

## **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 07.07.2023 в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности возражение, поданное ОБЩЕРОССИЙСКИМ ОБЩЕСТВЕННЫМ ГРАЖДАНСКО-ПАТРИОТИЧЕСКИМ ДВИЖЕНИЕМ "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК РОССИИ", г. Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 609010, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2016714158 с приоритетом от 25.04.2016 зарегистрирован 16.03.2017 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за № 609010 на имя Региональной Патриотической Общественной Организации "Бессмертный полк - Москва", 123056, Москва, ул. Грузинская Б., д. 39, пом. 1 А, 2 этаж (далее – правообладатель) в отношении товаров 09, 13, 14, 18, 20, 21, 25, 28 и услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в цветовом сочетании: «красный, тёмно-красный, розовый, золотой, тёмно-жёлтый, чёрный, белый, бело-серый». Срок действия регистрации продлен до 25.04.2026 г.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, оспариваемый

товарный знак представляет собой комбинированное обозначение:



В поступившем 07.07.2023 возражении выражено мнение о несоответствии регистрации оспариваемого товарного знака по свидетельству № 609010 требованиям пунктов 3 (1,2) статьи 1483 Кодекса, статье 10 Кодекса. Впоследствии лицом, подавшим возражение, в дополнениях от 27.09.2023 также указано на противоречие оспариваемой регистрации требованиям пункта 9 (1) статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения, поступившего 07.07.2023, а также последующих дополнений к нему сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является всенародным Движением, появившимся по инициативе граждан Российской Федерации. В 2015 г. за создание Движения высказались представители 60 регионов страны;
- Движение зарегистрировано 30.09.2015 г. и с этой даты выступает организатором, а также отвечает за рекламное продвижение и ежегодное проведение шествия Бессмертного полка, приуроченного ко Дню Победы;
- в результате своей деятельности, однородной товарам и услугам оспариваемого товарного знака, Движение получило широкую известность среди потребителей, в частности, используя в период ранее даты приоритета принадлежащие ему наименование на русском языке - Общероссийское общественное гражданско-патриотическое движение "Бессмертный полк России" и эмблему;
- лицо, подавшее возражение, приводит ссылку на устав (пункт 1.8. устава Движения), в соответствии с которым «эмблема Движения представляет собой красную звезду с пятью лучами. Форма звезды на эмблеме аналогична форме красноармейского знака, использовавшегося в 1941-1945 гг. В звезду вписана композиция с изображением Святого Георгия Победоносца. Вокруг композиции со всадником идет надпись: «БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК РОССИИ»»;
- оспариваемый товарный знак имеет внешний вид красной звезды с пятью лучами. Форма комбинированных обозначений содержит атрибуты красноармейского знака (малой пилоточной звездочки для солдат и командиров), который использовался в 1941-1945 гг. На красном фоне пятиконечной звезды имеется композиция с изображением Святого Георгия Победоносца в доспехах и мантии на коне. Вокруг композиции исполнена надпись: "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК";

- в возражении указано на фонетическое вхождение словесного элемента "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК" в наименование и эмблему лица, подавшего возражение;
- эмблема Движения используется на билбордах, транспорантах, одежде, сувенирной продукции и т.д.;
- словосочетание "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК" ассоциируется с ежегодным шествием Бессмертного полка, приуроченным ко Дню Победы и деятельностью лица, подавшего возражение, что приводит к введению потребителей в заблуждение относительно изготовителя товаров и услуг, а также является сходным до степени смешения с наименованием и эмблемой ООД «Бессмертный полк России»;
- возражение также мотивировано тем, что оспариваемый товарный знак способен ввести в заблуждение потребителей и лиц, занимающих государственные должности Российской Федерации относительно: аффилированности между ООД "Бессмертный полк России" и РПОО "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК МОСКВА" и причастности ООД "Бессмертный полк России" к Всероссийскому конкурсу «Моя семья, моя Россия», проведенному учредителем РПОО "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК-МОСКВА" Земцовым Н.Г. с нарушениями прав и законных интересов одного из детей, победивших в конкурсе;
- художественное произведение в виде эмблемы Движения изготовлено по заказу лица, подавшего возражение, в период вхождения Земцова Н.Г. в состав Центрального штаба Движения. Согласие на регистрацию эмблемы Движения в качестве товарного знака Земцов Н.Г. не получал;
- правообладатель никогда не являлся аффилированным лицом и не входил в группу ООД "Бессмертный полк России";
- в соответствии с пунктом 4.8. устава Движения, его учредители и участники обязаны не совершать действий, дискредитирующих Движение и наносящих ущерб его деятельности;
- довод о злоупотреблении правом обоснован тем, что Земцов Н.Г. присвоил себе результаты авторского заказа ООД "Бессмертный полк России" на художественное произведение эмблемы Движения и произвел незаконную передачу прав на оспариваемый товарный знак РПОО "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК-МОСКВА", аффилированному с ним;

