

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 28.06.2021 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Центрпрогресс», Ульяновская область, г. Ульяновск (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 815036, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак (знак обслуживания) « **АкваМолл** » зарегистрирован 09.06.2021 по заявке № 2019710288 с приоритетом от 07.03.2019 за № 815036 в отношении услуг 35, 36, 41 и 43 классов МКТУ на имя индивидуального предпринимателя Ибатуллина Азамата Валерьяновича, Республика Башкортостан, г. Уфа (далее – правообладатель).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.06.2021 поступило возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 815036, мотивированное несоответствием произведенной регистрации требованиям пунктов 3 и 8 статьи 1483 Кодекса.

Возражение основано на доводах о том, что оспариваемый товарный знак «АКВАМОЛЛ» воспроизводит коммерческое обозначение, используемое лицом, подавшим возражение, задолго до даты приоритета оспариваемой регистрации.

В возражении поясняется, что ООО «Центрпрогресс» осуществляет использование коммерческого обозначения «АКВАМОЛЛ» для индивидуализации многофункционального торгово-развлекательного комплекса в городе Ульяновске. Материалы возражения содержат сведения, касающиеся прав в отношении соответствующего имущественного комплекса, а также документацию, связанную с функционированием торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ» в городе Ульяновске по адресу Московское шоссе, д. 108.

Согласно возражению, известность средства индивидуализации лица, подавшего возражение, обуславливает также вероятность неверного представления посетителей и арендаторов многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ» относительно действительного источника происхождения услуг, маркированных оспариваемым товарным знаком.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 815036 недействительным.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

1. Распечатки из сети Интернет от 11.11.2011, 17.07.2012, 10.02.2011, 18.03.2008;
2. Копии благодарственных писем, благодарностей, дипломов, грамот, сертификатов;
3. Распечатки сведений из Единого государственного реестра недвижимости о характеристиках и правах в отношении объекта недвижимости, расположенного по адресу: город Ульяновск, шоссе Московское, дом 108, введенного в эксплуатацию в 2012 году;
4. Распечатка сведений из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении лица, подавшего возражение;

5. Протокол осмотра доказательств от 17.02.2020, касающийся информационного ресурса, опубликованного в электронном виде в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в поисковой системе Яндекс;

6. Протокол осмотра доказательств от 17.02.2020, касающийся информационного ресурса, опубликованного в электронном виде в информационно-телекоммуникационной сети Интернет в поисковой системе «Google»;

7. Копии договоров аренды нежилых помещений от 01.08.2015, 04.08.2012, 14.09.2012.

Правообладатель, ознакомленный с поступившим возражением и приложенными к нему материалами, 20.08.2021 представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к тому, что лицом, подавшим возражение, не доказано несоответствие оспариваемого товарного знака пункту 3 статьи 1483 Кодекса, а также не доказано наличие у лица, подавшего возражение, права на коммерческое обозначение, возникшего ранее 07.03.2019.

По мнению правообладателя, даже если подателю возражения принадлежит право на коммерческое обозначение «АКВАМОЛЛ», возникшее ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака, то правовая охрана оспариваемого товарного знака может быть признана недействительной только в отношении услуг 36 класса МКТУ, однородных деятельности по сдаче в аренду помещений.

Также правообладателем обращено внимание на то, что в суде рассматривается дело № А72-5095/21 по иску правообладателя оспариваемого товарного знака к лицу, подавшему возражение, о взыскании компенсации за незаконное использование товарного знака «АКВАМОЛЛ».

Лицом, подавшим возражение, были представлены дополнения к возражению, в которых оно отмечает, что обозначение «АКВАМОЛЛ» ассоциируется с принадлежащим лицу, подавшему возражение, коммерческим

обозначением торгового предприятия – многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ».

Лицо, подавшее возражение, указывает, что проект «АКВАМОЛЛ» на территории Ульяновской области был презентован на Каннском международном салоне по инвестициям в недвижимость в 2008 году. Торжественное открытие многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ» состоялась 20.07.2012, оно сопровождалось широким освещением в региональных, в федеральных средствах массовой информации.

Также в дополнении отмечается, что в рамках судебного дела № СИП-655/2020 было установлено, что лицо, подавшее возражение, осуществляет комплексную деятельность многофункционального торгового комплекса, связанную с предоставлением в аренду торговых помещений, обеспечением арендаторов различными видами услуг, необходимых для функционирования торговых предприятий, а также оказывает услуги по проведению на территории центра выставок. В рамках того же дела было установлено, что услуги «организация выставок в коммерческих целях или рекламных целях» 35 класса МКТУ и услуга «сдача в аренду нежилых помещений» 36 класса МКТУ непосредственно оказываются лицом, подавшим возражение, а услуга «демонстрация товаров» 35 класса МКТУ является сопутствующей данной деятельности, в связи с чем может быть признана однородной.

Лицом, подавшим возражение, поясняется, что согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности лица, подавшего возражение, является аренда и управление собственным или арендованным недвижимым нежилым имуществом, а к дополнительным видам деятельности относятся: торговля оптовая неспециализированная пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями, прочими потребительскими товарами, консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления и прочие виды деятельности,

прямо или косвенно связанные с основным видом деятельности и его дополняющие.

