

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 16.04.2019, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Интересный ресторан», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №649158, при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака по заявке №2017724912 с приоритетом от 22.06.2017 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 26.03.2018 за № 649158 в отношении услуг 41, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне свидетельства, на имя Агагишиевой Жанны Мурадовны, Москва (далее – правообладатель).

ИНТЕРЕСНЫЙ

Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 649158 является словесным выполнен буквами русского алфавита в оригинальной графике.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 16.04.2019 поступило возражение против предоставления правовой охраны указанному

товарному знаку, мотивированное его несоответствием требованиям, установленным пунктом 8 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Интересный ресторан» (лица, подавшего возражение), право на которое возникло 14.03.2016, т.е. ранее даты (22.06.2017) приоритета оспариваемого товарного знака;

- сходство оспариваемого товарного знака с фирменным наименованием лица, подавшего возражение, обусловлено тем, что сравниваемые обозначения включают тождественный словесный элемент «ИНТЕРЕСНЫЙ»;

- услуги, оказываемые ООО «Интересный ресторан» под своим фирменными наименованиями однородны услугам 43 класса МКТУ оспариваемой регистрации;

- изложенное выше обстоятельство свидетельствует о том, что лицо, подавшее возражение, является заинтересованным лицом, а также отмечает, что на его имя подана заявка №2019712106 на регистрацию товарного знака



ИНТЕРЕСНЫЙ  
РЕСТОРАН

в отношении услуг 43 класса МКТУ «услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; обеспечение временного проживания».

С учетом изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №649158 недействительным в отношении всех услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне оспариваемого товарного знака.

В подтверждение изложенных доводов лицом, подавшим возражение, были представлены следующие материалы:

1. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица (ООО «Интересный ресторан»);
2. Устав ООО «Интересный ресторан», 2016г.;
3. Выписки из ЕГРЮЛ сведений об ООО «Интересный ресторан»;

4. Уведомление о начале осуществления предпринимательской деятельности от 20.01.2017;
5. Лицензия на осуществление розничной продажи алкогольной продукции от 09.12.2016;
6. Долгосрочный договор аренды помещения № 67-ДДА/СБ от 12.10.2016 и приложения к нему;
7. Распечатка из сети Интернет сведений о ТРЦ «Океания»;
8. Распечатки с сайта «отзовик» сведений об «Интересном ресторане» (Москва);
9. Фотографии внешнего облика и внутренней обстановки ресторана «Интересный ресторан»;
10. Бухгалтерские балансы на 31.12.2016; на 31.12.2017; отчеты о финансовых результатах за 2016г., за январь-декабрь 2017г.; извещения о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете) в электронной форме, за 2016, 2017 гг.;
11. Налоговая декларация ООО «Интересный ресторан» за 2016г.;
12. Справка ООО «Интересный ресторан» о кассовом обороте за 2016, 2017гг. с приложением кассовых чеков, начиная с сентября 2016г. по июнь 2017г.;
13. Договор на размещение рекламы от 11.11.2016 и приложение к нему;
14. Страницы договора RU17CM000021484 от 2017;
15. Выборка договоров поставки за 2016-2017гг. с приложениями к ним;
16. Фотографии рекламных листовок.

В подтверждение своих доводов лицо, подавшее возражение, также просило учесть документы, приложенные к возражению, поступившему в Роспатент 01.11.2018, а именно:

17. Рекламные материалы (меню ресторана; рекламные листовки; фотографии о проведении мероприятий; наклейки).

