

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 13.12.2016, поданное ИП Рубановой О.В., г. Воронеж (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №582160, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2014730717 с приоритетом от 11.09.2014 зарегистрирован 26.07.2016 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №582160 на имя ООО «Селена», Москва (далее – правообладатель) в отношении товаров 30, 32, 33 и услуг 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Оспариваемый товарный знак представляет собой комбинированное



кулинарная лавка

обозначение, включающее словесные элементы «кулинарная лавка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения двух лиц.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, выражено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству № 582160 предоставлена в нарушение требований пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к тому, что оспариваемый товарный знак включает описательные словесные элементы «кулинарная лавка», обозначающие магазин пищевых продуктов:

кулинария – искусство приготовления пищи, кушанья; магазин готовых блюд и пищевых полуфабрикатов; магазин при столовой, ресторане или отдел в крупных магазинах, торгующий полуфабрикатами или готовыми кушаньями (салатами, соленьями и т.п.);

лавка – мелкое торговое заведение, небольшой магазин.

Словосочетание «кулинарная лавка» широко использовалось в литературе, в том числе при переводе с иностранных языков, что подтверждает известность понимания этого словосочетания, и употребляется до настоящего времени для обозначения магазинов, торгующих пищевыми продуктами и полуфабрикатами.

Для заявленных товаров 30, 32, 33 классов МКТУ словосочетание «кулинарная лавка» является характеристикой товара, указывающей на место производства и продажи, а для заявленных услуг 35, 43 - характеристикой, указывающей на место оказания услуг.

В подтверждение указанного, лицо, подавшее возражение, ссылается на толковые словари русского языка и энциклопедические словари, в которых имеются словарные статьи, раскрывающие семантику слов «кулинария» и «лавка».

В лингвистическом отношении словосочетание «кулинарная лавка» представляет собой простое именное беспредложное словосочетание, в котором главное слово выражено существительным «лавка», а зависимое – прилагательным «кулинарная».

В социокультурном отношении словосочетание «кулинарная лавка» обозначает тип торгового заведения, а не его название. В подтверждение указанного лицо, подавшее возражение, ссылается на результаты анкетирования русскоязычных респондентов, в представлении подавляющего большинства которых словосочетание «кулинарная лавка» указывает на тип магазина, в качестве названия торгового заведения ассоциируется с продажей в нем готовых кулинарных

изделий, а в качестве элемента этикетки продукта питания ассоциируется с указанием на место изготовления или продажи этого продукта.

В возражении также отмечено, что это словосочетание активно и широко используется многими производителями в различных регионах России и не ассоциируется у потребителя с конкретным производителем.

В возражении также указано, что заинтересованность лица, подавшего возражение, обусловлена тем, что он осуществляет свою деятельность в том же сегменте рынка, что и правообладатель, который направил в его адрес претензию о нарушении его исключительных прав на товарный знак путем использования его в составе обозначения «Кулинарная лавка Варвары». Кроме того, лицо, подавшее возражение, подало в Роспатент заявление на регистрацию товарного знака «Кулинарная лавка Варвары» по заявке №2016736098.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №582160 в части охраноспособности словесного элемента «кулинарная лавка».

К возражению приложены следующие материалы:

- справочная информация из следующих словарей: Большая Советская энциклопедия (том 24, с.18); Советский энциклопедический словарь. М.: Советская энциклопедия, 1985 (с.667); С.И. Ожегов. Словарь русского языка. М.: Русский язык, 1977 (с.286.289); Словарь иностранных слов. М.: Советская энциклопедия, 1964 (с.347); Толковый словарь русского языка. М.: Советская энциклопедия, 1935 (том 1, с.1544, том 2, с.15); Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: ООО Издательский дом «ОНИКС 21 век»: ООО Издательство «Мир и Образование», 2005; Толково-энциклопедический словарь. С-П.: Норинт, 2006 (с.900, 917) [1];

- литературные источники, где употребляется словосочетание «кулинарная лавка» [2];

- заключение специалиста с приложением сведений о специалисте – к.ф.н. Ипполитове О.О. [3];

- сведения из сети Интернет об организациях, использующих обозначение «кулинарная лавка» [4];
- претензия от ООО «Селена» [5].

