

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии 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, утвержденных приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела поступившее 10.12.2021 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №829751, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ВЕЕР МОЛЛ», Свердловская область, город Екатеринбург (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.

Veer Mall

Веер Молл

Оспариваемый товарный знак “ *Веер Молл* ” по заявке № 2020750239 с приоритетом от 14.09.2020 зарегистрирован 23.09.2021 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №829751 на имя Общества с ограниченной ответственностью "КАМЕЛИЯ", Москва (далее –

правообладатель) в отношении услуг 36, 39, 42 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.12.2021 поступило возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №829751, мотивированное несоответствием произведенной регистрации требованиям пунктов №3 (1) и 8 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения, а также последующего дополнения к нему (поступившего 16.03.2022) сводятся к следующему.

Право на фирменное наименование ООО «ВЕЕР Молл» возникло 09.01.2018 при этом индивидуализирующая часть фирменного наименования является тождественной части оспариваемого товарного знака. Основным видом экономической деятельности ООО «ВЕЕР Молл» по соответствующему классификатору является «Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом» (ОКВЭД - 68.20).

Кроме того, податель возражения утверждает, что ему принадлежит более раннее право на коммерческое обозначение, так как ООО «ВЕЕР Молл» является собственником второго по величине в г. Екатеринбурге Торгово-развлекательного центра с идентичным наименованием Veer Молл / Veer Mall, строительство которого началось в 2017г. на основании Разрешения на строительство №RU 66302000-809-2017 от 02.11.2017г., выданного Министерством строительства и развития инфраструктуры Свердловской области, и завершилось в апреле 2021г. на основании Разрешения на ввод объекта в эксплуатацию №RU 66302000-809-2017 от 23.04.2021г., выданного Министерством строительства и развития инфраструктуры Свердловской области. Исключительное право ООО «ВЕЕР Молл» на коммерческое обозначение с целью индивидуализации указанного Торгово-развлекательного центра возникло задолго до даты приоритета зарегистрированного за ООО «Камелия» товарного знака, что подтверждается многочисленными публикациями в СМИ, Интернете, документами, опосредующими разработку наименования ТРЦ, проектной документации ТРЦ, включая эскизный проект (архитектурно-

строительный облик объекта), согласованный Администрацией г. Екатеринбурга, выставками по продвижению ТРЦ на рынке коммерческой недвижимости России и т.п.

До 2 ноября 2021г. ООО «ВЕЕР Молл» не знало ни о существовании ООО «Камелия», ни о регистрации за этим юридическим лицом товарного знака, идентичного фирменному наименованию ООО «ВЕЕР Молл». В вышеупомянутую дату (02.11.2021г.) по инициативе общества с ограниченной ответственностью «Камелия» были заблокированы сайт и интернет ресурс (группа) Вконтакте, принадлежащие обществу с ограниченной ответственностью «ВЕЕР Молл».

ООО «ВЕЕР Молл», являясь собственником Торгово-развлекательного центра «ВЕЕР Молл»/ «VEER Mall», на протяжении всего срока проектирования, строительства, а по его завершении и функционирования активно продвигало (и в настоящее время продвигает) Торгово-развлекательный центр под идентичным фирменному наименованию юридического лица наименованием Веер Молл / VeerMall (коммерческое обозначение) на рынке недвижимости России в целях сдачи его площадей в аренду и привлечения покупателей, о чём свидетельствуют многочисленные публикации и реклама в СМИ, Интернете, официальные документы и резолюции органов власти, крупнейшие выставки торговой недвижимости REX2017, MAPIС 2018, 2019, 2020, 2021, включая международные выставки MAPIС, проходящие в г. Канн (Франция), различного рода договоры, в том числе договоры аренды с международными, федеральными и иными брендами, и. т.п., в результате чего обозначение Веер Молл / VeerMall стало устойчиво ассоциироваться с Торгово-развлекательным центром в г. Екатеринбурге по пр. Космонавтов, 108 и его собственником ООО «ВЕЕР Молл». Более того, еще в 2017 году ООО «Регион-Восток» (одно из юридических лиц, входящих в группу компаний заявителя и аффилированное с ним, ИНН 5027101742), начало разработку фирменного имени торгового центра, а также логотипа, о чем свидетельствуют, заключенный договор № 02/17/01 от 20.02.2017г.