Лицо, подавшее возражение, отмечает, что на его имя зарегистрирован домен <http://aquamall.ru>, созданы группы в социальных сетях «ВКонтакте», «Instagram». Деятельность многофункционального торгово-развлекательного комплекса не ограничивается арендой помещений, включает также развлекательные мероприятия, такие как конкурсы красоты, свадебные шоу, выступление звёзд эстрады, спорта, стиля и моды, проведение мастер-классов, форумов, конгрессов, организация и проведение детских, спортивных, развлекательных и досуговых программ во время праздников, каникул, дней рождений и иных памятных дат. На территории многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ» с самого начала его деятельности размещён фудкорт – так называемая организованная зона для приёма пищи на 700 посадочных мест, что является доказательством оказания услуг, связанных с приготовлением еды и напитков 43 класса МКТУ.

Дополнительно лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

8. Распечатка сведений, касающихся администратора домена aquamall.ru;
9. Копии страниц печатных изданий «Деловой журнал Губернский» (апрель 2008 года), «Коммерсант» (апрель 2008 года);
10. Распечатки сведений из сети Интернет от 17.07.2012, 20.07.2012, 20.05.2014;
11. Архивные копии страницы сайта лица, подавшего возражение, в сети Интернет от 23.12.2018, 18.11.2017, 21.02.2019, 11.03.2019, 12.03.2019, 09.08.2016, 27.10.2016, 04.01.2019, 17.02.2019;
12. Копия проекта «Региональный торгово-развлекательный центр»;
13. Распечатки страниц в социальных сетях «ВКонтакте», «Instagram»;
14. Сведения о направлении материалов дополнения правообладателю;
15. Договор на оказание услуг по организации промо-мероприятий от 14.09.2012;

16. Договор возмездного оказания услуг от 08.06.2012;
17. Договор от 15.11.2012 о разработке креативной концепции торгового центра «АКВАМОЛЛ»;
18. Договор возмездного оказания услуг от 21.06.2012 об организации мероприятия по открытию торгово-развлекательного центра «АКВАМОЛЛ»;
19. Договор возмездного оказания услуг от 17.12.2012 об организации мероприятий в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;
20. Договор на оказание услуг от 18.10.2012 об организации мероприятий на территории торгово-развлекательного центра «АКВАМОЛЛ»;
21. Договор на выполнение работ и оказание услуг по техническому обслуживанию и эксплуатации здания торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ»;
22. Договор на оказание услуг от 18.10.2012 об организации мероприятий на территории торгово-развлекательного центра «АКВАМОЛЛ»;
23. Договор от 01.10.2012 в отношении оказания услуг по комплексной уборке помещений и территорий многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ»;
24. Договоры аренды недвижимого имущества от 06.09.2012, 01.09.2012;
25. Договор на право установки и эксплуатации рекламно-информационных конструкций от 18.01.2013;
26. Договор возмездного оказания услуг от 15.07.2013 в отношении организации и проведения мероприятия в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;
27. Договор от 13.12.2013 в отношении консультационных услуг по управлению и координации деятельности по коммерциализации торгового центра;
28. Договор возмездного оказания услуг от 05.02.2013 об организации и проведении мероприятий;

29. Договор возмездного оказания услуг от 01.03.2013 о разработке рекламно-информационных материалов, проведении рекламных кампаний в сети Интернет, проведении других мероприятий;

30. Договор на оказание услуг физическими лицами от 28.03.2013 по составлению вопросов для игры;

31. Договор от 26.09.2013 об оказании услуг по организации и проведению мероприятия в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;

32. Договор возмездного оказания услуг от 13.12.2013 об организации мероприятия в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;

33. Договор возмездного оказания услуг от 05.01.2013 о проведении мероприятий в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;

34. Договор от 25.04.2013 об услугах по проведению концерта по заказу лица, подавшего возражение;

35. Копии публикаций в средствах массовой информации от 04.07.2013, 11.04.2013, 29.07.2013;

36. Договор возмездного оказания услуг от 01.06.2014 в отношении организации и проведения мероприятия в помещении многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ»;

37. Договор на оказание услуг от 23.06.2014 об организации выступления певицы на площадке многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ»;

38. Договор возмездного оказания услуг от 20.03.2014 об организации и проведении мероприятия «Aquamall Fashion Fest» в помещении торгово-развлекательного центра «АКВАМОЛЛ»;

39. Договор возмездного оказания услуг от 01.06.2014 об организации показа коллекций одежды в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;

40. Договор от 05.04.2014 на оказание услуг по организации и проведению мероприятия в торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ»;

41. Договор на проведение показа фейерверка от 10.07.2014;

42. Договор от 03.03.2014 в отношении комплекса мероприятий по продвижению бренда «АКВАМОЛЛ» в сети «Instagram»;

43. Договор об оказании услуг от 01.09.2014 по проведению спектаклей;

44. Договор от 01.06.2014 на абонентское обслуживание с приложениями;

45. Разрешение муниципального образования «город Ульяновск» на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на срок с 26.12.2014 по 26.12.2024 с приложением макетов конструкций;

46. Договор фрахтования от 10.02.2015 по перевозке посетителей многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ»;

47. Договор на право установки и эксплуатацию рекламно-информационных конструкций от 01.07.2015;

48. Публикации в средствах массовой информации, в сети Интернет от 10.04.2015, 10.12.2015, 21.01.2016;

49. Договор на право установки и эксплуатации рекламно-информационных конструкций от 01.01.2016;

