

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) 01.11.2018, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Интересный ресторан», г. 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 01.11.2018 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), и фирменным наименованием ООО «Интересная Академия 03», регистрация которых была осуществлена 14.03.2016 и 18.04.2016, соответственно, т.е. ранее даты (22.06.2017) приоритета оспариваемого товарного знака;

- услуги, оказываемые ООО «Интересный ресторан» и ООО «Интересная Академия 03» под своими фирменными наименованиями однородны услугам 41, 43 классов МКТУ оспариваемой регистрации;

- сходство оспариваемого товарного знака с фирменным наименованием лица, подавшего возражение, обусловлено тем, что сравниваемые обозначения включают тождественный словесный элемент «ИНТЕРЕСНЫЙ»; сходство оспариваемого товарного знака с фирменным наименованием ООО «Интересная Академия 03» обусловлено тем, что сравниваемые обозначения включают сходные словесные элементы «ИНТЕРЕСНЫЙ» - «ИНТЕРЕСНАЯ»;

- также лицо, подавшее возражение, сообщает, что согласно сведениям ЕГРИП правообладатель на дату регистрации оспариваемого товарного знака не осуществлял деятельность в отношении услуг 41 класса МКТУ.

С учетом изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №649158 недействительным полностью.

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

1. Распечатка с сайта ФИПС сведений об оспариваемом товарном знаке;

2. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица (ООО «Интересный ресторан»);
3. Устав ООО «Интересный ресторан», 2016г.;
4. Выписки из ЕГРЮЛ сведений о ООО «Интересный ресторан»;
5. Распечатки страниц «Общероссийской классификации видов экономической деятельности» с сайта «КонсультантПлюс»;
6. Свидетельство о государственной регистрации юридического лица (ООО «Интересная академия 03»);
7. Устав ООО «Интересная академия 03»;
8. Выписки из ЕГРЮЛ сведений об ООО «Интересная академия 03»;
9. Рекламные материалы (меню ресторана; рекламные листовки; лист упаковочной бумаги; фотографии о проведении мероприятий; наклейки;
10. Распечатки с сайта <http://kidskafe.ru>;
11. Выписки из ЕГРИП сведений о правообладателе оспариваемой регистрации;
12. Уведомление о начале осуществления предпринимательской деятельности от 20.01.2017;
13. Лицензия на осуществление розничной продажи алкогольной продукции от 09.12.2016;
14. Долгосрочный договор аренды помещения № 67-ДДА/СБ от 12.10.2016;
15. Распечатки из сети Интернет;
16. Фотографии внешнего облика и внутренней обстановки ресторана «Интересный ресторан»;
17. Извещение о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете) в электронной форме; бухгалтерский баланс; отчет о финансовых результатах за 2016г.;
18. Извещение о вводе сведений, указанных в налоговой декларации (расчете) в электронной форме; бухгалтерский баланс; отчет о финансовых результатах за 2017г.;
19. Налоговая декларация ООО «Интересный ресторан» за 2016г.;

20. Справка ООО «Интересный ресторан» о кассовом обороте за 2016-2017гг. с приложением кассовых чеков;

21. Договор на размещение рекламы от 11.11.2016;

22. Выборка договоров поставки за 2016-2017гг. с приложениями к ним.

Следует отметить, что документы [12-22] представлены 29.03.2019, т.е. после даты (08.02.2019) принятия возражения к рассмотрению и являются дополнением к нему. В данных материалах приведены отсутствующие в возражении источники информации, не являющиеся общедоступными словарно-справочными изданиями. В связи с чем согласно пункту 2.5 Правил ППС они не подлежат учету в рамках рассмотрения возражения от 01.11.2018. Такие материалы могут быть оформлены в качестве самостоятельного возражения, поданного в соответствии с условиями подачи возражений, предусмотренными Правилами ППС.

