

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» 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, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 10.03.2020 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №438219, поданное Индивидуальным предпринимателем Гейвандовым Владиславом Ромиковичем, г. Буденовск (далее – лицо, подавшее возражение; ИП Гейвандов В.Р.), при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак «**ГИРО**» по заявке №2010716853 с приоритетом от 24.05.2010 зарегистрирован 31.05.2011 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №438219 в отношении товаров и услуг 30, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне свидетельства, на имя Общества с ограниченной ответственностью «ОМ», 357500, Ставропольский край, г. Пятигорск, Черкесское ш., 5. Сведения о регистрации товарного знака были опубликованы в официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров» №12 за 26.06.2011.

В соответствии с договором о распоряжении исключительным правом на товарный знак №РД1266385, зарегистрированным Роспатентом 26.06.2013, исключительное право на товарный знак по свидетельству №438219 было передано Обществу с ограниченной ответственностью «ИНТЕЛС», г. Пятигорск. В дальнейшем,

в соответствии с договором о распоряжении исключительным правом на товарный знак №РД0329981, зарегистрированным Роспатентом 06.04.2020, исключительное право на товарный знак по свидетельству №438219 было передано Асланяну Хачику Борисовичу, 357834, Ставропольский край, Георгиевский р-н, с. Краснокумское, ул. Ушакова, д. 59 (далее – правообладатель).

В поступившем возражении выражено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №438219 предоставлена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Приведенные в возражении доводы сводятся к следующему:

- слово «гиро» или «гирос» является наименованием товара;
- так, на сайте [ru.wikipedia.org](http://ru.wikipedia.org) имеется следующая информация: *«гирос» (греч. γύρος [jiros] от γύρος «круг, вращение») - блюдо греческой кухни, сходное с турецким донером (дёнёр-кебабом) или арабской шаурмой, разница в том, что в гирос с мясом и соусом кладут картофель фри, в качестве соуса используют томатный соус и «дзадзики», при этом на юге России распространён вариант написания «гиро»;*
- на сайте [vkusneedoma.ru](http://vkusneedoma.ru) указано: *«шаурма», «шаварма», «шаверма», «донер»*
- *все это одна большая семья фаст-фуда, объединенная одним принципом: завернул начинку в лаваш или питу и - все сыты и довольны; «гирос» или «гиро», как его называют в некоторых странах, - греческий вариант шаурмы;*
- многие сайты содержит рецепты приготовления гиро, кроме того, гиро нередко встречается в меню кафе, закусочных и ресторанов, что подтверждается приложенными к возражению распечатками;
- в отношении части товаров и услуг 30, 43 классов МКТУ (например, «кафе», «рестораны») оспариваемый товарный знак, состоящий из единственного словесного элемента «ГИРО», является неохраноспособным, поскольку указывает на вид товара и назначение услуг;
- в отношении другой части товаров и услуг 30, 43 классов МКТУ (например, «мед», «рис») обозначение «ГИРО» способно ввести потребителей в заблуждение относительно вида, свойств и назначения товаров;

- ИП Гейвандов В.Р. является лицом, заинтересованным в признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №438219, поскольку осуществляя производство товара «гирос» и оказывая услуги как предприятие общественного питания с названием «GIROS», получил в свой адрес претензию от ООО «ИНТЕЛС» о незаконном использовании товарного знака с требованием выплаты соответствующей компенсации.

- при подаче заявки №2010716853 на регистрацию оспариваемого товарного знака правообладатель указал, что слово «ГИРО» является фантазийным, однако учитывая претензию правообладателя с доводом о сходстве обозначений «ГИРО» / «GIROS», а также принимая во внимание семантику слова «гирос», можно сделать вывод, что эти обозначения следует воспринимать в качестве описательных с одинаковым смысловым значением, а именно как наименование вида товара.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №438219 недействительным полностью.

В качестве материалов, иллюстрирующих доводы возражения, представлены следующие документы (копии):

(1) скриншот интернет-страниц:

(1.1)<https://ru.wikipedia.org/wiki/Гирос>;

(1.2)[https://zen.yandex.ru/media/creta\\_greece\\_svet/giros-samaia-vkusnaia-ulichnaia-grechaskaia-eda-5ced83553b121700b0c5f00a](https://zen.yandex.ru/media/creta_greece_svet/giros-samaia-vkusnaia-ulichnaia-grechaskaia-eda-5ced83553b121700b0c5f00a);

(1.3)<https://www.syl.ru/article/348447/что-такое-giro-retsept-domashney-shaurmyi>;

(1.4) [https://pikabu.ru/story/grecheskij\\_giros\\_s\\_sousom\\_dzadziki\\_6705523](https://pikabu.ru/story/grecheskij_giros_s_sousom_dzadziki_6705523);

(1.5)<https://gotovite.ru/zakuski/giros-prekrasnaya-kulinarnaya-dostoprimechatelnost-grecii.html>;

(1.6)<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/1792856>;

(1.7)<https://vkusneedoma.ru/giros>;

(1.8) <https://nehudeem.ru/recipe/giros-iz-kuritsy-i-domashnej-pity>;

(1.9) <https://greciya-ellada.ru/pita-giros>;

(1.10)<http://xn--26-6kclzyifr.xn--plai> (<http://гироман26.ru>);

(1.11) <http://giroking.ru/меню>;

(1.12) <http://gyros-original.ru>;

(1.13) <http://www.xn--80aagvsracfiim3ca4h.xn--placf/goro-shaurma/>

(<http://пиццаставрополь.рус/giro-shaurma>);

(2) претензия правообладателя;

(3) описание обозначения «ГИРО» по заявке №2010716852.

