

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела поступившее 26.07.2021 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Много лосося», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020777166 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2020777166 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 31.12.2020 на имя заявителя в отношении услуг 35 и 43 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой



комбинированное обозначение со словесным элементом «**Много лосося**», выполненным буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности по рассматриваемой заявке было принято решение от 31.03.2021 о государственной регистрации товарного знака в отношении всех приведенных в заявке услуг с включением в него вышеуказанного словесного элемента «**Много лосося**» в качестве неохраняемого элемента, не обладающего различительной способностью, указывающего на назначение соответствующих

услуг, что было мотивировано в заключении по результатам экспертизы несоответствием этого словесного элемента требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 26.07.2021 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 31.03.2021.

Доводы возражения сводятся к тому, что словесный элемент **«Много лосося»** является фантазийным словосочетанием, обладающим различительной способностью, в отношении соответствующих услуг, так как он напрямую их не характеризует и посредством дополнительных рассуждений, домысливания и ассоциаций может порождать разнообразные ассоциативно-смысловые образы, причем никак не является устоявшимся, отсутствует в словарно-справочной литературе или в сети Интернет, никак не используется другими субъектами рынка данных услуг, а воспроизводит отличительные части фирменного наименования заявителя (ООО «Много лосося») и в транслитерации принадлежащего ему доменного имени («mnogolososya.ru»).

В данном возражении отмечено, что заявленное обозначение использовалось только заявителем уже ранее даты подачи заявки в качестве коммерческого обозначения для индивидуализации его предприятий общественного питания (сети ресторанов) и в качестве знака обслуживания для индивидуализации оказываемых им ресторанных услуг, в том числе по доставке продуктов, в результате чего оно приобрело еще и дополнительную различительную способность.

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака с включением в объем его правовой охраны словесного элемента **«Много лосося»**.

Для подтверждения указанных выше доводов заявителем вместе с возражением и на заседаниях коллегии были представлены, в частности, копии следующих документов:

- заключение специалиста-лингвиста ООО «Центр по проведению судебных экспертиз и исследований «Судебный эксперт» по результатам исследования словесного элемента «**Много лосося**» [1];
- заключение специалистов-лингвистов Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Московский педагогический государственный университет» по результатам исследования словесного элемента «**Много лосося**» [2];
- акты выполненных работ по заказам заявителя на пошив форменной одежды с логотипом «**Много лосося**» для работников его ресторанов, ее фотографии и счета на оплату этих работ [3];
- договор-оферта на использование заявителем онлайн-ресурса «ZOON» и соответствующие публикации информации в сети Интернет о его ресторанах «**Много лосося**» с отзывами о них потребителей [4];
- публикации в сети Интернет на сайтах различных средств массовой информации журналистских статей о ресторанах «**Много лосося**» [5];
- договор об оказании заявителю комплекса услуг ООО «Деливери Клуб» по продвижению, реализации и доставке покупателям товаров заявителя, дополнительные соглашения и уведомления к нему с указанием информации о заказчике (заявителе), в том числе о его ресторанах «**Много лосося**» [6];
- заявления о зачете взаимных требований заявителя и ООО «Деливери Клуб» и отчеты последнего по передаче заказов покупателям и по его комиссии [7];
- договор о заказе заявителем разработки для него сайта с техническим заданием к нему и с актами сдачи-приемки выполненных работ по нему [8];

- договоры о заказе заявителем различных рекламных и промоутерских услуг с актами об их оказании и платежными поручениями по их оплате [9];
- рекламные и информационные листовки и наклейки для ресторанов «**Много лосося**», счета на их оплату заявителем и его платежные поручения по ним [10];
- меню ресторанов «**Много лосося**», счет на их оплату заявителем и его платежное поручение по нему [11];
- фотографии термосумок (терморяков) ресторанов «**Много лосося**» с товарными накладными на их поставку заявителю и его платежными поручениями по их оплате [12];
- свидетельство о регистрации на имя заявителя доменного имени «**mnogolososya.ru**» и сведения о количестве посетителей соответствующего сайта и количестве установок мобильного приложения «**Много лосося**» [13].

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

С учетом даты подачи заявки (31.12.2020) 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, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, 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.

В соответствии с пунктом 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса. К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, характеризующие товар.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 35 Правил 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 показал, что оно является



комбинированным обозначением, в состав которого входит, в частности, выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита словесный элемент «**Много лосося**», который, действительно, является словосочетанием. Составляющие его слова грамматически и семантически

взаимосвязаны между собой, обуславливая наличие у него в целом того или иного смыслового значения, определяемого исходя из семантики этих слов.

