


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 17.11.2023, поданное ООО «Вкусняша», г. Брянск (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №479082, при этом установлено следующее.

Оспариваемый словесный товарный знак «» по заявке №2011717650 с приоритетом от 06.06.2011 зарегистрирован 24.01.2013 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее - Госреестр) за №479082 в отношении услуг 35, 39 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства. Правообладателем товарного знака является ООО «Областная продовольственная компания», г. Пермь (далее - правообладатель).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 17.11.2023 поступило возражение, в котором оспаривается правомерность предоставления правовой охраны указанному товарному знаку ввиду того, что, по мнению лица, его подавшего, указанная регистрация была произведена в нарушение требований пункта 8 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:


- ООО «Вкусняша» (ОГРН 1053244141598) было зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 09.12.2005 (приложение №46);

- оспариваемый товарный знак сходен до степени смешения с используемым ООО «Вкусняша» фирменным наименованием, поскольку сравниваемые средства индивидуализации содержат фонетически тождественные словесные элементы «Вкусняша»/«ВКУСНЯША»;

- согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «Вкусняша» является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД 47.11); дополнительными видами деятельности являются: 1) торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе (код ОКВЭД 46.1); 2) аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом (код ОКВЭД 68.20.2); 3) деятельность рекламных агентств (код ОКВЭД 73.11); 4) аренда и лизинг офисных машин и оборудования, включая вычислительную технику (код ОКВЭД 77.33);

- ООО «Вкусняша» осуществляет деятельность по вводу в гражданский оборот на территории Российской Федерации алкогольной продукции, что является однородным услугам 35 класса МКТУ «изучение рынка; продвижение товаров [для третьих лиц], в том числе услуги оптовой и розничной продажи; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» оспариваемого товарного знака;

- в подтверждение осуществления своей деятельности к возражению прилагаются копии документов, подтверждающих фактическое осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по торговле под своим фирменным наименованием (приложения №№1-45, 47-103);

- лицом, подавшим возражение, была подана заявка №2022704407 на регистрацию в качестве товарного знака обозначения « Вкусняша», в том числе, в отношении услуг 35 класса МКТУ, однако, Роспатентом 29.09.2022 было отказано в предоставлении правовой охраны данному обозначению в отношении услуг 35 класса МКТУ ввиду наличия оспариваемого товарного знака.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №479082 недействительным в отношении всех услуг 35 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

1. Акт проверки органом государственного контроля (надзора) от 09.06.2013;
2. Акт №000099 от 23.10.2009 (монтаж холодильного оборудования, запуск в эксплуатацию);
3. Акт №000093 от 30.06.2010 (техническое обслуживание холодильного оборудования);
4. Акт сверки взаимных расчетов по состоянию на 31.12.2012;
5. Акт сверки взаимных расчетов за период с 01.10.2012 по 31.12.2012;
6. Акт сверки №ЛК00002948 от 27.12.2012 взаимных расчетов по состоянию на 27.12.2012;
7. Акт №000166 от 31.08.2010 (техническое обслуживание холодильного оборудования);
8. Аттестация рабочих мест от 13.12.2011;
9. Договор поставки от 11.01.2007;
10. Запрос начальнику управления торгового эквайринга Брянского ОСБ 8605 ПАО Сбербанк от 27.10.2023;
11. Товарная накладная №7743 от 14.10.2009;
12. Товарная накладная №100 от 23.10.2009;
13. Товарная накладная №3330 от 06.07.2011;
14. Товарная накладная №102 от 23.10.2009;
15. Товарная накладная №101 от 23.10.2009;
16. Товарная накладная №92 от 15.10.2009;
17. Товарная накладная №103 от 23.10.2009;
18. Товарная накладная №7745 от 14.10.2009;
19. Товарная накладная №95 от 16.10.2009;
20. Товарная накладная №7556 от 08.10.2009;