Правообладатель, надлежащим образом ознакомленный с материалами возражения от 01.11.2018, представил отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, не доказало, что осуществляет хозяйственную деятельность в отношении услуг 41 класса МКТУ оспариваемой регистрации, в связи с чем не является заинтересованным в подаче настоящего возражение в отношении данных услуг;

- документы, относящиеся к деятельности ООО «Интересная Академия 03» не могут служить доказательством доводом лица, подавшего возражение, поскольку возражение подано от имени одного лица - ООО «Интересный ресторан»;

- правообладатель отмечает, что обладает исключительным правом на обозначение «Интересный», которое используется в составе коммерческого обозначения, возникшего ранее даты (14.03.2016) создания лица, подавшего возражение;

- так, в 2009 году был открыт первый «Интересный детский сад» (Москва, Рублевское шоссе), в 2013 году – второй «Интересный детский сад» (Москва, Большой Трехгорный пер., д.3, стр.1), в 2013 году - «Интересный ресторан»;

- кроме того, с 12.08.2009 года под фирменным наименованием осуществляет деятельность ООО «Академия интересов» (ОГРН: 1097746443112), учрежденное правообладателем, с 23.01.2014 под своим фирменным наименованием осуществляет

деятельность «ООО Интересная академия 01» (ОГРН: 1147746034370), учрежденное правообладателем, с 18.06.2014 под своим фирменным наименованием осуществляет деятельность ООО «Дополнительное образовательное учреждение Интересная академия» (ООО «ДОУ Интересная академия») (ОГРН: 1147746690882), учрежденное правообладателем;

- начиная с 2009 года правообладатель под коммерческим обозначением и фирменным наименованием оказывает услуги в сфере дошкольного образования, а также в сфере оказания иных услуг (досуга, творчества, общественного питания и пр.) для детей и их родителей;

- правообладатель также отмечает, что лицо, подавшее возражение, незаконно использует обозначение «ИНТЕРЕСНЫЙ», тождественное оспариваемому товарному знаку, что в свою очередь приводит к введению потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги 41, 43 классов МКТУ. Кроме того, обозначение «ИНТЕРЕСНЫЙ», которое является объектом авторского права, используется лицом, подавшим возражение, без согласия правообладателя (Агагишиевой Жанны Мурадовны);

- материалы возражения не содержат доказательств осуществления лицом, подавшим возражение, фактической деятельности под обозначением «ИНТЕРЕСНЫЙ».

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

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

В подтверждение своих доводов правообладателем были представлены следующие материалы:

23. Выписки из ЕГРЮЛ сведений об: ООО «Академия интересов»; ООО «Интересная академия 01»; ООО «ДОУ Интересная академия»

24. Фотография;

25. Информация о детском саду «Интересный детский сад» (рекламный буклет; «Положение о дополнительных образовательных услугах»; фотографии помещения, расписаний групп);
26. Справка об администраторе домена www.kidscafe.ru;
27. Распечатки из сети Интернет (сайты «Peopletalk», rbc.ru) сведений о Жанне Рыжовой;
28. Распечатки страниц печатного издания «Деловые женщины 2017» сведений об Агагишевой Жанне Мурадовне;
29. Распечатки страниц печатного издания «Бизнесжурнал» (декабрь 2017) сведений о Казанской Жанне;
30. Распечатки с сайта интернет-издания «Секрет фирмы», с сайта интернет-издания www.m24.ru сведений о Жанне Казанской.
31. Скриншоты публикаций из аккаунта Жанны Казанской в социальной сети «Instagram»;
32. Бухгалтерская отчетность ООО «Интересная академия 01» за 2015-2016 гг.;
33. Бухгалтерская отчетность ООО «ДОУ Интересная академия» за 2015-2017 гг.;
34. Сведения о лицензии на ведение образовательной деятельности для ООО «ДОУ Интересная академия»;
35. Договор аренды нежилого помещения, заключенные между ООО «Свиг» и ООО «Академия Интересов» от 2011, 2012 гг. и приложения к нему;
36. Договор аренды №01/10/12 от 01.10.2012, заключенный между ИП Гордюхиным А.А и ООО «Академия интересов»;
37. Договор аренды недвижимого имущества №85/14-01 от 23.06.2014, заключенный между ОАО «Трехгорная мануфактура» и ООО «ДОУ Интересная академия»;
38. Акт о начале коммерческой деятельности, Дополнительное соглашение, Акты сверки к Договору Субаренды №71/2/Д16 от 28.04.2014;
39. Договоры, заключенные между ООО «ДОУ Интересная академия» и родителями, за 2014-2018 гг.;

