

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12.03.2014 № 35-ФЗ, вступившими в силу 01.10.2014 (далее – Кодекс), и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 20.07.2023 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 846192, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Галерея градусов» (Москва) и Обществом с ограниченной ответственностью «НАР-трейдинг» (Москва) (далее совместно – лица, подавшие возражение), при этом установлено следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА» с приоритетом от 28.12.2020 по заявке № 2020775583 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 11.01.2022 за № 846192. Товарный знак зарегистрирован на имя Старова Дениса Витальевича, г. Воронеж (далее – правообладатель), в отношении услуг 35 и 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.07.2023, указано на то, что регистрация товарного знака по свидетельству № 846192 произведена в нарушение требований, установленных пунктами 3, 6 и 8 статьи 1483 Кодекса.

Лица, подавшие возражение, сообщают, что осуществляют совместную деятельность в качестве группы компаний «Галерея градусов», которая связана с розничными магазинами по продаже алкоголя, сигар и других товаров.

Возражение основано на том, что оспариваемый товарный знак нарушает исключительные права лиц, подавших возражение, на следующие средства индивидуализации: товарный знак «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСОВ» по свидетельству № 551807 (приоритет: 23.06.2014), охраняемый в отношении услуг 35 класса МКТУ, фирменное наименование одного из лиц, подавших возражение, зарегистрированное 26.12.2003, осуществляющим, в частности деятельность по торговле розничной напитками в специализированных магазинах, а также коммерческое обозначение «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСОВ», право на которое возникло ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака, индивидуализирующее магазин, расположенный по адресу Москва, Серпуховский вал, дом 5, в котором осуществляется деятельность по продаже, в частности алкогольной продукции.

В возражении приведен сравнительный анализ оспариваемого товарного знака «ГЕЛЕРЕЯ ГРАДУСА» с товарным знаком «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСОВ» по свидетельству № 551807, сформулирован вывод о сходстве сравниваемых знаков в целом. Также в возражении констатируются однородность услуг 35 класса МКТУ, приведенных в перечнях сравниваемых товарных знаков.

В отношении нарушения исключительных прав на фирменное наименование ООО «Галерея градусов» в возражении представлена сравнительная характеристика средств индивидуализации, а также сделано утверждение о том, что деятельность указанного юридического лица по реализации товаров, в том числе товаров 33 класса МКТУ, позволяет сделать вывод о том, что оспариваемый товарный знак нарушает исключительное право ООО «Галерея градусов» на фирменное наименование в отношении услуг 35 класса МКТУ, связанных с продвижением товаров, а именно: *«агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации; анализ себестоимости; выписка счетов; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; обновление и*

поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; прогнозирование экономическое; продажа аукционная; продажа оптовая фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продажа розничная фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; составление отчетов о счетах; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по исследованию рынка; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями; услуги по сравнению цен; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]».

Кроме того, лица подавшие возражение, полагают, что оспариваемый товарный знак вводит потребителя в заблуждение относительно источника происхождения услуг в связи с тем, что группа компаний «Галерея градусов» использует обозначение «Галерея градусов» с 2004 года, и потенциальный покупатель уже знаком с соответствующим обозначением, ассоциирует его исключительно с группой компаний «Галерея градусов».

В возражении обращено внимание на то, что используемое группой компаний «Галерея градусов» обозначение является для потребителей гарантией качества оказываемых услуг, а магазин лиц, подавших возражение, пользуются признанием у потребителей.

Кроме того, в возражении приведены доводы о том, что регистрация оспариваемого товарного знака и его использование правообладателем могут рассматриваться как акт недобросовестной конкуренции, поскольку правообладатель находится на том же товарном рынке, что и лица, подавшие возражение.