- противоречие общественных интересов заключается в том, что Земцовым Н.Г. и правообладателем проводился конкурс «Моя семья, моя Россия». В связи со сходством входящего в оспариваемый товарный знак словесного элемента "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК" с указанными выше средствами индивидуализации, поступило обращение из Аппарата Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребенка о нарушениях прав ребенка при проведении конкурса «Моя семья, моя Россия»;
- неэтичное применение оспариваемого товарного знака приводит к нарушению законодательства Российской Федерации и затрудняет проведение шествий Бессмертного полка, приуроченных ко Дню Победы;
- заинтересованность в подаче настоящего возражения обусловлена тем, что правообладателем предоставлена неисключительная лицензия на срок действия исключительного права на оспариваемый товарный знак лицу, подавшему возражение. Среди иных признаков заинтересованности следует отметить: государственная поддержка, официальный статус организатора шествия «Бессмертный полк», приуроченного ко Дню Победы, наименование организации, а также обстоятельство, связанное с тем, что согласно выписке Whois от 31.08.2023 г. сайт <https://www.polkrf.ru/> зарегистрирован 05.05.2015 г. и принадлежит ООД «Бессмертный полк России»;
- в соответствии со статьей в Интернет-издательстве Atas.info от 25.04.2022 г., сайт ООД «Бессмертный полк России» <https://www.polkrf.ru/> - это федеральный проект. Его создали в 2015 году. Информацию о шествии распространяют официальные пресс-службы органов государственной власти, а также СМИ;
- эмблема Движения официально зарегистрирована в уставе ООД «Бессмертный полк России» раньше даты регистрации оспариваемого товарного знака;
- сайт ООД «Бессмертный полк России», в контенте которого эмблема Движения используется в рекламных целях, зарегистрирован 05.05.2015 г., то есть за один год раньше даты приоритета. В настоящее время Движение насчитывает 83 региональных отделения и более 200 международных координаторов;
- в возражении приведены нормы действующего законодательства, их соответствующие комментарии и пояснения;

- автором эмблемы ООД «Бессмертный полк России», сходной до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, является Заслуженный художник России Коваль В.Э., что подтверждается его показаниями. На данное обстоятельство также указывают фотографии геральдического каталога, в котором под эмблемой Движения указаны реквизиты Ковалья В.Э.;

- на более ранних своих полотнах Коваль В.Э. уже изображал Георгия Победоносца;  
- в соответствии с affidavitem Ковалья В.Э. от 26.09.2023 г., автор изготовил эмблему Движения в январе 2016 г. для ООД «Бессмертный полк России», то есть авторское право на эмблему Движения возникло ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака. При этом, Коваль В.Э. не давал правообладателю согласие на регистрацию своего произведения в качестве товарного знака;

- после изготовления Ковалем В.Э. эмблемы Движения для ООД «Бессмертный полк России» Движение начало пользоваться указанным обозначением в рекламе шествий «Бессмертный полк», приуроченных ко Дню победы в 2016-2022 гг., которое за это время стало ассоциироваться у потребителей с ООД «Бессмертный полк России», а не с правообладателем оспариваемого товарного знака. Данное утверждение подтверждается сведениями из СМИ и социальных сетей, договорами и т.п.;

- выданная правообладателем лицу, подавшему возражение, лицензия в отношении товарного знака по свидетельству № 609010 отсутствует в его распоряжении, поскольку не была передана в установленном порядке;

- лицензия существует в качестве аксессуарного элемента товарного знака и следует за его судьбой, запись в Госреестре о государственной регистрации неисключительной лицензии в отношении товарного знака по свидетельству № 609010 служит свидетельством «prima facie» заинтересованности ООД «Бессмертный полк России» в его оспаривании и не препятствует реализации указанной процедуры;

- в подтверждение заинтересованности в дополнениях указано на подачу лицом, подавшим возражение, заявок №№ 2023798327, 2023798397 в отношении товарных

знаков «  » и «  », заявленных для товаров 09, 13, 14, 18, 20, 21, 25, 28 и услуг 35, 41 классов МКТУ.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 609010 полностью.

