


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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 28.01.2020, поданное ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 731648, при этом установлено следующее.



Оспариваемый товарный знак «» по заявке № 2018747006, поданной 29.10.2018, зарегистрирован 16.10.2019 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за № 731648 на имя Индивидуального предпринимателя Дементьеву А.А., Москва (далее - правообладатель), в отношении товаров и услуг 29, 30, 43 классов МКТУ.

В поступившем 28.01.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении выражено мнение лица, его подавшего, о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №731648 произведена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 8 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- товарный знак по свидетельству №731648 воспроизводит отличительную часть фирменного наименования лица, подавшего возражение, право на которое у него возникло ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- фирменное наименование используется ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» с 2014 года в отношении предприятия общественного питания кафе-пекарни «ВКУСНАЯ ЛАВКА», следовательно, часть оспариваемых услуг 43 класса МКТУ «услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; кафе; кафетерии; столовые на производстве и в учебных заведениях; рестораны; рестораны самообслуживания; закусочные; услуги баров; прокат кухонного оборудования; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; создание кулинарных скульптур» следует признать однородными с услугами, оказываемыми лицом, подавшим возражение;

- в соответствии с представленной в возражении документацией лицо, подавшее возражение, занимается производством различных хлебобулочных, кондитерских, кулинарных изделий;

- таким образом, товары 29 и 30 класса МКТУ, указанные в перечне оспариваемой регистрации, являются однородными товарам, реализуемым в кафе «ВКУСНАЯ ЛАВКА», по виду, роду товаров, их потребительским свойствам, функциональным назначением, видом материала, из которых они изготовлены, кругом потребителей.

На основании изложенного, лицом, подавшим возражение, выражена просьба о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №731648 недействительным в отношении всех товаров 29, 30 классов МКТУ, услуг 43 класса МКТУ «услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; кафе; кафетерии; столовые на производстве и в учебных заведениях; рестораны; рестораны самообслуживания; закусочные; услуги баров; прокат кухонного оборудования; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; создание кулинарных скульптур».

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие материалы:

- свидетельство о регистрации юридического лица (1);
- выписка из ЕГРЮЛ (2);
- договор аренда нежилого помещения от 01.11.2014 (3);
- «Рабочая документация на установку пожарной сигнализации и системы оповещения и управления эвакуацией при пожаре» на объекте ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» (4);
- платежные поручения, товарные накладные, акты ввода оборудования в эксплуатацию (5);
- карточки регистраций контрольно-кассовой техники (6);
- договор №01/15 от 01.04.2015 с ООО «Ремонт и Настройка – сервис» на сервисное обслуживание и текущий ремонт программно-технического комплекса (7);
- договор №01/03 от 01.03.2015 с ИП Степанов на изготовление рекламной продукции (8);
- листы книги отзывов и предложений кафе-пекарня «ВКУСНАЯ ЛАВКА» (9);
- договор №717/4 от 25.05.2016 с ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в городе Москве» (10);
- экспертное заключение ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в городе Москве» от 10.06.2016 (11);
- декларации о соответствии требований Технического регламента Таможенного союза (12);
- договор №297/15 от 07.04.2015 с ООО «МАРТ» на разработку «Проекта размещения сезонного (летнего) кафе» (13);
- Проект архитектурно-художественного решения присоединения сезонного кафе к стационарному предприятию общественного питания (14);
- страницы социальных сетей (15);
- технологические карты ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» (16);
- прейскурант на изделия кафе-пекарни «ВКУСНАЯ ЛАВКА» (17).

Правообладатель товарного знака по свидетельству №731648 отзыв не представил, однако, участвуя в проведении заседания коллегии по видеоконференцсвязи, устно высказался по существу поступившего возражения, опровергая доводы лица, его подавшего.

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

С учетом даты (29.10.2018) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный 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 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя, а также противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 8 статьи 1483 Кодекса не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования и обозначения), права на которые в Российской Федерации возникли у иного лица ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку могут быть поданы заинтересованным лицом.

Лицо, подавшее возражение, обладает правом на фирменное наименование, включающее обозначение «ВКУСНАЯ ЛАВКА», а также осуществляет деятельность по оказанию услуг в области общественного питания и производства продовольственных товаров с использованием данного обозначения. ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» указывает на принадлежность ему прав на фирменное наименование, возникшее ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака, и являющееся, по его мнению, сходным до степени смешения с оспариваемым знаком. Также выражено мнение о способности оспариваемого товарного знака вводить потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары/оказывающего услуги.

Изложенное позволяет признать упомянутое лицо заинтересованным в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №731648.



Оспариваемый товарный знак «

» является комбинированным

и включает в свой состав стилизованное изображение «девушки-птицы» в овальной рамке, на фоне которой расположен словесный элемент «ВКУСНАЯ ЛАВКА», выполненный заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ «мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца; молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые», товаров 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао и заменители кофе; рис; тапиока (маниока) и саго; мука и зерновые продукты; хлебобулочные изделия, кондитерские изделия; мороженое; сахар, мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль; горчица; уксус, приправы; пряности; лед для охлаждения», услуг 43 класса МКТУ «услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; кафе; кафетерии; услуги кемпингов; столовые на производстве и в учебных заведениях; пансионаты; базы отдыха; гостиницы; ясли детские; рестораны; рестораны самообслуживания; закусочные; услуги баров; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; мотели; аренда помещений для проведения встреч; прокат кухонного оборудования; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; создание кулинарных скульптур».