21. Ответ от Управления потребительского рынка и услуг, контроля в сфере производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции Брянской области от 13.08.2022;
22. Отчеты ККМ за 24.12.2012;
23. Отчеты ККМ за 22.12.2012;
24. Отчеты ККМ за 23.12.2012;
25. Отчеты ККМ за 25.12.2012;
26. Отчеты ККМ за 26.12.2012;
27. Отчеты ККМ за 27.12.2012;
28. Отчеты ККМ за 28.12.2012;
29. Отчеты ККМ за 29.12.2012;
30. Отчеты ККМ за 30.12.2012;
31. Отчеты ККМ за 31.12.2012;
32. Письмо Брянской городской администрации от 13.08.2012;
33. Письмо от ООО «меркурий Плюс» от 16.09.2015;
34. Письмо от ИФНС от 11.11.2016;
35. Письмо от банка «УРАЛСИБ» от 01.07.2014;
36. Постановление по делу №5-409/2014;
37. Предписание об устранении нарушений от 21.08.2014;
38. Постановление об устранении нарушений об устранении нарушений законодательства о социальной защите инвалидов от 14.07.2014;
39. Представление о принятии мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления от 15.05.2015;
40. Представление о принятии мер по устранению обстоятельств, способствовавших совершению преступления от 11.10.2016;
41. Полис страхования имущества хозяйствующих субъектов от 08.11.2010;
42. Заявление-анкета о страховании имущества хозяйствующих субъектов от 08.11.2010;
43. Договор страхования имущества юридических лиц №ИМА/2000/106536 от 20.11.2009 с полисом;

44. Договор страхования имущества юридических лиц №ИМА/2000/106535 от 20.11.2009 с полисом;
45. Ответ от Управления потребительского рынка и услуг, контроля в сфере производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции брянской области от 13.08.2022 (дубликат приложения №21);
46. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «ВКУСНЯША»;
47. Акт о проведении технического обслуживания контрольно-кассовой машины за декабрь 2010;
48. Акт о проведении технического обслуживания контрольно-кассовой машины за август 2011;
49. Акт ввода ЭКЛЗ в эксплуатацию от 03.08.2011;
50. Акт №00002887 от 31.12.2009 (услуги охраны и тревожная сигнализация);
51. Акт №298 от 31.12.2010 (услуги по охране);
52. Акт №00000652 от 31.07.2011 (охранные услуги);
53. Акт №0000062 от 24.11.2009 (оплата по договору страхования имущества);
54. Акт №000165 от 31.08.2010 (техническое обслуживание холодильного оборудования);
55. Акт о проведении технического обслуживания контрольно-кассовой машины за декабрь 2009;
56. Акт №00001507 от 01.12.2009 (централизованная охрана объекта);
57. Акт №000190 от 25.12.2009 (техническое обслуживание холодильного оборудования);
58. Выписка по операциям на счете организации за период с 03.11.2009 по 03.11.2009;
59. Выписка по операциям на счете организации за период с 06.12.2009 по 06.12.2009;
60. Выписка по операциям на счете организации за период с 06.12.2009 по 06.12.2009;

61. Выписка по операциям на счете организации за период с 08.02.2010 по 08.02.2010;
62. Выписка по операциям на счете организации за период с 09.08.2010 по 09.08.2010;
63. Выписка по операциям на счете организации за период с 11.05.2010 по 11.05.2010;
64. Выписка по операциям на счете организации за период с 11.11.2008 по 11.11.2008;
65. Выписка по операциям на счете организации за период с 12.05.2009 по 12.05.2009;
66. Выписка по операциям на счете организации за период с 12.08.2008 по 12.08.2008;
67. Выписка по операциям на счете организации за период с 14.08.2009 по 14.08.2009;
68. Выписка по операциям на счете организации за период с 25.10.2010 по 25.10.2010;
69. Выписка по операциям на счете организации 06.06.2015;
70. Выписка по операциям на счете организации 06.06.2014;
71. Выписка по операциям на счете организации 07.09.2016;
72. Выписка по операциям на счете организации 08.12.2016;
73. Выписка по операциям на счете организации 09.09.2013;
74. Выписка по операциям на счете организации 09.12.2013;
75. Выписка по операциям на счете организации 11.03.2016;
76. Выписка по операциям на счете организации 14.06.2016;
77. Выписка по операциям на счете организации 14.09.2015;
78. Выписка по операциям на счете организации 16.03.2017;
79. Выписка по операциям на счете организации 16.09.2014;
80. Выписка по операциям на счете организации 16.12.2015;
81. Выписка по операциям на счете организации 17.03.2014;
82. Выписка по операциям на счете организации 17.12.2014;

83. Выписка по операциям на счете организации 18.06.2013;
84. Выписка по операциям на счете организации 18.06.2015;
85. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 06.08.2012 по 06.08.2012;
86. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 01.11.2010 по 01.11.2010;
87. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 06.02.2012 по 06.02.2012;
88. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 09.11.2012 по 09.11.2012;
89. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 10.02.2014 по 10.02.2014;
90. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 10.05.2011 по 10.05.2011;
91. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 12.08.2013 по 12.08.2013;
92. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 12.11.2013 по 12.11.2013;
93. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 12.12.2011 по 12.12.2011;
94. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 14.05.2012 по 14.05.2012;
95. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 15.07.2011 по 15.07.2011;
96. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 17.10.2011 по 17.10.2011;
97. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 18.02.2011 по 18.02.2011;
98. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 22.02.2013 по 22.02.2013;

99. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 29.05.2013 по 29.05.2013;
100. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 01.11.2010 по 01.11.2010;
101. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 06.02.2012 по 06.02.2012;
102. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 06.08.2012 по 06.08.2012;
103. Выписка по счету 40702810301500000014 за период с 09.11.2012 по 09.11.2012.