Правообладатель в установленном порядке был ознакомлен с возражением и представил отзыв, в котором выразил несогласие с приведенными в возражении доводами.

На основании анализа источников информации, в частности, заключения специалиста О.О. Ипполитова, на которое ссылается лицо, подавшее возражение, правообладатель делает вывод о недоказанности утверждения о широком использовании словосочетания «кулинарная лавка», которое представляет собой архаизм в части существительного «лавка». Кроме того, правообладатель полагает, что результаты проведенного О.О. Ипполитовым «психолингвистического эксперимента» (анкетирования) являются некорректными, так как не отвечают требованиям, предъявляемым к социологическим опросам, каким по сути является этот эксперимент (опрос проведен лицом, не обладающим специальными познаниями, количество опрошенных составляет всего 150 человек, формы анкет не соответствуют приложенным заполненным анкетам и пр.).

В отзыве приведены ссылки на Лингвистическое заключение, выполненное с.н.с. ФГБУН Института русского языка им. В.В. Виноградова РАН к.ф.н. О.М. Грунченко 14.03.2016, в котором отмечен низкий уровень употребления словосочетания «кулинарная лавка».

Анализ списка организаций, которые используют обозначение «кулинарная лавка», приведенный в возражении, показал, что большая часть из них открылась не ранее 2012 года, т.е. через несколько лет после начала использования его ООО «Алонта-АГ», зарегистрировавшего товарный знак «Братья Караваевы» по заявке №2008706077 (свидетельство №377178), и в большинстве своем после подачи заявки на регистрацию товарного знака «кулинарная лавка братьев Караваевых» по свидетельству №523882 (приоритет 21.05.2013).

В отзыве также приведен список организаций, которые в конце 2016 – начале 2017 годов перестали использовать словосочетание «кулинарная лавка» после

получения претензий от правообладателя о нарушении исключительного права использования товарных знаков – это «кулинарная лавка на Комсомольской», «кулинарная лавка «Булка с маком», «кулинарная лавка «Бабушка Маруся», «кулинарная лавка «Пан Запекан».

По мнению правообладателя, список организаций, использующих обозначение «кулинарная лавка» в своей деятельности, может служить лишь констатацией того, что данное обозначение обладает известностью по состоянию на текущий момент, и не может опровергать того обстоятельства, что известным оно стало в результате его использования сначала ООО «Алонта-АГ», а затем правообладателем, которому был передан ранее зарегистрированный товарный знак «Братья Караваевы» по свидетельству №377178.

В отзыве отмечено, что при регистрации оспариваемого товарного знака были приняты во внимание материалы, подтверждающие тот факт, что обозначение «кулинарная лавка» приобрело различительную способность в результате его использования сначала ООО «Алонта-АГ», а затем правообладателем (ООО «Селена»).

Автором словесного обозначения «Кулинарная лавка братьев Караваевых» является Каценельсон Е.Л., который в 2007 году передал право пользования этим обозначением ООО «Алонта-АГ», участником которого он являлся.

Начиная с 28.12.2007 ООО «Алонта-АГ» - первоначальный правообладатель товарного знака, стало активно использовать это коммерческое обозначение в своей деятельности, что подтверждается письмом Управы Красносельского района города Москвы (№Кр-13-2016 от 22.03.2016).

Правообладатель ссылается на серию товарных знаков, владельцем которых он является:

- товарный знак  по свидетельству №377178
(приоритет 04.03.2008);



- товарный знак по свидетельству №523882
(приоритет 21.05.2013);



- товарный знак по свидетельству №567152 (приоритет
07.11.2014);

кулинарная лавка

- товарный знак по свидетельству №582161 (приоритет
11.09.2014);



кулинарная лавка

- оспариваемый товарный знак по свидетельству
№582160 (приоритет 11.09.2014).