50. Соглашение от 01.01.2018 о переводе долга и уступке прав требования в отношении договора на право установки эксплуатации рекламно-информационных конструкций;

51. Договор от 01.04.2016 об оказании услуг по размещению рекламного звукового ролика в эфире вещании многофункционального торгово-развлекательного центра «АКВАМОЛЛ»;

52. Публикации в сети Интернет;

53. Контракт на оказание услуг по организации и проведению физкультурных и физкультурно-оздоровительных мероприятий от 01.10.2016;

54. Разрешение муниципального образования «город Ульяновск» на установку рекламной конструкции на период с 20.11.2016 по 20.11.2026 с приложением макетов конструкций;

55. Распечатки статей в сети Интернет от 23.12.2016, 30.12.2016, 23.07.2016, 19.02.2016, 17.07.2017, 22.05.2017;

56. Разрешение муниципального образования «город Ульяновск» на установку рекламной конструкции на период с 01.09.2017 по 01.09.2022 с приложением макетов конструкций;

57. Договор подряда от 30.01.2017 по ремонту мебели фудкорта в торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ»;

58. Договор поставки от 31.01.2017 в отношении чехлов на подушки для фудкорта в торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ»;

59. Распечатки из сети Интернет от 18.05.2017, 03.11.2017, 14.02.2018, 21.02.2018, 05.06.2018;

60. Соглашение о сотрудничестве от 01.01.2018, касающееся промо-акций и иных мероприятий по продвижению товаров и услуг третьих лиц;

61. Распечатка сведений из сети Интернет от 14.06.2018;

62. Оборотно-сальдовая ведомость по счёту 60 за 2018 год;

63. Предостережение Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 05.12.2019;

64. Публикации в сети Интернет;

65. Договор от 31.05.2019 о возмездном оказании услуг по проведению продуктовых ярмарок, кейтеринговых мероприятий;

66. Договор от 26.10.2020 об аренде недвижимого имущества с приложениями;

67. Распечатка сведений из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости в отношении многофункционального торгово-развлекательного комплекса по адресу: город Ульяновск, Московское шоссе, дом 108;

68. Оборотно-сальдовая ведомость по счёту 60 за период с 01.01.2021 по 14.09.2021;

69. Оборотно-сальдовая ведомость по счёту 62 за период с 01.01.2021 по 17.09.2021;

70. Договор оказания услуг от 14.03.2018 об организации фестиваля моды и стиля в многофункциональном торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ» 24.03.2018;

71. Договор от 17.06.2019 на проведение показа фейерверка на мероприятии «День рождения торгового центра «АКВАМОЛЛ» 20.07.2019;

72. Договор подряда от 04.07.2012 в отношении монтажа вывески «АКВАМОЛЛ» на торгово-развлекательном центре «АКВАМОЛЛ», расположенном по адресу: город Ульяновск, улица Московское шоссе, дом 108;

73. Распечатки из сети Интернет;

74. Лицензионный договор о предоставлении права использования обнародованных произведений способом публичного использования от 15.07.2019;

75. Договор оказания услуг от 05.02.2018 в отношении организации мероприятия – дня всех влюблённых в многофункциональном торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ» 14.02.2018;

76. Договоры возмездного оказания услуг от 30.04.2019 в отношении концертных выступлений артистов в городе Ульяновске на мероприятии, посвящённом дню рождения торгового центра «АКВАМОЛЛ»;

77. Договор оказания услуг от 20.12.2020 об организации новогоднего мероприятия в многофункциональном торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ» с 25.12.2020 по 09.01.2021;

78. Договор оказания услуг от 06.02.2020 об организации дня всех влюблённых в многофункциональном торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ» 14.02.2020;

79. Фотографии вывески и внутренней обстановки торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ» от 21.09.2021;

80. Распечатки анонсов в сети Интернет от 20.03.2018.

Все материалы, связанные с рассмотрением спора, размещены в порядке, предусмотренном пунктом 19 Правил ППС, на официальном сайте 28.09.2021, то есть заблаговременно до даты заседания коллегии, состоявшегося 20.10.2021.

Направленные в адрес правообладателя уведомления содержали информацию о месте размещения и способе доступа к материалам возражения, опубликованным на сайте.

Согласно абзацу восьмому пункта 21 Правил ППС сторона спора, уведомленная о принятии возражения к рассмотрению, самостоятельно предпринимает меры по получению информации о движении дела с использованием любых источников такой информации и любых средств связи и несет риск наступления неблагоприятных последствий в результате непринятия мер по получению такой информации.

На заседание коллегии от 20.10.2021 правообладатель не явился, дополнений к отзыву не представил.

Изучив материалы дела и заслушав представителя лица, подавшего возражение, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (07.03.2019) оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 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 товара либо его изготовителя.

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 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.

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.

Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42 – 44 Правил.

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).

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

В соответствии с пунктом 1 статьи 1539 Кодекса правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Оспариваемый товарный знак « **АкваМолл** » по свидетельству № 815036 является словесным, выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита, первая буква «А» и буква «М» выполнены заглавными. Правовая охрана оспариваемому товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35, 36, 41 и 43 классов МКТУ.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 815036 оспаривается по основаниям, предусмотренным пунктами 3, 8 статьи 1483 Кодекса.

