

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 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 14.08.2023 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Флегановым Олегом Владимировичем, г. Екатеринбург (далее - заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022716055, при этом установила следующее.

Обозначение «**gosti**» по заявке №2022716055, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 16.03.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса МКТУ, приведенных в перечне.

Роспатентом 13.05.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022716055 для всех испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть

зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими товарными знаками:

- « **Vgosti** » по свидетельству №920081 с приоритетом от 07.02.2022, зарегистрированным на имя ООО «Капитал Групп», Москва, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ;

- « **ГОСТИ** » по свидетельству №589276 с приоритетом от 15.05.2015 и « **Гости** » по свидетельству №298901 с приоритетом от 17.11.2004 (срок действия исключительного права продлен до 17.11.2024), зарегистрированными на имя Индивидуального предпринимателя Ибатуллина Азамата Валерьянович, Республика Башкортостан, г. Уфа, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 14.08.2023, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 13.05.2023.

Доводы возражения сводятся к тому, что заявленное обозначение по заявке №2022716055 и противопоставленные товарные знаки не являются сходными, поскольку имеют существенные различия.

По мнению заявителя, заявленное обозначение «**gosti**» указывает на мероприятия для посетителей ресторана/кафе со специфическим составом участников (известные и популярные приглашенные лица), которые будут посещать заведение для участия в проводимых там мероприятиях.

Товарный знак « **Vgosti** » по свидетельству №920081 имеет иную семантику, а именно, указывает на совершение определенных действий – направиться куда-либо в качестве гостя.

Кроме того, согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности правообладателя указанного товарного знака - ООО «Капитал групп» (ОГРН 1217700132319), является «покупка и продажа собственного недвижимого

имущества», а в качестве дополнительных видов деятельности в ЕГРЮЛ указаны «деятельность по управлению недвижимым имуществом, подрядные работы с указанными имуществом и деятельность рекламных агентств».

Противопоставленные товарные знаки «*ГОСТИ*» по свидетельству №589276 и «**Гости**» по свидетельству №298901, в отличие от заявленного обозначения, выполнены буквами русского алфавита, в связи с чем сравниваемые обозначения существенно отличаются по визуальному критерию.

Согласно сведениям из сети Интернет, в Республике Башкортостан, где зарегистрирован Ибатуллин А.В. как индивидуальный предприниматель, ресторана с наименованием «ГОСТИ» более не существует, данное заведение общественного питания закрыто и не функционирует.

На основании изложенных доводов заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 13.05.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022716055 для испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ.

С учетом даты подачи (16.03.2022) заявки №2022716055 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 подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с 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.

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 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.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2022716055 заявлено словесное обозначение «**gosti**», выполненное стандартным шрифтом строчными буквами латинского алфавита.

В рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ заявленному обозначению противопоставлены словесные товарные знаки «**Vgosti**» по свидетельству №920081, «**ГОСТИ**» по свидетельству №589276, «**Гости**» по свидетельству №298901, выполненные стандартным шрифтом буквами латинского и русского алфавитов, соответственно.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показал следующее.

Анализ по звуковому критерию сходства показал, что заявленное обозначение «**gosti**» и товарные знаки «**ГОСТИ**» по свидетельству №589276 и «**Гости**» по свидетельству №298901 являются фонетически тождественными, поскольку полностью совпадает состав и порядок расположения букв/звуков, составляющих сравниваемые словесные элементы.

Заявленное обозначение «**gosti**» полностью входит в звуковом отношении в состав товарного знака «**Vgosti**» по свидетельству №920081 (буквенный/звуковой состав заявленного обозначения воспроизведён в противопоставленном товарном знаке в количестве 5 букв/звуков из 6), в связи с чем обозначения обладают высокой степенью фонетического сходства.