На дату подачи возражения сеть предприятий общественного питания «Кулинарная лавка братьев Караваевых» насчитывала 29 предприятий. За 2014 – 2015 годы правообладатель заключил 21 лицензионный договор о предоставлении неисключительной лицензии на использование товарного знака по свидетельству №523882. По каждому из указанных договоров лицензиатами осуществляется деятельность с использованием товарного знака по свидетельству №523882.

Начиная с 2007 года, было осуществлено множество публикаций рекламно-информационного характера о деятельности «Кулинарной лавки братьев Караваевых», в том числе в сети Интернет.

Правообладатель, ссылаясь на научно-исследовательскую работу по теме «Кулинарная лавка как форма предприятия общественного питания в России», выполненную ФГБОУ ВО «Московский государственный университет технологий и управления имени К.Г. Разумовского», указывает, что словесное обозначение «кулинарная лавка» не использовалось для обозначения предприятий, относящихся к

сфере общественного питания, а также, что в России не существует такой формы (вида) предприятия общественного питания как кулинарная лавка. В этом качестве словосочетание «кулинарная лавка» было введено в оборот в конце 2007 года, благодаря использованию в обозначении «кулинарная лавка братьев Караваевых».

Само слово «лавка», по мнению правообладателя, является устаревшим словом, которое в сочетании с другими словесными элементами стало привлекательным не только для потребителей, но и для предприятий, работающих в сфере общественного питания, которые стали использовать в своих названиях элементы товарного знака «Кулинарная лавка братьев Караваевых».

В подтверждение этого правообладатель ссылается на «Исследование появления и частоты использования словосочетания «кулинарная лавка», проведенным в марте 2016 года ООО «ОК Рисеч», результаты которого показывают, что в социальных сетях неединичные упоминания о кулинарных лавках появились в 2011 году, причем вплоть до конца 2014 года упоминания о «Кулинарной лавке братьев Караваевых» уверенно доминировали среди сообщений о кулинарных лавках, что свидетельствует о более раннем появлении этой сети (использующей в своем названии словосочетание «кулинарная лавка») в соцмедиа по сравнению с другими предприятиями с аналогичным словосочетанием в названии. Исследование содержит следующие выводы:

- «кулинарная лавка братьев Караваевых» является первой «кулинарной лавкой» по состоянию на начало 2016 года, достигшей высокой частоты упоминания в СМИ и в сети Интернет, что свидетельствует о её более раннем появлении в информационном поле по сравнению с другими предприятиями с аналогичным словосочетанием в названии;
- «кулинарная лавка братьев Караваевых» является наиболее заметной в информационном поле сетью предприятий общественного питания, использующей в своем названии словосочетание «кулинарная лавка», начиная с момента возрождения употребления словосочетания «кулинарная лавка» (с 2009 года) и введения его в современный оборот русского языка;

- словосочетание «кулинарная лавка» введено в современный оборот, преимущественно благодаря использованию его в названии сети «Кулинарная лавка братьев Караваевых», и соотносится с этой сетью у большинства потребителей;
- вследствие доминирующей частоты использования названия «Кулинарная лавка братьев Караваевых» между названием сети и словосочетанием «кулинарная лавка» в сознании потребителей выстроен прочный ассоциативный ряд.

