

Приложение
к решению Федеральной службы по интеллектуальной
собственности

**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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 10.11.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ПЕРСПЕКТИВА», г. Тюмень (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019733014 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Обозначение «» по заявке №2019733014, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 09.07.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 30.09.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы,

согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Указанное обосновывается тем, что словесные элементы «CAFE, Гриль&Вино» заявленного обозначения в силу своего смыслового значения в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на их вид и назначение (как указывает сам заявитель в графе 526).

Кроме того, включенные в заявленное обозначение цифры «15/86» не имеют характерного графического исполнения, вследствие чего не обладают различительной способностью и являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель обращает внимание на то, что буквенно-цифровое сочетание не является абстрактным, вымыщенным, а является понятным потребителям и не требует каких-либо домысливаний. В связи с этим заявитель считает необоснованным вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение не имеет характерного графического исполнения и как следствие не обладает различительной способностью;

- внимание потребителя будет сосредотачиваться не на цвете фона, а на содержании заявленного обозначения - отношение к определенному виду услуг («CAFE») и связь с городом оказания услуг («15/86»);

- заявитель выражает согласие с тем, что словесные элементы «CAFE, Гриль&Вино» являются неохраняемыми элементами обозначения;

- вместе с тем, заявитель считает, что заявляемое обозначение представляет собой единую по смыслу и художественному замыслу оригинальную композицию, имеющую различительную способность именно за счет композиционного расположения составляющих ее элементов, цветового и графического исполнения, подчеркивающих четкий строгий стиль;

- заявляемое обозначение входит в состав региональных брендов Тюмени, направленных на развитие туристической привлекательности региона, знакомства с его достопримечательностями;

- цифровое обозначение, включенное в состав заявляемого обозначения, представляет собой выполненную в оригинальной манере дату основания города Тюмени;

- кафе, услуги которого обозначаются заявлтым обозначением, расположено в исторической части города Тюмени в непосредственной близости от известной достопримечательности города - набережной, которая является центром притяжения как российских, так и иностранных туристов;

- заявляемое обозначение приобрело различительную способность, так как известно потребителям в силу того, что заявитель осуществляет действия, направленные на продвижение разработанного обозначения;

- помимо года основания г. Тюмени (1586 год) это число еще связано с температурой подачи вина (15°C) и температурой приготовления мяса в угольной печи гриль (86°C), поэтому заявленное обозначение имеет свои особенности происхождения, а не является бессмысленным набором цифр. Следовательно, «15/86» является неотъемлемой частью заявленного обозначения, как по смысловому значению, так и по дизайнерскому исполнению и не представляет собой отдельные цифры, не имеющие характерного графического исполнения;

- в целом сочетание «CAFE 15/86» не является общеупотребительным в сфере оказания услуг питания;

- заявитель начал свою деятельность в 2017 году. Заявленное обозначение с первых дней открытия использовалось предприятием в качестве коммерческого обозначения на различных объектах;

- заявленное обозначение используется и в доменных именах, что дополнительно придает ему различительную способность для потребителей;

- охват социальных сетей заявителя позволяет установить, что среди рядовых потребителей, проживающих в Тюмени - Тюменской области и за ее пределами, заявленное обозначение получило значительную огласку, вызывает у потребителей

определенные ассоциации, связанные как с заявителем, так и с создаваемым им экономическим продуктом в виде оказываемых услуг и производимой продукции;

- в соцсети «Instagram» аккаунт заявителя насчитывает более 17 тысяч пользователей (в том числе находящихся за пределами г. Тюмени - г. Москва, г. Екатеринбург, г. Курган, г. Тобольск);

- заявленное обозначение использовалось в качестве вывески на фасаде помещения, в котором организация непосредственно оказывает услуги;

- все дипломы и грамоты адресованы именно «CAFE 15/86», а не ООО «Перспектива». Это означает, что оказываемые услуги связывают именно с этим обозначением, а не с фирменным наименованием организации;

- помимо социальных сетей самого заявителя, используемых им для рекламного продвижения заведения, публикации с заявленным обозначением начали появляться и на сторонних сайтах, не принадлежащих заявителю, что характеризует узнаваемость обозначения среди различных групп потребителей;

