

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами 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, рассмотрела поступившее 19.08.2020 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 743794, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ВАУ СПЕЙС», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установлено следующее.

WOWSPACE

Регистрация товарного знака «» по заявке № 2019755096 произведена 24.01.2020 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за № 743794 с приоритетом от 30.10.2019 в отношении товаров 20, 24, 31 и услуг 42 и 44 классов МКТУ на имя Чемоданова Вадима Александровича, Брянская область (далее – правообладатель).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.08.2020 поступило возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 743794, мотивированное его несоответствием требованиям пунктов 3, 8, 9 статьи 1483 Кодекса. Также в возражении заявлено о том, что действия правообладателя, связанные с

регистрацией оспариваемого товарного знака, являются актом недобросовестной конкуренции, нарушают требования Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Возражение обосновано сходством до степени смешения оспариваемого товарного знака с фирменным наименованием (ООО «ВАЙ СПЕЙС» / WOWSPACE LLC) и коммерческим обозначением («WOWSPACE»), используемыми лицом, подавшим возражение, при осуществлении производства дизайнерской мебели (20 класс МКТУ), производства текстильных занавесок и чехлов для диванов (24 класс МКТУ), поставок шишек сосновых, фруктов необработанных (31 класс МКТУ), при сдаче мебели в аренду для проведения различных мероприятий (43 класс МКТУ), при оказании услуг в области дизайна и флористики (42 класс МКТУ), при организации мероприятий и выставок (35, 41 классы МКТУ) и оказании услуг дизайна ландшафтного (44 класс МКТУ).

По мнению лица, подавшего возражение, тождество товарного знака по свидетельству № 743794 с фирменным наименованием и коммерческим обозначением лица, подавшего возражение, а также однородность услуг, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак и используются средства индивидуализации лица, подавшего возражение, является прямым основанием введения потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, противоречия общественным интересам и недобросовестной конкуренции.

Согласно возражению, деятельность лица, подавшего возражение, известна потребителям, что следует из числа подписчиков страницы в социальной сети «Инстаграм», что обуславливает несоответствие оспариваемой регистрации также пункту 3 статьи 1483 Кодекса, как способной ввести потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, и как противоречащей общественным интересам.

В возражении сообщается о том, что правообладателю было известно о лице, подавшем возражение, его деятельности, так как он являлся контрагентом ООО «ВАУ СПЕЙС» с июля 2019 г., арендовал помещение в том же здании, и,

зарегистрировав товарный знак, предъявил претензию ООО «ВАУ СПЕЙС» о нарушении прав на зарегистрированный товарный знак.

Также приведен довод о том, что слово «WOWSPACE» является индивидуально-авторским неологизмом, в отношении которого действуют авторские права его создателя – Дориной В.В. (генерального директора лица, подавшего возражение), что является основанием для признания оспариваемой регистрации несоответствующей пункту 9 статьи 1483 Кодекса в отношении всех товаров и услуг оспариваемой регистрации.

На основании вышеизложенного лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 743794 полностью.

К возражению приложены следующие документы:

(1) копия письма, касающегося спора лица, подавшего возражение, с Фондом социального страхования;

(2) копия Устава ООО «ВАУ СПЕЙС», 2019 г.;

(3) копия договора аренды № 66/Д-466/18 от 23.03.2018 между АО «ДОК-3» и ООО «ВАУ СПЕЙС» (арендатор) в отношении нежилых помещений, расположенных по адресу: Москва, ул. 1-ая Карачаровская, дом 8, строение 20, сроком по 31.01.2019 (в соответствии с п.5.3 договора помещения передаются арендатору в целях использования в качестве складских помещений (без отопления)), копии актов к договору, копии писем об арендных платежах;

(4) копии договоров взаимного оказания услуг от 08.04.2015 и 11.02.2019, копии актов, копии благодарственных писем;

(5) копии договоров от 24.01.2018, от 01.07.2019, от 31.08.2018 (где ООО «ВАУ СПЕЙС» – заказчик), касающихся изготовления полиграфической и другой рекламной продукции (с приложениями);

(6) копия договора № 0110-19/О от 01.10.2019 (где ООО «ВАУ СПЕЙС» – заказчик), касающегося обслуживания программного продукта (с приложениями);