Правообладатель также ссылается на исследование по восприятию обозначения «Кулинарная лавка» на основе опроса по репрезентативной выборке населения города Москвы, проведенное АНО «Аналитический Центр Юрия Левады» 16-21 апреля 2016 года, который показал, что для подавляющего большинства респондентов (54% от общего числа потребителей и 93% из числа тех, кто мог припомнить какие-либо объекты общественного питания, в названии которых встречается словосочетание «кулинарная лавка») это словосочетание связывается в их сознании с объектами общественного питания сети «Кулинарная лавка братьев Караваевых». Исследование также показало, что для подавляющего большинства потребителей (89%) обозначение «Кулинарная лавка братьев Караваевых» обладает свойствами, позволяющими индивидуализировать компанию, использующую это обозначение, при этом среди признаков, связанных с этим обозначением, упомянут использованный в нем шрифт, 60% опрошенных считают, что «кулинарная лавка» и «Кулинарная лавка братьев Караваевых» - это варианты одного и того же обозначения.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №582160.

К отзыву приложены следующие материалы:

- учредительные документы ООО «Селена», включая устав (редакция №4), утвержденный решением внеочередного общего собрания участников Общества (протокол №2/14 от 07.04.2014), свидетельство о государственной регистрации

юридического лица, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, решение об избрании на должность генерального директора, приказ о вступлении в должность генерального директора [6];

- лингвистическое заключение (заключение специалиста) [7];

- научно-исследовательская работа по теме: «Кулинарная лавка как форма предприятия общественного питания в России» [8];

- исследование появления и частоты использования словосочетания «кулинарная лавка», выполненное ООО «ОК Рисеч» [9];

- отчет по исследованию известности и восприятия словосочетания «кулинарная лавка» [10];

- письма ООО «Селена» в адрес глав управ Красносельского района, района Хамовники, Мещанского района, Басманного района, района Замоскворечье города Москвы и ответы на них из этих управ [11];

- свидетельства на товарные знаки №№377178, 523882, 567152, 582160, 582161 и приложения к ним [12];

- претензия ООО «Селена» от 25.04.2016, направленная в адрес ООО «Пекарня Караваевых» (г.Тюмень), соглашение между ООО «Селена» и ООО «Пекарня Караваевых», выписки из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Пекарня Караваево» и ООО «Пекарня Караваевых», скриншоты страниц в отношении ООО «Пекарня Караваево» [13];

- претензия ООО «Селена» от 09.01.2017, направленная в адрес ООО «Бабушка Маруся», протокол в отношении сайта бабушкамаруся.рф, скриншот страниц сайта в сети Интернет бабушкамаруся.рф [14];

- претензия ООО «Селена» от 07.11.2016, направленная в адрес ИП Кондрашовой А.Б. (Кулинарная лавка на Комсомольской), письмо ИП Кондрашовой об удовлетворении претензии, протокол сайта culinaryshop.net, подтверждающий переименование «Кулинарной лавки на Комсомольской» в «Пиццерию на Комсомольской» [15];

- претензия ООО «Селена» от 03.11.2016 в адрес ООО «Кофелайт», Москва (Кулинарная лавка «Пан Запекан»), письмо ООО «Кофелайт» о переименовании

кулинарной лавки «Пан Запекан» в кулинарию «Пан Запекан», фотографии кулинарии «Пан Запекан», скриншоты страниц сайта <http://panzapekan.ru> [16];

- претензия ООО «Селена» от 09.01.2017 в адрес кулинарной лавки «Булка с маком» (г.Рязань), переписка с кулинарной лавкой «Булка с маком», протокол в отношении сайта vk.com/bulkasmaком62 (кулинарная лавка «Булка с маком»), скриншоты страниц сайта vk.com/bulkasmaком62 после получения претензии [17];

- организации, использующие обозначение «кулинарная лавка», с примечанием ООО «Селена» [18];

- скриншоты страниц сайта <http://2krendelya.ru> (Кулинарная лавка «Два кренделя», г.Москва), созданного 22.12.2014 [19];

- скриншоты страниц сайта <http://schastie.club/> (Кулинарная лавка «Счастье есть», г. Волгоград), созданного 16.04.2015 [20];

- скриншоты сайта <http://smetana.cafe/> (Кулинарная лавка «Сметана», Москва), созданного 10.12.2015 [21];