- заявленное обозначение известно не только в Тюмени и Тюменской области, но и за ее пределами, благодаря участиям в выставках;

- в информационной поисковой системе «Google» и «Yandex» по запросу «15/86 Тюмень» находится множество ссылок, что характеризует востребованность обозначения и индивидуализируемых им заявителя, заведения, продукции и услуг среди потребителей;

- заявитель отмечает, что в качестве товарных знаков в Российской Федерации уже зарегистрированы обозначения, в составе которых есть словесно-цифровые комбинации либо которые состоят только из цифр и являются охраняемыми.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 30.09.2020 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2019733014 в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг 43, класса МКТУ.

К возражению были приложены следующие материалы:

1. Приложение №5 к договору аренды недвижимого имущества №03/17 от 20.03.2017 - 1 л.;

2. Фотография вывески, размещенной на фасаде арендуемого помещения - 1шт.;
3. Диплом от Академии Еды 2017 года - 1 шт.;
4. Благодарственное письмо Агентства туризма и продвижения Тюменской области – 1 шт.;
5. Благодарственное письмо Директора департамента по общественным связям, коммуникациям и молодежной политике Тюменской области - 1 шт.;
6. Благодарственное письмо Торгово-промышленной палаты Тюменской области – 1 шт.;
7. Диплом от Академии Еды 2018 года - 1 шт.;
8. Справка об оказанных услугах за период с 10.03.2017 г. по 17.08.2020 г. - 1 л.;
9. Справка о штатной численности организации от 17.08.2020 - 1 л.;
10. Налоговая декларация за 2017 год - 5 л.;
11. Налоговая декларация за 2018 год - 5 л.;
12. Налоговая декларация за 2019 год - 5 л.;
13. Смета на изготовление фартуков от 22.11.2017 года -4л.;
14. Договор на изготовление полиграфической продукции №0820 от 20.08.2017;
15. Выписка из журнала «Стольник» -1 л.;
16. Выписка из каталога «ИНТУРМАРКЕТ 2018» -10 л.;
17. Фотография со стенда на выставке «ИНТУРМАРКЕТ 2018» -1 шт.;
18. Фотография знаменитостей -1 шт.;
19. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
20. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
21. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
22. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
23. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
24. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
25. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
26. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
27. Фотография знаменитостей - 1 шт.;

28. Фотография знаменитостей -1 шт.;
29. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
30. Фотография знаменитостей - 1 шт.;
31. Договор поручения №1 от 18.06.2018 года-3 л.;
32. Договор возмездного оказания услуг №21/2018 от 31.07.2018 года - 2 л . ;
33. Договор возмездного оказания услуг №7/2018 от 03.04.2018 года - 4 л.;
34. Договор возмездного оказания услуг №1/2018 от 28.05.2018 года -4 л.;
35. Сведения об охвате публикаций в Инстаграм - 12 л.;
36. Сведения об уникальных посетителях сайта -1 л.;
37. Сведения о географии подписчиков в Инстаграм - 1 л.;
38. Снимок экрана органической выдачи по запросу «1586» по г. Москве -1 л.;
39. Снимок экрана органической выдачи по запросу «кафе 1586» по г. Москве - 1 л.;
40. Сведения из 2GIS-1 л.;
41. Сведения из Google Maps-1 л.;
42. Сведения из Яндекс. Карты - 1 л.;
43. Сведения о товарных знаках по свидетельствам №№ 529198; 673677; 764593; 710860; 611776; 633702; 700056; 615643; 646606; 356588; 644936; 678711; 667988; 712954; 472764; 717494; 531495; 288661; 749999; 469645; 729911; 510785; 464469; 539110; 446795; 505593; 630151; 750157; 681748; 657781; 692513; 480184; 452341; 705744; 680299; 593069 - 36 л.

Изучив материалы дела и заслушав участующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (09.07.2019) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы 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, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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 заявлении обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявлением обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением 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, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.



Заявленное обозначение «» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из квадрата, на фоне которого расположены: словесный элемент «CAFÉ», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, под которым расположены цифровые элементы 15/86, под которыми расположены словесные элементы «гриль & вино», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ.