(7) копии договоров от 02.04.2015 и 09.04.2018 (где ООО «ВАУ СПЕЙС» – заказчик), касающихся создания и изменения логотипа (с приложениями);

(8) фотоматериалы без дат;

(9) скриншоты страниц сайтов <https://www.instagram.com/>, <https://zoon.ru>, <https://vk.com/>;

(10) копии писем от 20.09.2019, 26.10.2016, 22.03.2017;

(11) копия протокола осмотра доказательств от 28.02.2020 – осмотр сайта <https://wowspace.ru/>;

(12) копия свидетельства о депонировании произведения «Каталог продукции ООО «ВАУ СПЕЙС» от 28.01.2020;

(13) перечень договоров ООО «ВАУ СПЕЙС»;

(14) копии договоров (и/или приложений к договорам) от 12.09.2019, 02.11.2017, 06.03.2018, 05.07.2018, 20.11.2019, 11.03.2019, 21.05.2019, 02.10.2019, 21.07.2017, 16.06.2019, 24.06.2019, 03.07.2019, 09.07.2019, 16.07.2019, 23.07.2019, 01.04.2019, 25.06.2019, 14.10.2019, 19.09.2019, 30.09.2019, 07.11.2019, 10.03.2020, 18.11.2019, 02.12.2019, 03.02.2020, 30.03.2020, 25.06.2020, 18.12.2019, где ООО «ВАУ СПЕЙС» – исполнитель по услугам дизайн-проекта и оформления конструкций, стендов, стоек, сцен на мероприятиях, включая услуги доставки, монтажа и демонтажа, а также услуги аренды мебели и конструкций, флористического оформления, хранения;

(15) копии универсальных передаточных документов от 27.06.2018, 22.11.2018, 02.11.2017, 15.11.2017, 02.04.2018, 16.12.2019, 22.03.2019, 22.09.2019, 28.06.2019, 02.07.2019, 07.07.2019, 14.07.2019, 21.07.2019, 04.08.2019, 17.04.2019, 18.10.2019, 07.10.2019, 31.03.2020, 10.10.2019, 25.11.2019, 19.11.2019, 17.02.2020, 30.06.2020, 23.05.2019, 23.12.2019;

(16) копия договора аренды движимого имущества (предметов мебели и оформления помещений) № ВС-0023 от 20.09.2018 между ООО «ВАУ СПЕЙС» (арендодатель) и ООО «Пи.Ар.-Текнолоджис» с копиями универсальных передаточных документов от 27.06.2018, 21.03.2019.

Правообладатель, в установленном порядке ознакомленный с возражением, 20.10.2020 представил отзыв по его мотивам, в котором выразил несогласие с доводами возражения.

Так, правообладатель считает, что лицо, подавшее возражение, не является заинтересованным в оспаривании правовой охраны товарного знака по свидетельству № 743794, поскольку оспариваемый товарный знак не идентичен фирменному наименованию лица, подавшего возражение, и, кроме того, последним не доказан факт осуществления деятельности, однородной товарам и услугам, указанным в перечне регистрации № 743794.

В обоснование своей позиции правообладатель отмечает наличие визуальных отличий сравниваемых средств индивидуализации, несмотря на их фонетическое сходство, а также анализирует представленные с возражением материалы, указывая на то, что часть из них не подтверждает оказание ООО «ВАУ СПЕЙС» каких бы то ни было услуг (в частности, договор аренды (3), договоры взаимного оказания услуг (4), договоры, в которых лицо, подавшее возражение, является заказчиком (5), (6)), либо не являются доказательствами несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям законодательства, поскольку относятся к более позднему периоду, чем дата приоритета (упоминаются протокол осмотра доказательств (11), сведения сети Интернет (9)).

При этом в отзыве уточняется, что остальные документы не могут быть квалифицированы как подтверждающие деятельность, однородную товарам 20, 24, 31 классов МКТУ, а также услугам 42 и 44 классов МКТУ.

Также правообладатель приводит довод о несходстве оспариваемого товарного знака с обозначениями «Wowspace Decor» и «Wowspace Project», представленными в договорах, касающихся создания и изменения логотипа (7).

Кроме того, в отзыве обращено внимание на проведение экспертизы обозначения, в результате которой не было выявлено обстоятельств, свидетельствующих о возможных нарушениях оспариваемой регистрацией прав третьих лиц.