Правообладатель, надлежащим образом ознакомленный с материалами возражения от 16.04.2019, представил отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- правообладателем проведен анализ материалов, представленных лицом, подавшим возражение, и сделан вывод о том, что они не доказывают фактическое осуществление деятельности ООО «Интересный ресторан» под своим фирменным наименованием в отношении оспариваемых услуг 43 класса МКТУ, поскольку достоверно не подтверждают оказание услуг в сфере общественного питания конкретным потребителям;

- материалы возражения также не содержат документов, иллюстрирующих, что лицо, подавшее возражение, осуществляло широкую и интенсивную рекламную кампанию на протяжении длительного времени; часть материалов не содержит дату, что не позволяет соотнести их с датой приоритета оспариваемой регистрации; представленные документы свидетельствуют лишь о соблюдении требований федеральных законов, регулирующих порядок создания и функционирования юридических лиц, а также о том, что лицо, подавшее возражение, является потребителем товаров 29, 32, 33 классов МКТУ;

- услуги, оказываемые лицом, подавшим возражение, под своим фирменным наименованием, не однородны услугам 43 класса МКТУ оспариваемого товарного знака;

- между оспариваемым товарным знаком и фирменным наименованием лица, подавшего возражение, отсутствует сходство до степени смешения, так как сравниваемые обозначения, имея определенное фонетическое сходство, обладают разным смысловым значением.

- указанные выше обстоятельства свидетельствуют о том, что лицо, подавшее возражение, не является заинтересованным лицом в подаче настоящего возражения. Что касается заявки № 2019712106, то она подана на регистрацию товарного знака в отношении услуг 43 класса МКТУ, которые не однородны услугам, указанным в перечне оспариваемой регистрации;

- правообладатель также отмечает, что лицом, подавшим возражение, ранее (30.10.2018) подавалось возражение против предоставления правовой охраны оспариваемого товарного знака, по которому было принято решение Роспатента об отказе в удовлетворении поступившего возражения, в связи с чем, по мнению

правообладателя, настоящее возражение подано с целью воспрепятствования осуществлению коммерческой деятельности правообладателем, которая была подтверждена материалами, приложенными к отзыву на возражение от 30.10.2018. Таким образом, правообладатель видит в действиях лица, подавшего возражение, злоупотребление правом.

На основании изложенного правообладатель просит оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №649158.

В подтверждение своих доводов правообладателем были представлены следующие материалы:

18. Информация по заявке № 2019712106 (распечатки с сайта ФИПС);
19. Материалы, иллюстрирующие деятельность правообладателя под коммерческим обозначением «Интересный детский сад» (фотографии детского сада с улицы, фотография внутреннего помещения; фотографии меню детского сада, графика питания, распорядка дня и расписания детских групп);
20. Выписки из ЕГРЮЛ сведений об ООО «АКАДЕМИЯ ИНТЕРЕСОВ» ООО «ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ИНТЕРЕСНАЯ АКАДЕМИЯ», ООО «ИНТЕРЕСНАЯ АКАДЕМИЯ 01»;
21. Договор о совместной деятельности (договор простого товарищества), заключенный между ООО «Академия Интересов», ООО «ДОУ Интересная академия» ООО «Интересная академия 01», ИП Агагишева Ж.М. б/н от 25.07.2016.

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

С учетом даты приоритета (22.06.2017) правовая база для оценки охраноспособности товарного знака по свидетельству №649158 включает в себя вышеуказанный 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 за № 38572 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 8 статьи 1483 Кодекса не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения, в частности, с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения), права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. 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 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).

Согласно требованиям статей 1512 и 1513 Кодекса возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №649158 может быть подано заинтересованным лицом.

Исходя из имеющихся в деле материалов, основанием для подачи возражения явилось то, что ООО «Интересный ресторан», является обладателем более раннего исключительного права на фирменное наименование, отличительная часть которого сходна с оспариваемым товарным знаком, осуществляет деятельность в области ресторанного бизнеса, которая однородна следующим оспариваемым услугам 43 класса МКТУ «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров», на его имя подана заявка №2019712106 на



регистрацию товарного знака в отношении услуг 43 класса МКТУ.

Учитывая изложенное, можно сделать вывод о наличии заинтересованности у ООО «Интересный ресторан» в подаче настоящего возражения в отношении указанных выше услуг 43 класса МКТУ. Что касается оспариваемых услуг 43 класса МКТУ «прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; ясли детские», то в отношении них лицом, подавшим возражение, не представлено материалов, иллюстрирующих его деятельность.



Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 649158 является словесным, выполнен буквами русского алфавита в оригинальной графике.

Согласно доводам возражения оспариваемый товарный знак сходен до степени смешения с фирменным наименованием лица, подавшего возражение, право на которое возникло ранее даты приоритета оспариваемой регистрации.

Несоответствие оспариваемого товарного знака требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса (в данной части) может быть установлено коллегией при наличии нижеперечисленных признаков:

- оспариваемый товарный знак должен быть тождественен или сходен до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием (его частью);

- право на фирменное наименование возникло ранее даты приоритета зарегистрированного товарного знака;

- фирменное наименование и оспариваемый товарный знак используются в отношении однородных товаров.

Согласно Свидетельству о государственной регистрации юридического лица [1] и Выписке из ЕГРЮЛ [3] право на фирменное наименование у лица, подавшего возражение, возникло с момента его государственной регистрации – 14.03.2016, то есть ранее даты (22.06.2017) приоритета оспариваемого товарного знака.

Анализ сходства или несходства фирменного наименования лица, подавшего возражение, и оспариваемого товарного знака показал следующее.

Отличительная часть фирменного наименования содержит словесный элемент «ИНТЕРЕСНЫЙ», фонетически и семантически тождественный словесному элементу оспариваемого товарного знака. Указанное позволяет признать сходство оспариваемого товарного знака и фирменного наименования лица, подавшего возражение.

При анализе сферы деятельности лица, подавшего возражение, коллегией установлено следующее.

В отношении представленных материалов [16, 17] следует отметить, что они не содержат дату, что не позволяет соотнести их с датой приоритета оспариваемой регистрации, распечатки с сайта отзовик [8] не содержат указание на ООО «Интересный ресторан», в связи с чем не могут быть приняты во внимание.

Остальные материалы свидетельствуют следующее.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ [3] основным видом деятельности лица, подавшего возражение, является «деятельность ресторанов и услуги по доставке питания».

Анализ фактических данных, содержащихся в возражении и приложенных к нему материалах, иллюстрирует следующее.

Согласно пункту 7 долгосрочного договора аренды помещения [6] ООО «Интересный ресторан» передано на праве аренды помещение, расположенное в торгово-развлекательном центре по адресу Москва, Кутузовский пр., д.57, для организации в нем, в частности, ресторана.



Для осуществления деятельности лицом, подавшим возражение, были получены уведомление [4], согласно которому с 17.09.2016 ООО «Интересный ресторан» может оказывать услуги общественного питания, и лицензия [5], согласно которой с 09.12.2016 общество может осуществлять деятельность по розничной продаже алкогольной продукции.

Представленные договоры [15], заключенные между ООО «Интересный ресторан» с ООО «Регион 50» (договор №209 от 13.12.2016), с ООО «Старый Мастер» (договор № 03754 от 01.01.2017), с ИП Мартиросян Л.Л. (договор б/н от 17.04.2017) свидетельствуют о поставке лицу, подавшему возражение, продуктов питания и алкогольной продукции.

Представленные материалы бухгалтерской отчетности [10], налоговая декларация [11], в которых отражен вид экономической деятельности, как деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания, показаны финансовые результаты деятельности ООО «Интересный ресторан» за 2016-2017 гг.

Согласно справке [12] кассовый оборот за 2016 год составил 8 809 485,22 руб., за 2017 год – 26 851 570,36 руб.

В подтверждение своей деятельности лицом, подавшим возражение, также были представлены суточные кассовые чеки с сентября 2016 года по июнь 2017 года. При этом на чеках в качестве лица, оказывающего услуги, указано ООО «Интересный ресторан».