В подтверждение осуществления под своим фирменным наименованием деятельности по сдаче в аренду недвижимого имущества подателем возражения

представлены предварительные договоры аренды, а также платежные документы, подтверждающие факт возникновения отношений арендодателя и арендатора между соответствующими сторонами договора. На основании перепланировки арендованных площадей вносились изменения в проектную документацию, в результате чего было оформлено заключение о вводе объекта в эксплуатацию с учетом всех изменений и корректировок, внесенных арендаторами с учётом их нужд. Полный цикл по оформлению проектной документации представлен на примере магазина SPAR.

Указанное, по мнению лица, подавшего возражение, свидетельствует об узнаваемости словесных элементов оспариваемого товарного знака в качестве средств индивидуализации компании ООО «Вeer Молл», ассоциируются исключительно с его деятельностью и поэтому способны вводить потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги.

Следовательно, предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №829751 нарушает положения пунктов 3 (1) и 8 статьи 1483 Кодекса.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №829751 недействительным полностью.

К материалам возражения и дополнений приложены следующие дополнительные документы:

1. Сведения о регистрации товарного знака "Вeer Молл/Veer Mall";
2. Выписка ЕГРЮЛ в отношении ООО «КАМЕЛИЯ»;
3. Информационное письмо Управления федеральной службы государственной статистики по Свердловской области включения ООО «ВЕЕР молл» в состав ЕГРПО; Копия свидетельства о государственной регистрации ООО «ВЕЕСТОР-К» (в настоящее время ООО «ВЕЕР молл») в качестве юридического лица; Копия Листа записи ЕГРЮЛ от 09.01.2018г. (переименование в ООО «ВЕЕР молл»); Копия решения единственного участника ООО «ВЕЕР молл» от 30.10.2017г.; Копия свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе; Копия Устава ООО «ВЕЕР молл» утверждённого решением единственного участника от 30

октября 2017 года; Копия Устава ООО «ВЕЕР молл» утверждённого решением единственного участника от 16 октября 2020 года;

4. Копии договора оказания услуг (разработка фирменного имени торгового центра, а также логотипа) и дополнительного соглашения к нему;

5. Копия бухгалтерской документации ООО «ВЕЕР молл»;

6. Копии договоров с поставщиками энергоресурсов ООО «Регион-Восток».

7. Скриншот сайта <https://www.veermall.ru/>;

8. Копия договора на разработку сайта ООО «ВЕЕР молл» с ООО «Вебмотор» № В28-0318 от 13.03.2018;

9. Скриншот с сайта регистратора домена RU-CENTER, подтверждающий факт регистрации домена veermall.ru, 02.21.2018г.;

10. Копии договоров на участие в выставках коммерческой недвижимости MAPIC 2018, 2019, 2020, 2021;

11. Копии договоров на изготовление печатной рекламной продукции;

12. Образцы печатной рекламной продукции;

13. Скриншоты страниц СМИ, посвященные публикациям торгово-развлекательного центра VEER mall;

14. Фотографии стендов ООО «ВЕЕР молл» на выставках коммерческой недвижимости; Фотографии дипломов, наград, врученных ООО «ВЕЕР молл»;

15. Копии официальных писем (начиная с 2018г.) между ООО «ВЕЕР молл», контрагентами и органами власти;

16. Копии нотариальных доверенностей, выданных ООО «ВЕЕР молл»;

17. Копия договора на разработку эскизного проекта ТРЦ VEER mall П-2018/25 от 01.08.2018 ИП Куковякин;

18. Копия титула эскизного проекта с согласованием Администрации г. Екатеринбурга и Распоряжение Администрации под такое согласование 2018 год;

19. Договор на передачу прав по проектным договорам, энергетическим, исследовательским от ООО «Регион-Восток» к ООО «ВЕЕР молл»;

20. Договор на транспортное планирование с итальянской компанией ООО «МОБИЛИТИИНЧЕИН- РУС» 6 марта 2018года

21. Выписка ЕГРН на Здание ТРЦ ВЕЕР молл с информацией о зарегистрированных договорах аренды;

22. Выписка ЕГРН на Земельный участок под Зданием ТРЦ ВЕЕР молл;

23. Список арендаторов ТРЦ «VEER mall»;

24. Список группы компаний (аффилированных юридических лиц) с заявителем;

25. Копия концепции архитектурно-художественного освещения здания торгово-развлекательного центра «ВЕЕР молл» от 2018 год;

26. Заключение метрологической экспертизы в отношении узла учета газа ТРЦ «ВЕЕР молл» (УКУГ, ИКУГ) от 03.07.2018.

