

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 24.03.2023, поданное ООО «Круз.онлайн», г. Самара (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021761115, при этом установлено следующее.

КРУИЗ.ОНЛАЙН

Комбинированное обозначение « » по заявке №2021761115
было подано 23.09.2021 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 39 класса МКТУ *«аренда водного транспорта; бронирование билетов для путешествий; организация круизов; организация пассажирских перевозок для третьих лиц через онлайн-приложение; организация перевозок по туристическим маршрутам; перевозки речным транспортом; посредничество в морских перевозках; посредничество при фрахтовании; фрахтование»*.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 24.12.2022 было принято решение (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанное мотивировано тем, что заявленное обозначение включает словесные элементы «круиз-онлайн» (где, Круиз - туристическое путешествие см. Словарь иностранных слов.- Комлев Н.Г., 2006; Онлайн - в режиме реального времени см. Словарь синонимов ASIS. В.Н. Тришин. 2013 и др.), которые, в силу своего смыслового значения, в отношении заявленных услуг 39 класса МКТУ являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на их вид и назначение, а также способ оказания.

В заключении по результатам экспертизы также отмечено, что положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования (пункт 1.1 ст. 1483 Кодекса).

Документы, представленные для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя, однако заявителем указанные документы не представлены.

Поскольку доминирующее положение в заявленном обозначении занимают неохранные элементы, то оно не может быть зарегистрировано на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 24.03.2023, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака, полагая, что заявленное обозначение обладает различительной способностью и не указывает на вид и назначение, а также способ оказания заявленных услуг.

В подтверждение своей позиции заявитель ссылается на подпункт 2 пункта 1.1. статьи 1483 Кодекса, где указано, что подлежат регистрации в качестве товарных знаков обозначения, которые состоят только из элементов, не обладающих различительной способностью и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Для принятия решения об отсутствии различительной способности и описательности заявленного обозначения эксперт разделил обозначение на части, нашел их значение, но не провел анализ на предмет того, как воспримет потребитель совокупность этих элементов.

Заявитель, являясь первым и крупнейшим онлайн-магазином продажи речных и морских круизов, полагает, что в данном случае обозначение « **КРУИЗ.ОНЛАЙН** » индивидуализирует услуги, реализуемые в весьма уникальной форме, что отличает его от других продавцов услуг по стандартной продаже круизов и путешествий.

Заявитель также ссылается на длительность и широкое использование заявленного обозначения, в подтверждение чего ссылается на многие регионы России, где им оказываются заявленные услуги, в числе которых Москва, Санкт-Петербург, Казань, Самара, Нижний Новгород; Ростов-на-Дону; Волгоград; Пермь; Астрахань; Тольятти; Ульяновск; Ярославль; Чебоксары; Уфа; Плес; Петрозаводск; Новосибирск; Нижнекамск; Муром; Кострома; Омск; Новороссийск; Анапа. Весьма популярными являются направления по Волге, Золотому Кольцу в Казань, Санкт-Петербург, по Енисею, Валаам и Кижы, на Соловецкие острова, в Карелию и многие другие.

Заявителем осуществляется поиск и организация маршрутов по заграничным направлениям.

По мнению заявителя, приведенные доказательства позволяют сделать вывод о приобретении различительной способности на всей территории России.

В 2016 году заявитель зарегистрировал доменное имя «kruiz.online», которое с момента регистрации использует в качестве сайта для продвижения и реализации своих услуг.

Заявитель активно развивает свой сайт kruiz.online, с помощью которого предлагает круизы и направления из разных городов России (<https://kruiz.online/popdir>), предоставляет список речных и морских теплоходов (в количестве 100 и 25 судов соответственно) со всей необходимой информацией (год постройки и модернизации, количеством кают и т.д.) и возможностью выбора теплохода в зависимости от уровня комфорта и количества услуг; публикует отзывы клиентов о круизах (на данный

момент на сайте опубликовано 1608 отзывов) (<https://kruiz.online/reviews>); предоставляет информацию о скидках и акциях от операторов (<https://kruiz.online/discount>); отвечает на часто задаваемые вопросы, касающиеся выбора круиза, бронирования и оплаты, обслуживания и т.д. (<https://kruiz.online/faq>).

В результатах информационного поиска в системе «google» по запросу «круиз.онлайн» можно увидеть только информацию о сайте заявителя, более того, при написании слов «круиз.онлайн» в строке поисковой системы сразу формируется гиперссылка, направляющая на сайт заявителя.