40. Договоры, заключенные между ООО «Академия Интересов» и родителями, за 2014-2019 гг.;
41. Договор №Б36ПР 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;
42. Приложения №4, №5, №6 к Договору №9875 от 24.05.2011;
43. Договор № 07-12 от 19.03.2012, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Пиксель» о внесении изменений на сайте www.mnogointeressov.ru с приложениями;
44. Приложения к договору № 9560MSOM от 23.11.2011;
45. Договор о предоставлении рекламно-информационных услуг от 01.10.2012, заключенный между ТСЖ «Николина гора» и ООО «Академия Интересов»;
46. Договор №Б46ПР от 10.10.2012, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Балтия Молл» о проведении промо-мероприятия на территории ТК «ЮНИМОЛЛ»;
47. Договор №203/12 от 05.12.2012, заключенный между ООО «Рекламная Компания Аврора» и ООО «Академия Интересов», на изготовление и поставку полиграфической продукции;
48. Договор №24535 от 23.01.2014, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Юнайтед пресс» по размещению рекламных материалов;
49. Договор РС №02\03 на размещение рекламы и информации от 03.03.2014, заключенный между ООО «Академия интересов» и ООО «Арт бизнес леди»;
50. Договор №4 от 06.03.2014 возмездного оказания услуг по трансляции звуковой информации, заключенный между ООО «Академия интересов» и ООО «ТК Черемушкинский»;
51. Товарные накладные, счета, акты за 2014-2016 гг.;
52. Договор об оказании услуг №1 от 04.04.2013 о разработке логотипа для «Интересной академии» и «Интересного детского сада», заключенный между Агагишиевой Жанной Мурадовой и Курскиной М.С., и приложение к нему;

53. Договор № 01 /09/2015 на оказание консультационных услуг в области PR от 01.09.2015, заключенный между «ДОУ Интересная академия» и Савиным А.А.;
54. 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;
55. 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;
56. Договор №25-06/14 возмездного оказания услуг от 17.06.2014, заключенный между ООО «Академия Интересов» и ООО «Лулаки»;
57. Договор оказания услуг №02ОУ от 02.06.2014, заключенный между ООО «Мэри» и ООО «Академия Интересов», и приложение к нему;
58. Договор об оказании физкультурно-оздоровительных услуг (хореография, балет и музыкальная ритмика для посетителей детского развивающего центра ООО «Академия интересов») от 01.12.2012;
59. Сведения о компаниях;
60. 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.

Ознакомившись с отзывом правообладателя лицо, подавшее возражение, представило пояснения к нему, основные доводы которого сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, ограничивает объем притязаний и просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №649158 недействительным в отношении всех услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне оспариваемой регистрации;

- лицом, подавшим возражение, подана заявка №2019712106 на регистрацию

ИНТЕРЕСНЫЙ
РЕСТОРАН

товарного знака

в отношении услуг 43 класса МКТУ;

- правообладателем не представлены документы, доказывающие оказание им услуг 43 класса МКТУ под обозначением «ИНТЕРЕСНЫЙ» до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- оспариваемые услуги 41 и 43 классов МКТУ не могут быть признаны однородными, так как не относятся к одному виду, не могут быть взаимозаменяемыми, имеют разный круг потребителей;

- представленные правообладателем документы не подтверждают наличия у него авторского права на спорное обозначение;

- остальные доводы пояснения, повторяют доводы, изложенные в возражении.