При оценке заинтересованности лица, подавшего возражение, коллегией приняты во внимание следующие обстоятельства.

Возражение подано ООО «Центрпрогресс», деятельность которого связана, главным образом, с арендой недвижимости и управлением торговым центром, принадлежащим обществу на праве собственности, что следует из Единого государственного реестра недвижимости (3).

Лицом, подавшим возражение, поданы заявки №№ 2020761815, 2020762297, 2020762901 на регистрацию обозначений «**Aquamall**», «**АкваМолл**» и «АкваМолл» в качестве товарных знаков в отношении услуг 35, 36, 41 и 43 классов МКТУ. Согласно уведомлению о результатах проверки соответствия заявленного обозначения по заявке № 2020762297 требованиям законодательства, оно признано тождественным ранее зарегистрированному товарному знаку «АКВАМОЛЛ» по свидетельству № 815036 (приоритет: 07.03.2019), зарегистрированному на имя Ибатуллина Азамата Валерьяновича.

Ранее лицо, подавшее возражение, испрашивало правовую охрану

обозначения «» по заявке № 2013730636, которой препятствовал товарный знак «**АкваМолл**» по свидетельству № 375529, принадлежащий правообладателю. Правообладателем также подавались заявки №№ 2020702485, 2019754445, 2019743576 (признаны отозванными) на регистрацию обозначения «АКВАМОЛЛ» по тем же классам МКТУ.

Лицо, подавшее возражение, и правообладатель являются сторонами спора по делу № СИП-655/2020, в рамках которого оценивался факт использования товарного знака «**АкваМолл**» по свидетельству № 375529, а также заинтересованность лица, подавшего возражение, в прекращении правовой охраны этого товарного знака.

Стороны настоящего спора являются участниками также иных судебных разбирательств, в которых упоминается, в том числе коммерческое обозначение

лица, подавшего возражение «АКВАМОЛЛ» (дело № А07-28133/2020, дело № А07-27936/2020).

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 «Центрпрогресс» в оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 815036 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.


При этом существование исключительного права на коммерческое обозначение зависит от определенных условий: оно должно индивидуализировать предприятие, обладать достаточными различительными признаками и быть известным на определенной территории в результате его применения правообладателем. Должна быть установлена вся совокупность вышеназванных условий (см. положения статей 1539, 1540 Кодекса).

Согласно вступившему в силу решению Суда по интеллектуальным правам от 20.11.2020 по делу № СИП-655/2020 лицо, подавшее возражение, осуществляет комплексную деятельность многофункционального торгово-развлекательного комплекса, связанную с предоставлением в аренду торговых помещений в многофункциональном торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ», обеспечению арендаторов различными видами услуг, необходимых для функционирования торговых предприятий, а также оказывает услуги по проведению на территории центра выставок. Данный вывод суда правообладателем не опровергается.

Исходя из представленных материалов на имя ООО «Центрпрогресс» 24.07.2012 зарегистрировано право собственности в отношении объекта недвижимости – многофункционального торгово-развлекательного комплекса, расположенного по адресу город Ульяновск, Московское шоссе, дом 108.

Согласно представленным доказательствам, в частности, распечаткам из сети Интернет, включая страницы социальных сетей, фотографиям, на здании торгового центра до даты приоритета оспариваемого товарного знака



размещалось обозначение «», представляющее собой словесный элемент «АКВАМОЛЛ», выполненный в две строки с использованием оригинальной графики буквы «В».

Разработка вывески, соответствующей вывеске на объекте недвижимости на фотографиях, осуществлена еще на стадии планирования строительства торгового центра, что следует из представленной копии проекта «Региональный торгово-развлекательный центр» (12). Монтаж вывески «АКВАМОЛЛ» осуществлен на основании договора от 04.07.2012 (72).

Следует отметить, что при оценке характера использования обозначения в период с 04.07.2012 по 07.03.2019 коллегией были зафиксированы изменения обозначения, которые, однако, признаются незначительными и не меняющими

существа обозначения, поскольку на всех имеющихся в материалах дела изображениях сохранены особенности исполнения обозначения, заключающиеся в расположении частей «АКВА» и «МОЛЛ» на двух строках и оригинальном графическом исполнении буквы «В».

Таким образом, комбинированное обозначение со словесным элементом «АКВАМОЛЛ» используется лицом, подавшим возражение, для индивидуализации принадлежащего ему предприятия. Датой начала такого использования следует признать дату официального открытия многофункционального торгово-развлекательного комплекса (20.07.2012), что значительно раньше даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Вся документация, связанная с функционированием многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ», начиная с предоставления в аренду помещений, оказания эксплуатационных услуг, размещения рекламных конструкций арендаторов на фасаде объекта недвижимости, оформления договорных отношений, направленных на правомерное использование авторских прав иных лиц на произведения, заканчивая организацией мероприятий, фотографии которых представлены в средствах массовой информации, в том числе, в сети Интернет, содержит словесное обозначение «АКВАМОЛЛ», что свидетельствует об однозначности фонетического воспроизведения используемого лицом, подавшим возражение, обозначения.