27. Разрешение на строительство ТРЦ «ВЕЕР молл» от 02.11.2017, № RU 66302000-809-2017;

28. Разрешение на строительство ТРЦ «ВЕЕР молл» (изм. действовало до 31.05.2021 г.) от 02.11.2017 № RU 66302000-809-2017;

29. Копии договоров - счетов № 733 от 22.07.2019г. с ИП Арутюнян СВ. размещение информации о ТРЦ «VEER mall» в каталоге Торговые центры России в рекламных целях на сайте vwww.shopandmall.iii на 1 год; № 956 от 21.07.2020г; № 08/18 от 17.07.2018г.;

30. Копия договора оказания услуг № 532017 ИП Свириденкова О.В. (разработка фирменного буклета ТРЦ VEER mall);

31. Копия договора оказание услуг № 15/18 от 27.08.2018г. (изготовление макета ТРЦ VEER mall);

32. Копии предварительных договоров и договоров аренды от 21.11.2019 с ООО «МВМ» (М-Видео); от 18.09.2019 с ООО «МОЛЛ» (продуктовый гипермаркет SPAR); от 18.04.2019 с ООО «Интэрнешнл Ресторант Брэндс» (ресторан KFC-драйв); от 28.12.2019 с ООО «ЭЙЧ ЭНД ЭМ ХЕННЕС ЭНД МУРИЦ»; от 20.08.2019 с ООО «ИМПЕРИЯ ИГР» (мягкий кинотеатр); от 20.08.2019 с ИП Штрамвасер (семейный развлекательный центр – МЕШГАЛЭНД); от 25.11.2019 с ООО «Планета

Вкуса» (ресторан Поль Бейкери); 31.01.2020 с ИП Зайков (Asian Cosmetics); от 12.02.2020 с ООО «Стиль Трейд» (LIME); от 17.02.2020 с ООО «Трейд-Телеком» (оператор связи МОТИВ); 19.02.2020 с ООО «ГРАМОТА» (книжный магазин-Читай город); 28.02.2020 с ИП Молчанова (Веселая расческа-парикмахерская); 02.03.2020 с ООО «Юнайтед Тредингс» (COLINS); от 27.03.2020 с ООО ИП Грехов; от 22.06.2020 с ООО «Заповедник-Центр» (зоомагазин); от 20.07.2020 с ООО «Экспресс-Лаундри» и копии платежных поручений к ним, подтверждающих оплату по заключенным договорам.

33. Копи Заключения Департамента государственного жилищного и строительного надзора Свердловской области №297-СН от 21.04.2021;

34. Копия тома Корректировка 3. Раздел 5 «сведения об инженерном оборудовании, о сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий; Копия Технического задания на проектирование объекта «Торгово-развлекательный центр по проспекту Космонавтов, 108 в г. Екатеринбурге. Корректировка 3.», копия положительного заключения экспертизы; выкопировка из технического паспорта здания на момент ввода в эксплуатацию.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв по его мотивам, основные доводы которого сводятся к следующему.

ООО «Камелия» зарегистрировала свой товарный знак с целью выделения компании из множества аналогичных, оказывающих подобные услуги по управлению недвижимостью. Планируется организовать сетевую компанию, объединяющую множество объектов недвижимости, предоставляемых в аренду/субаренду торговые, складские и иные площади, на уникальных условиях (ноу-хау). ООО «Камелия» находится в городе Москве, ООО «Веер Молл» и одноименный ТРЦ в г. Екатеринбург. Обращение ООО «Камелия» было продиктовано стремлением пресечь незаконное использование зарегистрированного товарного знака, а не введение в заблуждение арендаторов ТРЦ.

Право собственности на объект недвижимости возникает только с момента государственной регистрации (ст. 219 Кодекса). Значит, до регистрации права

владелец нового объекта недвижимости формально не является его собственником. Следуя этим нормам, договор аренды объекта недвижимости, заключенный в тот момент, когда у арендодателя не было зарегистрировано право собственности, ничтожен как противоречащий закону (статья 168 Кодекса). Соответственно условия договора не имеют силы и стороны не могут на них ссылаться (пункт 1 статьи 167 Кодекса). Здание ТРЦ поставлено на кадастровый учет и введено в эксплуатацию в апреле 2021г. Право собственности зарегистрировано в мае 2021г. Таким образом, вести свою основную экономическую деятельность - аренда и управлением собственным или арендованным имуществом (ОКВЭД 68.20), податель возражения начал с указанного периода.

