

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  **возражения**  **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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 поступившее 30.12.2019 возражение, поданное индивидуальным предпринимателем Восканяном Константином Арутюновичем, Московская область (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018728502, при этом установила следующее.





Комбинированное обозначение «**KINZA**» по заявке № 2018728502, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 06.07.2018, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса МКТУ – *«агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах; бронирование мест для временного жилья; гостиницы; закусовые; кафе; кафетерии; мотели; пансионаты; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры;*

*прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; рестораны; рестораны самообслуживания; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; услуги кемпингов; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашоку».*

Роспатентом 30.08.2019 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018728502 в отношении всех заявленных услуг 43 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения:



- с обозначением «  », ранее заявленным на регистрацию в качестве товарного знака (знака обслуживания) (заявка № 2018727881, дата подачи 04.07.2018, делопроизводство не завершено) на имя Широких Андрея Александровича, Краснодарский край, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ;

- с товарным знаком (знаком обслуживания) «  » по свидетельству № 714174 (приоритет от 10.01.2018), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «ЩербетС», Республика Татарстан, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 30.12.2019, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 30.08.2019. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель является одним из учредителей ООО «Констант» (зарегистрировано в 2006 году), а также ООО «Кинза» (зарегистрировано в 2016

году), которые вместе с ним с 2011 года ведут активную коммерческую деятельность по оказанию услуг ресторанов, баров под обозначением «KINZA»;

- заявитель заинтересован в сохранении за собой коммерческого обозначения «KINZA» (по адресу: Московская область, город Щелково, улица Браварская 1-а, с 2012 года располагается ресторан «KINZA»), а также в регистрации данного обозначения в качестве товарного знака;

- заявитель самостоятельно разработал варианты логотипа, макет меню с использованием логотипа; разработал оформление шатров;

- деятельность ресторана «KINZA» освещается СМИ (например, в журнале «Choco touch», 1/2014, 2/2014; в газете «ВРЕМЯ», в журнале «Молодоженам»);

- продвижение ресторана осуществляется с помощью рекламных мероприятий, печатью рекламных баннеров/визиток, с помощью проведения мероприятий с приглашением известных артистов, проведения мероприятий клиентов на заказ «под ключ» и так далее;

- ресторан «KINZA» в 2014 году стал действительным членом некоммерческого партнерства «Федерация Рестораторов и Отельеров» (<http://frio.ru/members/>);

- заявленное обозначение активно используется на рынке оказания услуг в сфере ресторанного бизнеса в течение длительного времени (с 2011 года), что позволяет сделать вывод о том, что у потребителей возникли устойчивые ассоциации обозначения «KINZA» с заявителем и аффилированными с ним лицами;

- об известности обозначения свидетельствует также тот факт, что при поиске в сети интернет через поисковые сервисы «Яндекс», «Google» услуг по запросу «ресторан Kinza» выдается ссылка на ресторан «KINZA» (<http://www.barkinza.ru/>) и его местоположение.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 30.08.2019 и зарегистрировать товарный знак (знак обслуживания) по заявке № 2018728502.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) копия решения Роспатента от 30.08.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018728502;

(2) распечатка сведений из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей в отношении заявителя;

(3) распечатка сведений из единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) в отношении ООО «Констант»;

(4) распечатка сведений из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Кинза»;

(5) копии договоров, счетов, товарных накладных, актов, 2012-2014 гг.;

(6) копии меню/буклетов/визиток/рекламных листовок/дизайн-проекта, фотографии;

(7) копии страниц журналов «Choco touch», «Молодоженам», «Weekend», выдержка из газеты «ВРЕМЯ»;

(8) копия информационного письма, 2015 г.;

(9) распечатки из сети Интернет.


На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 13.02.2020, заявителем представлены дополнительные материалы:

(10) копия первой страницы возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 714174;

(11) ходатайство о переносе даты заседания коллегии по рассмотрению возражения в связи с подачей возражения, касающегося противопоставленного товарного знака;

(12) дополнительные доводы к возражению о несходстве обозначений,

содержащие примеры регистраций товарных знаков ( «KINZA», « KИНЗА»,

 « KИНЗА МЯТА » по свидетельствам №№ 386847, 422342, 645007), которые, по мнению заявителя, дополнительно иллюстрирует возможность признания несходными заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству № 714174;

(13) письма и заключения, касающиеся деятельности ресторана «KINZA».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия находит доводы возражения необидительными.

С учетом даты подачи (06.07.2018) заявки № 2018728502 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с:

1) товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации;

2) 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;

3) товарными знаками других лиц, признанными в установленном порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

Согласно пункту 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 пункту 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 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).




Заявленное обозначение «KINZA» по заявке № 2018728502 представляет собой комбинированное обозначение, включающее изобразительный элемент в виде стилизованного изображения растения и словесный элемент «KINZA», выполненный заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом и расположенный под изобразительным элементом. Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ.

Противопоставленное обозначение по заявке № 2018727881 представляет



собой комбинированное обозначение «», включающее элементы «the» «Kinza», «all you need is», выполненные буквами латинского алфавита в три строки, изобразительный элемент в виде фрагмента растения. Все указанные элементы расположены внутри окружности зеленого цвета. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: белый, черный, зеленый. Заявка № 2018727881 подана в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 и 43 классов МКТУ.