Помимо указанного, правообладателем приведен довод о том, что его действия по регистрации оспариваемого товарного знака не нарушают чьи-либо права, поскольку им используется обозначение для оказания услуг, указанных в перечне регистрации.

В связи с изложенным правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения.

К отзыву приложены следующие материалы:

(17) копия счетов-договоров от 12.03.2020, 13.03.2020 по оказанию правообладателем услуг с приложением кассовых чеков;

(18) копии договора, счета и актов, касающихся оказания правообладателю юридических услуг;

(19) копии материалов, касающихся экспертизы заявки № 2019755096.

Ознакомившись с отзывом правообладателя, лицо, подавшее возражение, в обоснование заинтересованности в подаче возражения, представило дополнительно сведения о поданной им заявке № 2020702816 на регистрацию обозначения

« **WOWSPACE** » в качестве товарного знака.

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

С учетом даты (30.10.2019) подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с 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.

При установлении способности обозначения ввести потребителя в заблуждение учитываются в том числе сведения о товарных знаках или иных средствах индивидуализации, предоставленные правовой охраной которым признано недействительным на том основании, что действия правообладателя, связанные с их регистрацией и использованием, были признаны в установленном законодательством Российской Федерации порядке актом недобросовестной конкуренции или злоупотреблением правом на основании решения федерального антимонопольного органа и его территориальных органов или решения суда.

К обозначениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

В соответствии с пунктом 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) 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.

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.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

В соответствии с абзацем пятым пункта 9 статьи 1483 Кодекса положения пункта 9 статьи 1483 Кодекса применяются также в отношении обозначений, сходных до степени смешения с указанными в нем объектами.

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 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).

Оспариваемый словесный товарный знак « **WOWSPACE** » по свидетельству № 743794 выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена товарному знаку в отношении товаров 20, 24, 31 и услуг 42, 44 классов МКТУ, приведенных в перечне свидетельства.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 743794 оспаривается лицом, подавшим возражение, по основаниям, предусмотренным пунктами 3, 8 и 9 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с порядком оспаривания и признания неправомерным предоставления правовой охраны, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку может быть подано заинтересованным лицом. Заинтересованность устанавливается на дату обращения лица с возражением.

В возражении отмечается, что оспариваемый товарный знак ассоциируется с коммерческим обозначением и фирменным наименованием, используемыми лицом, подавшим возражение, в гражданском обороте, а также воспроизводит объект авторского права, в силу чего регистрация оспариваемого товарного знака нарушает имущественные права указанного лица, а также вводит потребителя в заблуждение относительно источника товаров/услуг, противоречит общественным интересам.

К возражению приложены, в частности, свидетельство о депонировании произведения (12), протокол осмотра доказательств (11), распечатки страниц сайтов <https://www.instagram.com/>, <https://zoon.ru>, <https://vk.com/> (9), фотоматериалы (8), а также договор, касающийся создания логотипа (7), в которых представлены

обозначения «  », «  », « **WOWSPACE** »,

« **WOWSPACE
DECOR** »

« **WOWSPACE** »

выполненные с использованием словесного элемента «WOWSPACE» в разной графике.

Кроме того, лицом, подавшим возражение, подана заявка на регистрацию на

WOWSPACE

его имя обозначения « » в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 20, 41, 42, 43 и 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки № 2020702816.

Таким образом, в объявлениях в сети Интернет, в документах, сопровождающих деятельность лица, подавшего возражение, на дату подачи возражения упоминаются обозначения «WOWSPACE», «ВАУСПЕЙС», фонетически тождественные оспариваемому товарному знаку. При этом деятельность обратившегося с возражением лица, согласно представленным в возражении доводам, связана с производством мебели и текстильных изделий (20 и 24 классы МКТУ), поставкой шишек сосновых, фруктов необработанных (31 класс МКТУ), со сдачей мебели в аренду для проведения различных мероприятий (43 класс МКТУ), а также с услугами в области дизайна и флористики (42 класс МКТУ), в области организации мероприятий и выставок (35, 41 классы МКТУ), оказания услуг дизайна ландшафтного (44 класс МКТУ). К возражению приложен перечень договоров (13), касающийся осуществления лицом, подавшим возражение, деятельности во взаимосвязи с товарами и услугами 20, 42 и 44 классов МКТУ.