Лицом, подавшим возражение, 28.02.2024 были направлены дополнительные документы к возражению от 17.11.2023, а именно:

104. Кассовый чек №368 от 22.08.2017;
105. Кассовый чек № 551 от 28.08.2018;
106. Кассовый чек №468 от 28.08.2019;
107. Кассовый чек №445 от 28.08.2020;
108. Кассовый чек №170 от 28.08.2021;
109. Кассовый чек №293 от 28.08.2022;
110. Акт проверки Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Брянской области №074678 от 09.06.2013;
111. Акт проверки Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Брянской области №075077 от 23.12.2013;
112. Акт о проведении технического обслуживания контрольно-кассовой машины за декабрь 2010 года;
113. Акт о проведении технического обслуживания контрольно-кассовой машины за август 2011 года;
114. Акт ввода ЭКЛЗ (электронная контрольная лента защищенная) в эксплуатацию от 03.08.2011;

115. Акт №00002887 от 31.12.2009 г. на оплату услуг охраны (дубликат приложения №50);
116. Акт №298 от 31.12.2010 на оплату услуг охраны (дубликат приложения №51);
117. Акт №00000652 от 31.07.2011 на оплату услуг охраны (дубликат приложения №52);
118. Акт №00000653 от 31.07.2011 на оплату услуг охраны;
119. Акт №0000062 от 24.11.2009 на оплату по договору страхования имущества (дубликат приложения №53);
120. Акт №000165 от 31.08.2010 г. на оплату технического обслуживания холодильного оборудования (дубликат приложения №54);
121. Акты о проведении технического обслуживания контрольно-кассовой машины за декабрь 2009;
122. Акт №00001507 от 01.12.2009 на оплату услуг охраны (дубликат приложения №56);
123. Акт №000190 от 25.12.2009 на оплату технического обслуживания холодильного оборудования (приложение №57);
124. Кассовый чек №483 от 28.04.2018;
125. Кассовый чек №392 от 28.04.2019;
126. Кассовый чек №351 от 28.04.2020;
127. Кассовый чек №364 от 28.04.2021;
128. Кассовый чек №345 от 28.04.2022;
129. Логотип заявителя;
130. Сведения о состоянии индивидуального лицевого счета застрахованного лица - сотрудника заявителя - Малыхиной М.И. по состоянию на 01.07.2023;
131. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 01.11.2010;
132. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 06.02.2012;

133. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 06.08.2012;
134. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 09.11.2012;
135. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 10.02.2014;
136. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 10.05.2011;
137. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 12.08.2013;
138. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 12.11.2013;
139. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 12.12.2011;
140. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 14.05.2012;
141. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 15.07.2011;
142. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 17.10.2011;
143. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 18.02.2011;
144. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 22.02.2013;
145. Выписка ООО «Вкусняша» по счету 40702810301500000014 за период с 29.05.2013;
146. Выписка из государственного сводного реестра выданных, приостановленных и аннулированных лицензий на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции №32РПА0000967 на состояние 28.10.2022;

147. Кассовый чек №494 от 28.12.2017;
148. Кассовый чек №450 от 28.12.2018;
149. Кассовый чек №282 от 28.12.2019;
150. Кассовый чек №397 от 28.12.2020;
151. Кассовый чек №471 от 28.12.2021;
152. Лицензия №БО АР 00744 от 31.01.2012, 32 МЕ 003845 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции;
153. Договор б/н от 23.11.2005 на разработку эскизного проекта вывески и кронштейна магазина «Вкусняша», а также их изготовление и монтаж, накладная к нему на 22 700 рублей;
154. Договор №1771 от 11.01.2010 на инкассацию, пересчет и зачисление на счет наличных денег, приложение №1 к нему с указанием подразделения ООО «Вкусняша» в качества инкассируемого, приложение №2 к нему с заявкой на обслуживание, приложение №3 к нему - форма заявки на обслуживание, приложение № 4 к нему в виде протокола согласования цен на инкассацию и временное хранение наличных денег;
155. Запрос в Росалкогольрегулирование от 25.10.2023;
156. Запрос на получение сведений в ИФНС России по г. Брянску от 26.10.2022;
157. Ответ ИФНС России по г. Брянску от 07.11.2022;
158. Ответ от Росалкогольтабакконтроль №г-7534/03-05 от 29.11.2023;
159. Кассовый чек №424 от 20.07.2017;
160. Кассовый чек №517 от 28.07.2018;
161. Кассовый чек №285 от 28.07.2019;
162. Кассовый чек №387 от 28.07.2021;
163. Кассовый чек №339 от 28.07.2022;
164. Кассовый чек №74 от 26.06.2017;
165. Кассовый чек №516 от 28.06.2018;
166. Кассовый чек №344 от 28.06.2019;