Заявитель активно развивает блоги в социальных сетях «ВКонтакте» (<https://vk.com/kruiz.online>), «Одноклассники» (<https://ok.ru/group/52494082834611>), «Яндекс.Дзен» (https://dzen.ru/kruiz_online) и «Telegram» (<https://t.me/kruizonline>), число подписчиков в которых составляет более двухсот тысяч человек.

Среди партнеров заявителя встречаются такие крупные компании в сфере речного туризма как «ВодоходЪ», «ВОЛГАПЛЕЙС», «Volga Dream» и т.д.

Заявителю также вручались различные дипломы и сертификаты, в которых указано заявляемое обозначение, в частности:

- сертификат участия в «The International World Halal Day Exhibition» в октябре 2019 года;
- сертификат финалиста технологического конкурса Travel Tech Challenge;
- диплом за плодотворное сотрудничество в сфере реализации туристического продукта круизной компании «ГАМА» в навигацию 2022 года;
- диплом в номинации «ЛИДЕР ПРОДАЖ» за 2022 год.

В подтверждение приобретения обозначением « **КРУИЗ.ОНЛАЙН** » узнаваемости и различительной способности заявитель приводит различные публикации в СМИ в Интернете в июне – августе, ноябре и декабре 2021года:

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2021761115 в качестве товарного знака.

К возражению приложены следующие материалы:

- выписка из ЕГРЮЛ (1);
- скриншот сайта заявителя (2);

- свидетельство о регистрации доменного имени (3);
- сертификат о владении доменом (4);
- скриншот поисковой системы Google (5);
- скриншоты социальных сетей заявителя (6);
- сертификат участия в «The International World Halal Day Exhibition» в октябре 2019 года (7);
- сертификат финалиста технологического конкурса Travel Tech Challenge (8);
- диплом за плодотворное сотрудничество в сфере реализации туристического продукта круизной компании «ГАМА» в навигацию 2022 года (9);
- диплом в номинации ЛИДЕР ПРОДАЖ за 2022 год (10);
- публикации в интернете (11).

В дополнение к ранее представленному возражению по просьбе заявителя в дело заявки были приобщены следующие документы:

- статистика посещений сайта <https://kruiz.online> (12);
- акты размещения рекламы (13);
- лицензионный договор в форме публичной оферты (14);
- оферта индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам на оказание услуг (15);
- статистика показов и посещений сайта <https://kruiz.online> с сервиса Яндекс.Метрика (16).

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

С учетом даты (23.09.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса и пунктом 35 Правил указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на

рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение « **КРУИЗ.ОНЛАЙН** », включающее словесные элементы «КРУИЗ» и «ОНЛАЙН», выполненные шрифтом, близким к стандартному, заглавными буквами русского алфавита светло-синего цвета, разделенные между собой точкой.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении услуг 39 класса МКТУ, указанных выше.

Оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения средним российским потребителем соответствующей услуги, при этом учитываются имеющиеся или вероятные ассоциативные связи, возникающие у потребителей в связи с этим обозначением и каждой услугой, для которой испрашивается правовая охрана, исходя из имеющихся в материалах дела доказательств.

При этом представленные доказательства относимы, если на их основании возможно установить имеющиеся или вероятные ассоциативные связи именно той группы потребителей, которым адресованы услуги, для которых обозначение заявлено на регистрацию.

Оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения потребителями в отношении конкретных услуг, для которых испрашивается охрана, а не услуг, однородных им,

или любых услуг, на конкретную дату – дату подачи заявки на регистрацию товарного знака 23.09.2021.

Как указано в заключении по результатам экспертизы, входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы (круиз – морское, речное путешествие, онлайн - в режиме реального времени) вошли в русский язык как лексические единицы, смысл которых очевиден для российского потребителя как указание на вид, назначение и способ оказания услуг, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, без дополнительных рассуждений и домысливания.

Соответственно, заявленное словесное обозначение относится к обозначениям, которым не предоставляется правовая охрана в соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса, поскольку указанные элементы занимают доминирующее положение.

Заявитель, ссылаясь на пункт 1.1. статьи 1483 Кодекса, полагает, что заявленное обозначение состоит из обладающей различительной способностью совокупности элементов, а также приобрело различительную способность в результате длительного и широкого использования заявителем.