При сравнительном анализе противопоставляемого коммерческого обозначения и оспариваемого товарного знака по свидетельству № 815036 очевидно, что они являются сходными, поскольку включают в свой состав в качестве индивидуализирующих элементов тождественный словесный элемент «АКВАМОЛЛ», что определяет фонетическое и смысловое тождество обозначений (аква... – начальная часть сложных слов латинского происхождения, вносящая значение: имеющий отношение к воде, связанный с нею, см. Токовый словарь Ефремовой, <https://dic.academic.ru/>; молл – крупный торговый комплекс, в павильонах которого осуществляется масштабная торговля потребительскими

товарами, <http://www.glossary.ru/>). Визуальные отличия носят в данном случае второстепенный характер, поскольку превалируют иные признаки.

Таким образом, оспариваемый товарный знак и используемое обществом «Центрпрогресс» обозначение обладают высокой (близкой к тождеству) степенью сходства.

В качестве подтверждения известности коммерческого обозначения, используемого ООО «Центрпрогресс» для индивидуализации своего предприятия, были представлены доказательства рекламы в средствах массовой информации, а также продвижения многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ» в сети Интернет (включая социальные сети) (в том числе, материалы (9, 10, 11, 13, 29, 35, 42, 44)).

Коллегия принимает во внимание, что предприятие расположено в пределах одного субъекта Российской Федерации, где и сосредоточена его деятельность в связи с чем имеются основания для утверждения о том, что обозначение «АКВАМОЛЛ» приобрело известность в пределах указанного субъекта Российской Федерации.

Представленные сведения оборотно-сальдовых ведомостей иллюстрируют текущие затраты лица, подавшего возражение, связанные с содержанием многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ», что, наряду с значительным количеством публикаций о различных мероприятиях, организованных в многофункциональном торгово-развлекательном комплексе «АКВАМОЛЛ», представленными за разные периоды, а также с учётом особенностей соответствующего вида предприятия не позволяет усомниться в непрерывности функционирования предприятия лица, подавшего возражение, индивидуализируемого обозначением со словесным элементом «АКВАМОЛЛ» и сохранение его работы на дату обращения с возражением.

Таким образом, коллегией установлены все обстоятельства, обуславливающие наличие у лица, подавшего возражение, исключительного права на коммерческое обозначение «АКВАМОЛЛ».

При оценке однородности деятельности предприятия (многофункционального торгово-развлекательного комплекса) лица, подавшего возражение, маркируемого комбинированным обозначением со словесным элементом «АКВАМОЛЛ», коллегией учтено следующее.

Представленные материалы (в частности, сведения из Единого государственного реестра недвижимости о характеристиках и правах в отношении объекта недвижимости, договоры об аренде недвижимого имущества, разрешения муниципального образования «город Ульяновск» на установку рекламных конструкций, договор фрахтования по перевозке посетителей многофункционального торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ», договор на абонентское обслуживание, договоры на выполнение работ и оказание услуг по техническому обслуживанию и эксплуатации, а также услуг по комплексной уборке помещений и территорий здания торгово-развлекательного комплекса «АКВАМОЛЛ») свидетельствуют о деятельности торгово-развлекательного центра «АКВАМОЛЛ», открытие которого состоялось задолго до даты приоритета оспариваемой регистрации.

Основным видом деятельности лица, подавшего возражение, является аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом. Факт осуществления этой деятельности подтвержден представленными в дело договорами с арендаторами помещений (7, 24, 66). Иные виды деятельности указаны в качестве дополнительных (см. выписка из ЕГРЮЛ (4)).

В соответствии со статьей 608 Кодекса право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику. Арендодателями могут быть также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Противопоставляемые услуги по аренде недвижимости, а также по управлению недвижимостью относятся к родовой группе услуг «операции с недвижимостью» 36 класса МКТУ и однородны по роду, назначению, условиям оказания и критерию взаимодополняемости оспариваемым услугам 36 класса

МКТУ «сдача недвижимого имущества в аренду; сдача нежилых помещений в аренду, за исключением помещений автоцентров; операции с недвижимостью».

Данный вывод соответствует существующей правоприменительной практике, согласно которой услуги, связанные с операциями с недвижимым имуществом, не являются тождественными деятельности, связанной со сдачей в аренду собственного недвижимого имущества, но однородны ей (см., например, Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 02.09.2021 № С01-1049/2021 по делу № СИП-298/2020, Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.03.2021 № С01-1690/2020 по делу № СИП-440/2020).

Коллегия признает оспариваемые услуги «аренда помещений для проведения встреч» 43 класса МКТУ однородными услугам торгово-развлекательных центров, в том числе деятельности по аренде нежилых помещений, поскольку эти услуги имеют одинаковое назначение (предоставление помещений во временное владение и/или пользование), следовательно, характеризуются наличием основного признака однородности, что с учётом высокой степени сходства сопоставляемых обозначений 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).

Следует иметь в виду, что согласно статье 210 Кодекса собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

В связи с этим документы, касающиеся выполнения работ и оказания эксплуатационных, коммунальных услуг (21, 23), иных услуг, относящихся к

содержанию имущества, не относится к деятельности предприятия,



маркируемого коммерческим обозначением «АКВАМОЛЛ».

Осуществление ООО «Центрпрогресс» деятельности, связанной с предоставлением помещений в аренду и направленной на обеспечение и функционирование деятельности групп предприятий торговли, обеспечение арендаторов ресурсами, необходимыми для осуществления ими торговых услуг, не свидетельствует об оказании этим лицом услуг по реализации товаров (в частности, торговле) (см., например, Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 30.09.2019 № С01-543/2019 по делу № СИП-705/2018, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 05.07.2018 по делу № 300-ЭС18-3308 по кассационной жалобе, поданной в отношении Постановления президиума Суда по интеллектуальным правам от 22.12.2017 по делу № СИП-251/2017).

