

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, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 23.06.2023, поданное Индивидуальным предпринимателем Кузьминым Владимиром Андреевичем, город Великий Новгород (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022710783, при этом установила следующее.

ЧИТМИЛ
CHEATMEAL

Обозначение “ **ЧИТМИЛ** ” по заявке №2022710783 подано 21.02.2022 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении услуг 41, 43 классов МКТУ.

Роспатентом 19.05.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022710783 в отношении услуг 41, 43

классов МКТУ, ввиду несоответствия заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Данный вывод обоснован тем, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент CHEATMEAL и его транслитерация буквами кириллицы ЧИТМИЛ – это систематическое, спланированное нарушение установленного рациона диеты при похудении. К данному приему прибегают многие сидящие на жестких диетах люди. Читмилы помогают легче переносить ограничения в еде в остальное время, дают психологическую разгрузку и хорошую встряску в организме, привыкающем к определенной еде (см. Интернет сайты <https://www.multitrans.com/>, <https://bud-v-forme.ru/nutrition/chto-takoe-chitmil/>, <https://cross.expert/zdorovoe-pitanie/cheat-meal.html>, <https://www.sports.ru/health/blogs/2959972.html>, <https://bodymaster.ru/food/chitmil-irefid>, <https://nutritiolog.ru/blog/cheatmeal>, <https://dietology.pro/blog/poleznie-statii/chtotakoe-chitmil/>, <https://fitlabs.ru/cheatmeal/>, [https://medaboutme.ru/articles/pravila_chitmila_ili_prazdniki_zhivota_dlya_pokhudeniya](https://clinica-opora.ru/здоровый-образ...саморазвитие...есть...)), которые в силу своего семантического значения не обладают различительной способностью для услуг 41, 43 классов МКТУ (41 - клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях; предоставление рейтинга пользователей в развлекательных или культурных целях; услуги индивидуальных тренеров [фитнес]; 43 - закусовые; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги по обзору продуктов питания [предоставление информации о пищевых продуктах и напитках]; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов ваشوку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых), характеризуют заявленные услуги в том числе являются указанием на вид, назначение, область

деятельности, что подтверждается использованием многими лицами в отношении однородных услуг (см. Интернет <https://cheatmeal-kem.vsite.biz/>, <http://cheat-ml.ru/>, <https://cheatmealcafe.ru/open>, https://edagou.ru/ru/moscow/cheat_meal-obj44516.htm, https://vk.com/cheat_meal_cafe, и др.).

А для остальных услуг 41, 43 классов МКТУ, заявленное обозначение «СНЕАТМЕАЛ ЧИТМИЛ» способно вести потребителя в заблуждение относительно их вида, назначения, области деятельности на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака /знака обслуживания для услуг 41, 43 классов МКТУ на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 19.05.2023.

Заявитель указывает, что испрашиваемое обозначение является фантазийным, поскольку не существует такой услуги как «СНЕАТМЕАЛ/ЧИТМИЛ» или услуги с таким назначением.

Например, в решении Роспатента от 26 июля 2022 г. по заявке № 2020737879 коллегия пришла к выводу о том, что «без дополнительных рассуждений и домысливания, а также обладания специальными знаниями в английском языке, рядовому потребителю не будет понятен смысл словесного элемента «Multicook», в связи с чем, он не может являться характеристикой вида или свойств, назначения каких-либо товаров, не может также нести сведения об изготовителе товаров, указывать на сферу деятельности заявителя, следовательно, рассматриваемый словесный элемент будет восприниматься как фантазийный».

Все приведенные экспертом ссылки (<https://www.multitran.com/>, <https://budvforme.ru/nutrition/chto-takoe-chitmil/>, <https://cross.expert/zdorovoe-pitanie/cheatmeal.html>, <https://www.sports.ru/health/blogs/2959972.html>, <https://bodymaster.ru/food/chitmil-i-refid>, <https://nutritiolog.ru/blog/cheatmeal>, <https://dietology.pro/blog/poleznie-statiy/chto-takoe-chitmil/>, <https://fitlabs.ru/cheatmeal/>,

clinica-opora.ru»здоровый-образ...саморазвитие...есть...,

https://medaboutme.ru/articles/pravila_chitmila_ili_prazdniki_zhivota_dlya_pokhudeniya/
относятся к теоретическим вопросам питания.

Все эти ссылки не указывают на описание услуг кафе, ресторанов, организацию мероприятий или развлечений. Кафе ранее принадлежало правообладателю товарного знака № 675230 (Приоритет: 04.09.2017, Дата государственной регистрации: 13.10.2018), зарегистрированному в отношении услуг 43 класса МКТУ: закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом. В данном товарном знаке слова CHEAT MEAL признаны охраноспособными.