На основании изложенного лица, подавшие возражение, просят признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 846192 недействительным в отношении всех услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

К возражению приложены следующие материалы:

- (1) распечатки с сайта <https://www.cigarpro.ru>;
- (2) распечатка сведений из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) по состоянию на 14.07.2023 в отношении ООО «Галерея градусов»;
- (3) распечатка сведений из ЕГРЮЛ по состоянию на 14.07.2023 в отношении ООО «НАР-трейдинг»;
- (4) копия устава ООО «Галерея градусов», утвержденного 04.06.2012;
- (5) копия свидетельства о государственной регистрации ООО «Галерея градусов»;

(6) распечатки <https://mwotzovik.com/moskva/galereya-gradusov-magazin-alkogolnoj-i-tabachnoj-produkcii-serpuhovskij-val-5-vse-otzyvy.html>,
<https://www.afisha.ru/msk/shop/galereya-gradusov-69263/reviews/>,
<https://msk.ruspravochnik.com/company/galereya-gradusov>,
<https://irecommend.ru/content/k-zatvornichestvu-na-pandemii-gotovy>,
<https://vk.com/galereyagradusov>, <https://t.me/s/galereyagradusov>;

(7) копия договора аренды № 4 от 13.12.2011, в заключенного между лицами, подавшими возражение, в отношении здания, расположенного по адресу «Москва, ул. Серпуховский вал, д. 5», для ведения в нем деятельности по розничной торговле алкогольной и табачной продукцией, сроком аренды на 11 лет;

(8) выписка сведений из технического паспорта на здание;

(9) выписка из реестра лицензий на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в отношении лицензии, предоставленной ООО «Галерея градусов» сроком с 20.04.2007 по 19.04.2027;

(10) копия кассового чека ООО «Галерея градусов» (Москва, ул. Серпуховский вал, д. 5) от 19.07.2023 о реализации алкогольной продукции.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, отзыв по его мотивам не представил.

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

С учетом даты (28.12.2020) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или

сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов

обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Оспариваемый товарный знак «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА» по свидетельству № 846192 (приоритет от 28.12.2020) представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35 и 43 классов МКТУ, перечисленных в перечне свидетельства.

Противопоставленный в возражении товарный знак «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСОВ» по свидетельству № 551807 (приоритет от 23.06.2014), зарегистрированный на имя одного из лиц, подавших возражение, представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35 класса МКТУ, перечисленных в перечне свидетельства.

Сравнительный анализ показал, что оспариваемый (ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА) и противопоставленный (ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСОВ) товарные знаки характеризуются

высокой степенью сходства, близкой к тождеству, поскольку содержат одинаковые слова, отличающиеся лишь формой одного из слов: так, в обоих случаях товарные знаки представлены словосочетаниями, состоящими из двух грамматически связанных существительных «галерея» и «градус», где слово «градус» представлено в одном случае формой единственного числа, а в другом – формой множественного числа. Названные обстоятельства обуславливают фонетическое, смысловое и визуальное сходство сравниваемых товарных знаков, поскольку сравниваемые обозначения совпадают по большинству звуков и звукосочетаний, по их расположению, по числу слогов и ударению, по совпадению элементов, на которые падает логическое ударение, что определяет совпадение заложенных идей (галерея - узкое крытое помещение, соединяющее части здания, длинный балкон вдоль здания, верхний ярус театра (устар.), длинный подземный ход в каких-нибудь сооружениях, при горных работах, в некоторых названиях «художественный музей», длинный ряд, вереница (перен.); градус – единица измерения дуг и углов, равная 1/360 окружности, резкое изменение своего мнения, позиции (перен.), единица измерения температуры, а также (спец.) концентрации чего-нибудь или вязкости жидкости (под градусом кто (разг.) слегка пьян) – см. Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/contents.nsf/ogegova/>), по виду шрифта и графическому написанию, а также алфавиту, буквами которого написаны слова.

Что касается однородности услуг 35 класса МКТУ, в отношении которых оспаривается предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 846192, и услуг, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 551807, то коллегией установлено следующее.

