


**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) (далее – правила ППС), рассмотрела поступившее 17.08.2022 возражение, поданное индивидуальным предпринимателем Сачуком Владимиром Леонидовичем, г. Волгодонск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021709416, при этом установила следующее.


Обозначение «  » по заявке №2021709416, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.02.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 29.04.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении


испрашиваемых услуг 43 класса МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пунктов 3 (1), 6 статьи 1483 Кодекса.

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




- «  » по свидетельству №769214 с приоритетом от 29.11.2019, зарегистрированным на имя Щетинина Андрея Александровича, Самарская обл., г. Тольятти, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ;



- «  » по свидетельству №751644 с приоритетом от 17.04.2019, зарегистрированным на имя Мокина Дмитрия Евгеньевича 623701, Свердловская область, г. Березовский, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ;




- «  » по свидетельству №638497 с приоритетом от 07.04.2016, зарегистрированным на имя ООО «БУРГЕР РУС», Москва, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

Кроме того, заявленное обозначение в связи с присутствием в нем словесного элемента «ЕДА» 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; дома для престарелых; мотели; пансионаты; пансионаты для животных; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги детских садов [яслей]; услуги кальянных; услуги кемпингов» не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку способно ввести потребителей в заблуждение относительно вида/назначения услуг.

В возражении, поступившем 17.08.2022, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 29.04.2022. Доводы возражения сводятся к следующему.

В заявленном обозначении « **ОГОНЬ!ЕДА** » изобразительный элемент не



занимает доминирующее положение, тогда как в товарном знаке «  » по свидетельству №769214 доминирует именно яркий изобразительный элемент с оранжевым добавочным акцентом в виде пламени.

Изобразительные элементы сравниваемых обозначений существенно отличаются друг от друга, сходство установлено лишь на основании совпадения словесного элемента «ОГОНЬ». Вместе с тем, ввиду активного использования этого словесного элемента в товарных знаках, зарегистрированных для услуг 43 класса МКТУ в области общественного питания, его различительная способность снижена.


Товарный знак по свидетельству №769214 состоит из слабых элементов: «ПИВО, ОГОНЬ, МЯСО», которые лишены оригинальности и не должны рассматриваться отдельно друг от друга.

В заявленном обозначении слово «ОГОНЬ» имеет сленговое значение - «отлично», «круто», в связи с чем обозначение в целом воспринимается как «КРУТАЯ ЕДА», «ОТЛИЧНАЯ ЕДА», тогда как противопоставленный товарный знак не вызывает подобных смысловых ассоциаций.

Наличие различных по звучанию слов «ПИВО», «МЯСО», «ЕДА» обуславливает отсутствие сходства сопоставляемых обозначений по фонетическому фактору сходства.


Таким образом, сравниваемые обозначения производят в целом различное зрительное впечатление, имеют различную семантику и фонетику, в связи с чем не будут смешиваться потребителями.



Товарный знак «  » по свидетельству №751644 и заявленное обозначение « **ОГОНЬ!ЕДА** » не ассоциируются друг с другом в целом, в связи с чем не являются сходными.

Графическое решение сравниваемых обозначений подчеркивает их семантическое различие, поскольку в противопоставленном товарном знаке изображена голова повара, что смещает акцент на часть словесного элемента «ОБЕД», а в заявляемом обозначении изобразительный элемент выполнен в составе части словесного элемента «ОГОНЬ!». Таким образом, общие идеи обозначений не совпадают. Кроме того, сравниваемые обозначения различаются по фонетике и зрительному восприятию.



В товарном знаке «  » по свидетельству №638497 и заявленном обозначении не прослеживается сходство, поскольку словесные элементы «ЦЕНА-ОГОНЬ!» и «ОГОНЬ!ЕДА» различны по фонетике и смыслу (логическое ударение падает на различные по смыслу слова – «цена» и «еда», соответственно).

За счет расположения и цветового решения изображения пламени указанный товарный знак отличается от заявленного обозначения по визуальному восприятию.

На основании изложенных доводов заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 29.04.2022 и зарегистрировать товарный знак в отношении уточненного перечня услуг 43 класса МКТУ.

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

С учетом даты подачи (22.02.2021) заявки №2021709416 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 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

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 44 Правил 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 по заявке №2021709416 представляет собой комбинированное обозначение «  », включающее элементы «ОГ», «НЬ» и «ЕДА», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного элемента. Между элементами «НЬ» и «ЕДА» размещен восклицательный знак, а между элементами «ОГ» и «НЬ» выполнено стилизованное изображение огня красного цвета. Изобразительный элемент имеет округлую форму и сопоставим по размеру с остальными буквами, что обуславливает возможность восприятия этого элемента в качестве буквы «О».