Что касается довода правообладателя относительно того, что лицо, подавшее возражение, не осуществляло широкую и интенсивную рекламную кампанию на протяжении длительного времени, то следует отметить, что норма пункта 8 статьи 1483 (в части фирменного наименования) не требует подтверждения известности фирменного наименования, используемого лицом, подавшим возражение, на определенной территории.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия полагает, что ООО «Интересный ресторан» под своим фирменным наименованием, право на которое у него возникло до даты приоритета оспариваемого знака, оказывало услуги ресторанов и услуги по доставке продуктов питания, которые признаются однородными услугам 43

класса МКТУ «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров» оспариваемой регистрации, поскольку сопоставляемые услуги отражают деятельность предприятий общественного питания (услуги закусочных, кафе, кафетериев, ресторанов, столовых и баров), которая связана с предоставлением услуг по приготовлению по заказу потребителя различных блюд, следовательно, относятся к одному виду услуг и имеют одно назначение.

Что касается остальных оспариваемых услуг «прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; ясли детские», то данные услуги не однородны услугам, в отношении которых оказывается деятельность ООО «Интересный ресторан», поскольку сопоставляемые услуги относятся к разным видам услуг и имеют иное назначение (услуги временного пребывания – услуги по обеспечению едой – услуги по прокату).

Что касается довода правообладателя, относительно наличия у него исключительного права использования коммерческого обозначения для индивидуализации предприятия общественного питания, возникшего ранее даты приоритета оспариваемой регистрации (что, по мнению правообладателя, подтверждается материалами, приложенными к отзыву на возражение, поступившего в Роспатент 30.10.2018), то следует отметить следующее.

Анализ материалов, приложенных к отзыву на возражение, поступившего в Роспатент 30.10.2018, а именно:

22. Выписки из ЕГРЮЛ сведений об: ООО «Академия интересов»; ООО «Интересная академия 01»; ООО «ДОУ Интересная академия»
23. Фотография;
24. Информация о детском саде «Интересный детский сад» (рекламный буклет; «Положение о дополнительных образовательных услугах»; фотографии помещения, расписаний групп);
25. Справка об администраторе домена [www.kidscafe.ru](http://www.kidscafe.ru);

26. Распечатки из сети Интернет (сайты «Peopletalk», rbc.ru) сведений о Жанне Рыжовой;
27. Распечатки страниц печатного издания «Деловые женщины 2017» сведений об Агагишевой Жанне Мурадовне;
28. Распечатки страниц печатного издания «Бизнесжурнал» (декабрь 2017) сведений о Казанской Жанне;
29. Распечатки с сайта интернет-издания «Секрет фирмы», с сайта интернет-издания [www.m24.ru](http://www.m24.ru) сведений о Жанне Казанской.
30. Скриншоты публикаций из аккаунта Жанны Казанской в социальной сети «Instagram»;
31. Бухгалтерская отчетность ООО «Интересная академия 01» за 2015-2016 гг.;
32. Бухгалтерская отчетность ООО «ДОУ Интересная академия» за 2015-2017 гг.;
33. Сведения о лицензии на ведение образовательной деятельности для ООО «ДОУ Интересная академия»;
34. Договор аренды нежилого помещения, заключенные между ООО «Свиг» и ООО «Академия Интересов» от 2011, 2012 гг. и приложения к нему;
35. Договор аренды №01/10/12 от 01.10.2012, заключенный между ИП Гордюхиным А.А и ООО «Академия интересов»;
36. Договор аренды недвижимого имущества №85/14-01 от 23.06.2014, заключенный между ОАО «Трехгорная мануфактура» и ООО «ДОУ Интересная академия»;
37. Акт о начале коммерческой деятельности, Дополнительное соглашение, Акты сверки к Договору Субаренды №71/2/Д16 от 28.04.2014;
38. Договоры, заключенные между ООО «ДОУ Интересная академия» и родителями, за 2014-2018 гг.;
39. Договоры, заключенные между ООО «Академия Интересов» и родителями, за 2014-2019 гг.;
40. Договор №БЗ6ПР от 22.11.2011 о проведении промо-мероприятия на территории ТК «ЮНИМОЛЛ», заключенный между ООО «Академия Интересов и ООО «Балтия Молл», и приложение к нему;
41. Приложения №4, №5, №6 к Договору №9875 от 24.05.2011;

