

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 21.04.2022, поданное ООО «Мясная лавка», Санкт-Петербург (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) от 21.12.2021 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020775565, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2020775565 было подано 28.12.2020 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса МКТУ «кафе и рестораны по приготовлению бургеров».

Решение Роспатента от 21.12.2021 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020775565 принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг, при этом входящие в его состав словесные элементы «МЯСНАЯ ЛАВКА» («МЯСНАЯ ЛАВКА» - торгующая мясом, Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/865694>), «ГРИЛЬ/БАР» не обладают различительной способностью, поскольку указывают на видовое наименование

предприятия и назначение услуг, в связи с чем являются неохраняемыми в отношении всех заявленных услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Экспертиза также указала, что на территории Российской Федерации действуют регистрации №641108, №665216, №700045, №675057, №704875, №700912, №747950, №814523, №822378, №822239 в которых правовая охрана словесным элементам «МЯСНАЯ ЛАВКА», «ГРИЛЬ/БАР» не предоставлена.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 21.04.2022, заявитель выразил свое несогласие с выводом экспертизы о том, что словесные элементы «МЯСНАЯ ЛАВКА» не обладают различительной способностью, при этом заявитель не претендует на получение охраны для словесных элементов «ГРИЛЬ/БАР», поскольку они в силу своего семантического значения действительно могут представлять собой видовое наименование предприятия/указывать на вид заявленных услуг.

Словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА» в заявленном обозначении не выступает в качестве видового наименования предприятия. Как было указано выше, данную функцию исполняет словосочетание «ГРИЛЬ БАР». В свою очередь, «МЯСНАЯ ЛАВКА» является оригинальным названием, выбранным заявителем для маркировки своих ресторанов.

В возражении отмечено, что слово «лавка» имеет следующее значение, закрепленное в толковых словарях и справочниках: небольшой магазин (обычно в сельской местности) (Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000), предприятие, торгующее обычно каким-либо одним видом товара: мясными или бакалейными продуктами, книгами, галантереей и т. п. (Большой толковый словарь русских существительных. АСТ-Пресс Книга. Бабенко. 2009), небольшой магазин, названный от лавки, на которой торговцы (лавочники) раскладывали свой товар (Энциклопедия Википедия). Таким образом, понятие «лавка» ввиду своего семантического значения может являться видовым наименованием предприятия только в отношении услуг, относящихся к 35 классу МКТУ, который отсутствует в заявке № 2020775565.

Что касается заявленных услуг 43 класса, представляющих собой услуги кафе и ресторанов, то словесный элемент ЛАВКА в данном контексте приобретает образный характер, так как непосредственно не указывает на какие-либо характеристики таких услуг, а имеет метафоричное значение.

Поскольку слово «лавка» не является традиционным названием организаций, предлагающих услуги кафе, ресторанов или баров, фактическая необходимость его использования в гражданском обороте у третьих лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность в данной сфере, отсутствует. Прямое значение словосочетания МЯСНАЯ ЛАВКА – это небольшой магазин, торгующий мясом. Соответственно, такая комбинация слов не может указывать на вид предприятия общественного питания.

В подтверждение указанного заявитель ссылается на регистрации товарных знаков, охраняемых в отношении услуг ресторанов и других мест общественного питания, содержащие при этом видовые наименования различных предприятий, не указывающих напрямую на вид и назначение услуг 43 класса (например «СЫРОВАРНЯ» по свидетельству №623452). Среди других подобных регистраций товарных знаков заявитель отмечает свидетельства №582160, №592445, №462377, №765272, №767162, №718396, в которых правовая охрана элементам ЛАВКА, СЫРОВАРНЯ, ПИВОВАРНЯ предоставлена для услуг 43 класса. Маловероятно, что такие названия вводят потребителя в заблуждение, более того, они не просто воспринимаются как название заведения, а рождают в сознании посетителя представление об определенном качестве блюд и атмосфере.

Заявитель просит принять во внимание, что ввиду длительного и активного использования им заявленного обозначения, словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА» ассоциируется именно с его предприятием.

Заявитель является владельцем ресторана, маркированного заявленным обозначением. Первый ресторан с названием «МЯСНАЯ ЛАВКА» был открыт в Санкт-Петербурге еще в 2012 г. В 2016-2018 гг. было открыто еще три ресторана, маркированных заявленным обозначением, в разных районах города, в подтверждение чего представлены фотографии вывесок ресторанов, копии меню

различных лет и копии договоров аренды помещений площадью 56 кв. м. и 81 кв. м. для ресторанов на Комендантском пр. и Перекопской ул., заключенных ранее даты подачи заявки на товарный знак № 2020775565.