Правообладатель оспариваемого товарного знака по свидетельству №438219 в установленном порядке был извещен о поступившем возражении и дате его рассмотрения, однако свой отзыв по мотивам возражения не представил и на заседании коллегии отсутствовал.

Изучив материалы дела и заслушав участвующего в рассмотрении возражения представителя лица, подавшего возражение, коллегия признала доводы возражения неубедительными.

В соответствии с пунктом 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ Суда РФ №10 от 23.04.2019 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» по возражениям против предоставления правовой охраны товарному знаку основания для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку определяются исходя из законодательства, действовавшего на дату подачи заявки в Роспатент. При этом подлежит применению порядок рассмотрения соответствующих возражений, действующий на момент обращения за признанием недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

Правовая база для оценки охраноспособности оспариваемого товарного знака по свидетельству №438219 включает в себя Гражданский кодекс Российской Федерации в редакции, действовавшей на дату (24.05.2010) приоритета товарного знака (далее – Кодекс), и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 №4322 (далее - Правила).

Согласно положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующее положение.

Согласно подпункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвalebный характер); указание материала или состава сырья; указание веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий; которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно его изготовителя.

К таким обозначениям в соответствии с положениями пункта 2.5.1 Правил, относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительной предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным

положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

Из имеющегося в материалах дела документа (2) усматривается, что между ИП Гейвандовым В.Р. и ООО «ИНТЕЛС», являвшегося правообладателем оспариваемого товарного знака по свидетельству №438219 на дату подачи возражения, имелись спорные взаимоотношения, касающиеся использования в гражданском обороте при сопровождении товаров и оказании услуг обозначений «GIROS» и «ГИРО». Данное обстоятельство позволяет сделать вывод о наличии заинтересованности ИП Гейвандова В.Р. в подаче настоящего возражения.

Вместе с тем, в части доводов возражения о несоответствия оспариваемого товарного знака положениям, предусмотренным пунктами 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса, необходимо отметить следующее.

Оспариваемый товарный знак «**ГИРО**» по свидетельству №438219 с приоритетом от 24.05.2010 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении следующих товаров и услуг:

30 класс МКТУ - *ароматизаторы; ароматизаторы [за исключением эфирных масел]; бадьян; бисквиты; блины; бриоши; булки; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматическое вещество]; вафли; вермишель; вещества ароматические кофейные; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вода морская [для приготовления пищи]; глюкоза пищевая; горчица; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закуски легкие на базе риса; закуски легкие на базе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия кондитерские; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; изделия пирожковые; какао; какао-продукты; каперсы; карамели; каши молочные; киши [пирог-запеканки с мелко нарезанными кусочками сала]; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; кофе; кофе-сырец; крахмал*

*пищевой; крекеры; крупа кукурузная; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки; куркума пищевая; кускус; кушанья мучные; лапша; леденцы; лепешки рисовые; мальтоза; мамалыга; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); мед; молочко маточное пчелиное [за исключением используемого для медицинских целей]; мука; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки какао; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; пастилки [кондитерские изделия]; патока; перец; петифуры; печенье; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты мучные; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; пудинги; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; равиоли; резинки жевательные [за исключением используемой для медицинских целей]; рис; рулет весенний [сырые овощи, завернутые в блин из рисовой муки]; сахар; семя анисовое; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; сода пищевая; солод; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; таблетки дрожжевые [за исключением используемых для лечебных целей]; табуле (овощное блюдо с пшеничной крупой); такос [пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей]; тапиока; тесто из бобов сои; тесто миндальное; тортилы [маисовые лепешки]; торты фруктово-ягодные; травы огородные консервированные [специи]; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; уксус; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай; чай со льдом; шоколад; экстракт солодовый; эссенции пищевые [за исключением эфирных эссенций и эфирных масел];*

*43 класс МКТУ - агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах; бронирование*

*мест для временного жилья; гостиницы; дома для престарелых; закусовые; кафе; кафетерии; мотели; пансионаты; пансионаты для животных; прокат мебели; столового белья и посуды; прокат палаток; прокат передвижных строений; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; услуги кемпингов; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; ясли детские.*

Доводы рассматриваемого возражения сводятся к тому, что обозначение «ГИРО» является описательным по отношению к части товаров и услуг 30, 43 классов МКТУ, поскольку указывает на вид товара и назначение услуг, в подтверждение чего представлены скриншоты интернет-страниц (1).