В возражении содержится довод о том, что оспариваемый товарный знак воспроизводит фирменное наименование лица, подавшего возражение. При анализе соответствия/несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса учитывались следующие факторы:

- обозначение должно быть тождественно или сходно до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием (его элементами);
- право на фирменное наименование возникло ранее даты приоритета зарегистрированного товарного знака;
- фирменное наименование использовалось до даты подачи заявки в отношении товаров и услуг, однородных указанным в свидетельстве.

Сравнительный анализ оспариваемого товарного знака и отличительной части фирменного наименования лица, подавшего возражение, показал, что они содержат

идентичное словосочетание «ВКУСНАЯ ЛАВКА», что свидетельствует об их сходстве.

Право на фирменное наименование ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» возникло 04.04.2014, то есть до даты приоритета оспариваемого товарного знака (1-2).

Согласно представленным материалам (3) лицо, подавшее возражение, арендует нежилое помещение по адресу: Москва, ул. Соловьиная роща, д.9, для введения деятельности по оказанию услуг кафе-пекарни «ВКУСНАЯ ЛАВКА». Представленные материалы (4-6) отнесены к технической документации на обслуживание данного помещения и закупке технологического оборудования, используемого в нем. Лицом, подавшим возражение, с иными организациями были заключены договоры (7, 8) на сервисное обслуживание и текущий ремонт программно-технического комплекса для использования в торговом зале кафе «ВКУСНАЯ ЛАВКА», а также на изготовление светового логотипа для фасада кафе-пекарни «ВКУСНАЯ ЛАВКА». В соответствии с документами (10, 11) в указанном кафе проводились лабораторно-инструментальные исследования в рамках производственного контроля с отбором проб. ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» получены декларации о соответствии на различные кулинарные изделия, маркированные, в том числе, «ВКУСНАЯ ЛАВКА» (12). В рамках договора (13) был разработан проект размещения сезонного (летнего) кафе при предприятии общественного питания «ВКУСНАЯ ЛАВКА» (14). О работе кафе «ВКУСНАЯ ЛАВКА» свидетельствуют отзывы посетителей (9), информация со страниц в соцсетях Instagram, ВКонтакте (15).

На основании изложенного коллегия усматривает, что представленные материалы свидетельствуют о деятельности лица, подавшего возражение, по осуществлению услуг общественного питания. Указанная деятельность является однородной по отношению к услугам 43 класса МКТУ «услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; кафе; кафетерии; столовые на производстве и в учебных заведениях; рестораны; рестораны самообслуживания; закусочные; услуги баров; прокат кухонного оборудования; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; создание кулинарных скульптур», содержащимся в перечне

товарного знака по свидетельству №731648, поскольку соотносятся они как род-вид, имеют одно назначение и круг потребителей.

Таким образом, коллегия пришла к выводу, что в отношении части вышеприведенных услуг 43 класса МКТУ товарный знак по свидетельству №731648 противоречит положениям пункта 8 статьи 1483 Кодекса.

В подтверждение доводов о производстве продукции (готовые блюда, кулинарные изделия, кондитерские изделия, выпечные изделия и т.п.) «на вынос» в кафе «ВКУСНАЯ ЛАВКА» лицо, подавшее возражение, ссылается на документы (12, 16, 17).

Вышеуказанные документы технического характера не являются подтверждением реального выпуска продукции. Так, декларации о соответствии Евразийского экономического союза (12) датированные меньше, чем за месяц до даты приоритета оспариваемого товарного знака, подтверждают только разовое производство для проведения сертификации и не свидетельствуют о непрерывной и систематической деятельности по дальнейшему производству и реализации продукции.

При этом материалы возражения не содержат подтверждения реализации товаров, например, кассовых чеков, товарных накладных и др., которые могли бы свидетельствовать о производстве и реализации продуктов питания под обозначением «ВКУСНАЯ ЛАВКА», выпускаемых ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА».

Материалы (16, 17) являются внутренними документами предприятия, подписаны директором, и сами по себе не могут свидетельствовать о введении товаров в гражданский оборот.

В этой связи, мнение лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса, является неубедительным и недоказанным материалами возражения.

Доводы лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров и лица, оказывающего услуги, признаны необоснованными, поскольку само по себе



обозначение не несет указания на товар/услугу или его производителя. Возможность возникновения ассоциаций о том, что при сопровождении оспариваемым обозначением исследуемых товаров/услуг у потребителя будет возникать представление об ООО «ВКУСНАЯ ЛАВКА» как производителе товаров и лице, оказывающем услуги, не подтверждена материалами возражения.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 28.01.2020, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №731648 недействительным в отношении услуг 43 класса МКТУ «услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; кафе; кафетерии; столовые на производстве и в учебных заведениях; рестораны; рестораны самообслуживания; закусочные; услуги баров; прокат кухонного оборудования; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; создание кулинарных скульптур».**