Большинство услуг 35 класса МКТУ оспариваемой регистрации (*агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; аудит коммерческий; бюро по найму; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; демонстрация товаров; запись сообщений / запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам*

организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; макетирование рекламы; маркетинг; менеджмент в области творческого бизнеса; обзоры печати; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок / организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; производство рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламных материалов; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в компьютерных базах данных; службы консультативные по управлению бизнесом / службы консультационные по управлению бизнесом; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; телемаркетинг; тестирование психологическое при подборе персонала; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; услуги в области общественных отношений; услуги манекенищников для рекламы или продвижения товаров; услуги по сравнению цен; услуги секретарей; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги стенографистов; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги телефонных ответчиков для отсутствующих абонентов; экспертиза деловая) совпадает с услугами противопоставленной регистрации, что свидетельствует об их однородности в соответствующей части.

Остальные услуги 35 класса МКТУ оспариваемой регистрации также однородны услугам противопоставленного перечня, поскольку сопоставляемые услуги относятся к общим родовым группам, характеризуются одинаковыми назначением, кругом потребителей и условиями оказания, кроме того, они являются взаимодополняемыми и взаимозаменяемыми.

Так, услуги информационно-консультационной и бухгалтерской направленности в коммерческих целях, указанные в свидетельстве № 846192 (*«предоставление отзывов пользователей в коммерческих целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих целях; профилирование потребителей в коммерческих целях; составление информационных индексов в коммерческих целях; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; предоставление деловой информации; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; анализ себестоимости; аудит финансовый; прогнозирование экономическое; услуги по подаче налоговых деклараций»*), однородны в высокой степени услугам аналогичного рода, вида и назначения, имеющимся в противопоставленном перечне (*«агентства по коммерческой информации; аудит коммерческий; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям; исследования в области бизнеса; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации профессиональные в области бизнеса; обзоры печати; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в*

компьютерных базах данных; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; услуги по сравнению цен; экспертиза деловая»).

Услуги помощи и управления в сфере бизнеса оспариваемого перечня («бизнес-услуги посреднические по подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании; организация подписки на газеты для третьих лиц; помощь административная в вопросах тендера; посредничество коммерческое; службы административные по медицинским направлениям; согласование деловых контрактов для третьих лиц; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; управление коммерческими проектами для строительных проектов; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление программами часто путешествующих; управление процессами обработки заказов товаров; услуги РРС; услуги административные по переезду предприятий; услуги по оптимизации трафика веб-сайта», «менеджмент спортивный; управление бизнесом временное; управление внешнее административное для компаний; управление гостиничным бизнесом») однородны по всем критериям, например, услугам «службы консультационные по управлению бизнесом; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; услуги субподрядные [коммерческая помощь]», а также услугам «менеджмент в области творческого бизнеса; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями», содержащимся в свидетельстве № 551807.

Услуги «агентства по импорту-экспорту; аренда площадей для размещения рекламы; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг целевой; написание текстов рекламных сценариев; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в рекламных целях; предоставление

перечня веб-сайтов с рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в рекламных целях; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продажа оптовая фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продажа розничная фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в маркетинговых целях; разработка рекламных концепций; составление информационных индексов в рекламных целях; управление потребительской лояльностью; управление программами часто путешествующих; управление процессами обработки заказов товаров; услуги PPC; услуги коммерческого лоббирования; услуги конкурентной разведки; услуги по исследованию рынка; услуги по оптимизации трафика веб-сайта; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями; услуги по составлению перечня подарков; услуги рекламные "оплата за клик" относятся к продвижению товаров и услуг третьих лиц, поскольку предназначены для увеличения спроса на товары / услуги, а также их фактическую реализацию. Таким услуги по своей природе однородны, в частности, услугам «агентства рекламные; демонстрация товаров; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; изучение общественного мнения; изучение рынка; макетирование рекламы; маркетинг; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; продвижение товаров для третьих лиц; производство рекламных фильмов; прокат рекламных материалов;

публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; составление рекламных рубрик в газете; телемаркетинг; услуги манекенищиков для рекламы или продвижения товаров; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]».