В настоящее время заявитель консолидировал свой бизнес, и имеет один большой ресторан на улице Белинского в Санкт-Петербурге, открывшийся в 2018 году.

Заявитель просит принять во внимание, что информация об услугах заявителя, маркированных заявленным обозначением, присутствует во многих информационных источниках, в том числе, обзорах и статьях. В сети Интернет размещено большое количество отзывов, опубликованных задолго до даты подачи заявки № 2020775565, что свидетельствует о высокой осведомленности потребителей об услугах заявителя, маркированных заявленным обозначением.

Заявитель ссылается на сервис Яндекс, где опубликовано более 700 отзывов посетителей, большая часть которых датирована до даты подачи настоящей заявки. Бургеры из ресторана «МЯСНАЯ ЛАВКА» неоднократно становились объектом видеообзоров популярных блогеров, в частности, блогера под ником oblomoff с аудиторией на сервисе Youtube более 4,5 миллионов подписчиков, который регулярно публикует видео о качестве еды, доставляемой из ресторанов на дом. Видеообзоры на подобную тематику публикуются также на каналах блогера МаксБрандт и prostoeda.

ООО «Мясная лавка» ведет аккаунты в социальных сетях Вконтакте (https://vk.com/m_lavka) и Instagram (@m_lavka), а также имеет приложение для пользователей смартфонов на операционной базе iOS и Android. В группе ресторана во Вконтакте состоит более 21 тыс. пользователей, на аккаунт в Instagram подписано более 18 тыс. пользователей, первые записи (посты) в социальных сетях датируются июнем и мартом 2014 года соответственно.

Приложение «МЯСНАЯ ЛАВКА» было разработано в 2020 году компанией Loyaltyplant и нацелено на повышение лояльности посетителей. В частности, оно позволяет накапливать баллы, участвовать в акциях и получать подарки. Кроме того, оно содержит виртуальную карту лояльности, предоставляет возможность

забронировать столик, сделать предзаказ и оформить заказ на вынос. В рекламных целях заявитель также регулярно участвовал в фестивале «О да! Еда!», проводимом на Крестовском острове в Санкт-Петербурге, где тоже использовалось заявленное обозначение.

Заявленное обозначение присутствует на форменной одежде персонала, используется в интерьере и при обслуживании (кружки, влажные салфетки с заявленным обозначением, салфетницы с рельефным оттиском), а также в различных сопутствующих и рекламных материалах, например, визитках и картах лояльности. При доставке и оформлении заказов на вынос блюда упаковываются в специальную упаковку, содержащую заявленное обозначение.

На основании вышеизложенного, заявитель просит предоставить охрану заявленному обозначению по заявке на товарный знак №2020775565 как не противоречащему положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, в отношении всех заявленных услуг 43 класса, с учетом дискламации словесных элементов «ГРИЛЬ БАР».

К возражению приложены следующие материалы:

1. Решение экспертизы от 21.12.2021.
2. Значение слова лавка, Толковый словарь Ефремовой.
3. Значение слова лавка, Большой толковый словарь русских существительных.
4. Значение слова лавка, Энциклопедия Википедия.
5. Первая страница публикации товарного знака № 623452 из Открытых реестров ФИПС.
6. Публикации товарных знаков №582160, №592445, №462377, №765272, №767162, №718396 из Открытых реестров ФИПС.
7. Информации о ресторанах с официального сайта www.m-lvk.ru.
8. Фото вывесок.
9. Фото меню.
10. Копия договора аренды на Комендантском пр.
11. Копия договора аренды на Перекопской ул.
12. Копия договора аренды на ул. Белинского.

13. Отзывы на Яндексe.
14. Отзывы на других ресурсах.
15. Скриншот поиска Youtube (oblomoff).
16. Скриншот главной страницы группы в Вконтакте.
17. Примеры постов в группе в Вконтакте.
18. Скриншот главной страницы приложения для смартфонов.
19. Статистика из приложения для смартфонов.
20. Фото фестиваля, форменной одежды.
21. Фото предметов интерьера, салфеток.
22. Фото карт лояльности.
23. Фото упаковки.

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

С учетом даты (28.12.2020) поступления заявки №2020775565 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

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

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, 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.

Согласно пункту 35 Правил элементы, указанные в пункте 34 Правил, 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.

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности 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 качестве товарного знака, как указано выше, заявлено комбинированное



обозначение «», включающее словесные элементы «МЯСНАЯ ЛАВКА» и «ГРИЛЬ / БАР», расположенные в две строки друг под другом.

Словесный элемент «МЯСНАЯ ЛАВКА» выполнен крупным жирным шрифтом, а словесный элемент «ГРИЛЬ / БАР» представлен более мелким шрифтом.