167. Кассовый чек №249 от 28.06.2020;
168. Кассовый чек №368 от 28.06.2021;
169. Кассовый чек №311 от 28.06.2022;
170. Квитанция №4425659 от 18.10.2014 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
171. Квитанция №4425747 от 18.10.2014 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
172. Квитанция №5959485 от 20.01.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
173. Квитанция №5971751 от 20.01.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
174. Квитанция №6315315 от 19.04.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
175. Квитанция №6315325 от 19.04.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
176. Квитанция №6656776 от 19.07.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
177. Квитанция №6657034 от 19.07.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
178. Квитанция №6982936 от 18.10.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
179. Квитанция №6982940 от 18.10.2016 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
180. Квитанция №7378341 от 19.01.2017 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
181. Квитанция №7378599 от 19.01.2017 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
182. Квитанция №7727845 от 19.04.2017 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;

183. Квитанция №7728033 от 19.04.2017 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
184. Квитанция №8022791 от 18.07.2017 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
185. Квитанция №8022816 от 18.07.2017 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
186. Квитанция №24364216 от 19.01.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
187. Квитанция №24368618 от 19.01.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
188. Квитанция №24816493 от 17.04.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
189. Квитанция №24817052 от 17.04.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
190. Квитанция №25229375 от 17.07.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
191. Квитанция №25229452 от 17.07.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
192. Квитанция №25636570 от 19.10.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
193. Квитанция №25637272 от 19.10.2015 о приёме декларации на федеральном портале ФС Росалкогольрегулирования;
194. Квитанция №83537 от 18.09.2012 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
195. Квитанция №1110329 от 09.04.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
196. Квитанция №1110409 от 09.04.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
197. Квитанция №2538166 от 18.04.2014 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;

198. Квитанция №2538168 от 18.04.2014 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
199. Квитанция №159040 от 19.09.2012 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
200. Квитанция №90470 от 18.09.2012 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
201. Квитанция №1516654 от 10.07.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
202. Квитанция №1467590 от 10.07.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
203. Квитанция №2800801 от 18.07.2014 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
204. Квитанция №2800910 от 18.07.2014 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
205. Квитанция №555108 от 10.10.2012 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
206. Квитанция №552748 от 10.10.2012 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
207. Квитанция №1783322 от 09.10.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
208. Квитанция №1783366 от 09.10.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
209. Квитанция №826772 от 18.01.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
210. Квитанция №825094 от 18.01.2013 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
211. Квитанция №2152320 от 18.01.2014 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;
212. Квитанция №2152407 от 18.01.2014 о приеме декларации Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка;

213. Лицензия №32РПА 0000967 от 05.06.2013 32 МЕ 004955 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
214. Лицензия №32РПА 0000967 от 04.12.2020 32 МЕ 009999 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
215. Лицензия №32РПА 0000967 от 12.04.2021 32 МЕ 010076 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
216. Лицензия №БРН АР 07966 от 27.04.2006 МЕ 000077 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
217. Лицензия №БО АР 00744 от 15.06.2009 32 МЕ 002536 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
218. Лицензия №БО АР 00744 от 28.01.2011 32 МЕ 002986 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
219. Лицензия №БО АР 00744 от 20.04.2011 32 МЕ 003145 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
220. Лицензия №БО АР 00744 от 28.02.2012 32 МЕ 003878 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной

- продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
221. Лицензия №БО АР 00744 от 19.04.2012 32 МЕ 003983 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
222. Лицензия №32РПА 0000967 от 16.04.2014 32 МЕ 005719 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
223. Лицензия №32РПА 0000967 от 14.04.2017 32 МЕ 008028 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
224. Лицензия №32РПА 0000967 от 16.04.2019 32 МЕ 009269 на осуществление ООО «Вкусняша» деятельности по розничной продаже алкогольной продукции с указанием мест нахождения обособленных подразделений организации;
225. Выписка из государственного сводного реестра выданных, приостановленных и аннулированных лицензий на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции №32РПА0000967 на состояние 18.04.2023;
226. Кассовый чек №668 от 28.05.2018;
227. Кассовый чек №632 от 28.05.2019;
228. Кассовый чек №263 от 28.05.2020;
229. Кассовый чек №381 от 28.05.2021;
230. Кассовый чек №503 от 28.05.2022;
231. Кассовый чек №376 от 28.03.2018;
232. Кассовый чек №467 от 28.03.2019;
233. Кассовый чек №283 от 28.03.2020;