Также в возражении отмечено, что правообладатель оспариваемого товарного знака направил лицу, подавшему возражение, претензию, связанную с использованием последним обозначения «WOWSPACE».

Совокупность названных обстоятельств свидетельствует о том, что лицо, подавшее возражение, является заинтересованным в оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 743794.

Анализ семантического значения оспариваемого товарного знака свидетельствует о том, что само по себе слово «WOWSPACE» («WOW» – вау! круто! здорово! (междометие, которое выражает удивление и восторг), «SPACE» –

пространство; место, территория, площадь, район, сектор, округ (ограниченный участок пространства); интервал времени, промежуток, срок, фиксированный промежуток времени; место, занятое текстом (в газете, письме, книге), см. <https://www.lingvolive.com/ru-ru/translate/en-ru>) не противоречит нормам морали или общественным интересам, поскольку не имеет непристойного содержания, не содержит призывов антигуманного характера, не оскорбляет человеческое достоинство и религиозные чувства.

Доказательств того, что действия по использованию оспариваемого товарного знака повлекли возмущение членов общества на основе общепринятых норм морали, вызвали неприятные ассоциации или носили бы оскорбительный характер, лицом, подавшим возражение, представлено не было.

Таким образом, коллегия считает, что довод о несоответствии регистрации товарного знака «WOWSPACE» требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса материалами возражения не доказан.

В отношении соответствия товарного знака по свидетельству № 743794 пункту 9 статьи 1483 Кодекса коллегия установила следующее.

Свидетельство о депонировании произведения (12) относится к периоду, позднее даты приоритета оспариваемого товарного знака, и, кроме того, не относится к произведению, тождественному или сходному с оспариваемым товарным знаком.

Анализ договоров от 02.04.2015 и от 09.04.2018 (7), касающихся создания и

изменения логотипов «», «», «», свидетельствует о том, что лицом, подавшим возражение, были заключены соглашения с дизайнерами для целей разработки дизайн-концепции – логотипа с использованием обозначения «WOWSPACE».

Вместе с тем коллегия отмечает, что, как следует из данных соглашений, права дизайнеров, переданные лицу, подавшему возражение, ограничиваются

исключительно графическим выполнением логотипов, в то время как само слово «WOWSPACE» указывалось в техническом задании в качестве исходного объекта.

Более того, заявление о создании лица, подавшего возражение, было подано в Межрайонную инспекцию Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве 25.03.2015, что не позволяет сделать вывод о создании слова «WOWSPACE» как произведения впервые в рамках договора (7) от 02.04.2015.

Таким образом, усмотреть из представленных лицом, подавшим возражение, материалов, обстоятельств, связанных с созданием словесного обозначения «WOWSPACE» и передачей имущественных прав на него лицу, подавшему возражение, на основании материалов (7) и (12) не представляется возможным.

Одновременно в возражении указано, что автором словесного обозначения «WOWSPACE» является Дорина В.В. При этом обстоятельства перехода исключительных прав на созданное Дориной В.В. произведение лицу, подавшему возражение, материалами возражения не раскрываются.

При названных обстоятельствах у коллегии нет оснований для применения положений пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

В отношении довода возражения о нарушении оспариваемым товарным знаком исключительного права лица, подавшего возражение, на коммерческое обозначение коллегия отмечает следующее.


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. В связи с этим право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия (например, магазина, ресторана и так далее). Право на коммерческое обозначение охраняется при условии, что употребление обозначения правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории после 31 декабря 2007 года (независимо от того, когда

употребление обозначения началось). По смыслу пункта 2 статьи 1540 Кодекса исключительное право на коммерческое обозначение прекращается автоматически, если правообладатель не использует это обозначение непрерывно в течение года. Бремя доказывания использования коммерческого обозначения лежит на правообладателе (см. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10 от 23.04.2020 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Проанализировав представленные лицом, подавшим возражение, документы, коллегия отмечает, что сделать вывод о существовании у лица, подавшего возражение, имущественного комплекса, индивидуализируемого обозначением, ставшим известным на определенной территории в результате его применения ООО «ВАУ СПЕЙС» до даты приоритета оспариваемой регистрации, не представляется возможным.