Правовая позиция Пленума ВС РФ Постановление от 23.04.2019 №10 п. 151 В силу пункта 3 статьи 1474 Кодекса защите подлежит исключительное право на фирменное наименование юридического лица, раньше другого включенного в Единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ), вне зависимости от того, какое из юридических лиц раньше приступило к соответствующей деятельности. Согласно выписки ЕГРЮЛ № ЮЭ9965-22-23224619 от 21.01.2022г., ООО «Веер» ОГРН 5177746154592, зарегистрировано в ноябре 2017 (до регистрации изменений ООО «Вестор-К» на ООО «Веер Молл» в январе 2018г.), ведет аналогичную деятельность - п.105 68.20 Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом. Таким образом, полагаем, что ООО «Веер Молл» незаконно зарегистрировало юридическое лицо с таким наименованием, подлежит исключению из реестра или внесению изменений в наименование юридического лица.

На этих основаниях правообладатель просит оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №829751, а в удовлетворении возражения отказать.

В подтверждение своих доводов правообладателем представлены (35)- Выписка из ЕГРЮЛ № ЮЭ9965-22-23224619 от 21.01.2022г. по ООО «Веер» ОГРН 5177746154592; (36) – Скрин экрана сети ВКонтакте.

В ответ на отзыв правообладателя лицом, подавшим возражение, подготовлены дополнительные пояснения.

В своем отзыве ООО «Камелия» слишком узко трактует термин «Предприятие», понимая под этим лишь здание, на которое зарегистрировано право собственности. В действительности же в соответствии со статьей 132 Кодекса «Предприятием», как объектом права, является имущественный комплекс, в который входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги, и другие исключительные права.

В ответ на довод о необходимости исключения ООО «Веер Молл» из реестра юридических лиц, податель возражения приводит сведения о юридических лицах с наименованием «КАМЕЛИЯ».

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

С учетом даты (14.09.2020) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

- 1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;
- 2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

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 требованиями пункта 8 статьи 1483 Кодекса в отношении однородных товаров не могут быть 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) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Пункт 1 статьи 1538 Кодекса указывает на то, что коммерческим обозначением индивидуализируются торговые, промышленные и другие предприятия.

При этом положениями статьи 132 Кодекса определено, что предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Согласно статье 1539 Кодекса существование исключительного права на коммерческое обозначение зависит от определенных условий. Так, коммерческое обозначение должно индивидуализировать предприятие, обладать достаточными различительными признаками и быть известным на определенной территории в результате его применения правообладателем. Кроме того, исходя из положений пункта 1540 Кодекса, исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

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 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 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 Правил, а также исследуется значимость

положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

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).

Veer Mall

Веер Молл

Оспариваемый словесный товарный знак «*Веер Молл*» по свидетельству №829751 состоит из словесных элементов «VEER MALL», «ВЕЕР МОЛЛ», выполненных буквами русского и латинского алфавитов. Товарный знак охраняется в отношении услуг 36, 39, 42 классов МКТУ, приведенных в перечне свидетельства.

Лицо, подавшее возражение, полагает, что ему принадлежит более раннее право на фирменное наименование и коммерческое обозначение, сходные до степени смешения с оспариваемым товарным знаком.

Возражение подано ООО «ВЕЕР МОЛЛ», деятельность которого связана, главным образом, с арендой недвижимости и управлением торговым центром, принадлежащим обществу на праве собственности, что следует из Единого государственного реестра недвижимости.

Поскольку заинтересованными могут быть признаны не только производители товаров/услуг, но и иные лица, участвующие в гражданском обороте товаров/услуг,

стремящиеся к использованию в гражданском обороте обозначений, тождественных или сходных с оспариваемым товарным знаком, то вышеизложенное в своей совокупности свидетельствует о заинтересованности ООО «ВЕЕР МОЛЛ» в оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №829751 по основаниям, приведенным в возражении.

Несоответствие оспариваемого товарного знака требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса как зарегистрированного в нарушение права иного лица на коммерческое обозначение может быть установлено при наличии перечисленных ниже признаков:

- обозначение должно быть тождественно или сходно до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации коммерческим обозначением (его отдельными элементами), представляющим собой средство индивидуализации предприятия;
- право на коммерческое обозначение должно возникнуть ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака;
- деятельность предприятия, реально осуществляемая под коммерческим обозначением, однородна товарам (услугам), приведенным в перечне оспариваемого товарного знака.

В данном случае право на коммерческое обозначение «Veer Mall» следует считать возникшим у лица, подавшего возражения с даты государственной регистрации права собственности на предприятие как имущественный комплекс. При этом отдельного внимания в настоящем деле заслуживает вопрос о том, какой именно объект понимается под предприятием с учетом положений статьи 132 Кодекса.