Словесные элементы «CAFÉ», «гриль&вино» заявленного обозначения в отношении заявленных услуг 43 класса являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на вид и назначение заявленных услуг 43 класса МКТУ, что заявителем не оспаривается.

Относительно цифр «15/86» коллегия отмечает следующее.

Указанные цифры образуют простое сочетание цифр, при этом указанные элементы не имеют оригинального графического исполнения и их сочетание не создает иной уровень восприятия рассматриваемого обозначения, отличный от восприятия отдельных входящих в его состав элементов.

Словесные элементы и цифры «CAFÉ», «гриль&вино», «15/86» занимают в заявлении доминирующее положение. Использование черно-белого квадрата (фона) не создает качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия слов, составляющих обозначение.

Таким образом, заявленное обозначение состоит из неохраняемых элементов. В этой связи заявленному обозначению не может быть предоставлена правовая охрана в отношении заявленных услуг.

В отношении доводов возражения коллегия отмечает следующее.

Доводы заявителя о том, что, входящие в состав заявленного обозначения, цифры представляет собой выполненную в оригинальной манере дату (1586) основания города Тюмени, не может быть принят во внимание, поскольку данные цифры, как отмечает сам заявитель, могут означать совершенно различные понятия «помимо года основания г. Тюмени (1586 год) это число еще связано с температурой подачи вина (15°C) и температурой приготовления мяса в угольной печи гриль (86°C)», в связи с чем, у коллегии нет достаточных оснований говорить о том, что данные элементы будут ассоциироваться только с датой основания города Тюмени.

Из представленных материалов, не следует, что, собственно цифры «15/86», самостоятельно без дополнительных элементов приобрели различительную способность, поскольку, данные цифры используются в заявлении обозначении в совокупности с другими словесными элементами.

Кроме того, из представленных материалов следует, что кафе с использованием элементов: «CAFE», «гриль&вино», «15/86», находится только в городе Тюмени, ввиду чего, нельзя сделать вывод о том, что заявленное обозначение известно в других субъектах Российской Федерации.

Также коллегия отмечает, что представленных заявителем документов, доказывающих, по его мнению, различительную способность заявленного обозначения, недостаточно для подтверждения того, что заявленное обозначение приобрело различительную способность в отношении заявителя на территории Российской Федерации. Указанный вывод обосновывается тем, что заявителем не представлены необходимые сведения об объемах оказанных услуг, маркированных заявлением обозначением; территории оказания услуг; длительности и регулярности использования; объеме затрат на рекламу; а также сведения об информированности

потребителя об услугах, оказываемых заявителем, маркированных обозначением



«**CAFÉ 15/86 гриль&вино**».

Представленная фотография [2] здания кафе с вывеской, содержащей элементы «CAFÉ», «гриль&вино», «15/86» не может служить доказательством приобретения заявленным обозначением различительной способности, поскольку ее невозможно соотнести с заявителем, а кроме того, одно единственное кафе не может служить доказательством приобретения заявленного обозначения различительной способности на территории Российской Федерации.

Дипломы и благодарственные письма [3-7], также невозможно соотнести с заявителем.

Из справки об оказанных услугах [8] следует, что оказывались услуги по питанию, однако, указанная справка показывает деятельность заявителя только в городе Тюмени, в связи с чем представленная справка не может свидетельствовать о приобретении заявленным обозначением различительной способности на территории Российской Федерации.

Налоговые декларации [10-12], фотографии знаменитостей [17-30], также не свидетельствуют о приобретении заявленным обозначением различительной способностью, поскольку не подтверждают реальную деятельность, и носят информативный характер.

Что касается, распечаток из социальных сетей Инстаграмм [35-37], из поисковых системах «Google» и «Yandex» [41-42], то данные материалы не могут быть положены в подтверждение доводов о приобретении заявленным обозначением дополнительной различительной способности на дату подачи заявки, поскольку невозможно установить ретроспективу указанной информации.

Таким образом, мнение заявителя, о том, что заявленное обозначение обладает различительной способностью, следует признать недоказанным.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения, коллегия отмечает то, что данные регистрации касаются иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение



«», как правомерно указано в решении Роспатента, не соответствует требованиям, изложенным в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.11.2020, оставить в силе решение Роспатента от 30.09.2020.