

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по результатам рассмотрения возражения

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 (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 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 26.02.2025 возражение, поданное ООО «БИРБАР», Ульяновская область, г. Ульяновск (далее - заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023766981, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2023766981, поданной 25.07.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 26.08.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023766981. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пунктов 1 (3), 3 (1), 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

Входящая в состав заявленного обозначения буква «Z» используется как символ Вооруженных сил Российской Федерации (См. Интернет: https://aif.ru/society/army/kak_minoborony_obyasnilo_znaki_na_voennoy_tehnike_na_ukraine

?utm_source=yxnews&utm_medium=desktop; <https://www.kp.ru/daily/27371/4553353/>;
<https://www.mk.ru/politics/2022/03/03/minoborony-rf-obyasnilo-z-i-v-na-voennoy-tekhnikе.html>; <https://life.ru/p/1484597>; <https://lenta.ru/news/2022/03/03/smisl/> и др.).

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на имя заявителя в отношении всех заявленных услуг как противоречащее общественным интересам на основании пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, входящий в него словесный элемент «Bar» (Bar - англ. – бар, стойка, буфет, см. <https://translate.google.ru/?sl=en&tl=ru&text=Bar%20&op=translate>) является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса для части услуг 43 класса МКТУ (аренда помещений для проведения встреч; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги закусочных; услуги кальянных; услуги кафе; услуги кафетериев; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги ресторанов самообслуживания; услуги столовых), поскольку указывает на вид услуг, а для другой части услуг 43 класса МКТУ (агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионы]; аренда временного жилья; аренда диспенсеров для питьевой воды; аренда жилья для отдыха; аренда жилья на время отпуска; аренда кухонных раковин; аренда мебели; аренда офисной мебели; аренда переносных кабинок для переодевания; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионах; бронирование мест для временного жилья; пансионы для животных; предоставление временного жилья в придорожных гостиницах; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; прокат роботов для приготовления напитков; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; услуги баз отдыха; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги детских садов [яслей]; услуги домов престарелых; услуги кемпингов; услуги мотелей; услуги пансионов; услуги по обзору продуктов питания [предоставление информации о пищевых продуктах и напитках]; услуги по приему на временное проживание [передача ключей]; услуги по размещению в

гостинице; услуги приютов для животных; услуги ресторанов вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба") заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве знака обслуживания на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, как способное ввести потребителя в заблуждение относительно вида услуг.

В Роспатент 26.02.2025 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- к обозначениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, можно отнести обозначения, представляющие или включающие слова, выражения, изображения, объемные и другие обозначения или их комбинации, которые как сами по себе, так и в случае их использования в качестве товарных знаков противоречат правовым основам общественного порядка и/или могут вызвать возмущение членов общества на основе общепринятых норм морали;

- факт широкого употребления и известности в обществе спорного обозначения еще не означает противоречия общественным интересам при отсутствии выводов об определенном характере восприятия этого обозначения (Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.06.2020 по делу N СИП-793/2019);

- экспертиза выходит за рамки полномочий и оценивает поданное на государственную регистрацию обозначение не на основании положении статьи 1483 Кодекса, а на основании «Единой позиции касательно подходов экспертизы к обозначениям, содержащим элементы широко и повсеместно используемых в настоящее время как символика, указывающая на принадлежность к Вооруженным силам РФ», нигде не опубликованной, никем не утвержденной;

- единая позиция касательно подходов экспертизы к обозначениям, содержащим элементы широко и повсеместно используемых в настоящее время как символика указывающая на принадлежность к Вооруженным силам РФ, на которую ссылается экспертиза, отсутствует в свободном доступе для ознакомления;

- Президиум Суда по интеллектуальным правам неоднократно подчеркивал, что при анализе вероятного восприятия потребителями конкретного обозначения для целей применения различных положений статьи 1483 Кодекса необходимо учитывать ассоциативные связи современного российского среднего потребителя;

- вместе с тем в оспариваемом решении, Роспатент не приводит обоснования каким-именно образом использование заявителем заявленного обозначения затрагивает права общества;