Таким образом, заявленное обозначение имеет наиболее вероятный вариант прочтения «ОГОНЬ!ЕДА», что заявителем не отрицается.




В возражении заявитель уточнил испрашиваемый перечень, ограничив его следующими услугами 43 класса МКТУ – закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги столовых.


Поскольку скорректированные услуги связаны с обеспечением едой и информационными услугами по вопросам приготовления пищи, коллегия не усматривает противоречия заявленного обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, как способного ввести потребителей в заблуждение относительно вида и назначения услуг.


В этой связи основание для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегией снято.

Анализ соответствия заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса проводится, согласно пункту 44 Правил, с учетом значимости положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В оспариваемом решении в качестве сходных до степени смешения с заявленным обозначением указаны принадлежащие иным лицам комбинированные


товарные знаки «  » по свидетельству №769214, «  » по свидетельству №751644, «  » по свидетельству №638497.

В товарном знаке «  » по свидетельству №769214 присутствует стилизованное изображение головы рогатого животного, выполненное на фоне языков пламени оранжевого цвета. Под изображением головы животного на фоне изгибающейся ленты черного цвета размещены словесные элементы «ПИВО», «ОГОНЬ», «МЯСО», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета. Слова «ПИВО», «МЯСО» являются неохраняемыми элементами товарного знака.

В товарном знаке «  » по свидетельству №751644 в центральной части круга оранжевого цвета выполнено стилизованное изображение головы повара в поварском колпаке. Во внутренней части круга по окружности размещены стилизованные изображения столовых приборов и словесные элементы «ОГОНЬ» и «ОБЕД», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета.







Товарный знак «**ЦЕНА**  **-ОГОНЬ!**» по свидетельству №638497 включает словесные элементы «ЦЕНА» и «ОГОНЬ», размещенные на двух строках друг под другом и выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Слово «ЦЕНА» выполнено серым цветом, а слово «ОГОНЬ» - красным цветом. Справа от слова «ЦЕНА» размещено стилизованное изображение огня. Перед словом «ОГОНЬ» выполнено тире, а после него – восклицательный знак. Слово «ЦЕНА» является неохраняемым элементом товарного знака.

Сравнительный анализ показал, что заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки включают тождественный фонетически и по смыслу словесный элемент «ОГОНЬ» (см., например, Толковый словарь Ушакова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/898182?ysclid=lboxdbymhg17000168>):

- 1) раскаленные светящиеся газы, отделяющиеся от горящих предметов; пламя;
- 2) освещение, свет осветительных приборов;
- 3) светящийся предмет, светящаяся точка;
- 4) стрельба ружейная или артиллерийская (воен.);
- 5) страсть, пыл, жар (перен.);
- 6) о пылком, живом человеке (перен., разг.);
- 7) в знач. междом. - огонь! В детских играх - опасно!;
- 8) в знач. междом. огонь! Команда к производству выстрела из орудия (воен.).


Несмотря на совпадение словесного элемента «ОГОНЬ», коллегия сочла обоснованными доводы заявителя о несходстве заявленного обозначения



«**ОГ****НЬ!ЕДА**» и товарного знака «**ЦЕНА**  **-ОГОНЬ!**» по свидетельству №638497 в силу семантического различия обозначений, которое обусловлено присутствием в их составе несовпадающих в звуковом и смысловом отношении словесных элементов «ЕДА» и «ЦЕНА».

В сравниваемых обозначениях существительное «ОГОНЬ» является характеристикой различных объектов – еды и цены, соответственно. В этой связи словесные элементы «ОГОНЬ!ЕДА» заявленного обозначения вызывают смысловые ассоциации, связанные с хорошей едой, тогда как словосочетание «ЦЕНА – ОГОНЬ!» подразумевает привлекательную цену.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №638497 имеют принципиальные семантические различия, а кроме того, за счет различного композиционного построения отличаются по зрительному восприятию, что обуславливает вывод об их несходстве в целом.

В связи с изложенным противопоставление заявленному обозначению товарного знака по свидетельству №638497 в рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегией снято.

Относительно сходства заявленного обозначения «  » и товарных

знаков «  » по свидетельству №769214 и «  » по свидетельству №751644, коллегией установлено следующее.