Вместе с тем в силу положений пункта 1 статьи 1539 Кодекса в состав исключительного права на коммерческое обозначение входит право использовать его для индивидуализации принадлежащих обладателю такого права торговых, промышленных и других предприятий любым не противоречащим закону способом, 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.

Из представленных ООО «Центрпрогресс» публикаций в сети Интернет и в средствах массовой информации (9, 10, 11, 48, 55, 59, 61, 80), а также договоров (18, 19, 22, 26, 28, 31, 32, 33, 34, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 53, 70, 71, 75, 76, 77, 78) усматривается использование обозначения «АКВАМОЛЛ» при анонсировании мероприятий, в частности, открытия торгового центра «АКВАМОЛЛ», праздников на территории торгового центра «АКВАМОЛЛ», выступлений артистов на территории торгового центра «АКВАМОЛЛ», показов мод на

территории торгового центра «АКВАМОЛЛ», показа фейерверка посетителям торгового центра «АКВАМОЛЛ», физкультурных и физкультурно-оздоровительных мероприятий.

Организаторами массовых мероприятий могут признаваться юридические или физические лица, являющиеся инициаторами массового мероприятия и осуществляющие организационное, финансовое и иное обеспечение его проведения.

Поскольку в данном случае мероприятия финансировались лицом, подавшим возражение, анонсировались в связи с упоминанием обозначения «АКВАМОЛЛ», как площадки проведения мероприятий, коллегия полагает существующей угрозой смешения сопоставляемых коммерческого обозначения и товарного знака при оказании услуг по организации мероприятий. Такая угроза смешения обусловлена высокой степенью сходства сопоставляемых средств индивидуализации, наличия дополнительных признаков однородности услуг торгово-развлекательных центров и услуг по организации развлекательных мероприятий (взаимодополняемость услуг, условия оказания, круг потребителей), а также существования достаточной степени известности (локальной) противопоставляемого обозначения в качестве средства индивидуализации предприятия лица, подавшего возражение, что, согласно п. 162 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10, является обстоятельствами, которые могут приводить к наличию вероятности смешения.

Смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения (см. п. 162 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10).

Таким образом, в отношении услуг по организации досуга и обеспечению условий для досуга и развлечений (оспариваемые услуги «дискотеки; клубы-кафе ночные [развлечение]; организация досуга; парки аттракционов; развлечение гостей; развлечения; составление программ встреч [развлечение]; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги диск-жокеев; услуги караоке; услуги по

распространению билетов [развлечение]»), услуг по организации зрелищных мероприятий (оспариваемые услуги «бронирование билетов на зрелищные мероприятия; организация балов; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; организация и проведение концертов; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация конкурсов [развлекательных]; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных»), связанных с ними услуг зрелищных учреждений (оспариваемые услуги «предоставление услуг кинозалов; представление цирковых спектаклей; представления вальсете/представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; сады зоологические; услуги оркестров; шоу-программы») и услуг культурно-просветительских учреждений (оспариваемые услуги «услуги развлекательные, предоставляемые художественными галереями; организация выставок с культурно-просветительной целью; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги музеев [презентация, выставки]») коллегия признает наличие вероятности смешения сравниваемых коммерческого обозначения и оспариваемого товарного знака, поскольку могут быть установлены такие признаки однородности услуг как взаимодополняемость, общие круг потребителей и условия оказания.

Иные услуги развлекательного характера, направленные на обеспечение досуговой деятельности потребителей, имеющиеся в перечне оспариваемой регистрации («предоставление услуг игровых залов; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть», прокат/предоставление теле-, аудио- и видеопродукции: «кинопрокат; прокат кинофильмов; прокат звукозаписей; прокат видеофильмов; передачи развлекательные телевизионные; предоставление видеофайлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; радиопередачи

развлекательные», услуги информационные: «информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений»), соотносятся с услугами торгово-развлекательных центров общим кругом потребителей и/или взаимодолжны, следовательно, для этих услуг коллегией также признается наличие вероятности смешения сопоставляемых средств индивидуализации.

Коллегия принимает во внимание, что торговые центры/комплексы, моллы относятся к торговым предприятиям, согласно положениям ГОСТ Р 51303-2013 Торговля. Термины и определения. Так, *молл* – многофункциональный торгово-развлекательный центр общей площадью от 100000 м²; *торговый центр* – совокупность торговых предприятий и/или предприятий по оказанию услуг, реализующих универсальный или специализированный ассортимент товаров и универсальный ассортимент услуг, расположенных на определенной территории в зданиях или строениях, спланированных, построенных и управляемых как единое целое и предоставляющих в границах своей территории стоянку для автомашин; *торговый комплекс* – совокупность торговых предприятий, реализующих товары и оказывающих услуги, расположенные на определенной территории и централизующие функции хозяйственного обслуживания торговой деятельности.

Как указывалось выше, непосредственная реализация товаров и услуг потребителям в торговых центрах осуществляется арендаторами торговых площадей. Вместе с тем фактические данные, имеющиеся в представленных доказательствах, свидетельствуют о действительной возможности рассмотрения услуги торгово-развлекательного центра как неразрывно связанной с продвижением товаров/услуг третьих лиц, что следует, в частности, из положений договоров аренды помещений (7, 24, 66).