Аналогично, по названным выше признакам однородными между собой являются:

- услуги в области телекоммуникаций и связей с общественностью (услуги «*абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; услуги телефонных станций*», «*консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; пресс-службы; службы корпоративных коммуникаций; службы по связям с прессой*» в оспариваемом перечне и услуги «*обзоры печати; услуги телефонных ответчиков для отсутствующих абонентов*» в противопоставленной регистрации),

- услуги по предоставлению оборудования (услуги «*аренда офисного оборудования в коворкинге; прокат фотокопировального оборудования*» в оспариваемом перечне и противопоставленные услуги «*прокат офисного оборудования и аппаратов*»),

- услуги офисных служб («*регистрация данных и письменных сообщений; услуги машинописные; услуги по напоминанию о встречах [офисные функции]; услуги по программированию встреч [офисные функции]; услуги по составлению перечня подарков; услуги фотокопирования*» в оспариваемой регистрации и услуги «*обработка текста; репродуцирование документов; услуги секретарей; услуги стенографистов*» противопоставленного перечня),

- а также услуги кадровых служб (оспариваемые услуги «*написание резюме для третьих лиц; управление деятельностью внештатных сотрудников*» и противопоставленные услуги «*бюро по найму; комплектование штата*

сотрудников; консультации по управлению персоналом; тестирование психологическое при подборе персонала»).

Таким образом, все услуги 35 класса МКТУ оспариваемой регистрации являются однородными услугам 35 класса МКТУ противопоставленного товарного знака, зарегистрированного на имя ООО «НАР-трейдинг».

С учетом вышеизложенного по основанию, предусмотренному пунктом 6 статьи 1483 Кодекса, у ООО «НАР-трейдинг» имеется предусмотренная статьей 1513 Кодекса заинтересованность в оспаривании правовой охраны товарного знака «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА», при этом доводы возражения о нарушении регистрацией № 846192 соответствующих положений законодательства являются обоснованными. Следовательно, регистрация оспариваемого товарного знака не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении услуг 35 класса МКТУ.

Что касается довода возражения о наличии у ООО «Галерея градусов» исключительного права на фирменное наименование, то необходимо отметить следующее.

Применительно к фирменному наименованию в круг обстоятельств, подлежащих установлению при разрешении вопроса о соответствии или несоответствии товарного знака требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса, входят:

1) соотношение даты возникновения исключительного права на фирменное наименование, охраняемое на территории Российской Федерации, и даты приоритета спорного товарного знака;

2) наличие или отсутствие тождества либо сходства до степени смешения фирменного наименования (его отдельных элементов) и спорного товарного знака;

3) однородность товаров и услуг, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, и видов деятельности юридического лица с противопоставленным фирменным наименованием (товаров и услуг, относящихся к сфере такой деятельности);

4) использование фирменного наименования до даты приоритета спорного товарного знака.

Исключительное право на фирменное наименование ООО «Галерея градусов» возникло у указанного лица 26.12.2003, то есть ранее даты приоритета спорного товарного знака (28.12.2020).

Сходство оспариваемого товарного знака «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА» и противопоставляемого фирменного наименования обусловлено фонетическим, семантическим и графическим сходством слов «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА» и «Галерея градусов», что обосновано выше в настоящем заключении.

Выписка из ЕГРЮЛ содержит включенные ранее 28.12.2020 виды деятельности ООО «Галерея градусов», которые могут быть признаны однородными оспариваемым услугам 35 класса МКТУ: например, «торговля розничная напитками в специализированных магазинах», «деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями», «деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров», «торговля оптовая фруктами и овощами», «торговля оптовая свежим картофелем» и др.

Вместе с тем деятельность, фактически осуществляемая ООО «Галерея градусов» ранее 28.12.2020 с использованием своего фирменного наименования, представленными доказательствами не продемонстрирована.

Сведения сети Интернет относятся к отзывам потребителей, и, хотя имеют ретроспективные данные, но не позволяют сделать вывод о том, что данное лицо фактически реализовывало продукцию третьих лиц. Сведения о лицензии, указанные в представленной выписке ЕГРЮЛ, относятся к документу (77РПА0003933 от 30.03.2022), выданному позднее исследуемого коллегией периода.

