


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), рассмотрела возражение, поступившее 08.09.2020, поданное Индивидуальным предпринимателем Коваленко Дмитрием Олеговичем, г. Аксай (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019736793, при этом установила следующее.

ложка за маму

Комбинированное обозначение **ложка за маму** по заявке №2019736793, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 29.07.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; 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; услуги ресторанов ваюку; услуги ресторанов лаши "удон" и "соба"».

Роспатентом было принято решение от 29.06.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных услуг 43 класса МКТУ. Указанное решение было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Так, было указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «» по свидетельству №746138 с приоритетом от 01.07.2019, зарегистрированным на имя Индивидуального предпринимателя Плотникова Андрея Геннадиевича, для однородных услуг 43 класса МКТУ.

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

- словесные элементы сравниваемых обозначений имеют различное количество слов, слогов в своем составе, читаются по-разному, наделены различным смыслом;

- словесные элементы сравниваемых обозначений выполнены стандартным шрифтом Bookman OldStyle WGL BoldItalic от Monotype, который широко используется и поэтому не может служить основанием для установления сходства;



- в составе обозначений присутствуют различные графические элементы;

- обозначения не являются сходными по семантическому критерию, поскольку наделены различным смыслом и несут различные идеи;

- «ЛОЖКА ЗА МАМУ» - это устойчивое выражение, фразеологизм, детская потешка. Выражение знакомо с детства: «ложку за маму, ложку за папу, ложку за сестренку, ложку за котенка» - присказка, которую используют родители при кормлении ребенка;

- «ЛОЖКА ЕШКА» - юмористический, легко запоминающийся слоган, представляет собой единую лексическую единицу. Запоминающаяся рифма придает словосочетанию фантазийный характер;

- подтверждением отсутствия сходства также служит большое количество регистраций со словесным элементом «ЛОЖКА», для услуг 43 класса МКТУ,

например:  « чайная ложка » по свидетельству №504528;  » по

свидетельству №411256;  » по свидетельству №471304;

«  » по свидетельству №597608; « БОЛЬШАЯ ЛОЖКА » по

свидетельству №399910; «  » по свидетельству

№724692; «ГОРЯЧАЯ ЛОЖКА» по свидетельству №634162; «  » по

свидетельству №476284; « столовая ЛОЖКА К ОБЕДУ » по свидетельству

№669120; «  » по свидетельству №511019.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для всех заявленных услуг 43 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия сочла доводы заявителя убедительными.

С учетом даты (29.07.2019) поступления заявки №2019736793 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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.

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.

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.

В соответствии с пунктом 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).

ложка за маму

Заявленное обозначение **ложка за маму** является комбинированным и состоит из словесных элементов «ложка за маму», выполненных стандартным шрифтом прописными буквами русского алфавита

белого цвета, расположенных на красном фоне. Правовая охрана испрашивается в белом и красном цветовом сочетании в отношении услуг 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; 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; услуги ресторанов ваюоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"».

В решении Роспатента указано также на то, что заявленное обозначение в отношении услуг 43 класса МКТУ не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса.



Противопоставленный товарный знак «
» по свидетельству №746138 является комбинированным, включает словесные элементы «ложка» и «ешка», выполненные стандартным шрифтом прописными буквами русского алфавита и разделенные изобразительным элементом в виде стилизованных изображений ложки и буквы «Е». Правовая охрана предоставлена, в том числе, 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; закусовые; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; мотели; пансионаты; пансионаты для животных; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; рестораны; рестораны самообслуживания; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; украшение еды; украшение тортов; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; услуги кемпингов; услуги

личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; ясли детские».

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного ему товарного знака показал следующее.

В составе заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака словесные элементы занимают доминирующее положение, выполнены стандартным шрифтом. Следует отметить, что для словесных элементов выполненных стандартным шрифтом графический фактор сходства не является определяющим.

С точки зрения фонетического критерия, следует отметить, что несмотря на то, что в сравниваемых обозначениях содержится слово «ложка», в заявленном обозначении присутствует словосочетание «за маму», а в противопоставленном товарном знаке слово «ешка». Сравнимые обозначения отличаются длиной, составом слогов и букв, что приводит к их фонетическому несходству.

Семантически заявленное обозначение представляет собой устойчивое словосочетание «ложка за маму», которое является частью потешки, малого фольклорного жанра, «Ложка за маму, ложка за папу ...». Потешки используют для развлечения и развития детей, ими сопровождают игры, а в данном случае прием пищи. Противопоставленный товарный знак «ложка ешка» представляет собой рифмованное словосочетание, что обуславливает легкость его запоминания и несет фантазийный характер. Из вышесказанного следует, что сравниваемые обозначения обладают разным подобием заложенных идей, являются семантически несходными.

Также коллегией было учтено, что само по себе слово «ложка» широко используется различными производителями для маркировки услуг 43 класса МКТУ, о чем свидетельствуют приведенные в возражении заявителем примеры регистраций.

С учетом изложенного, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак являются не сходными, поскольку имеют различное фонетическое звучание и разное семантическое значение.

В результате анализа однородности перечней услуг 43 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака было установлено следующее.

Сравниваемые перечни услуг 43 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака являются однородными, поскольку содержат идентичные позиции *«закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; 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; услуги ресторанов вашиоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"»*. Вместе с тем, в виду вышеустановленного несходства сравниваемых обозначений риск смешения данных обозначений в гражданском обороте отсутствует.

Следовательно, заявленное обозначение соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 08.09.2020, отменить решение Роспатента от 29.06.2020, зарегистрировать товарный знак по заявке №2019736793.