По мнению лица, подавшего возражение, ссылающегося на норму пункта 2 статьи 132 Кодекса в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное

не предусмотрено законом или договором. То есть согласно доводам подателя возражения датой возникновения права на коммерческое обозначение следует считать дату приобретения прав на земельный участок, а также согласования проектной документации о строительстве объекта недвижимости под названием «VEER MALL».

Коллегия проанализировала представленные с возражением документы и установила следующее.

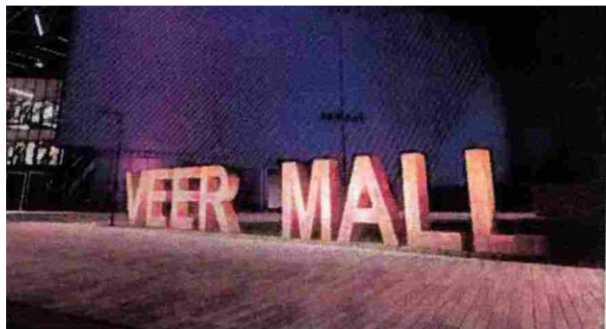
Право ООО «ВЕЕР Молл» на земельный участок зарегистрировано 23.01.2020 (согласно представленной выписке ЕГРН), в выписке также указан вид разрешенного использования – объекты торговли (торговые центры; торгово-развлекательные комплексы). В 2017 году правопродшественником ООО «ВЕЕР МОЛЛ» было получено разрешение на строительство, оформленное постановлением Правительства Свердловской области от 02.11.2017.

Право собственности на предприятие – здание торгово-развлекательного центра со встроенной автостоянкой открытого типа в уровне первого этажа, встроенными трансформационными подстанциями по адресу город Екатеринбург, проспект Космонавтов, 108 зарегистрировано в ЕГРН за ООО «ВЕЕР МОЛЛ» 30.04.2021.

Реклама торгового центра осуществлялась начиная с 2018 года, путем размещения информации о торговом центре на ряде сетевых порталов относительно торговых объектов недвижимости (договоры от 22.07.2019, 17.07.2018, 21.07.2020).

Таким образом, показано как с 2017 года право предшественником лица, подавшего возражение, осуществлялись действия по согласованию строительства, подключению к коммуникациям (энергоснабжению) и электросетям торгового центра, расположенного по адресу Проспект Космонавтов, 108, заказывалось проведение геодезических, геологических и экологических инженерных изысканий в соответствии с техническими заданиями, был создан сайт veermall.ru (21.02.20218). Представлена концепция 2018 года архитектурно-художественного освещения здания Торгово-развлекательного центра «ВЕЕР МОЛЛ» и благоустройства прилегающей территории. Данная концепция включает

расположение светового короба с названием



« » на прилегающей территории, а также на



фасаде торгового центра “ ”.

Данные работы действительно были осуществлены ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Вместе с тем в рассматриваемом деле предприятием, для индивидуализации

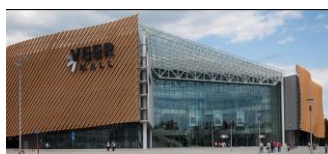


которого используется обозначение « », является не земельный участок в отдельности, права на который возникли ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака, а непосредственно расположенный на этом земельном участке торгово-развлекательный центр. Процесс строительства данного центра является длящимся и требует первоначального наличия прав на земельный участок под строительство, а также согласования строительства объекта капитального строения и проведения инженерных изысканий даже до начала непосредственного этапа застройки. Данные обстоятельства, однако не исключают того факта, что предприятием, в отношении которого используется коммерческое обозначение, является именно здание торгово-развлекательного центра.

Исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 Кодекса принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Согласно абзацу 5 пункта 177 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее-Постановление Пленума) право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия (например, магазина, ресторана и так далее).

Учитывая, что фактическое размещение вывески с обозначением



на фасаде здания, расположенного по адресу город Екатеринбург, проспект Космонавтов, д.108 было осуществлено позднее даты приоритета оспариваемого товарного знака, а также оформление права собственности на здание, для индивидуализации которого используется коммерческое обозначение, осуществлено также позднее даты приоритета оспариваемого товарного знака, у коллегии отсутствуют основания для вывода о



возникновении права на коммерческое обозначение «» у ООО «ВЕЕР Молл» на дату 14.09.2020, ввиду отсутствия подтверждения известности этого коммерческого обозначения на определённой территории, вследствие более позднего (после даты приоритета оспариваемого товарного знака) размещения вывески на предприятии (магазине), введения данного предприятия в эксплуатацию и оформления права собственности на него как на объект недвижимости.