Представленные на фотографиях (8) обозначения иллюстрируют лишь то

обстоятельство, что это обозначения «  », «  »,

«  » размещаются в рекламе и при оказании лицом, подавшим возражение, услуг, но не маркируют предприятие.

Применение же указанного обозначения (или любых других, например, размещенных на рекламной продукции (5)) для индивидуализации предприятия как имущественного комплекса материалами возражения не доказано.

В частности, не доказано само наличие у лица, подавшего возражение, имущественного комплекса, который длительно и непрерывно индивидуализировался бы обозначением, включающим элемент «WOWSPACE».

Так, договор аренды (3) касается аренды складских помещений (без отопления) незначительный период времени (менее 1 года), при этом материалами возражения не раскрывается, индивидуализировались ли складские помещения каким-то обозначением, было ли оно известно на определенной территории,

следовательно, выполнение требований статей 1538 и 1539 Кодекса не подтверждается.

Таким образом, довод возражения о нарушении оспариваемой регистрацией исключительного права лица, подавшего возражение, на коммерческое обозначение «WOWSPACE» не доказан.

Анализ довода возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям, предусмотренным пунктом 8 статьи 1483 Кодекса, в связи с наличием у лица, подавшего возражение, права на фирменное наименование, показал следующее.

Лицо, подавшее возражение, является обладателем исключительных прав на фирменное наименование, включающее наименование «ВАУ СПЕЙС», с 02.04.2015, то есть с даты, более ранней, чем дата приоритета оспариваемого товарного знака (30.10.2019).

Словесные элементы «ВАУ СПЕЙС» и «WOWSPACE» сравниваемых средств индивидуализации характеризуются как сходные, поскольку первое представляет собой транслитерацию второго, что предопределяет фонетическое и смысловое тождество обозначений. Сказанное подтверждается Уставом (2) лица, подавшего возражение, согласно которому фирменное наименование ООО «ВАУ СПЕЙС» на английском языке выглядит следующим образом: «WOWSPACE LLC».

Коллегией принят во внимание довод правообладателя о визуальных отличиях сравниваемых средств индивидуализации, однако, они не приводят к несхождению сопоставляемых обозначений друг с другом в целом, поскольку преобладающим признаком в данном случае является фонетический.

В связи с изложенным оспариваемый товарный знак « **WOWSPACE** » и противопоставленное фирменное наименование в целом ассоциируются друг с другом, несмотря на их отличия.

При разрешении вопроса об однородности следует принимать во внимание не все виды деятельности, указанные в Уставе (2), а только те виды деятельности, которые фактически осуществлялись юридическим лицом и подтверждены

документально. В этой связи коллегией была исследована деятельность лица, подавшего возражение с целью анализа ее однородности по отношению к товарам и услугам, перечисленным в свидетельстве № 743794.

Следует отметить, что существенная часть материалов, представленных с возражением, либо не соотносится с рассматриваемым периодом (ранее 30.10.2019), либо иллюстрирует подготовительные мероприятия лица, подавшего возражение, направленные на ведение предпринимательской деятельности (к таким материалам относятся договоры (3), (5) – (12), приложения к договорам от 20.11.2019, 07.11.2019, 10.03.2020, 18.11.2019, 02.12.2019, 03.02.2020, 30.03.2020, 25.06.2020, 18.12.2019 (4), а также универсальные передаточные документы от 16.12.2019, 31.03.2020, 25.11.2019, 19.11.2019, 17.02.2020, 30.06.2020, 23.12.2019).

Таким образом, факт осуществления деятельности лицом, подавшим возражение, в период, предшествующий 30.10.2019 (дата приоритета оспариваемого товарного знака), подтверждается представленными с возражением договорами и/или приложениями к договорам от 08.04.2015, 11.02.2019, 12.09.2019, 02.11.2017, 06.03.2018, 05.07.2018, 11.03.2019, 21.05.2019, 02.10.2019, 21.07.2017, 16.06.2019, 24.06.2019, 03.07.2019, 09.07.2019, 16.07.2019, 23.07.2019, 01.04.2019, 25.06.2019, 14.10.2019, 19.09.2019, 30.09.2019, 20.09.2018 (4), (14), (16), актами выполненных работ к ним, универсальными передаточными документами от 27.06.2018, 22.11.2018, 02.11.2017, 15.11.2017, 02.04.2018, 22.03.2019, 22.09.2019, 28.06.2019, 02.07.2019, 07.07.2019, 14.07.2019, 21.07.2019, 04.08.2019, 17.04.2019, 18.10.2019, 07.10.2019, 10.10.2019, 23.05.2019, 27.06.2018, 21.03.2019 (15), (16).