Помимо товарного знака «  » №675230, существуют также №843842 по свидетельству « CHEATMEAL.STORE », слово “store”, классы МКТУ 29, 35, «  » по свидетельству №648414 в отношении 5, 30 классы МКТУ.

Отзывы о предприятии представлены на сервисе доставки еды «Delivery Club» https://www.delivery-club.ru/srv/chitmil_vjelikij_novgorod/feedbacks.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации обозначения по заявке №2022710783 в качестве товарного знака в отношении следующих услуг:

41 – клубы-кафе ночные [развлечение]; организация досуга; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация развлекательных мероприятий; предоставление информации по вопросам отдыха; предоставление информации по вопросам развлечений; предоставление услуг игровых залов; предоставление услуг кинозалов; проведение развлекательных мероприятий; прокат оборудования для игр; развлечения; услуги игротек; услуги караоке; шоу-программы.

43 – аренда диспенсеров для питьевой воды; аренда кухонных раковин; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат кухонного

оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; 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 вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых.

С возражением заявителем представлены следующие документы:

1. Договора и платежи на рекламу (платежные поручения №330, 355, 410,466 за 2022 год, счета-договоры за июль-август 2022 года);
2. Фотографии размещения рекламных материалов;
3. Выписка ЕГРЮЛ;
4. Выписка по счетам соответствующих адресов расположения заведений питания;
5. Договор аренды;
6. Накладные и чеки и закупке товаров и реализации блюд в заведении;
7. Аудиодорожка рекламной записи на радио Европа;
8. Заявка на регистрацию товарного знака № 2022710783;
9. Решение об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2022710783.

На основании пункта 45 Правил ППС коллегией были дополнены источники, свидетельствующие об использовании обозначения "читмил" несколькими хозяйствующими субъектами в области оказания услуг по обеспечению питанием:

1. <https://www.restoclub.ru/spb/place/cheat-meal/>;
2. https://2gis.ru/v_novgorod/firm/70000001055036646/;
3. https://zoon.ru/vn/restaurants/kafe_chitmil/menu/;
4. <https://www.e-kuzbass.ru/vcard/50911/>;
5. https://o-eda-dostavka.ru/goroda/rostov-ondon/rest/kolbasnyj_cex_budyonnovskij_prospekt_25/pos/2016624704/;
6. https://rabortaryadom.info/delivery_club/chitmil_ponchik_sanktpjetjeburg_vd_122978/;

7. https://spb.zoon.ru/restaurants/kafe_chit_mil/.

Указанные источники дополнительно свидетельствуют об утрате различительной способности словесного элемента "читмил" в области услуг обеспечения питанием, следовательно, обозначение по заявке №2022710783 не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В ответ на данные доводы заявитель представил дополнительные пояснения.

В частности заявитель попросил конкретизировать основание для отказа в части неохраноспособности элемента «ЧИТМИЛ», как не являющегося охраноспособным изначально или ввиду превращения его в обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида.

При этом, по мнению заявителя, если обозначение оценено как не обладающее различительной способностью, то с возражением представлены достаточные доказательства для обоснования приобретения такой различительной способности.

ИП Кузьмин В. А. оказывает услуги общественного питания и доставки еды с 2020г. Информация о деятельности представлена на сайтах <https://chitmil.ru/menu> и <https://cheatmeal.ru/>. Информация о деятельности представлена в социальной сети vk.com (<https://vk.com/cheatmeal>). Отзывы о предприятии представлены на сервисе доставки еды «Delivery Club» (https://www.delivery-club.ru/srv/chitmil_vjelikijnovgorod/feedbacks). Информация о деятельности из (<https://yandex.ru/maps/org/chitmil/45956960080/>).

В отношении приведенных коллегией ссылок заявитель приводит сведения о том, что рестораны по ссылкам 2 и 4 являются заведениями, принадлежащими заявителю, а остальные ссылки носят информационный характер, не содержат даты или опубликованы позднее даты приоритета заявленного обозначения.

На основании изложенного заявителем подтверждена просьба об отмене решения Роспатента от 19.05.2023 г. об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022710783 и регистрации товарного знака по заявке №2022710783 в отношении услуг 41 и 43 (сокращённого перечня) классов МКТУ с указанием всех словесных элементов в качестве охраняемых.

По результатам рассмотрения данного возражения Роспатентом было принято решение от 25.10.2023 «отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.06.2023, изменить решение Роспатента от 19.05.2023 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022710783 с учетом дополнительных обстоятельств».