Таким образом, у коллегии отсутствуют основания для применения пункта 8 статьи 1483 Кодекса в качестве основания для прекращения правовой охраны оспариваемого товарного знака ввиду отсутствия подтверждения более раннего возникновения права на коммерческое обозначение у лица, обратившегося с возражением.

Анализ представленных документов относительно несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса в части нарушения прав лица, подавшего возражение, на фирменное наименование «VEER МОЛЛ», показал следующее.

Согласно представленной выписке ЕГРЮЛ право лица, подавшего возражение, на фирменное наименование «VEER МОЛЛ» возникло 09.01.2018, то есть ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака (14.09.2020).

При сравнительном анализе противопоставляемого фирменного наименования и оспариваемого товарного знака по свидетельству № 829751 очевидно, что они являются сходными, поскольку включают в свой состав в качестве индивидуализирующих элементов тождественный словесный элемент «VEER МОЛЛ» (а в случае с оспариваемым товарным знаком также и его транслитерацию буквами латинского алфавита «VEER MOLL»), что определяет фонетическое и смысловое тождество обозначений.

Таким образом, оспариваемый товарный знак и фирменное наименование лица, подавшего возражение, обладают высокой (близкой к тождеству) степенью сходства.

В качестве подтверждения фактической деятельности в области управления недвижимостью под своим фирменным наименованием подателем возражения представлены материалы (1-33). Проанализировав указанные документы коллегия установила следующее.

С 2018 года под своим фирменным наименованием ООО «VEER МОЛЛ» принимал участие в выставках недвижимости (24-26.04.2018)- MAPIC Russia 2018, 2019, 2020-х годов. Осуществлял работы по подбору клиентов для торгово-

развлекательного центра, сопровождением строительства которого занималось лицо, подавшее возражение.

Проанализировав представленные договоры аренды и предварительные договоры аренды, коллегия установила, что лицо, подавшее возражение, начиная с 2019 года оформляло основные и предварительные договоры аренды со следующими условиями.

Согласно положениям представленных договоров Аренды арендодатель является собственником земельного участка площадью 134759 кв.м., имеющего местоположение город Екатеринбург, проспект Космонавтов, д.108 (далее- Земельный участок), о чем в ЕГРН 23.10.2017 г. внесена запись регистрации №66:41:0109065:18-66/001/2017-4, на котором в соответствии с разрешением на строительство №КГ 66302000-809-2017 от 02.11.2017 г., выданного Министерством строительства и развития инфраструктуры Свердловской области, намеревается осуществить строительство объекта недвижимости – Здания торгово-развлекательного центра проектной общей площадью 115 000 кв. м. Также представленные договоры содержат следующее положения: «До передачи Помещения по Акту приема-передачи помещения должны быть приведены арендодателем в определенное состояние в соответствии с требованиями арендатора, арендатору должен быть предоставлен арендодателем доступ в помещение в целях выполнения подготовительных работ и возможности его обустройства, арендодатель должен обеспечить эксплуатацию и обслуживание здания о помещения, а также организовать обеспечение здания и помещения коммунальные и иными услугами».

Кроме того договорами закреплено разделение работ арендатора и арендодателя, в частности архитектурно-планировочное решение помещения арендатора выполняется и оплачивается силами арендатора, а последующее внесение планировочного решения помещения арендатора в архитектурный проект здания выполняется и оплачивается арендодателем, совместно силами арендодателя и арендатора осуществляется паспортизация смонтированных арендодателем в помещении арендатора систем вентиляции и кондиционирования, аналогичный

совместный порядок предусмотрен и для иных проектов подключения помещения арендатора к общим коммуникациям всего здания (водоснабжение, электроснабжение, система пожаротушения, опресовка и сдача в эксплуатацию системы отопления, опущение потолков, и т.д.), отделка и устройство перегородок в помещении арендатора, прокладка трубопроводов водоснабжения и канализации, установка унитазов, раковин и пескоуловители с монтажом фурнитуры, зашивка стояков ливневой канализации, установка приборов учета ХВС и ГВС, установка светильников, розеток осуществляется исключительно арендатором.

Также приложение 13 регулирует места размещения информационно-рекламных конструкций арендатора и навигационных поверхностей на фасаде и внутри здания.