Требование об обязательном использовании фирменного наименования (фактическое осуществление деятельности) до даты приоритета товарного знака при осуществлении деятельности, однородной товарам (услугам), для которых зарегистрирован товарный знак, следует из совокупного толкования положений пункта 6 статьи 1252, пункта 8 статьи 1483 Кодекса и статьи 8 Парижской конвенции. Установление использования фирменного наименования обусловлено необходимостью определения вероятности смешения потребителем спорного

товарного знака с противопоставленным фирменным наименованием (см. обзор практики Суда по интеллектуальным правам, утвержденный постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 20.02.2020 № СП- 21/4).

Таким образом, по основанию, предусмотренному пунктом 8 статьи 1483 Кодекса в части фирменного наименования, у ООО «Галерея градусов» имеется предусмотренная статьей 1513 Кодекса заинтересованность, однако доводы о нарушении регистрацией № 846192 названных положений законодательства не доказаны.

Что касается довода возражения о наличии у лиц, подавших возражение, исключительного права на коммерческое обозначение, то необходимо отметить, что факт осуществления ими совместной деятельности представленными материалами не проиллюстрирован.

Тот факт, что одно лицо арендует у другого лица помещение магазина, не означает того, что соответствующее предприятие индивидуализировано вывеской «Галерея градусов», и такая вывеска была помещена изначально, присутствовала там непрерывно.

При этом в возражении не обосновано кому принадлежит исключительное право на коммерческое обозначение, каким образом может быть установлена связь обоих лиц, подавших возражение, в качестве соправообладателей. Наличие общих учредителей само по себе не обуславливает эту связь (см. пункт 3 статьи 1229 Кодекса). В частности, нет ни одного источника информации, из которого можно было бы установить, что существует группа компаний «Галерея градусов», и она включает ООО «Галерея градусов» и ООО «НАР-трейдинг». Кроме того, срок действия договора аренды составляет 11 лет с даты заключения договора, следовательно, к моменту подачи возражения срок аренды либо истек (что не соответствует фактическим материалам в виде чека), либо был пролонгирован документами, которые в распоряжение коллегии не поступили.

Сам факт наличия по указанному в возражении адресу магазина косвенным образом следует из распечаток сети Интернет, однако лица, подавшие возражение, несут бремя доказывания того, что в этом магазине осуществлялась и

осуществляется определенная деятельность под определенной вывеской с какой-либо даты непрерывно вплоть до даты подачи возражения. Такой вывод из представленных документов сделать нельзя, следовательно, по данному правовому основанию возражение удовлетворено быть не может.

Таким образом, по основанию, предусмотренному пунктом 8 статьи 1483 Кодекса в части коммерческого обозначения, может быть признана заинтересованность обратившихся с возражением лиц, однако доводы о нарушении регистрацией № 846192 соответствующих положений законодательства не доказаны.

В отношении ссылки возражения на введение потребителей в заблуждение (пункт 3 статьи 1483 Кодекса), следует отметить, что для того, чтобы установить наличие у потребителей какой бы то ни было ассоциативной связи, нужно как минимум установить факт того, что противопоставляемое обозначение использовалось в коммерческой деятельности каким-либо из лиц, подавших возражение, либо ими совместно, например, в составе группы лиц, при оказании определенных услуг, что сделать не представляется возможным по причинам, указанным выше. Таким образом, отсутствие фактических доказательств использования обозначения «Галерея градусов» приводит к невозможности удовлетворения возражения по данному основанию.

Относительно довода о недобросовестной конкуренции, следует отметить, что он не может быть рассмотрен по существу в силу отсутствия соответствующих полномочий.

Совокупность вышеизложенного обуславливает убедительность доводов возражения в части несоответствия товарного знака «ГАЛЕРЕЯ ГРАДУСА» требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса для всех услуг 35 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 20.07.2023, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 846192 недействительным в отношении всех услуг 35 класса МКТУ.