Так, слово «много» означает, в частности, «вполне достаточно или в избытке» либо «неопределенно большое, достаточное количество» (см., например, Интернет-портал «Академик: Словари и энциклопедии на Академике / Толковый словарь Ожегова» – <https://dic.academic.ru/>), а слово «лосось» – «крупную рыбу с нежным мясом розового цвета (семейство лососевых)» (см. там же).

Отсюда следует, что словосочетание «**Много лосося**» может означать, например, либо неопределенное количество рыб соответствующего вида, вполне достаточное, но неизвестно для чего достаточное (для того, чтобы наестся одному человеку только в один раз, или для обеспечения его пропитания на тот или иной неопределенный продолжительный срок, или даже накормить какое-либо неопределенное число нескольких человек и т.д.), либо наличие у кого-либо избытка этих рыб, то есть превышение неизвестно какого уровня потребности в них, либо то, что достаточно только одного лосося (лишь одной штуки этой рыбы ввиду ее большого размера), либо отсутствие необходимости в каких-либо иных продуктах питания, кроме уже имеющегося лосося, либо наличие большой популяции такого вида рыб в природе вообще и, возможно, многое другое.

Вместе с тем, оно может породить и ассоциативно-смысловые образы, связанные, например, с гипотетически возможным большим количеством различных блюд из самого лосося или с его использованием в их составе в качестве ингредиента, предлагаемых посетителям ресторанами, специализирующимися на рыбной кухне, либо большие (оптовые) объемы соответствующей рыбной продукции, предлагаемой к продаже торговыми предприятиями или продвигаемой на рынке рекламными и промоутерскими агентствами и т.п.

Однако представления о таких предполагаемых характеристиках в отношении соответствующих приведенных в заявке услуг 35 и 43 классов

МКТУ могут возникнуть у потребителей только лишь посредством дополнительных рассуждений, домысливания и ассоциаций, то есть анализируемый словесный элемент в заявленном обозначении никак не может, собственно, напрямую характеризовать эти услуги, указывая, например, на какой-либо конкретный их вид, какое-либо конкретное их назначение или какие-либо конкретные их свойства.

Так, например, вовсе не существует такого видового наименования у предприятий общественного питания как «много лосося», не существует такого вида услуг как «много лосося» или соответствующего их назначения, обозначаемого как «много лосося», либо услуг, предметом оказания которых обязательно и безальтернативно было бы только лишь большое количество лососевых рыб, причем неизвестно, от какого конкретного количества (штук или веса) этой рыбы определялось бы ее соответствующее множество («много»), как обязательное условие оказания данных услуг, которое, к тому же, должно было бы быть в таком случае одинаковым для всех субъектов рынка.

При этом само словосочетание «**Много лосося**» никак не обнаруживается в каких-либо общедоступных словарях или специализированных справочниках и не используется каким-либо образом в сети Интернет различными хозяйствующими субъектами, кроме заявителя (см., например, Интернет-порталы «Яндекс», «Google»), то есть никак не является устойчивым и необходимым для общего свободного обращения в гражданском обороте в отношении тех или иных услуг.

Изложенное выше обуславливает вывод о том, что данное словосочетание способно порождать весьма разнообразные ассоциативно-смысловые образы, то есть оно не имеет какого-либо строго определенного смыслового значения, которое могло бы быть применимым в качестве каких-либо определенных описательных характеристик для соответствующих приведенных в заявке услуг.

Данное обстоятельство, установленное коллегией по результатам проведенного семантического анализа рассматриваемого словесного элемента в составе заявленного обозначения, подтверждается также и соответствующими выводами специалистов-лингвистов, приведенными в их заключениях [1] и [2].

Что же касается упомянутой выше гипотетической возможности порождения этим словосочетанием в отношении соответствующих услуг каких-либо дополнительных рассуждений, домысливания и ассоциаций, то следует отметить, что они предопределяют, напротив, исключительно наличие у него необходимой различительной способности для таких услуг. Следовательно, данный словесный элемент по отношению к этим услугам является исключительно фантазийным, то есть семантически абсолютно нейтральным, не способным каким-либо образом напрямую их характеризовать.

При этом, например, представление о том, что в соответствующем ресторане посетителям может подаваться только лишь лосось и блюда, приготовленные только лишь из лосося, является совершенно неправдоподобным.