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

- устав лица, подавшего возражение – [1];
- фотографии шествий Бессмертного полка 09 мая 2016 и 2019 гг. – [2];
- положение о проведении Всероссийского конкурса «Моя семья, моя Россия» – [3];
- письмо Аппарата Общественной палаты РФ № УПР/85070-У – [4];
- выписки из ЕГРЮЛ в отношении ООД "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК РОССИИ" и РПОО "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК-МОСКВА" – [5];
- заявление о выходе из состава участников Движения от 23.01.2019 г. – [6];
- статья в «Московском комсомольце» от 14.02.2017 г. – [7];
- выписка из Whois.ru с информацией о домене polkrf.ru, а также фото-таблица с одноименного сайта – [8];
- практика заключений коллегий палаты по патентным спорам по заявкам №№ 2019748664, 2009727073 – [9];
- аффидевит Коваля В.Э. от 26.09.2023 г. с приложением страниц каталога С.И. Квашина и фотографий съезда ООД «Бессмертный полк России» от 03.03.2016 г. – [10];
- справки о руководящем составе и контактах региональной сети ООД «Бессмертный полк России», а также письмо от руководителя Департамента культурного наследия г. Москвы – [11];
- список публикаций в СМИ и социальных сетях с эмблемой ООД «Бессмертный полк России» за период с 23.02.2016 по 24.04.2016 гг. – [12];
- договоры на размещение материалов, создание сайта polkrf.ru, закупку товаров, на организацию и проведение шествия, о гранте, на изготовление швейных изделий, на закупку сувенирной продукции, счета и т.п. – [13];
- информация о количестве участников шествия в 2012-2018 гг. – [14];
- устав ООД «Бессмертный полк России» в редакции 2016 г. – [15];

- письмо № 87 от 21.03.2022 на имя Мэра Москвы С.С. Собянина об оказании содействия в проведении шествия «Бессмертный полк» в 2022 г. и входящего письма № 4-19-4837/22 от 29.03.2022 от Аппарата Мэра и Правительства Москвы – [16];
- исходящее письмо № 23 от 07.02.2023 г. в адрес правообладателя товарных знаков №№ 609009 и 609010 с требованием о передаче ООД «Бессмертный полк России» экземпляра неисключительной лицензии, отчета об отслеживании почтового отправления и уведомления об отправке письма с отметкой о его возврате – [17];
- уведомления о приеме и регистрации заявок №№ 2023798327 («») и 2023798397 («»), платежные поручения №№ 502, 504, 505 и 506 от 13.10.2023 гг. – [18].

Правообладатель был уведомлен в надлежащем порядке о поступившем возражении. Вместе с тем, в материалах дела имеются почтовые возвраты корреспонденции, направленной в адрес правообладателя. Правообладатель на заседании коллегии отсутствовал, и отзыв по мотивам возражения не представил. В соответствии с пунктом 41 Правил ППС неявка сторон спора, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте проведения заседания коллегии, не является препятствием для проведения заседания.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, поступившего 07.07.2023, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (25.04.2016) оспариваемого товарного знака по свидетельству № 609010, правовая база для оценки его охраноспособности включает Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений (с изменениями и дополнениями от 28.09.1979 г.), 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

Согласно пункту (1) статьи 2 Бернской конвенции по охране литературных и художественных произведений (с изменениями и дополнениями от 28.09.1979 г.) литературные и художественные произведения" охватывает любую продукцию в области литературы, науки и искусства, вне зависимости от способа и формы ее выражения, включая: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, гравирования и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.

Статья 5 Бернской конвенции гарантирует права авторов вне страны происхождения, в стране происхождения.

В соответствии с пунктом 3 (1) 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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 3 (2) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям 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 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 требованиям пункта 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах. 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 настоящих Правил.

Согласно требованиям пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются

признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

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.

Оспариваемый товарный знак  по свидетельству № 609010 представляет собой комбинированное обозначение, содержащее звезду, изображение Георгия Победоносца, а также словесный элемент «БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК». Правовая охрана товарного знака по свидетельству № 609010 действует на территории Российской Федерации в отношении товаров 09, 13, 14, 18, 20, 21, 25, 28

и услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в цветовом сочетании: «красный, тёмно-красный, розовый, золотой, тёмно-жёлтый, чёрный, белый, бело-серый». Срок действия регистрации продлен до 25.04.2026 г.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1-4, 6, 7 пункта 2 и пунктом 3 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом. Лицом, подавшим возражение, осуществляется ведение фактической деятельности под исследуемым обозначением в области общественного движения. Также в возражении указано на нарушение авторских прав заслуженного художника России Ковалья В.Э., который является единоличным автором художественного произведения, тождественного оспариваемому товарному знаку. В подтверждение факта передачи и надлежащего использования лицом, подавшим возражение, данного произведения представлены материалы [10]. Также лицом, подавшим возражение, поданы в ведомство заявки