Слева и справа от словесного элемента «ГРИЛЬ/БАР» расположены две горизонтально ориентированные черты.

Над словесными элементами расположен изобразительный элемент в виде двух скрещенных ножей-тесаков.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ «кафе и рестораны по приготовлению бургеров».

Заявитель не оспаривает отсутствие различительной способности словесных элементов «ГРИЛЬ/БАР» в отношении заявленных услуг, относящихся к услугам предприятий общественного питания, и выразил согласие с включением этих элементов в состав товарного знака в качестве неохраняемых элементов.

Что касается словесных элементов «МЯСНАЯ ЛАВКА», то коллегия установила следующее.

Согласно общедоступным сведениям из сети Интернет, прямое значение слова лавка – доска для сидения и лежания, прикреплённая к стене; небольшой магазин, названный от лавки, на которой торговцы (лавочники) раскладывали свой товар (ср. бакалейная лавка, книжная лавка) (<https://ru.wikipedia.org/wiki/Лавка>).

ЛАВКА – это мелкое торговое заведение, небольшой магазин. Мелочная лавка. Продуктовая лавка. Кондитерская лавка (устар.) - род кафе. Модная лавка (устар.) - модная мастерская. (Источник (печатная версия): Словарь русского языка: В 4-х т. / РАН, Ин-т лингвистич. исследований; Под ред. А. П. Евгеньевой. — 4-е изд., стер. — М.: Рус. яз.; Полиграфресурсы, 1999; (электронная версия): Фундаментальная электронная библиотека (<http://feb-web.ru/>).

Таким образом, само по себе слово «лавка», являясь устаревшим словом, прямое значение которого – скамья для сидения или лежания (обычно прикреплённая к стене), в зависимости от прилагательного, может обозначать либо торговое заведение (продуктовая лавка), либо заведение общественного питания (кондитерская лавка), либо мастерскую, ателье (модная лавка).

В свете указанного довод возражения о том, что слово «лавка», ввиду своего семантического значения, может являться видовым наименованием предприятия только в отношении услуг, относящихся к 35 классу МКТУ, нельзя считать убедительным.

Соответственно, отсутствуют основания для вывода о том, что словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА», включающее в себя слово «лавка», однозначно свидетельствует только о торговом назначении предприятия, которое функционирует под этим названием, поскольку может также характеризовать предприятия общественного питания, указывая на их назначение, связанное с предложением мясных блюд, при этом под таким названием может функционировать предприятие, совмещающее услуги 35 и 43 классов МКТУ, подтверждением чего служат регистрации товарных знаков, зарегистрированных в отношении услуг 35 и 43 классов МКТУ, включающих в себя словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА», которое исключено из правовой охраны:



« » по свидетельству №641108; « » по



свидетельству №665216; « » по свидетельству №675057;



« » по свидетельству №704875; « » по свидетельству



№785353. Кроме того, сам заявитель является правообладателем товарного знака по свидетельству №639684, которое тождественно заявленному обозначению и охраняется в отношении услуг 35 и 43 классов МКТУ с исключением из правовой охраны всех слов.

Таким образом, словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА» на дату подачи заявки получило распространение на территории Российской Федерации в названии не только торговых предприятий, но и предприятий общественного питания, помимо Санкт-Петербурга, в Москве, Екатеринбурге, Новокузнецке, Ижевске.

Соответственно, отсутствуют основания для признания того, что словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА» является оригинальным (метафоричным) в отношении услуг, связанных с предприятием общественного питания, и ассоциируется исключительно с заявителем.

Что касается материалов (7) – (23), приложенных к возражению в доказательство того, что словосочетание «МЯСНАЯ ЛАВКА» приобрело различительную способность в результате длительного и интенсивного использования заявителем в отношении услуг 43 класса МКТУ, связанных с предприятием общественного питания, то из них следует, что предприятия заявителя под обозначением «МЯСНАЯ ЛАВКА» действительно начали функционировать с 2015 года и получили определенную известность на территории Санкт-Петербурга на дату подачи заявки, однако представленные материалы не подтверждают, что заявленное обозначение приобрело такую известность на территории Российской Федерации, что вызывает у среднего российского потребителя ассоциации исключительно с заявителем, поскольку такие предприятия, как указано выше, на дату подачи заявки функционировали и в других городах Российской Федерации.

Представленные заявителем примеры регистрации товарных знаков (5) – (6) не могут выступать в качестве убедительных мотивов в защиту регистрации заявленного обозначения, поскольку решения о регистрации этих товарных знаков были приняты при других фактических обстоятельствах и правовой ситуации.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.04.2022, и оставить в силе решение Роспатента от 21.12.2021.