- скриншоты страниц сайта <http://vkysomania.ru/> (Кулинарная лавка «Вкусомания», г.Красноярск), созданного 23.12.2014 [22];

- скриншоты страниц сайта <http://kulinar-lavka.ru/> («Кулинарная лавка», г.Самара, дата открытия - июль 2013 года) [23];

- скриншоты страниц сайта vk.com/kulinarnayalavka (Кулинарная лавка & bistro», г.Тамбов, дата открытия – 15.09.2014) [24];

- скриншоты страниц сайта oldgeorge.ru (Кулинарная лавка «Старый Георг», г.Йошкар-Ола, Республика Марий Эл), созданного 19.05.2013 [25];

- скриншоты страниц сайтов lavkanomer1.ru (сайт создан 22.03.2016) и <https://vk.com/kulinarnayalavka1> (сайт создан 02.11.2015) «Кулинарная лавка №1», г.Пермь) [26];

- скриншоты страниц сайтов <http://lavkakler.ru> (сайт создан 20.04.2016) и vk.com/club69059205 (страница на сайте создана 30.03.2014) Кулинарная лавка «Джена и Клер», Санкт-Петербург [27];

- скриншоты страниц сайта <http://chestnayaferma.ru/categories/8915-kulinariya-kulinarnaya-lavka-odzhahuri> (Кулинарная лавка «Оджахури», с. Выжелес Спасского района Рязанской области), созданного 25.03.2016 [28];
- скриншоты страниц сайта <http://ka-lavka.ru> (Кулинарная лавка «Хмели & Сунели», г. Сочи), созданного 24.10.2016 [29];
- скриншоты страниц сайта деревня-рк.рф (Кулинарная лавка «Деревня», г.Ногинск), созданного 25.04.2013 [30];
- скриншоты страниц сайтов <http://www.vremyaest.biz/> и [Factbook.com/2015kulinarnajalavka](https://www.facebook.com/2015kulinarnajalavka) (Кулинарная лавка «Время есть», Москва), созданного 31.10.2012 [31];
- скриншоты страниц сайта емем.рф (Кулинарная лавка «ЕМ &ЕМ», г. Троицк, Москва), созданного 04.07.2011 [32];
- скриншоты страниц сайта <http://-nt.ru/viewtopic.php?f=155&t=28162> (Кулинарная лавка «Кулинарушка», открытая 06.06.2016) [33];
- протокол №2/07 от 03.09.2007 «О создании предприятия общественного питания «Кулинарная лавка братьев Караваевых»; договор на разработку макета товарного знака от 10.09.2007; акт сдачи-приемки выполненных работ от 08.10.2007, приложение №1 от 10.09.2007 к акту сдачи-приемки [34];
- договор от 07.04.2014 об отчуждении исключительного права на товарный знак, зарегистрированный в Роспатенте 01.10.2014 за №РД0158484, между ООО «Селена» и ООО «Алонта-АГ»; акт приема-передачи к договору об отчуждении исключительного права [35];
- лицензионные договоры о предоставлении неисключительных лицензий на использование товарного знака по свидетельству №582160 [36];
- протоколы, подготовленные нотариусом города Москвы Марковым О.В. в порядке обеспечения доказательств в отношении информации, находящейся в сети Интернет [37];
- договоры на разработку дизайн макета от 09.04.2015 и от 11.07.2016 для предприятия общественного питания «Кулинарная лавка братьев Караваевых»; акты-сдачи-приемки выполненных работ [38];

- договор №60-16-КМ от 12.10.2016 на услуги по информационной поддержке деятельности сети «Кулинарная лавка братьев Караваевых»; акт-сдачи-приемки услуг к договору [39].

На заседании коллегии, которое состоялось 17.02.2017, лицо, подавшее возражение, представило пояснения по отзыву на возражение, в котором были приведены те же основания, что и в возражении, но с более подробным обоснованием позиции, в частности, со ссылкой на Парижскую конвенцию по охране промышленной собственности и комментариев к ней Г. Боденхаузена, касающихся обозначений, не обладающих характерными отличительными чертами и носящих описательный характер.