42. Договор № 07-12 от 19.03.2012, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Пиксель» о внесении изменений на сайте [www.mnogointeressov.ru](http://www.mnogointeressov.ru) с приложениями;
43. Приложения к договору № 9560MSOM от 23.11.2011;
44. Договор о предоставлении рекламно-информационных услуг от 01.10.2012, заключенный между ТСЖ «Николина гора» и ООО «Академия Интересов»;
45. Договор №Б46ПР от 10.10.2012, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Балтия Молл» о проведении промо-мероприятия на территории ТКС «ЮНИМОЛЛ»;
46. Договор №203/12 от 05.12.2012, заключенный между ООО «Рекламная Компания Аврора» и ООО «Академия Интересов», на изготовление и поставку полиграфической продукции;
47. Договор №24535 от 23.01.2014, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Юнайтед пресс» по размещению рекламных материалов;
48. Договор РС №02\03 на размещение рекламы и информации от 03.03.2014, заключенный между ООО «Академия интересов» и ООО «Арт бизнес леди»;
49. Договор №4 от 06.03.2014 возмездного оказания услуг по трансляции звуковой информации, заключенный между ООО «Академия интересов» и ООО «ТК Черемушкинский»;
50. Товарные накладные, счета, акты за 2014-2016 гг.;
51. Договор об оказании услуг №1 от 04.04.2013 о разработке логотипа для «Интересной академии» и «Интересного детского сада», заключенный между Агагишиевой Жанной Мурадовной и Курскиной М.С., и приложение к нему;
52. Договор № 01 /09/2015 на оказание консультационных услуг в области PR от 01.09.2015, заключенный между «ДОУ Интересная академия» и Савиным А.А.;
53. Договор № 24.11.2014 от 24.11.2014, заключенный между ООО «Академия интересов» и ООО «Экстра Упаковка», об оказании услуг по организации и проведению детского новогоднего праздника;

54. Договор №12-05 на оказание платных медицинских услуг от 01.09.2014, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Клиники Чайки» , и приложение к нему;
55. Договор №25-06/14 возмездного оказания услуг от 17.06.2014, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Лулаки»;
56. Договор оказания услуг №02ОУ от 02.06.2014, заключенный между ООО «Мэри» и ООО «Академия Интересов», и приложение к нему;
57. Договор об оказании физкультурно-оздоровительных услуг (хореография, балет и музыкальная ритмика для посетителей детского развивающего центра ООО «Академия интересов») от 01.12.2012;
58. Сведения о компаниях;
59. Договор оказания услуг от 10.11.2015, заключенный между Пономаренко Валерией Олеговной и Агагишиевой Жанной Мурадовной, о разработке логотипа для «Интересного ресторана», и приложения к нему,

а также материалов [19, 21] на предмет подтверждения наличия у правообладателя предприятия (ресторана), как имущественного комплекса, доказательств осуществления правообладателем оспариваемой регистрации фактической деятельности по оказанию услуг в области ресторанного бизнеса под коммерческим обозначением «ИНТЕРЕСНЫЙ РЕСТОРАН», а также приобретения известности коммерческим обозначением на определенной территории до даты приоритета оспариваемой регистрации, показал, что эти материалы не способны подтвердить доводы правообладателя (что было отражено в решении Роспатента от 19.04.2018 по возражению от 30.10.2018).

Что касается довода правообладателя относительно того, что действия по подаче ООО «Интересный ресторан» настоящего возражения следует расценивать как злоупотребление правом, то установление данного факта не относится к компетенции Роспатента, а заключение антимонопольного органа о том, что действия лица, подавшего возражение, признаны актом недобросовестной конкуренцией, в материалах возражения отсутствует.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 16.04.2019, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №649158 недействительным в отношении части услуг 43 класса МКТУ «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров».**