

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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 поступившее 23.08.2018 возражение Акционерного общества «Авиакомпания «Азимут», г. Ростов-на-Дону (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 662548, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2017737904 с приоритетом от 14.09.2017 зарегистрирован 12.07.2018 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за № 662548 на имя Общества с ограниченной ответственностью «АЗИМУТ ИНТЕРНЭШНЛ», Люксембург (далее – правообладатель) в отношении товаров 20 и услуг 35, 39, 41, 43 классов МКТУ.

В качестве товарного знака зарегистрировано комбинированное обозначение,



состоящее из слова «азимут», справа от которого расположен элемент круглой формы.

В поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении выражено мнение о том, что оспариваемая регистрация товарного знака произведена в нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к тому, что лицо, подавшее возражение, обладает исключительным правом на коммерческое обозначение, используемое им для индивидуализации предприятия - АО «Авиакомпания Азимут», которое

представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «Авиакомпания»/«азимут», «Airlines»/«azimuth», а также стилизованное изображение крыльев летящей птицы. Право на коммерческое обозначение возникло 22.05.2017, т.е. ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака. В подтверждение возникновения исключительного права на коммерческое обозначение лицо, подавшее возражение, представляет договоры и соглашения на оказание услуг, а также лицензии и данные реестра авиакомпаний.

По мнению лица, подавшего возражение, его заинтересованность в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №662548 обусловлена наличием исключительного права на коммерческое обозначение, однородностью предпринимательской деятельности АО «Авиакомпания Азимут» и части услуг 39 класса МКТУ оспариваемого знака (авиаперевозки, аренда летательных аппаратов, услуги авиакомпаний), а также фактом подачи заявок №№2017749332 и 2017755565.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о признании недействительным предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку в отношении услуг 39 класса МКТУ «авиаперевозки, аренда летательных аппаратов, услуги авиакомпаний».

К возражению приложены следующие документы (копии):

- договор на разработку сайта от 21.04.2017 г.[1];
- договор №856/09-2017 на оказание услуг по размещению и распространению рекламы от 14.09.2017 г.[2];
- договор на оказание рекламных услуг № 0/1157 от 13.10.2017 г.[3];
- договор №346 Р от 17.10.2017 г. на размещение в радиопрограмме рекламно-информационных материалов [4];
- договор № 1 на распространение и (или) размещение наружной рекламы от 15.01.2018 г.[5];
- договор оказания рекламно-информационных услуг от 25.01.2018 г.[6];
- договор №22-02-02/18 на оказание услуг по размещению рекламы от 22.02.2018 г.[7];

- договор № 50/18 на оказание услуг по размещению рекламы в эфире радиостанций от 14.03.2018 г.[8];
- договор на оказание услуг №05 от 19.03.2018 г. на оказание услуг по размещению, эксплуатации и техническому обслуживанию рекламно-информационного материала[9];
- договор подряда №21/03.2018 на изготовление, монтаж объектов наружной рекламы от 21.03.2018 г.[10];
- договор №904 от 6.04.2018 г. на изготовление, монтаж, демонтаж баннера[11];
- договор № РД-111/20/03 от 11.04.2018 г. на проведение рекламной кампании в эфире радиоканалов[12];
- договор № 32 от 16.04.2018 г. на оказание услуг по размещению и демонстрации рекламных изображений[13];
- договор №297 оказания услуг от 18.04.2018 г.[14];
- договор на оказание услуг №35-2018 от 30.05.2018 г.[15];
- данные Яндекс Метрики о посещаемости сайта [https:// azimuth.aero/ru](https://azimuth.aero/ru)[16];
- договор №610/2017-НО на аэропортовое и наземное обслуживание воздушных судов с эксплуатантом РФ от 22.05.2017 г. ОАО «Международный аэропорт Минеральные Воды» и АО «Авиакомпания АЗИМУТ»[17];
- договор №617/07-2017 о предоставлении аэропортовых услуг и наземном обслуживании воздушных судов в аэропорту Омск (Центральный) от 19.07.2017 г.[18];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании №М-642/2017 от 20.07.2017 г.[19];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании между АО «Авиакомпания АЗИМУТ» и ООО «Воздушные Ворота Северной Столицы» от 20.07.2017 г.[20];
- договор на аэропортовое и наземное обслуживание воздушных судов (РФ) от 28.07.2017 г. между АО «Авиакомпания АЗИМУТ» и АО «Аэропорт Толмачево»[21];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании от 28.07.2017 г. между АО «Авиакомпания Азимут» и ПАО «МАНН»[22];