Представлено дополнительное соглашение от 01.06.2021 между ООО «ВЕР МОЛЛ» и ООО «МВМ» которым внесены изменения в раздел 1 договора «Термины и определения», которым в определение здания внесены сведения о кадастровом номере объекта недвижимости ЕГРН, его площади, введении в эксплуатацию 23.04.2021 и о границах земельного участка, также откорректированы сведения о помещении арендатора с учетом изменений, произошедших при завершении ремонтных и отделочных работ. Указанный дополнительный договор зарегистрирован Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Свердловской области (номер регистрационного округа 66) 06.09.2021.

С другой частью арендаторов (ИП Грехов И.А.; ООО «Заповедник-центр»; ООО «Империя игр»; ООО «Интернешнел Брендс» и иные) ООО «ВЕР МОЛЛ» использовало иную схему оформления отношений по аренде помещений, в частности были заключены предварительные договоры аренды до даты оформления права собственности на объект недвижимости и ввода его в эксплуатацию, при этом предписана обязанность арендодателя после получения указанных правоустанавливающих документов направить арендатору основной договор аренды с указанием точной площади и кадастрового номера здания, а также точной площади помещения арендатора. В предмете предварительного договора аренды

указано обязательство заключить основной договор аренды, а также до его заключения предпринять ряд юридических и фактических действий, направленных на строительство здания, в состав которого будет входить помещение, и подготовку такого помещения к аренде в целях осуществления арендатором своей коммерческой деятельности в рамках разрешенного использования, создания неотделимых улучшений (пункт 2.2). В рамках указанных предварительных договоров (раздел 7) указана обязанность арендатора в счет исполнения своих финансовых обязательств по предварительному договору аренды в течении 10 рабочих дней с момента его заключения выплатить арендодателю обеспечительный платеж, соответствующий двухмесячной/месячной ставке постоянной арендной платы и эксплуатационного платежа.

Представленные платежные поручения от 07.05.2019 от ООО «Интернешнл Ресторант Брэндс», от 06.09.2019, 04.02.2020 от ООО «Империя игр»; от 20.09.2019 от ООО «МОЛЛ»; от 09.12.2019 от ООО «МВМ», от 10.02.2020, 12.03.2021 ИП Зайков Т.М., от 27.02.2020 от ООО «ГРАМОТА», от 29.06.2020, 29.03.2021 от ООО «Заповедник- Центр» от 11.08.2020 от ООО «Экспресс-Лаундри», 09.12.2020 от ООО «Интернэшл РЕСТОРАНТ БРЭДС», 17.08.2020, 01.04.2021 от ООО «Кейтеринговая компания «ГЛОБУС»», 30.10.2020, 18.06.2021 ИП Грехов И.А. и другие свидетельствуют о фактическом исполнении арендаторами финансовых обязательств перед арендодателем.

Представленная на примере арендатора ООО «МОЛЛ» корректировка к техническому заданию составленная в период действия предварительного договора аренды свидетельствует об исполнении арендодателем взятых на себя обязательств по внесению изменений в проектную документацию по строительству здания в части, касающейся продуктового гипермаркета SPAR. После приведения в соответствии с корректировками проектной документации лицо, подавшее возражение, получило Заключение 297-СН Департамента государственного жилищного и строительного надзора Свердловской области о соответствии построенного Здания ТРЦ VEER MALL требованиям статьи 49 Градостроительного Кодекса РФ.

Принимая во внимание изложенную выше информацию о ведении ООО «ВЕЕР МОЛЛ» под своим фирменным наименованием деятельности не только по строительству торгового центра, но и по его рекламе, поиску арендаторов путем его презентации на выставках коммерческой недвижимости, фактическое заключение договоров с контрагентами в период, предшествующий дате приоритета оспариваемого товарного знака, предоставление технической документации в целях инженерно-архитектурного планирования помещений арендаторами, согласования корректировок к техническому заданию и проектной документации, а также по обработке обеспечительных платежей от арендаторов свидетельствуют об однородности перечисленной деятельности следующим услугам в перечне оспариваемого товарного знака «36 класса МКТУ - аренда квартир; аренда коворкинг-офисов; аренда недвижимого имущества; аренда офисов [недвижимое имущество]; аренда офисов для совместной работы различных специалистов; аренда ферм и сельскохозяйственных предприятий; взыскание арендной платы; управление жилым фондом; управление недвижимостью; услуги агентств недвижимости»; «39 класса МКТУ- аренда гаражей; аренда крытых стоянок для транспортных средств; аренда мест для стоянки автотранспорта; аренда погребов винных электрических; аренда складов; услуги автостоянок».