Включенные в их состав словесные элементы имеют следующие значения (см., например, Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/>):

ЕДА - 1. есть (употреблять в пищу). 2. То же что пища.

ОБЕД - 1. Прием пищи, обычно в середине дня. 2. Пища, приготовленная для этой еды. 3. Время такой еды, обычно в середине дня (разг.). 4. Перерыв в работе в середине дня (разг.).

МЯСО - 1. Обиходное название мышц. 2. Часть туши убитого животного, употребляемая в пищу. 3. То же, что говядина (разг.). 4. Мякоть плодов, ягод (разг.).

ПИВО – пенистый напиток из ячменного солода и хмеля с небольшим содержанием алкоголя.

Изложенные смысловые значения позволяют заключить, что в целом заявленное обозначение и товарные знаки по свидетельствам №769214 и №751644, способны породить сходные смысловые ассоциации, связанные с огнем и пищей.

При этом в заявленном обозначении « **ОГОНЬ!ЕДА** » и товарном знаке



« **ОГОНЬ!ЕДА** » по свидетельству №769214 семантическое сходство усугубляется присутствием изображения огня, согласующегося в смысловом отношении со словесным элементом «ОГОНЬ».

Что касается заявленного обозначения « **ОГОНЬ!ЕДА** » и товарного знака



« **ОГОНЬ!ЕДА** » по свидетельству №751644, то слово «ОГОНЬ» в составе данных обозначений способно одинаково восприниматься в качестве положительной характеристики пищи (еды или обеда). Кроме того, слово «ОГОНЬ» одинаково расположено в начале словосочетаний и именно с него начинается прочтение/восприятие обозначений.

Таким образом, в заявленном обозначении и товарных знаках по свидетельствам №769214 и №751644 прослеживается подобие заложенных понятий, идей, что приводит к выводу о семантическом сходстве сравниваемых обозначений.

Коллегия принимает во внимание визуальные отличия сравниваемых обозначений, однако, эти отличия носят второстепенный характер ввиду превалирования семантического критерия сходства. Высокая степень сходства обозначений по семантическому критерию сходства приводит к ассоциированию заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками в целом.

В части анализа перечней сравниваемых обозначений необходимо отметить, что правовая охрана заявленного обозначения испрашивается для услуг 43 класса

МКТУ, связанных с обеспечением едой (услуги общественного питания и прочие сопутствующие услуги).

Правовая охрана товарным знакам по свидетельствам №769214 и №751644 также предоставлена в отношении различных видов услуг общественного питания и сопутствующей деятельности.



Так, товарный знак свидетельствам №769214 зарегистрирован для услуг 43 класса МКТУ *«закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом»*, а правовая охрана товарного знака по свидетельству №751644 распространяется на услуги 43 класса МКТУ *«закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; 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"»*.

Таким образом, сопоставляемые услуги 43 класса МКТУ относятся к одним и тем же родовым группам услуг (обеспечение едой, услуги общественного питания), имеют общие признаки родовой группы, такие как, круг потребителей, назначение, условия оказания и, следовательно, являются однородными.

Однородность услуг 43 класса МКТУ, представленных в перечнях заявленного обозначения товарных знаков по свидетельствам №769214 и №751644, заявителем не оспаривается.

Установленное сходство заявленного обозначения и товарных знаков по свидетельствам №769214 и №751644 с учетом однородности услуг 43 класса МКТУ свидетельствует о невозможности регистрации заявленного обозначения в

отношении услуг 43 класса МКТУ испрашиваемого уточненного перечня, поскольку оно не соответствует для этих услуг пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

В отношении довода заявителя о том, что для услуг 43 класса МКТУ зарегистрированы различные товарные знаки со словесным элементом «ОГОНЬ» (в частности, « #GAR**ОГОНЬ**» по свидетельству №834587, «ЖАРА**ОГОНЬ**» по свидетельству №701997, « **ВАШЕ ОГОНЬ**» по свидетельству №717102), коллегия отмечает, что делопроизводстве по каждой заявке ведется отдельно с учетом конкретных обстоятельств дела.

При этом коллегия обращает внимание на то, что указанные товарные знаки, помимо тождественного словесного элемента «ОГОНЬ», содержат в своем составе словесные элементы, которые обуславливают их различное семантическое восприятие в целом.

Резюмируя сказанное, оснований для отмены решения Роспатента от 29.04.2022 не имеется.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 17.08.2022, оставить в силе решение Роспатента от 29.04.2022.**