№№ 2023798327 («») и 2023798397 («») на регистрацию товарных знаков в отношении товаров 09, 13, 14, 18, 20, 21, 25, 28 и услуг 35, 41 классов МКТУ. По совокупности указанные обстоятельства свидетельствуют о заинтересованности лица, подавшего возражение, в подаче настоящего возражения по указанным основаниям.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 9 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Оспариваемый товарный знак представляет собой комбинированное обозначение, содержащее звезду, изображение Георгия Победоносца, а также словесный элемент «БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК».

Согласно заявлению [10] заслуженный художник России Коваль В.Э. является единоличным автором художественного произведения, тождественного изображению, используемому в оспариваемом товарном знаке. В 2015 г. Коваль В.Э. приступил к разработке знака (эмблемы) «Бессмертного полка России» и начал выполнять данную работу по просьбе руководителя регионального штаба лица, подавшего возражение, в Волгоградской области Князева Я.И. Автор эмблемы (Коваль В.Э.) изготовил ее в январе 2016 г. для лица, подавшего возражение. В ходе

работы учтено, что ранее изображение Георгия Победоносца было запечатлено в работе художника на полотне «Георгий Победоносец» [10].

Таким образом, разработка эмблемы «Бессмертного полка России» была осуществлена до даты приоритета оспариваемого товарного знака. В подтверждение авторства, факта передачи и надлежащего использования указанного произведения (эмблемы Движения) лицом, подавшим возражение, представлены заявление, материалов каталога и съезда «БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК РОССИИ» за 3-4 марта 2016 г. [10]. Коваль В.Э. также утверждает, что не давал согласия на регистрацию оспариваемого товарного знака на имя правообладателя.

Описание эмблемы Движения приведено в уставных документах лица, подавшего возражение [1], [15].

Известность эмблемы Движения следует из рекламных материалов, публикаций в СМИ и социальных сетях, документации в отношении сайта [polkrf.ru](http://polkrf.ru), информации о количестве участников шествия [12-14]. Согласно данным Whois.ru с информацией о домене [polkrf.ru](http://polkrf.ru) [8] одноименный сайт лица, подавшего возражение, был зарегистрирован 05.05.2015 г., то есть до даты приоритета оспариваемого товарного знака. В материалах возражения представлен договор о гранте от 11.01.2016 г., заключенный между Фондом развития гражданского общества и лицом, подавшим возражение. Указанный договор касается организации и проведения шествия Бессмертного полка в рамках народной части парада Победы 09.05.2016 г., а также проведения подготовительных рабочих мероприятий для организаторов шествия с вовлечением общественных организаций, движений, органов государственной власти и т.п. Макет флага с вышеуказанной эмблемой был изготовлен в рамках договора № 7120 от 25.02.2016 г. с ООО «ТЕКСТИЛЬПРИНТ». Также представлены соответствующие счета, спецификации, товарные накладные в отношении флага и открыток [13]. В публикациях СМИ и социальных сетях за период с 23.02.2016 - 24.04.2016 гг. присутствует анализируемая эмблема ООД «Бессмертный полк России» [12]. Согласно информации о количестве участников шествия [14] первое шествие состоялось 09.05.2012 г. в Томске, в 2013 г. акцию повторили уже 15 городов. В 2014 г. акция проводилась более чем в 500 городах Российской Федерации, общее число участников достигло 500 тысяч. В 2015 г. в акциях «Бессмертного полка» приняло участие от 4 до 12 млн. человек в

России и 20 зарубежных странах. В Москве 09 мая в честь 70-летия Победы по Красной Площади прошли около 500 тысяч человек. В 2016 г. в Москве в шествии приняли участие 700 тысяч человек.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия пришла к выводу, что оспариваемая регистрация затрагивает авторские права иного лица на художественное произведение, тождественное изображению, используемому в оспариваемом товарном знаке.

Таким образом, у коллегии есть основания для вывода о том, что довод возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 9 (1) статьи 1483 Кодекса, является доказанным.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака по свидетельству № 609010 требованиям пунктов 3 (1,2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В возражении указано о способности оспариваемого товарного знака ввести потребителей в заблуждение относительно производителя товаров и услуг, а также на способность ввести в заблуждение относительно аффилированности сторон спора, причастности лица, подавшего возражение, к Всероссийскому конкурсу «Моя семья, моя Россия», проведенному учредителем правообладателя Земцовым Н.Г. с нарушениями прав и законных интересов одного из детей, победивших в конкурсе.