Словесные элементы «**gosti**» заявленного обозначения и «**Vgosti**» товарного знака по свидетельству №920081 наиболее вероятно будут восприняты российскими потребителями как слова «ГОСТИ» и «Вгости», выполненные буквами латинского алфавита. Необходимо отметить, что заявитель в возражении таким же образом интерпретирует указанные обозначения.

Товарные знаки «**ГОСТИ**» по свидетельству №589276 и «**Гости**» по свидетельству №298901 представляют собой лексическую единицу русского языка, которая представляет собой форму множественного числа существительного «ГОСТЬ».

Слово «ГОСТЬ» согласно Толковому словарю Ожегова (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/41654?ysclid=lovnlnlr0544302895>) имеет следующие значения: 1. Тот, кто посещает, навещает кого-нибудь с целью повидаться, побеседовать, вместе провести время. *Идти в гости (к кому-нибудь в качестве гостя). Вернуться из гостей (побыв гостем у кого-либо). Быть в гостях (гостем у кого-нибудь)*; 2. перен. О неожиданном пришельце, о том, кто (что) появился (появилось) неожиданно. *В поселок забежал таежный гость (зверь)*. 3. Постороннее лицо, приглашенное присутствовать на собрании, заседании, празднестве. *Места для гостей. Почетные гости фестиваля*. 4. Купец, ведущий заморскую торговлю (стар.)

Таким образом, сравниваемые словесные элементы способны порождать сходные смысловые ассоциации, связанные со значением существительного «ГОСТЬ».

По мнению заявителя, заявленное обозначение «**gosti**» воспринимается посетителями ресторана/кафе как указание на то, что в заведении общественного питания проводятся мероприятия со специфическим составом участников (известных и популярных приглашенных лиц). Вместе с тем, восприятие заявленного обозначения российскими потребителями именно в таком качестве материалами возражения не доказано.

Таким образом, довод заявителя о значении слова «**gosti**» без привязки к словарному определению слова «ГОСТЬ», является необоснованным.

Кроме того, стандартный шрифт и общий алфавит заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству №920081 определяют общее визуальное сходство знаков.

Высокая степень сходства единственных индивидуализирующих элементов, обусловленная наличием фонетического, семантического и графического сходства, приводит к ассоциированию заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №920081, №589276, №298901 являются сходными, несмотря на их отдельные отличия, поскольку ассоциируются в целом.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом».

Товарный знак по свидетельству №920081 зарегистрирован, в частности, для услуг 43 класса МКТУ «услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; закусовые; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; услуги ресторанов с едой на вынос; услуги столовых».

Правовая охрана товарного знака по свидетельствам №589276 распространяется, в том числе, на услуги 43 класса МКТУ «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом».

Товарный знак по свидетельству №298901 зарегистрирован для услуг 43 класса МКТУ «обеспечение пищевыми продуктами и напитками».

Заявитель не оспаривает установленную Роспатентом однородность услуг 43 класса МКТУ, представленных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков.

Сопоставляемые услуги 43 класса МКТУ однородны, так как представляют собой различные виды услуг в области общественного питания, имеют общий круг потребителей, назначение (направлены на обеспечение потребителей едой, напитками), условия оказания (предоставляются в кафе, ресторанах, барах и прочих заведениях общественного питания).

Заявитель привел довод о том, что противопоставленные товарные знаки не используются их правообладателями для маркировки заведений общественного питания. Вместе с тем данный довод не подтвержден вступившими в силу решениями уполномоченного органа о прекращении правовой охраны товарных знаков вследствие их неиспользования для указанных заявителем услуг (пункт 1 статьи 1486 Кодекса).

Установленное сходство заявленного обозначения и товарных знаков по свидетельствам №920081, №589276, №298901, с учетом однородности услуг 43 класса МКТУ, свидетельствует о невозможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении испрашиваемого перечня услуг 43 класса МКТУ, поскольку оно не соответствует для этих услуг пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.08.2023, оставить в силе решение Роспатента от 13.05.2023.