Так, представленный договор с арендатором помещений многозального кинотеатра от 14.09.2012 (7) содержит раздел, касающийся «рекламы», положения которого направлены на определение условий в отношении мест размещения рекламных конструкций, их объема и количества, что согласуется с

услугой по аренде площадей для размещения рекламы, оказываемой в комплексе с услугой по аренде помещения.

Соглашения о размещении рекламы арендаторов на площадях арендодателя имеются также в отношении иных арендаторов, оформлены либо в рамках основного договора, либо в качестве дополнительного соглашения (например, дополнительным соглашением к договору аренды от 01.09.2012 (24)) с взиманием платы за аренду рекламной площади. Договоры аренды недвижимости зарегистрированы в надлежащем порядке (3).

Кроме того, оказание арендаторам услуг рекламного характера прослеживается и из иных документов, таких как договоры, разрешения, касающиеся установки рекламных конструкций третьих лиц (25, 45, 47, 49, 54, 56), договор о размещении рекламного ролика, звучащего в торговом-развлекательном центре (51), что иллюстрирует систематический характер оказания услуг рекламы для третьих лиц.

С учетом сказанного оспариваемые услуги 35 класса МКТУ «реклама; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров, за исключением транспортных средств; оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц); распространение образцов» однородны по роду, виду, назначению, условиям оказания и кругу потребителей услугам, оказываемым предприятием, индивидуализируемым противопоставленным коммерческим обозначением.

Коллегия учитывает, что продвижение товаров/услуг включает комплекс организационно-технических мероприятий, направленных на успешную продажу товаров, включая мероприятия по исследованию рынка, изучению спроса, вопросам ценообразования, интенсификации сбыта, повышению конкурентоспособности товаров.

Поскольку «продвижение товаров для третьих лиц» может быть связано как с непосредственно продажей товаров, так и с рекламой, маркетинговой деятельностью, то иные услуги оспариваемого перечня, относящиеся к той же родовой группе «продвижение товаров для третьих лиц» (а именно: розничная

продажа непродовольственных товаров; розничная продажа продовольственных товаров; неспециализированная розничная продажа; оптовая продажа непродовольственных товаров; оптовая продажа продовольственных товаров; неспециализированная оптовая продажа; снабженческие услуги для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами); организация выставок в коммерческих целях; организация торговых ярмарок в коммерческих целях; продажа аукционная; сбыт товаров через посредников; коммерческие операции, связанные с оптовой и розничной продажей; услуги по сбору и группированию (за исключением транспортировки) в торговых залах товаров для удобства приобретения и изучения потребителям; услуги оптовой и розничной продажи; магазины по продаже товаров; оптовая и розничная продажа; дистанционная продажа товаров потребителям), характеризуются общей родовой принадлежностью с противопоставляемыми услугами (в частности, по аренде площадей для размещения рекламы), одинаковыми условиями оказания (через площади предприятия торговли), являются взаимодополняемыми.

Высокая степень сходства сопоставляемых коммерческого обозначения и товарного знака, установленная наряду с однородностью услуг, оказываемых предприятием, и названных услуг, имеющих в перечне оспариваемой регистрации, свидетельствуют о возможности признания наличия вероятности смешения сопоставляемых средств индивидуализации по отношению к части услуг 35 класса МКТУ, относящихся к продвижению товаров.

Что касается услуг общественного питания, временного проживания 43 класса МКТУ, а также услуг «служба офисная», «менеджмент в сфере бизнеса; деятельность административная в сфере бизнеса» 35 класса МКТУ, услуг 36 класса МКТУ, относящихся к финансовым услугам (страхование; финансовая деятельность; кредитно-денежные операции), услуг 41 класса МКТУ, не направленных на обеспечение досуга посетителей (воспитание; образование; агентства по предоставлению моделей для художников; академии [обучение]; аренда комнатных аквариумов; аренда произведений искусства; аренда спортивных площадок; аренда теннисных кортов; библиотеки, обеспечивающие

выдачу книг на дом; видеосъемка; воспитание физическое; выпуск музыкальной продукции; дрессировка животных; дублирование; игры азартные; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; киностудии; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; образование религиозное; обучение айкидо; обучение гимнастике; обучение дзюдо; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных]; организация лотерей; организация спортивных состязаний; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; перевод с языка жестов; передача ноу-хау [обучение]; передвижные библиотеки; переподготовка профессиональная; предоставление полей для гольфа; предоставление спортивного оборудования; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; проведение туров с восхождением; проведение фитнес-классов; проведение экзаменов; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат аудиооборудования; прокат видеокамер; прокат видеомэгниетофонов; прокат декораций для шоу-программ; прокат игрушек; прокат кинематографического оборудования; прокат оборудования для игр; прокат оборудования стадионов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий; прокат радио- и телевизионных приемников; прокат снаряжения для подводного погружения; прокат спортивного оборудования, за исключением транспортных средств; прокат театральных декораций; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; редактирование текстов;