В отношении указанного источника информации (1) необходимо принять во внимание разъяснения, приведенные в Информационной справке, подготовленной по результатам обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по некоторым вопросам, возникающим при оценке доказательств, содержащих информацию, размещенную в сети Интернет, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 14.09.2017 №СП-23/24 (далее – Информационная справка).

Исходя из положений пункта 3.5.6 Информационной справки, информация с сайта свободного наполнения («Википедия») не считается подтверждающей изложенные в ней обстоятельства, поскольку такая информация может быть внесена и отредактирована каждым желающим, в связи с чем не является объективной. Вместе с тем, если в основу решения органа, осуществляющего публичные полномочия, положен сам факт размещения какой-либо информации в «Википедии» для всеобщего доступа (например, в целях установления органом известности потребителям какого-либо слова и (или) его значения), суды проверяют момент внесения (размещения) такой информации и сопоставляют эту дату с датой, которая является определяющей применительно к обстоятельствам конкретного дела (например, при оценке правомерности регистрации товарного знака – на момент его приоритета).



Из пунктом 3.5.9 Информационной справки следует, что в подтверждение известности потребителю какого-либо обозначения, возникновения у потребителей ассоциаций между товаром, маркированным этим обозначением, и производителем такого товара лицами, участвующими в деле, представляется в том числе и информация, размещенная на различных форумах, в социальных сетях. Однако размещение названной информации может быть инициировано любым лицом, в том числе и лицом, заинтересованным в результатах рассмотрения спора. В связи с этим при наличии возражений такие сведения признаются достоверными только в совокупности с иными доказательствами, подтверждающими указанный факт.

Анализ представленных документов показал, что материалы (1.1), (1.6) представляют собой статьи «Гирос» и «Жирос» из энциклопедии Википедия. Так, в статье «Гирос» отмечается, что под таким наименованием, произошедшим от греческого слова γύρος ['jiros] («круг, вращение») следует понимать *блюдо греческой кухни, сходное с турецким донером (дённер-кебабом) или арабской шаурмой. На юге России (Ростовская область, Ставропольский край, Краснодарский край) - распространённый вид блюда закусочных. При этом распространён также вариант написания «гиро».* Указанная статья была размещена в энциклопедии Википедия 09.06.2016 (источник не указан). В свою очередь статья «Жирос» содержит аналогичную информацию, дата размещения которой не известна.

В свою очередь материалы (1.2), (1.4) – (1.9) представляют собой статьи из различных интернет-источников кулинарной направленности с информацией о греческом блюде «Гирос». При этом дату опубликования – 29.05.2019, содержит только источник информации (1.2). Источник информации (1.3) представляет собой статью Елены Вечоркиной «Что такое гиро? Рецепт домашней шаурмы», опубликованной 12.10.2017. Материалы (1.10) - (1.13) являются скриншотами меню предприятий общественного питания «ГИРОМАН26», «Giros King», «Gyros Original», «ПИЦЦАСТАВРОПОЛЬ», предлагающих к продаже блюдо греческой кухни «гиро» (1.10), (1.11), (1.13), «гирос» (1.12). Дата размещения приведенного меню этих предприятий в указанных источниках информации отсутствует.

Таким образом, ни один из упомянутых документов не соответствует как критерию относимости по отношению к дате приоритета оспариваемого товарного знака, так и критерию достоверности с учетом требований, приведенных в упомянутой выше Информационной справке.

Более того, самостоятельно обратившись к словарно-справочным данным, опубликованным на портале <https://dic.academic.ru>, коллегия выявила следующие варианты употребления слова «ГИРО» в русском языке:

«ГИРО» - часть сложных слов, указывающая на отношение их к вращательному движению (см. Большой энциклопедический словарь);

«Гиро Э.» - французский композитор (см. Музыкальная энциклопедия).

Каких-либо сведений об употреблении слова «ГИРО» в качестве наименования вида продукта питания академические издания, размещенные на упомянутом портале, не содержат.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что лицом, подавшим возражение, не аргументирован довод о том, что обозначение «ГИРО» на дату приоритета оспариваемого товарного знака носило описательный характер и воспринималось потребителем в качестве конкретного вида товара 30 класса МКТУ или характеристики услуг 43 класса МКТУ.

Все вышеуказанное свидетельствует о недоказанности утверждений лица, подавшего возражение, и, как следствие, у коллегии нет оснований для вывода о неправомерности предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №438219 в рамках требований пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

Учитывая, что в поступившем возражении отсутствуют документы, опровергающие наличие у товарного знака «ГИРО» фантазийного характера на дату его приоритета, коллегия не находит оснований для вывода о его ложности или способности ввести потребителя в заблуждение в отношении каких-либо товаров или услуг 30, 43 классов МКТУ, приведенных в его перечне. В этой связи довод лица, подавшего возражение, о несоответствии товарного знака по свидетельству №438219 требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса также является несостоятельным.

Таким образом, принимая во внимание все обстоятельства дела в совокупности, не представляется возможным признать доводы поступившего возражения убедительными, вследствие чего оно не подлежит удовлетворению.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.03.2020, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №438219.**