В соответствующей сфере экономической деятельности (ресторанном бизнесе) заведения общественного питания очень часто индивидуализируются с использованием наименований тех или иных видов товаров, блюд, напитков либо производных от них обозначений (см., например, на сайте <http://restoran.ru> – рестораны «Вилла Паста», «Мацони на Павелецкой», «Вино и Бургер», «Ваниль», «Осетинские пироги», «Цукини», «Лепешка», «Мандарин. Лапша и утки», «Эларджи», «Шашлык Хаус», «Халва на Остоженке», «Плов», «Компот», «Саперави», «Капучино», «Пряности & Радости», «Лук Кафе», «Кинза», «Буфет Паштет», «Шницель», «Цинандали», «Хмель & Эль», «Ребрышки и Крылышки», «Рулет», «Кофе Тайм», «Горчица», «Сыр», «Хинкали Хаус», «Кальвадос», «Пюре», «Джем», «Мята», «Помидор Бакинский», «Лапша и Рис», «Каша # Малаша», «Крем Кафе», «Перец & Мята», «Груша», «Чиабатта», «Чай & Плов», «Инжир» и многие другие). Однако у потребителей соответствующих услуг никогда не возникают

неправдоподобные представления о том, что в этих заведениях подают только указанные в их названиях товары, блюда или напитки.

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, коллегия не имеет каких-либо оснований для признания словесного элемента «**Много лосося**» в составе заявленного обозначения не обладающим различительной способностью, характеризующим приведенные в заявке услуги.

Кроме того, данный словесный элемент, действительно, воспроизводит отличительные части фирменного наименования заявителя (ООО «Много лосося») и в транслитерации принадлежащего ему доменного имени («mnogolososya.ru»), причем право на указанное доменное имя возникло у него также ранее даты (31.12.2020) подачи рассматриваемой заявки, а именно 09.06.2018, согласно представленным свидетельству о регистрации этого доменного имени и сведениям о количестве посетителей соответствующего действующего сайта, в том числе и в период ранее даты подачи заявки [13].

Вышеуказанный сайт использовался заявителем для информирования потребителей о соответствующих услугах, оказываемых посетителям в его сети ресторанов «**Много лосося**» и покупателям различных продуктов, заказывающих их доставку на дом или в офис.

В период ранее даты подачи заявки заявителем была приобретена фирменная одежда с логотипом «**Много лосося**» для работников его ресторанов согласно актам выполненных работ по его заказам на ее пошив, ее фотографиям и счетам на оплату этих работ [3].

В соответствии с представленным договором-офертой на использование заявителем онлайн-ресурса «ZOON» ранее даты подачи заявки уже была опубликована информация в сети Интернет о его ресторанах «**Много лосося**», причем вместе с отзывами о них потребителей, датированными также ранее этой даты [4].

В сети Интернет на сайтах различных средств массовой информации в период ранее даты подачи заявки были опубликованы журналистские статьи о ресторанах «**Много лосося**» [5].

В данный период различные готовые блюда этих ресторанов и иные продукты питания доставлялись покупателям по их заказам курьерами ООО «Деливери Клаб» на основании договора об оказании данным юридическим лицом заявителю комплекса услуг по продвижению, реализации и доставке его товаров, дополнительным соглашениям и уведомлениям к этому договору с указанием в них информации о самом заявителе, в том числе о его ресторанах **«Много лосося»** [6].

Из заявлений о зачете взаимных требований заявителя и ООО «Деливери Клаб» и отчетов последнего по передаче заказов покупателям и по его комиссии [7] следует, что прибыль заявителя и комиссия ООО «Деливери Клаб» по результатам оказания соответствующих услуг потребителям уже в период ранее даты подачи заявки были весьма значительными, свидетельствующими о высокой интенсивности их оказания заявителем в сотрудничестве с известной службой доставки еды.

Заявителем заказывались ранее даты подачи заявки услуги по разработке для него сайта и программного обеспечения согласно договору с техническим заданием к нему и с актами сдачи-приемки выполненных работ по нему [8], а также различные рекламные и промоутерские услуги для продвижения его услуг согласно договорам с актами об их оказании и платежными поручениями по их оплате [9].

Представлены соответствующие изготовленные по ним рекламные и информационные листовки и наклейки для ресторанов **«Много лосося»**, счета на их оплату заявителем и его платежные поручения по ним [10], а также меню ресторанов **«Много лосося»**, счет на их оплату заявителем и его платежное поручение по нему [11].

Для самостоятельной доставки ресторанами **«Много лосося»** своих блюд и иной продукции заявителем были приобретены изображенные на представленных фотографиях термосумки (терморюкзаки) согласно товарным накладным на их поставку заявителю и его платежным поручениям по их оплате [12].

Вышеуказанные документы свидетельствуют о том, что словесный элемент «**Много лосося**» в составе заявленного обозначения, действительно, использовался именно заявителем, причем уже ранее даты подачи рассматриваемой заявки, для индивидуализации оказываемых им ресторанных услуг в рамках деятельности сети ресторанов «**Много лосося**», в том числе по доставке продуктов покупателям, в результате чего данный словесный элемент приобрел еще и дополнительную различительную способность в отношении соответствующих приведенных в заявке услуг 35 и 43 классов МКТУ в соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, не имеется каких-либо оснований для признания этого словесного элемента неохранным элементом, не соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 26.07.2021, изменить решение Роспатента от 31.03.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020777166.