Коллегия полагает необоснованным утверждение заявителя о том, что заявленное обозначение образует комбинацию, обладающую различительной способностью, поскольку, как было указано выше, включает словесные элементы, каждое из которых является описательным по отношению к заявленным услугам 39 класса МКТУ и совместно они также характеризуют заявленные услуги, указывая на их вид и назначение (организация круизов / путешествий) и способ их оказания (онлайн, т.е. в режиме диалога и реального времени), при этом простое расположение этих элементов, разделенных точкой, на одной строке, нельзя признать уникальной композицией, обладающей различительной способностью, поскольку такое расположение не образует оригинальную графическую композицию, дающую качественно новый уровень восприятия обозначения в целом.

В подтверждение утверждения заявителя о приобретении заявленным обозначением различительной способности в отношении заявленных услуг на дату подачи заявки, были представлены материалы (1) – (16), анализ которых показал, что деятельность заявителя связана с продвижением и реализацией (продажей) речных и

морских круизов (путешествий). Следует отметить, что и сам заявитель позиционирует себя первым и крупнейшим онлайн-магазином продажи речных и морских круизов (см. стр. 2 возражения).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности заявителя является деятельность туристических агентств.

Туристическое агентство занимается продажей сформированных туроператором туров, приобретает туры у туристского оператора и реализует туристский продукт покупателю, либо выступает посредником между туристом и туроператором за комиссионное вознаграждение, предоставляемое туроператором (https://ru.wikipedia.org/wiki/Туристическое_агентство), то есть туристические агентства не владеют средствами обслуживания и выступают посредниками между предприятием туристского обслуживания и покупателем туристской путевки, продвигая и реализуя туристский продукт.

В свою очередь именно партнеры заявителя «ВодоходЪ», «ВОЛГАПЛЁС», «Volga Dream» выступают в качестве туроператоров, которые осуществляют деятельность по формированию, продвижению и реализации туристского продукта, т.е. комплекса услуг, работ, товаров, необходимых для удовлетворения потребностей туриста в период его туристского путешествия, в том числе транспортировку, размещение, питание, развлечения туристов и т.п.

Представленные материалы (2) – (6), (12) - (16) свидетельствуют о том, что деятельность заявителя действительно связана с рекламой и продвижением туров (морских и речных круизов) посредством сайта <https://kruiz.online>, однако организатором этих туров являются туроператоры – партнеры заявителя, реализующие туристический продукт конечным потребителям – туристам.

Представленные акты об оказании услуг по размещению Интернет-рекламы и сведения о посещаемости сайта не могут выступать в качестве объективного доказательства предоставления заявителем услуг, включенных в перечень 39 класса МКТУ (аренда водного транспорта; бронирование билетов для путешествий; организация круизов; организация пассажирских перевозок для третьих лиц через онлайн-приложение; организация перевозок по туристическим маршрутам; перевозки

речным транспортом; посредничество в морских перевозках; посредничество при фрахтовании; фрахтование), в отношении которого испрашивается регистрация товарного знака, поскольку касаются только рекламных предложений к продаже туров, которые размещались в сети Интернет по заказу ООО «ТВОЙ КРУИЗ», при этом указанные документы не подтверждают, что в сознании конечного потребителя до даты подачи заявки заявленное обозначение воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации указанных услуг 39 класса МКТУ именно заявителя (ООО «Круиз.онлайн»), учитывая, что изменения в его наименование как юридического лица были внесены после даты подачи заявки на регистрацию товарного знака (29.12.2022).

Представленные сертификаты и дипломы (7) – (10) также свидетельствуют об успешной деятельности интернет-магазина Круиз.онлайн в области продажи речных круизов, однако эти документы не могут выступать в качестве доказательства оказания каких-либо конкретных услуг третьим лицам, соответственно, эти данные не могут достоверно свидетельствовать о степени информированности российского потребителя в отношении каждой из заявленных услуг 39 класса МКТУ, на основании которой можно было бы сделать вывод о приобретенной различительной способности заявленного обозначения на дату подачи заявки на регистрацию товарного знака

Поскольку оценка обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения потребителями в отношении тех конкретных услуг, для которых испрашивается охрана товарного знака, отсутствие доказательства того, что заявитель оказывал третьим лицам конкретные услуги 39 класса МКТУ, перечисленные в заявке, не дает возможности сделать обоснованный вывод о том, что в отношении этих услуг заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате длительного и интенсивного использования.

Таким образом, представленные материалы не могут свидетельствовать ни о длительности, ни об интенсивности использования заявленного обозначения в отношении заявленных услуг, ни о степени информированности потребителей о

заявленном обозначении и услугах, которые оказывал заявитель под этим обозначением на дату подачи заявки.

Резюмируя изложенное, коллегия полагает, что решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021761115 следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 24.03.2023, и оставить в силе решение Роспатента от 24.12.2022.