Так, из совокупности представленных с возражением документов усматривается, что в период, предшествующий дате приоритета оспариваемого товарного знака, лицо, подавшее возражение, выступало в гражданском обороте под своим фирменным наименованием при осуществлении деятельности по аренде мебели и предметов интерьера, созданию цветочных композиций, дизайну и/или оформлению помещений/стендов для проведения мероприятий с помощью созданных конструкций/композиций, а также доставке, монтажу, демонтажу и вывозу указанных конструкций и композиций.

Данная деятельность может быть соотнесена с такими родовыми наименованиями услуг как «аренда мебели, предметов интерьера, декораций, передвижных конструкций», «дизайн», «монтажно-сборочные работы», «услуги, связанные с флористикой и садово-парковой архитектурой», «доставка и хранение». Названные группы услуг, с учетом высокой степени сходства сопоставляемых средств индивидуализации, могут быть признаны однородными части услуг оспариваемой регистрации, а именно: «дизайн визитных карточек; дизайн графических рекламных материалов; дизайн интерьерный; дизайн промышленный; дизайн художественный; услуги дизайнеров в области упаковки; услуги по созданию образа [промышленная эстетика]; консультации по вопросам архитектуры; услуги архитектурные; оформление интерьера; составление технической документации» (42 класс МКТУ), «дизайн ландшафтный; изготовление венков [искусство цветочное]; садоводство декоративно-пейзажное; уход за газонами; составление цветочных композиций» (44 класса МКТУ).

Остальные услуги 42 и 44 классов МКТУ оспариваемого перечня относятся к иным видам деятельности, имеют иное назначение и условия оказания, поэтому не могут быть признаны однородными деятельности лица, подавшего возражение.

Что касается притязаний лица, подавшего возражение, в отношении товаров 20, 24 и 31 классов МКТУ, то коллегия отмечает следующее.

Действительно, в своей деятельности ООО «ВАУ СПЕЙС» использует товары, относящиеся к названным классам. Вместе с тем особенностями оказания услуг аренды является то, что отсутствует переход права собственности на товары, предоставляемые в аренду, что следует из представленных договоров и универсальных передаточных документов, во всех случаях предусматривающих демонтаж и вывоз конструкций, мебели, декораций. Поскольку прокат товаров и производство товаров являются абсолютно разными видами деятельности, имеют разное назначение, круг потребителей и условия оказания/реализации, то коллегия признает их неоднородными.

Исключение из товаров составляют цветочные композиции, что связано с их сроком годности, эти товары передаются заказчику безвозвратно. В связи с

указанным коллегия считает, что реализация товаров 31 класса МКТУ, являющихся композициями из цветов, созданных ООО «ВАУ СПЕЙС», также составляют часть услуг фитодизайна, оказываемых названным лицом, где фитодизайн – область дизайна, инструментами которого являются растения и растительные материалы, различают фитодизайн с использованием живых, консервированных, засушенных и искусственных растений; в фитодизайне имеются два основных подхода: воспроизведение уголка живой природы с использованием средств флористики, соответствующих имитируемой климатической зоне; «точечная» флористика, использование набора флористических композиций, выполненных в определенной стилистике (см. <http://www.glossary.ru>).

Таким образом, однородными деятельности лица, подавшего возражение, могут быть признаны также и товары 31 класса МКТУ – «продукты садово-огородные, в сыром виде и необработанные; фрукты, ароматические травы свежие; растения и цветы живые; апельсины необработанные; артишоки свежие; венки из живых цветов; виноград необработанный; елки новогодние; каштаны необработанные; композиции из необработанных фруктов; лимоны необработанные; мульча; растения; растения засушенные для декоративных целей; скорлупа кокосовых орехов; травы прянокусовые необработанные; тыквы необработанные; фрукты необработанные; цветы засушенные для декоративных целей; шишки сосновые».