Кроме того, данное пояснение содержит анализ материалов, приложенных к отзыву на возражение, на основании которого сделан вывод о том, что данные материалы не подтверждают утверждение правообладателя о том, что оспариваемое обозначение приобрело различительную способность до даты подачи заявки на всей территории России и ассоциируется с правообладателем.

В подтверждение своих доводов лицо, подавшее возражение, также представило страницы очерка, опубликованного в литературно-художественном и общественно-политическом журнале «Дон» №85/6, где употребляется выражение «кулинарная лавка», и исследование «Восприятие респондентами словосочетания «Кулинарная лавка», выполненное Фондом содействия изучению общественного мнения «ВЦИОМ» в феврале 2017 года.

Согласно положениям пункта 2.5 Правил ППС при рассмотрении возражений против предоставления правовой охраны товарным знакам в случае поступления дополнительных материалов к возражению проверяется, не изменяют ли они мотивы, приведенные в подтверждение наличия оснований для признания предоставления правовой охраны недействительной частично или полностью. Дополнительные материалы считаются изменяющими упомянутые мотивы, если приведены отсутствующие в возражение источники информации, кроме общедоступных словарно-справочных изданий. Представленное исследование «Восприятие респондентами словосочетания «Кулинарная лавка» не относится к

общедоступным словарно-справочным изданиям, в связи с чем не может быть учтено в рамках рассмотрения настоящего возражения.

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

С учетом даты приоритета (11.09.2014) оспариваемого товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности включает Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих из элементов, в частности, 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 соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, видовые наименования предприятий; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Доказательства приобретения обозначением различительной способности представляются заявителем. К таким доказательствам, в частности, относятся сведения о длительности использования обозначения, об интенсивности его использования и т.д.

Как указано выше, оспариваемый товарный знак представляет собой



комбинированное обозначение , включающее словесные элементы «кулинарная лавка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения двух лиц.

Согласно словарно-справочной информации [1] слова, входящие в состав словосочетания «кулинарная лавка», имеют следующие значения:

- кулинарный, -ая, -ое – прилагательное от кулинария – искусство приготовления пищи; магазин готовых блюд и пищевых полуфабрикатов;
- лавка – мелкое торговое заведение, небольшой магазин.

Таким образом, словосочетание «кулинарная лавка» состоит из существительного, прямо указывающего на вид торгового предприятия (лавка), и согласованного с ним прилагательного «кулинарная», определяющего и указывающего на реализуемые в лавке товары – готовые блюда и пищевые полуфабрикаты, относящиеся к кулинарным изделиям.

Коллегия не может согласиться с утверждением правообладателя о том, что слово «лавка» относится к устаревшим словам, которые не получили распространения в современном русском языке. Словарные статьи, касающиеся слова «лавка», приведенные в представленных источниках информации [1], не содержат пометки «устаревшее» или «архаизм». Слово «лавка» широко использовалась в качестве указания на небольшое торговое заведение, магазин в таких словосочетаниях как продуктовая лавка, продовольственная лавка, антикварная лавка, бакалейная лавка, кондитерская лавка, посудная лавка,

керосиновая лавка, книжная лавка, церковная лавка, хлебная лавка, мясная лавка и т.п.

Данное обстоятельство отражено также в представленном правообладателем лингвистическом заключении [7], из которого следует, что «... проведенный анализ практически всех доступных текстов печатных изданий на русском языке, не являющихся переводными, свидетельствует, что словосочетание кулинарная лавка употреблялось в текстах на русском языке, во-первых, редко, как в период до 2008 г., так и позднее, а во-вторых, частотность употребления этого словосочетания в переводах и непереводных текстах крайне низка...».