Из выписок ЕГРЮЛ в отношении ООД "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК РОССИИ" и РПОО "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК-МОСКВА" [5] указано следующее. Правообладатель, как юридическое лицо, был создан 27.03.2014 г. и Земцов Н.Г. являлся его учредителем и имел право действовать без доверенности. Лицо, подавшее возражение, как юридическое лицо было создано 30.09.2015 г. и Земцов Н.Г. являлся его участником до 23.01.2019 г. [6]. Указанные обстоятельства характеризуют внутренние взаимоотношения сторон спора, о которых рядовому потребителю не может быть известно, в связи с чем каких-либо недостоверных ассоциаций не возникнет.

Вместе с тем, следует отметить, что какой-либо ложной информации относительно товаров, услуг оспариваемый товарный знак не несет. Из имеющихся в деле материалов не представляется возможным прийти к выводу, что в результате деятельности лица, подавшего возражение, в том числе по разработке эмблемы

Движения «Бессмертного полка России» и организации шествия, у потребителя сложилась устойчивая ассоциативная связь оспариваемых товаров и услуг с лицом, подавшим возражение. При этом, мнения потребителей о восприятии оспариваемого товарного знака по свидетельству № 609010 (социологические исследования, опросы) материалы дела не содержат. Также из представленных документов не следует, что у потребителей сложилось недостоверное представление относительно производителя товаров и услуг, в том числе по результатам конкурса «Моя семья, моя Россия».

Довод о противоречии оспариваемой регистрации товарного знака общественным интересам лицо, подавшее возражение, обосновывает тем, что конкурс «Моя семья, моя Россия» был организован Земцовым Н.Г. и проводился правообладателем. В связи со сходством входящего в оспариваемый товарный знак словесного элемента «БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК» с анализируемой эмблемой Движения, обращение из аппарата Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребенка о нарушениях прав ребенка при проведении данного конкурса поступило лицу, подавшему возражение. Неэтичное применение оспариваемого товарного знака приводит к нарушению законодательства Российской Федерации и затрудняет проведение шествий Бессмертного полка, приуроченных ко Дню Победы.

Вместе с тем, какой-либо неэтичной символики, антигосударственных лозунгов, слов или изображений непристойного содержания, призывов антигуманного характера, оскорбляющих человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, а также слов, написанных с нарушением правил орфографии оспариваемый товарный знак не несет. Путаница в направлении вышеуказанного обращения из аппарата Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребенка о нарушениях его прав лицу, подавшему возражение, к этим категориям не относится и не приводит к противоречию оспариваемой регистрации общественным интересам.

В связи с изложенным, коллегия не усматривает противоречия оспариваемой регистрации товарного знака по свидетельству № 609010 требованиям пункта 3 (1,2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы о злоупотреблении правом основаны на следующем. Нормы устава лица, подавшего возражение, предписывают об обязанностях учредителей и участников не совершать дискредитирующих действий, а также действий, наносящих ущерб деятельности. Довод о злоупотреблении правом также обоснован тем, что Земцов Н.Г. присвоил себе результаты авторского заказа ООД "Бессмертный полк России" на художественное произведение эмблемы Движения и произвел незаконную передачу прав на оспариваемый товарный знак РПОО "БЕССМЕРТНЫЙ ПОЛК-МОСКВА", аффилированному с ним. Вместе с тем, данные обстоятельства не приводят к выводу коллегии о злоупотреблении правом со стороны правообладателя, либо Земцова Н.Г. Следует пояснить, что оценка действий сторон спора в части недобросовестной конкуренции и злоупотребления гражданскими правами не входит в компетенцию Федеральной службы по интеллектуальной собственности. Согласно пункту 5 статьи 10 Кодекса добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Фотографии шествий Бессмертного полка за 09.05.2016 и 09.05.2019 гг. [2], положение о проведении Всероссийского конкурса «Моя семья, моя Россия» от 21.05.2021 г. [3], письмо Аппарата Общественной палаты РФ № УПР/85070-У от 31.01.2023 г. [4], статья «МК» от 14.02.2017 г. [7], часть договоров [13], письма [16,17] датированы позднее даты приоритета оспариваемого товарного знака, в связи с чем, не могут быть учтены в рамках рассматриваемого дела.

Представленные заключения коллегии палаты по патентным спорам [8] в части применения анализируемых норм законодательства не имеют преюдициального значения для рассмотрения настоящего спора.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 07.07.2023, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 609010 недействительным полностью.**