В отношении противопоставления по заявке № 2018727881 Роспатентом 24.01.2020 принято решение о признании заявки отозванной в связи с нарушением установленного срока представления дополнительных материалов по запросу экспертизы. Таким образом, противопоставление данного обозначения может быть снято.

Противопоставленный товарный знак «  » по свидетельству № 714174 (приоритет от 10.01.2018) представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «kinza», «house», выполненные оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита и изобразительный элемент в виде фрагмента растения, расположенный между словами «kinza» и «house». Товарный знак исполнен в следующем цветовом сочетании: белый, зеленый, изумрудный. Правовая охрана данного товарного знака действует в отношении услуг 43 класса МКТУ – *«услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; обеспечение временного проживания»*.

Анализ соответствия заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение «  » в качестве основного индивидуализирующего элемента содержит словесный элемент «KINZA» (транслитерация буквами латинского алфавита слова «КИНЗА» – однолетнее травянистое растение семейства зонтичных, употребляемое в виде зеленой или сушеной зелени в качестве пряной приправы к пище, Толковый словарь Ефремовой. Т.Ф. Ефремова, 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/174569/Кинза>), который тождественен одному из словесных элементов противопоставленного товарного знака «  », причем слова «kinza» и «house» не являются устойчивым словосочетанием, закрепленным в словарных источниках.

При проведении сравнительного анализа словесных элементов «KINZA» и «kinza house» необходимо учитывать, что потребитель, как правило, не имеет



возможности сравнить знаки, а руководствуется общими впечатлениями об обозначениях, виденных/слышанных ранее.

Совпадение одного из элементов обозначения, на который падает логическое ударение в противопоставленном товарном знаке, и который является основным индивидуализирующим элементом заявленного обозначения, обуславливает ассоциирование сравниваемых обозначений друг с другом в целом.

Причем с точки зрения визуального признака сходства, сравниваемые обозначения также являются сходными, несмотря на разное шрифтовое исполнение, поскольку выполнены буквами латинского алфавита, содержат графический элемент в виде стилизованного изображения фрагмента растения кинзы, что формирует сходные образы при их восприятии в целом.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 714174 являются сходными в целом, несмотря на отдельные отличия.

Анализ однородности услуг, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, и услуг, для которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, показал, что они являются однородными, поскольку относятся к общим родовым группам услуг *«предоставление продуктов и напитков/обеспечение питания»* и *«предоставление помещений/мест проживания/пребывания»*.

Так, услуги *«агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах; бронирование мест для временного жилья; гостиницы; мотели; пансионаты; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги кемпингов»* имеют назначение предоставление временного проживания, однородны по роду, назначению, условиям оказания услугам *«обеспечение временного проживания»*, имеющимся в перечне свидетельства № 714174.

Услуги «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; услуги ресторанов ваюку» представляют собой деятельность ресторанов/кафе/столовых, предназначены для обеспечения питанием и напитками, однородны по роду, назначению и условиям оказания услугам «услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками».

Остальные услуги заявленного перечня (прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды) тесно связаны с деятельностью ресторанов и гостиниц, являются взаимодополняемыми по отношению к услугам противопоставленного перечня. При оценке степени смешения сравниваемых обозначения и товарного знака в отношении указанных услуг коллегия учитывает высокую степень сходства обозначений, предназначенных для маркировки услуг, степень однородности которых нельзя признать низкой.

Изложенное свидетельствует о несоответствии обозначения по заявке № 2018728502 в отношении всех услуг 43 класса МКТУ заявленного перечня требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в связи с его сходством до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя иного лица товарным знаком по свидетельству № 714174.

Резюмируя вышесказанное, у коллегии отсутствуют основания для отмены решения Роспатента от 30.08.2019.

Относительно приведенных в дополнении к возражению (12) примеров товарных знаков следует отметить, что каждое обозначение индивидуально, и возможность его регистрации рассматривается отдельно в зависимости от каждого конкретного случая с учетом всех обстоятельств дела, при этом два из трех товарных знаков не являются действующими.

Что касается довода заявителя относительно его преимущественного права на коммерческое обозначение и доказательств ведения им соответствующей

деятельности (2)-(9), то его оценка не может быть дана в рамках дела об оспаривании решения, принятого по результатам экспертизы заявленного обозначения по основаниям, предусмотренным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.


В отношении ходатайства (11), представленного заявителем, следует дополнительно отметить, что в его удовлетворении коллегией было отказано. При рассмотрении ходатайства заявителя об отложении заседания, коллегия приняла во внимание, что:

- сведения о противопоставлении заявленному обозначению товарного знака по свидетельству № 714174 стали известны заявителю 22.01.2019 (более одного календарного года до даты заседания коллегии);

- мотивом для отложения заседания послужила подача заявителем возражения против правовой охраны противопоставленного товарного знака, при этом такая подача осуществлена 13.02.2020 (10), то есть в день рассмотрения возражения по заявке № 2018728502;

- наступление благоприятных для заявителя последствий (положительный итог рассмотрения возражения, поданного 13.02.2020) носит вероятностный характер;

- правовая охрана противопоставленного товарного знака является действующей на дату подачи заявки на регистрацию товарного знака (знака

обслуживания) «», на дату принятия возражения к рассмотрению, а также на дату его рассмотрения (13.02.2020).

Таким образом, заявитель располагал достаточными временными возможностями для инициирования и завершения процедур, о которых указывалось в ходатайстве.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 30.12.2019, оставить в силе решение Роспатента от 30.08.2019.**