человек - ВКонтакте и 405 человек – Телеграм в разделе № 1), их потребительские особенности определить невозможно. Отзывы покупателей раздела № 2 касаются купленных продуктов по всем филиалам франчайзинговой сети и не подтверждены фактическими доказательствами. Само заявленное обозначение в опросах разделов № 1,2 не исследовалось.

Опрос раздела № 3 (11) и документы (12) касаются заявленного обозначения и проведены с участием посетителей торгового центра и датирован 27.08.2024 г., то есть позже даты подачи заявки. В указанных материалах отмечено, что восемь из восьми участников опроса узнали компанию по логотипам, представленным на изображениях. Для участников опроса изображения имеет равноправное значение. Несколько раз в месяц посещало данное заведение 37,5 % опрошенных, несколько раз в неделю также посещало 37,5 %. Указанные данные свидетельствуют о некотором уровне известности предприятия заявителя. Вместе с тем, данный опрос не соответствует установленным методикам, количество опрошенных всего восемь человек, ретроспектива не исследована, география исследования охватывает только 7 городов (графа «во всех городах ЦФО» - не корректна), в то время как иные субъекты Российской Федерации не охвачены.

Таким образом, в отношении заявленных товаров и услуг у коллегии нет оснований считать, что словесный элемент «пицца» в составе заявленного обозначения приобрел различительную способность и способен в совокупности с иными элементами заявленного обозначения выполнять индивидуализирующую функцию. Следовательно, как было установлено выше, словесный элемент «пицца» не отвечает требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что правомерно указано в заключении по результатам экспертизы.


В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Как было установлено выше, словесный элемент «пицца» вызывает разные семантические ассоциации. Так, согласно словарным источникам (<https://kartaslov.ru>) слово «пицца» ассоциируется с пиццерией как рестораном или кафе, где подают пиццу и множество остальных кулинарных блюд широкого профиля.

В связи с чем, какого-либо ложного представления в отношении вида, свойств части товаров 29, 30, всех товаров 32 классов МКТУ не возникнет, что не позволяет применить к заявленному обозначению требования пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при рассмотрении данного возражения необходимо учесть следующее: «под принципом законных ожиданий следует понимать предсказуемость решений правоприменительного органа в отношении одних и тех же фактических обстоятельств. Решения органа, наделенного публичными полномочиями, должны быть предсказуемыми, иначе они не обеспечивают государственную защиту прав и свобод. Роспатент является федеральным органом исполнительной власти, который наделен публичными полномочиями, в том числе по рассмотрению возражений на решения о предоставлении или об отказе в предоставлении правовой охраны товарным знакам, против предоставления правовой охраны товарным знакам. С учетом принципа законных ожиданий суд при проверке решения Роспатента на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса исходит из того, что элементы, которые единожды Роспатент признал обладающими различительной способностью применительно к конкретным товарам, при отсутствии возражений иных лиц обязаны и далее признаваться в качестве обладающих такой способностью. Аналогичным образом суд учитывает выводы Роспатента в делах об оспаривании решений Роспатента, вынесенных по подпункту 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса». См. Рекомендации Научно-консультативного совета при Суде по интеллектуальным правам о применении принципа законных ожиданий в делах об оспаривании решений Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатента), вынесенных при применении положений пункта 1 и подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (утв. постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 28 декабря 2023 г. N СП-22/28).

Как было указано выше, коллегией учтены регистрации товарных знаков на

имя заявителя: «» («пицца» - неохраняемый элемент») по свидетельству № 324861 с приоритетом от 19.03.2004 г. в отношении товаров

30 («пицца») и услуг 43 («услуги по обеспечению пищевыми продуктами, а именно пиццей, в том числе услуги закусочных, кафе, ресторанов, пиццерий») классов МКТУ;

« **ЖАРПИЦЦА** » по свидетельству № 1037964 с приоритетом от 10.01.2023 в отношении многочисленных товаров 29, 30, 32, 43 классов МКТУ, перечисленных выше. Указанные регистрации товарных знаков, принадлежащих заявителю, свидетельствуют о необходимости соблюдения при рассмотрении настоящего возражения принципа законных ожиданий.

В отношении иных товарных знаков со словесными элементами «пицца» и «жар», приведенных заявителем в возражении, коллегия отмечает независимость делопроизводства по каждому делу в отдельности.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 12.04.2024, изменить решение Роспатента от 26.12.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2022791701.**