- стандартное соглашение о наземном обслуживании №МАС-589/17-Д01 от 22.08.2017 г.[23];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании № КЛЦ-953/17-Д01 от 29.08.2017 г. между АО «Авиакомпания АЗИМУТ» и ПАО «Аэропорт Кольцово»[24];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании №582/17-МАКР от 04.09.2017 между АО «Авиакомпания Азимут» и АО «Международный аэропорт Краснодар»[25];
- договор №05/05-2018 о наземном обслуживании воздушных судов в аэропорту Грозный (Северный) от 08.09.2017 г.[26];
- договор №13000189 на комплексное обслуживание от 15.09.2017 г.[27];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании №303/8-2017 от 15.09.2017 г.[28];
- договор №214-2017/НО на наземное обслуживание воздушных судов от 20.09.2017 г.[29];
- стандартное соглашение №027-40/2017 на наземное обслуживание воздушных судов в международном аэропорту «Казань» на основе SGHA IATA версии 2013 от 12.10.2017 г. между АО «Авиакомпания АЗИМУТ» и АО «Международный Аэропорт Казань»[30];
- договор №41-10/17 комплексного аэропортового обслуживания в международном аэропорту «Махачкала» от 30.10.2017 г. между АО «Авиакомпания Азимут» и АО «Международный аэропорт Махачкала»[31];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании №1104/17-МАС от 01.11.17[32];
- стандартное соглашение о наземном обслуживании воздушных судов в международном аэропорту Калуга (Грабцево) на основе версии SGHA 2013 №17/103 от 21.11.2017 г. между АО «Авиакомпания АЗИМУТ» и АО «Международный аэропорт Калуга»[33];
- приложение Б (Упрощенная процедура) к стандартному соглашению ИАТА о наземном обслуживании от января 2008 № 24 Д0118 от 20.02.2018[34];

- договор №175-0902/18 о предоставлении аэропортовых услуг и наземном обслуживании воздушных судов в аэропорту города Элиста от 26.04.2018 г.[35];
- лицензия №ПП 0399 от 31 августа 2017 г. на осуществление деятельности по перевозкам воздушным транспортом пассажиров (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), выданная Росавиацией [36];
- лицензия №ПП 0399 от 11 декабря 2017 г. на осуществление деятельности по перевозкам воздушным транспортом пассажиров (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), выданная Росавиацией [37];
- лицензия №ПГ 0400 от 31 августа 2017 г. на осуществление деятельности по перевозкам воздушным транспортом грузов (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), выданная Росавиацией [38];
- лицензия №ПГ 0400 от 11 декабря 2017 г. на осуществление деятельности по перевозкам воздушным транспортом грузов (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), выданная Росавиацией [39];
- данные Реестра авиакомпаний, размещенного на сайте Федерального агентства воздушной авиации РФ (<https://wvvrw.favt.ru/reestr-v-aviacompanv/>) на дату обращения 20.08.2018 г.[39];
- страницы официального сайта АО «Авиакомпания Азимут» <https://azimuth.aero/ru> на дату обращения 20.08.2018 г.[40];
- данные Единого государственного реестра юридических лиц, размещенного на сайте Федеральной налоговой службы РФ (<https://vypiska-nalog.com/chto-takoe-egrun>) на дату обращения 20.08.2018 г.[41].

Правообладатель оспариваемого товарного знака, ознакомленный в установленном порядке с возражением, представил на него отзыв, доводы которого

сводятся к тому, что в удовлетворении возражения должно быть отказано, так как отсутствуют основания для признания недействительным предоставления товарному знаку. Правообладателем в отзыве, в частности, отмечается, что в своем возражении на стр. 3 лицо, подавшее возражение, указывает, что коммерческое обозначение у компании АО «Авиакомпания Азимут» возникло 22.05.2017, однако, ни один из представленных в качестве доказательства документов не подтверждает указанную дату. Единственным документом, относящимся к этой дате, является договор № 610/2017-НО на аэропортовое и наземное обслуживание воздушных судов с эксплуатантом РФ от 22.05.2017 ОАО «Международный аэропорт Минеральные воды» и АО «Авиакомпания АЗИМУТ», который не может подтверждать право возникновения коммерческого обозначения, и уж конечно приобретение известности с этой даты.

Правообладатель оспариваемого товарного знака не усматривает возможности приобретения известности обозначением за 4 (четыре) месяца до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Кроме того, для такой специфической деятельности как авиакомпания потребитель должен быть непосредственно знаком с коммерческим обозначением, чтобы констатировать его наличие. Лицом, подавшим возражение, не представлено документов, подтверждающих, когда именно, где и были ли вообще установлены вывески, заказаны бланки билетов (с указанием коммерческого обозначения), осуществлена реклама на бортах самолетов, в том виде, в котором они указаны в возражении как образец коммерческого обозначения, имеющего более ранний приоритет, чем оспариваемый товарный знак.