Таким образом, в данном исследовании подтверждается тот факт, что словосочетание «кулинарная лавка» было известно и введено в гражданский оборот до даты приоритета оспариваемого товарного знака и до того, как началось использование коммерческого обозначения «кулинарная лавка братьев Караваевых».

Вместе с тем, описательный характер словосочетания «кулинарная лавка» в отношении услуг, относящихся к продвижению товаров и торговой деятельности, не зависит от частоты его употребления в литературных источниках, поскольку относится к обозначениям, смысл которых понятен рядовому потребителю без дополнительных рассуждений и домысливания, при этом необходимость использования такого обозначения может возникнуть у любого лица в гражданском обороте.

Таким образом, в отношении услуг 35 класса МКТУ, относящихся к продвижению товаров для третьих лиц и розничной продаже товаров, слова «кулинарная лавка» не обладают различительной способностью и являются описательными элементами. Принимая во внимание то обстоятельство, что в составе оспариваемого товарного знака эти словесные элементы не занимают доминирующего положения, они могут быть включены в состав товарного знака в качестве неохраняемых элементов.

Довод правообладателя о том, что словосочетание «кулинарная лавка» приобрело различительную способность в отношении услуг 35 класса МКТУ в

результате его длительного использования до даты подачи заявки, не имеет документального подтверждения. Из материалов, приложенных к отзыву, в том числе из социологического исследования известности и восприятия словосочетания «кулинарная лавка» [10], следует, что различительную способность в результате интенсивного использования приобрело именно обозначение



кулинарная лавка братьев Карабаевых

в целом. При этом результаты данного исследования свидетельствуют, что это обозначение приобрело известность и различительную способность в качестве предприятия общественного питания, т.е. в отношении услуг 43 класса МКТУ, и только в городе Москве. Никаких сведений об известности данного словосочетания на территории Российской Федерации, помимо Москвы, правообладателем не представлено.

Относительно утверждения лица, подавшего возражение, о том, что в отношении товаров 30, 32, 33 и услуг 43 класса МКТУ, относящихся к сфере общественного питания, для которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, словосочетание «кулинарная лавка» является описательным элементом, указывающим на место производства товаров и оказания услуг, коллегия полагает необходимым отметить следующее.

Из вышеприведенного анализа смыслового значения словосочетания «кулинарная лавка» не следует, что оно обозначает предприятие общественного питания, оказывающее услуги по приготовлению блюд и обеспечению потребителей едой. Напротив, отсутствие такой формы предприятия общественного питания подтверждается исследованием «Кулинарная лавка как форма предприятия общественного питания в России» [8], из которого следует, что в России такого объекта общественного питания не существовало. В этой связи можно сделать вывод о том, что для услуг 43 класса МКТУ понятие «кулинарная лавка» не вызывает в сознании потребителей прямые ассоциации с кафе, рестораном, закуской или

каким либо другим предприятием общественного питания, что свидетельствует о фантазийном характере данного словосочетания в отношении этих услуг.

Довод лица, подавшего возражение, о том, что в отношении товаров 30, 32, 33 классов МКТУ словесные элементы «кулинарная лавка», входящие в состав оспариваемого товарного знака, указывают на место изготовления (производства) этих товаров, также нельзя признать убедительным, поскольку, в соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил, такая характеристика товара как место производства или сбыта относится к географическим названиям, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Одним из доводов лица, подавшего возражение, является отсутствие у словосочетания «кулинарная лавка» различительной способности в связи с его широким использованием, однако из представленных материалов следует, что такое использование связано с торговой деятельностью, прямо вытекающей из смыслового значения этого словосочетания. Что касается использования его в отношении товаров и услуг общественного питания, то такими данными коллегия не располагает, и из представленных материалов этого не следует.

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

удовлетворить возражение, поступившее 13.12.2016, и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №582160 недействительным частично, исключив из правовой охраны словесные элементы «кулинарная лавка» для услуг 35 класса МКТУ.