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 №649458 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; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; 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 «ясли детские», то в отношении них лицом, подавшим возражение, не представлено материалов, иллюстрирующих его заинтересованность.



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.

Анализ материалов [1-11] представленных лицом, подавшим возражение, показал следующее.

Согласно Свидетельству о государственной регистрации юридического лица [2] и Выписке из ЕГРЮЛ [4] 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.

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.

Вместе с тем, наличие старшего права на фирменное наименование, сходного с оспариваемым товарным знаком, еще не позволяет прийти к выводу о

неправомерности предоставления правовой охраны данному знаку по пункту 8 статьи 1483 Кодекса. Для этого необходимо установить, что фирменное наименование и оспариваемый товарный знак используются на территории Российской Федерации в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ.

Представленные материалы [1-11] не содержат документов, доказывающих фактическую деятельность лица, подавшего возражения, по оказанию услуг 43 класса МКТУ до даты приоритета товарного знака по свидетельству №649158 под своим фирменным наименованием.

Что касается представленных материалов [12-22], то, как было указано выше, они не подлежат учету в рамках рассмотрения возражения от 01.11.2018, согласно пункту 2.5 Правил ППС

С учетом изложенного, коллегия полагает, что довод лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака нормам, установленным пунктом 8 статьи 1483 Кодекса, не доказан.

Что касается довода правообладателя, относительно наличия у него исключительного права использования коммерческого обозначения для индивидуализации ресторана «Интересный ресторан», возникшего ранее даты приоритета оспариваемой регистрации, то следует отметить следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1539 Кодекса правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Таким образом, необходимо устанавливать, используется ли спорное или сходное с ним обозначение лицом, подавшим возражение, для индивидуализации конкретного предприятия, с какого момента такое использование началось и продолжается ли его использование. Кроме того, необходимо устанавливать, обладает ли коммерческое обозначение достаточными различительными

признаками и имеются ли доказательства приобретения коммерческим обозначением известности на определенной территории. При этом должна быть установлена вся совокупность вышеназванных условий. В случае недоказанности наличия хотя бы одного из этих условий исключительное право на коммерческое обозначение не может считаться существующим.

Вместе с тем, анализ материалов отзыва на предмет подтверждения наличия у правообладателя предприятия (ресторана), как имущественного комплекса, показал, что им, не представлены документы (например, договоры аренды помещения, аренды имущества и др.), которые подтверждали бы, что ресторан «ИНТЕРЕСНЫЙ РЕСТОРАН» принадлежат Агагишиевой Ж.М.

Правообладателем также не представлены доказательства осуществления Агагишиевой Ж.М. фактической деятельности по оказанию услуг в области ресторанного бизнеса под коммерческим обозначением «ИНТЕРЕСНЫЙ РЕСТОРАН», приобретения известности коммерческим обозначением на определенной территории до даты приоритета оспариваемой регистрации (представленная публикация в СМИ [29] датирована декабрем 2017 года, т.е. после даты (22.06.2017) приоритета оспариваемой регистрации).

С учетом изложенного указанный выше довод не доказан.

При этом коллегия отмечает, что представленные правообладателем материалы относятся к деятельности, которая однородна услугам 41 класса МКТУ (в отношении которых правовая охрана оспариваемого товарного знака не оспаривается) и услугам 43 класса МКТУ «ясли детские» (в отношении которых заинтересованность лица, подавшего возражение, не доказана).

Что касается довода правообладателя относительно незаконного использования лицом, подавши возражения, обозначения сходного с оспариваемым товарным знаком и с произведением, авторское право на которое принадлежит правообладателю, то следует отметить, данные доводы не являются предметом рассмотрения возражения.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 01.11.2018, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №649158.