Коллегия признает оспариваемые услуги аренды как родовую категорию безотносительно к ее предмету, а также услуги аренды стоянок однородной деятельности лица, подавшего возражение, по выполнению взятых на себя обязательств в рамках заключенных до даты приоритета оспариваемого товарного знака договоров, так как и в оспариваемых услугах и в рамках взятых на себя обязательств ООО «ВЕЕР Молл» присутствуют такие признаки однородности осуществляемой деятельности и оспариваемых услуг как сходное назначение (предоставления права доступа и права пользования помещением), взаимодополняемость, общий круг потребителей и условия оказания. С учётом высокой степени сходства сопоставляемых обозначений указанное выше является основанием для установления вероятности смешения сопоставляемых обозначений, так как для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального

смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров (см. п. 162 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10).

Признавая однородность в части группы услуг автостоянок коллегия исходила из сведений о том, что здание торгового центра оборудовано стоянкой открытого типа на уровне первого этажа, следовательно, услуга стоянки корреспондирует иной деятельности ООО «ВЕЕР МОЛЛ» по управлению торговым центром в целом.

Что касается остальных услуг 36, 39, 42 классов МКТУ, перечисленных в перечне оспариваемого товарного знака, которые представляют собой услуги следующих родовых групп: финансово-кредитные услуги, услуги банков, оценки, поручительства (36-го класса МКТУ); услуги перевозки и сопутствующие ей аренда транспортных средств, в том числе летательных аппаратов и автобусов, туристические услуги, услуги доставки, прокат; работы погрузочно-разгрузочные; распределение энергии; расфасовка товаров; служба ледокольная; служба лоцманская; снабжение питьевой водой; транспортировка трубопроводная; упаковка товаров; управление шлюзами; услуга розлива в бутылки; услуги водителей; услуги по спасанию имущества; хранения; экспедирование грузов (39-го класса МКТУ); анализ воды; анализ компьютерных систем; анализ почерка [графология]; анализа; исследования научно-технические; компьютерные услуги; консультационные услуги; межевание; обеспечение программное как услуга [SaaS]; планирование городское; разведка геологическая; разработка планов в области строительства; услуги архитектурные; услуги в области химии; услуги дизайнеров (42-го класса МКТУ), то подателем возражения не представлено доказательств осуществления под фирменным наименованием «ВЕЕР МОЛЛ» деятельности, однородной перечисленным услугам, как возмездных услуг, где ООО «ВЕЕР МОЛЛ» являлось исполнителем по обязательствам.

С учетом изложенного имеются основания для вывода о том, что оспариваемая регистрация товарного знака противоречит требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса в отношении части услуг 36, 39 классов МКТУ.

Возражение, поступившее 10.12.2021, содержит также довод о том, что оспариваемый товарный знак в силу сходства с обозначением, используемым лицом, подавшим возражение, способен ввести потребителей в заблуждение относительно источника услуг.

Способность введения в заблуждение элементами обозначений и обозначением в целом не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и его изготовителе.

Для вывода о возникновении указанной ассоциации, связанной с иным источником услуг, необходимо наличие доказательств, не только подтверждающих факт оказания услуг с использованием спорного обозначения, но и подтверждающих возникновение у потребителей ассоциативной связи между услугой и источником ее оказания

Анализ представленных с возражением материалов, свидетельствует об оказании потребителям услуг с использованием обозначения «VEER MALL», а также о его известности в пределах города Екатеринбурга и близлежащих территорий.

Поскольку право на товарный знак действует на всей территории Российской Федерации, локальный характер использования сходного до степени смешения обозначения иным лицом, не может служить основанием для вывода о том, что по состоянию на 14.09.2020 у среднего российского потребителя возникла ассоциативная связь между услугами 36, 39 и 42 классов МКТУ, маркированными таким обозначением, и лицом, подавшим возражение, как единственным источником происхождения услуг.

С учетом изложенного, довод возражения о том, что оспариваемый товарный знак способен ввести потребителей в заблуждение относительно источника услуг, является не доказанным.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 10.12.2021, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №829751 недействительным в отношении следующих услуг 36 класса МКТУ *“аренда квартир; аренда коворкинг-офисов; аренда недвижимого имущества; аренда офисов [недвижимое имущество]; аренда офисов для совместной работы различных специалистов; аренда ферм и сельскохозяйственных предприятий; взыскание арендной платы; управление жилым фондом; управление недвижимостью; услуги агентств недвижимости; операции с недвижимым имуществом”* и 39 класса МКТУ *“аренда гаражей; аренда крытых стоянок для транспортных средств; аренда мест для стоянки автотранспорта; аренда погребов винных электрических; аренда складов; услуги автостоянок”*.