садо [обучение японской чайной церемонии]; служба новостей; создание фильмов, за исключением рекламных; сочинение музыки; субтитрование; тьюторинг; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги гидов; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги индивидуальных тренеров [фитнес]; услуги казино [игры]; услуги каллиграфов; услуги композиторов; услуги культурные, образовательные, предоставляемые художественными галереями; услуги образовательно-воспитательные; услуги образовательные, предоставляемые помощниками по особым потребностям; услуги образовательные, предоставляемые школами; услуги переводчиков; услуги проведения квалификационных экзаменов по пилотированию дронов; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; услуги светотехников для мероприятий; услуги спортивных лагерей; услуги студий записи; услуги устных переводчиков; учреждения дошкольные [воспитание]; фотографирование; фоторепортажи; хронометраж спортивных состязаний; школы-интернаты), то наличие вероятности смешения оспариваемого товарного знака и таких услуг материалами, представленными лицом, подавшим возражение, не доказано. Несмотря на высокую степень сходства сопоставляемых обозначений, коллегия не усматривает возможности отнесения потребителями этих услуг и услуг предприятия лица, подавшего возражение, к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Коллегия поясняет, что услуги игорных заведений, услуги финансовые, услуги образовательно-воспитательные, услуги в области спорта, издательская деятельность, услуги менеджмента в сфере бизнеса и офисных служб, услуги деловых мероприятий (симпозиумы, конференции и т.п.), услуги по прокату оборудования различного назначения, услуги общественного питания и временного проживания, услуги переводчиков, композиторов, студий записи, как правило, имеют принципиально иной источник происхождения – оказываются соответствующими таким видам деятельности предприятиями в ряде случаев требуют наличия лицензии. Факт присутствия среди арендаторов предприятия лица, подавшего возражение, предприятий с обозначенными видами

деятельности (банковские учреждения, кафе, кафетерии и т.п.) сам по себе не обуславливает возможность смешения сопоставляемых услуг в гражданском обороте. Для такого вывода должны быть представлены доказательства, свидетельствующие об опасности возникновения у обычного потребителя представления о принадлежности этих услуг одному источнику. Вместе с тем обычный потребитель привык к средоточию в зданиях торговых и торгово-развлекательных центров павильонов (магазинов, кафе) различных лиц под самостоятельными вывесками, и не ожидает оказания услуг такими предприятиями от имени торгового или торгово-развлекательного центра. Договор, касающийся услуг 43 класса МКТУ, оказываемых на территории торгово-развлекательного комплекса лица, подавшего возражение, по его заказу (65) относится к более позднему периоду, чем дата оспариваемой регистрации. Договоры аренды, представленные лицом, подавшим возражение, не содержат положений о предоставлении иным предприятиям (арендаторам) права использования своего коммерческого обозначения в соответствии с пунктом 5 статьи 1539 Кодекса. Иными словами, у коллегии отсутствуют основания для признания наличия опасности смешения сравниваемых средств индивидуализации при оказании услуг торгово-развлекательного комплекса, с одной стороны, и услуг по обеспечению пищевыми продуктами и напитками, с другой стороны.

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 35, 36, 41 и 43 классов МКТУ.

Возражение, поступившее 28.06.2021, 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 «АКВАМОЛЛ», а также о его известности в пределах города Ульяновска 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 07.03.2019 у среднего российского потребителя возникла ассоциативная связь между услугами 35, 36, 41 и 43 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.

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

удовлетворить возражение, поступившее 28.06.2021, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 815036 недействительным в отношении услуг 35 класса МКТУ – «реклама; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров, за исключением транспортных средств; оформление витрин; продвижение товаров (для третьих лиц); распространение образцов; розничная продажа непродовольственных товаров; розничная продажа

продовольственных товаров; неспециализированная розничная продажа; оптовая продажа непродовольственных товаров; оптовая продажа продовольственных товаров; неспециализированная оптовая продажа; снабженческие услуги для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами); организация выставок в коммерческих целях; организация торговых ярмарок в коммерческих целях; продажа аукционная; сбыт товаров через посредников; коммерческие операции, связанные с оптовой и розничной продажей; услуги по сбору и группированию (за исключением транспортировки) в торговых залах товаров для удобства приобретения и изучения потребителям; услуги оптовой и розничной продажи; магазины по продаже товаров; оптовая и розничная продажа; дистанционная продажа товаров потребителям», услуг 36 класса МКТУ – «сдача недвижимого имущества в аренду; сдача нежилых помещений в аренду, за исключением помещений автоцентров; операции с недвижимостью», услуг 41 класса МКТУ – «дискотеки; клубы-кафе ночные [развлечение]; организация досуга; парки аттракционов; развлечение гостей; развлечения; составление программ встреч [развлечение]; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги диск-жокеев; услуги караоке; услуги по распространению билетов [развлечение]; бронирование билетов на зрелищные мероприятия; организация балов; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; организация и проведение концертов; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация конкурсов [развлекательных]; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; предоставление услуг кинозалов; представление цирковых спектаклей; представления варьете/представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; сады зоологические; услуги оркестров; шоу-программы; услуги развлекательные, предоставляемые художественными

галереями; организация выставок с культурно-просветительной целью; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги музеев [презентация, выставки]; предоставление услуг игровых залов; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; кинопрокат; прокат кинофильмов; прокат звукозаписей; прокат видеофильмов; передачи развлекательные телевизионные; предоставление видеофайлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; радиопередачи развлекательные; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений», услуг 43 класса МКТУ – «аренда помещений для проведения встреч».