- в ответ на обращение заявителя, Министерство обороны Российской Федерации сообщало, что символы «V» и «Z» официальными символами Вооруженных сил РФ не являются;

- экспертиза не учла, что спорная буква в том начертании, в котором она представлена к регистрации, это буква из древне русского языка и называется она «земля»;

- данная буква является частью ранее зарегистрированного заявителем товарного

знака «» по заявке №2023766873, в рамках рассмотрения которой, Роспатент не указывал на несоответствие обозначения заявленного обозначения положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса;

- учитывая наличие элемента «BAR» в заявлном обозначении, заявитель ограничил заявленный перечень 43 класса МКТУ.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 26.08.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023766981 в отношении следующих услуг 43 класса МКТУ «аренда помещений для проведения встреч; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги закусочных; услуги кальянных; услуги кафе; услуги кафетериев; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги ресторанов самообслуживания; услуги столовых», с указанием словесного элемента «БАР» в качестве неохраняемого.

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

С учетом даты (25.07.2023) подачи заявки №2023766981 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за №38572, введенные в действие 31.08.2015 (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:

- 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.

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

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшиими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из положений пункта 35 Правил, 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, маркованных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявлении 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 различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается

вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения 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, предназначеннное 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 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги,

эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

Перечень обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, и не подлежащих регистрации в качестве товарных знаков, не является исчерпывающим и носит исключительно обобщающий характер.



Заявленное обозначение «» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из изобразительного элемента в виде стилизованного круга, на фоне которого расположен стилизованный графический элемент в виде изогнутой линии, справа от которого расположен словесный элемент «BAR», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в белом, черном, бордовом цветовом сочетании, в отношении услуг 43 класса МКТУ.

Как было указано выше, решение Роспатента об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в отношении всех заявленных услуг 43 класса МКТУ основано на противоречии пунктам 1, 3 статьи 1483 Кодекса.



Анализ заявленного обозначения «» на предмет его соответствия требованиям пункта 1, пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В решении Роспатента было установлено, что словесный элемент «BAR» не соответствуют требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ, а именно «аренда помещений для проведения встреч; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги закусочных; услуги кальянных; услуги кафе; услуги кафетериев; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов; услуги ресторанов с едой

на вынос; услуги ресторанов самообслуживания; услуги столовых» и является неохраняемым, с чем заявитель выразил свое согласие.

Также коллегия отмечает, поскольку заявитель ограничил заявленный перечень услуг 43 класса МКТУ, исключив из него услуги, которые не имеют отношения к услугам в сфере общественного питания, то нет оснований для ввода потребителей в заблуждение.

В связи с чем, основание относительно несоответствия заявленного обозначения в отношении услуг 43 класса МКТУ требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 может быть снято.



Анализ заявленного обозначения «» на предмет его соответствия требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно решению Роспатента, заявленное обозначение противоречит общественным интересам Российской Федерации (пункту 3 статьи 1483 Кодекса)



ввиду того, что в его состав включено изображение «», воспринимаемое как символ Вооруженных сил Российской Федерации.



Вместе с тем, на регистрацию заявлено обозначение «», где элемент  воспринимается как фантазийный изобразительный элемент, способствующий индивидуализировать лицо, предоставляющее услуги.



При этом исследуемый элемент «» неразрывно связан с общей композицией и воспринимается как неотъемлемая ее часть, в связи с чем, указанное препятствует его восприятию в качестве независимого элемента обозначения. При



этом, следует отметить, что заявленное обозначение «», представляющее собой единую композицию, не является сходным с обозначением, используемым

Вооруженными силами Российской Федерации ввиду их совершенно различного визуального восприятия. С учетом вышеизложенного, у коллегии отсутствуют основания для применения по отношению к заявленному обозначению положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, с учётом всего вышеизложенного, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в отношении, указанных выше услуг 43 класса МКТУ.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 26.02.2025, отменить решение Роспатента от 26.08.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023766981.