Сходство сопоставляемых средств индивидуализации наряду с однородностью части товаров/услуг оспариваемой регистрации и деятельности ООО «ВАУ СПЕЙС», оказываемой им с использованием фирменного наименования, свидетельствуют о несоответствии регистрации товарного знака по свидетельству № 743794 пункту 8 статьи 1483 Кодекса как нарушающей право лица, подавшего возражение, на фирменное наименование.

Доводы о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса в возражении обоснованы тем, что обозначение «WOWSPACE» используется в своей деятельности лицом, подавшим возражение,

что, по мнению лица, подавшего возражение, приводит к вероятности введения потребителей в заблуждение относительно источника оказываемых услуг.

Способность обозначения вводить потребителя в заблуждение может возникнуть у потребителя в результате ассоциации с иным производителем или свойством товара, основанных на предшествующем опыте потребителя.

В этой связи в отношении возможности введения потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, установлено следующее.

Согласно материалам, представленным с возражением, лицо, подавшее возражение, до 30.10.2019 оказывало услуги по аренде мебели и предметов интерьера, созданию цветочных композиций, дизайну и/или оформлению помещений/стендов для проведения мероприятий с помощью созданных конструкций/композиций, а также доставке, монтажу, демонтажу и вывозу указанных конструкций и композиций.

Использование при оказании названных услуг обозначений, включающих элемент «WOWSPACE», прослеживается из договоров, приложений к ним, содержащих указанное обозначение на бланках, из договоров взаимного оказания услуг (4) и документов о брендировании одежды.

Вместе с тем установленные обстоятельства сами по себе не могут обуславливать вывод о наличии у оспариваемого товарного знака способности вводить в заблуждение потребителей относительно лица, оказывающего соответствующие услуги, так как для такого вывода необходимо представление доказательств, свидетельствующих о возможности порождения в сознании потребителя не соответствующего действительности представления об их единственном конкретном коммерческом источнике.

Коллегия не располагает какими-либо документами, которые содержали бы сведения о наличии у потребителей при восприятии оспариваемого товарного знака тех или иных определенных устойчивых ассоциативных связей с лицом, подавшим возражение.

Указание в возражении на число подписчиков в социальной сети не является подтверждением широкого информирования потребителей об услугах лица,

подавшего возражение, маркированных обозначением «WOWSPACE», поскольку неретроспективны (не соотносятся с 30.10.2019) и нерелевантны (число подписчиков не отражает действительный охват аудитории).

Поскольку представленные с возражением материалы не свидетельствуют о действительно широком информировании российских потребителей об услугах лица, подавшего возражение, то нет оснований считать, что оспариваемый товарный знак будет ассоциироваться с услугами только лица, подавшего возражение, что не позволяет сделать вывод о способности оспариваемого товарного знака вводить потребителя в заблуждение относительно источника товаров/услуг.

Следовательно, коллегия не усматривает оснований для удовлетворения возражения, обоснованного несоответствием товарного знака по свидетельству № 743794 положениям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов возражения о наличии оснований для признания регистрации оспариваемого товарного знака недобросовестной конкуренцией, то они не могут быть признаны убедительными, поскольку с возражением не представлено акта уполномоченного органа, установившего факт недобросовестной конкуренции со стороны правообладателя. Роспатент таким органом не является.

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

удовлетворить возражение, поступившее 19.08.2020, и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 743794 недействительным в отношении товаров 31 класса МКТУ – “продукты садово-огородные, в сыром виде и необработанные; фрукты, ароматические травы свежие; растения и цветы живые; апельсины необработанные; артишоки свежие; венки из живых цветов; виноград необработанный; елки новогодние; каштаны необработанные; композиции из необработанных фруктов; лимоны необработанные; мульча; растения; растения засушенные для декоративных целей; скорлупа кокосовых орехов; травы пряновкусовые необработанные; тыквы необработанные; фрукты необработанные; цветы засушенные для декоративных целей; шишки сосновые”, услуг 42 класса МКТУ – “дизайн

визитных карточек; дизайн графический рекламных материалов; дизайн интерьерный; дизайн промышленный; дизайн художественный; услуги дизайнеров в области упаковки; услуги по созданию образа [промышленная эстетика]; консультации по вопросам архитектуры; услуги архитектурные; оформление интерьера; составление технической документации”, услуг 44 класса МКТУ – “дизайн ландшафтный; изготовление венков [искусство цветочное]; садоводство декоративно-пейзажное; уход за газонами; составление цветочных композиций”.