Из представленных документов (договоры с различными аэропортами южного региона), не представляется возможным установить, на какой именно территории коммерческое обозначение приобрело определенную известность. Кроме того, как само лицо, подавшее возражение, указывает на стр. 5 возражения, ссылаясь на сайт Википедия, АО «Авиакомпания Азимут» стала базовым перевозчиком с 07 декабря 2017 года, что на три месяца позже даты приоритета оспариваемого товарного знака. Также в Википедии указывается, что только на апрель 2018 года авиакомпания «Азимут» стала состоять из 8 воздушных судов, которые едва ли могут обеспечить

широкую известность. Одним из видов использования коммерческого обозначения является использование его в сети Интернет, однако сайт авиакомпании «Азимут» был зарегистрирован за два месяца (31.07.2017) до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Основная часть документов относится к периоду времени после даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Правообладатель пришел к выводу, что представленные с возражением материалы не содержат никаких сведений о том, что лицо, подавшее возражение, является владельцем какого-либо предприятия (имущественного комплекса), производственного или коммерческого объекта, для индивидуализации которого используется коммерческое обозначение, сходное до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, а также не дают возможности установить степень известности и территорию вышеуказанного коммерческого обозначения до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Лицо, подавшее возражение, не представило ни одного документа, подтверждающего интенсивное и длительное использование обозначения до даты приоритета товарного знака для услуг по авиаперевозкам.

На основании изложенного в отзыве правообладатель просит оставить в силе правовую охрану оспариваемого товарного знака.

К отзыву правообладателем приложены копии следующих документов:

- претензия правообладателя к лицу, подавшему возражение, с копиями документов о ее отправке;
- заключение по результатам рассмотрения возражения, приложенное к решению Роспатента от 13.03.2018 по делу об оспаривании товарного знака по свидетельству №403731;
- решение Суда по интеллектуальным правам РФ от 13 июля 2018 г. по делу №СИП-297/2018.

Лицом, подавшим возражение, были представлены дополнительные материалы и доводы, касающиеся отзыва правообладателя, поступившие 24.01.2019 г. и 25.01.2019 г.

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения,

коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (14.09.2017) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс.

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 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 1 статьи 1538 Кодекса юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

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 (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации.

Оспариваемый товарный знак представляет собой выполненное буквами русского алфавита словесное обозначение «азимут», в правом верхнем углу которого расположено изображение фигуры круглой формы. Правовая охрана данному товарному знаку предоставлена в отношении товаров 20 и услуг 35, 39, 41, 43 классов МКТУ.

Согласно возражению признание недействительным предоставления правовой охраны указанному товарному знаку испрашивается для услуг 39 класса МКТУ «авиаперевозки, аренда летательных аппаратов, услуги авиакомпаний» ввиду использования АО «Авиакомпания Азимут» для индивидуализации своего предприятия коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с оспариваемым товарным знаком.

Как указано в возражении, право на коммерческое обозначение, включающее сходное до степени смешения с оспариваемым знаком обозначение «азимут/azimuth», указанного лица возникло с 22.05.2017.

Анализ приложенных к возражению в подтверждение наличия права на коммерческое обозначение документов показал следующее.

До даты приоритета (14.09.2017) лицом, подавшим возражение, было заключено несколько договоров о наземном и аэропортовом обслуживании [17-26], договор [16] на разработку сайта, а также получены лицензии от 31.08.2019 на осуществление деятельности по перевозкам воздушным транспортом пассажиров и грузов [36, 38]. Указанные документы не подтверждают оказания АО «Авиакомпания Азимут» услуг авиаперевозок и, кроме того, они не содержат сведений о наличии у данного лица имущественного комплекса (производственного, торгового или иного предприятия), для индивидуализации которого используется коммерческое обозначение, сходное до степени смешения с оспариваемым товарным знаком. Кроме того, коллегия отмечает, что в доводах лица, подавшего возражение, на отзыв правообладателя на с. 5 указано, что первый рейс АО «Авиакомпания Азимут» совершила 21.09.2017 г., т.е. уже после даты приоритета оспариваемого знака. Что касается лицензий [36, 38], то следует

согласиться с правообладателем, что указанные документы лишь свидетельствуют о праве на осуществление деятельности по перевозкам воздушным транспортом, но не подтверждают факта ее осуществления.

Остальная часть представленных документов имеет даты, выходящие за дату приоритета товарного знака по свидетельству №662548, и не может быть учтена в качестве доказательств нарушения права на коммерческое обозначение согласно пункту 8 статьи 1483 Кодекса.

Что касается дополнительных материалов, представленных 24.01.2019 г. и касающихся рекламной компании за период с 31.01.2018 по 31.10.2018, то они также имеют даты после даты (14.09.2017) приоритета оспариваемого знака.

Доводы лица, подавшего возражение, представленные на отзыв правообладателя в корреспонденции, поступившей 25.01.2019, повторяют в основном доводы, приведенные в возражении. Относительно дополнительных материалов, приложенных к данной корреспонденции (социологические отчеты, рекламные материалы за период с 17.08.2017 по 29.10.2018, бухгалтерский баланс за 2017 – 2018, финансовый отчет), коллегия отмечает, что эти материалы также не являются подтверждением того, что предоставление правовой охраны оспариваемому товарному знаку, нарушает право на коммерческое обозначение лица, подавшего возражение. Кроме того, дополнительные материалы, поступившие 24.01.19 и 25.01.19, отсутствовали в первоначально поданных материалах возражения и не относятся к общедоступным словарно-справочным изданиям, как того требует пункт 2.5 Правил ППС.

Таким образом, отсутствуют основания для признания оспариваемого товарного знака не соответствующим требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.08.2018, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 662548.