Не согласившись с выводами административного органа о применении положений пункта 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса в качестве оснований для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022710783, заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 22.05.2024 года по делу №СИП-1359/2023 решение Роспатента от 25.10.2023, принятое по результатам рассмотрения возражения, поступившего 23.06.2023, на решение об отказе в государственной регистрации обозначения по заявке №2022710783 в качестве товарного знака (в отношении сокращенного перечня услуг 43-го класса Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; 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 вашоку; услуги ресторанов лапши «удон» и «соба»; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых») признано недействительным как не соответствующее пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Также решением от 22.05.2024 года Суд по интеллектуальным правам обязал Роспатент повторно рассмотреть возражение ИП Кузьмина Владимира Андреевича от 23.06.2023 года на решение Роспатента от 19.05.2023 года.

Не согласившись с решением Суда по интеллектуальным правам первой инстанции от 22.05.2024 года по делу №СИП-1359/2023, Роспатентом была подана кассационная жалоба.

Постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 28.08.2024 по делу № СИП-1359/2023 решение Суда по интеллектуальным правам от 22.05.2024 по делу № СИП-1359/2023 оставлено без изменения, кассационная жалоба Федеральной службы по интеллектуальной собственности – без удовлетворения.

При повторном рассмотрении, в дополнениях от 29.08.2024, заявителем был сокращен перечень испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ путем исключения из него позиций «услуги по обзору продуктов питания [предоставление информации о пищевых продуктах и напитках]».

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (21.02.2022) поступления заявки №2022710783 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 №482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с подпунктом 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение

ЧИТМИЛ

« **CHEATMEAL** » по заявке №2022710783 выполнено буквами латинского и русского алфавитов. Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ.

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

Направляя дело на повторное рассмотрение, Суд по интеллектуальным правам указал на часть решения, не соответствующую требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса, а именно в отношении услуг 43 класса МКТУ. Таким образом, применение пунктов 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса в качестве основания для отказа в регистрации обозначения по заявке №2022710783 для услуг 41 класса МКТУ признаны обоснованными и пересмотру не подлежат.

Что касается испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ, то на странице 14 решения судебная коллегия, установила следующее: «Оценив спорное обозначение с точки зрения рядового потребителя применительно к спорным рубрикам, констатирует: совершенно очевидно, что в отношении такой услуги, как «услуги кальянных», спорное обозначение не является описательным. Аналогичный вывод можно сделать и применительно к услуге «прокат мебели, столового белья и посуды».

Учитывая изложенные замечания Суда коллегия в порядке повторного рассмотрения учла исключение заявителем в добровольном порядке позиции «услуги по обзору продуктов питания [предоставление информации о пищевых продуктах и напитках]» и проанализировала испрашиваемый перечень услуг 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; рестораны; рестораны самообслуживания;

создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги кальянных; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашоку; услуги ресторанов лапши «удон» и «соба»; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых».

Для обоснования применения пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса в отношении испрашиваемых словесных элементов в оспариваемом решении приведены ссылки 1-6.

Ссылка 2 проверяется с помощью сайта web.archive.org, согласно которому информация о слове «читмил» появилась на сайте 03.08.2020 г., то есть ранее приоритета заявленного обозначения.

На данном сайте при этом размещена информация о том, что «Читмил (cheat meal)» – это систематическое, спланированное нарушение установленного рациона диеты при похудении. Иными словами, это контролируемый срыв. К данному приему прибегают многие сидящие на жестких диетах люди. Читмилы помогают легче переносить ограничения в еде в остальное время, дают психологическую разгрузку и хорошую встряску в организме, привыкшем к определенной еде.

Информация относительно определения содержания слова «ЧИТМИЛ» в остальных ссылках(1-6) является аналогичной первой и сводится к значению этого слова как запланированного нарушения в диете.

Проверка ссылки 3 по версиям, сохраненным за прежние даты, показала наличие на сайте той же самой информации также на 24.09.2020 года; ссылка 5 – 20.09.2020, ссылка 7-28.11.2021, ссылка 9 – на 22.10.2020. Иные ссылки не проверяются с помощью архивных версий сайта, поэтому коллегия не может подтвердить дату размещения соответствующей информации, а, следовательно, настаивать на том, что они были размещены ранее даты приоритета заявленного обозначения.

Таким образом, сферой применения слова читмил является сфера спортивного питания и спорта как образа жизни спортсменов, связанная с системой питания и тренировок.

Услуги составления планов питания и предоставления информации по организации питания были исключены заявителем из испрашиваемого перечня услуг 43 класса.

Оставшийся скорректированный перечень услуг 43 класса МКТУ связан исключительно с услугами заведений общественного питания, соупствующих им услуг аренды столового белья и столового оборудования, а также услуги кальянных, то есть такие услуги, при оказании которых планы питания третьим лицам не составляют.

Учитывая изложенное применение пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса в отношении скорректированного перечня услуг 43 класса МКТУ является неправомерным в силу отсутствия прямых описательных характеристик этих услуг у слов «ЧИТМИЛ СНЕАТМЕАЛ».

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

удовлетворить возражение, поступившее 23.06.2023, отменить решение Роспатента от 19.05.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022710783.