234. Кассовый чек №299 от 28.03.2021;
235. Кассовый чек № 349 от 28.03.2022;
236. Договор №162/2005 о предупреждении и пресечении правонарушений и преступлений с помощью охранной сигнализации в помещении продовольственного магазина ООО «Вкусняша» от 08.12.2005, приложение №1 к нему с указанием перечня охраняемых объектов, приложение №2 к нему в виде акта обследования, приложение №3 к нему в виде акта приема в эксплуатацию охранной сигнализации, приложение №4 к нему с указанием списка лиц ответственных за эксплуатацию охранной сигнализации, приложение №6 к нему с расчетом стоимости оплаты за услуги, приложение №7 к нему в виде акта передачи оборудования под залог;
237. Кассовый чек №422 от 30.11.2017;
238. Кассовый чек №566 от 28.11.2018;
239. Кассовый чек №351 от 28.11.2019;
240. Кассовый чек №375 от 28.11.2020;
241. Кассовый чек №299 от 28.11.2021;
242. Кассовый чек №475 от 31.10.2017;
243. Кассовый чек №321 от 28.10.2018;
244. Кассовый чек №217 от 28.10.2019;
245. Кассовый чек № 340 от 28.10.2020;
246. Кассовый чек №341 от 28.10.2021;
247. Кассовый чек №373 от 26.10.2022;
248. Данные о движении денежных средств по расчетному счету ООО «ВКУСНЯША» (ИНН 3250063584) за период с 01.11.2010 по 2014 год от Ярославского филиала ПАО «Промсвязьбанк»;
249. Платежное поручение №699 об оплате государственной пошлины за предоставление лицензии на розничную продажу алкогольной продукции на сумму 120000-00 от 27.02.2014;
250. Приказ (распоряжение) о приеме работника Малыхиной Марины Ивановны на работу от 29.05.2006;

251. Копия трудовой книжки АТ-VI №9826153 Малыхиной Марины Ивановны, проработавшей с 29.05.2006 по 29.08.2007 заведующей магазином «Вкусняша»;
252. Рабочий проект 13-11-06 от ООО «БРЯНСКДИЗАЙНПРОЕКТ», ООО НТБ «Комплекс» на реконструкцию квартиры №3 под расширение существующего магазина продовольственных товаров в жилом доме по ул. Дуки, 6, в Советском районе г. Брянска;
253. Кассовый чек №397 от 19.09.2017;
254. Кассовый чек №493 от 28.09.2018;
255. Кассовый чек №262 от 28.09.2019;
256. Кассовый чек №414 от 28.09.2020;
257. Кассовый чек №406 от 28.09.2021;
258. Кассовый чек №145 от 28.09.2022;
259. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 26.06.2017 по 31.12.2017;
260. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 01.01.2018 по 31.12.2018;
261. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 01.01.2019 по 31.12.2019;
262. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 01.01.2020 по 31.12.2020;
263. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 01.01.2021 по 31.12.2021;
264. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 01.01.2022 по 31.12.2022;
265. Скриншот с личного кабинета ООО «Вкусняша» в Контур ОФД, в разделе «Чеки и документы» за период 01.01.2023 по 31.12.2023;
266. Кассовый чек №460 от 28.02.2018;
267. Кассовый чек №444 от 28.02.2019;
268. Кассовый чек №573 от 28.02.2020;

269. Кассовый чек №277 от 28.02.2021;
270. Кассовый чек №455 от 28.02.2022;
271. Кассовый чек №368 от 08.02.2023;
272. Эскиз входного узла магазина промышленных товаров «Вкусняша» по адресу ул. Дуки, 6 от 13.11.2006;
273. Эскиз световой вывески для магазина продукты «Вкусняша» по адресу ул. Дуки, 6 от 13.11.2007;
274. Кассовый чек №350 от 28.01.2018;
275. Кассовый чек №508 от 28.01.2019;
276. Кассовый чек №528 от 28.01.2020;
277. Кассовый чек №325 от 28.01.2021;
278. Кассовый чек №281 от 28.01.2022;
279. Кассовый чек №6 от 11.01.2023.

Лицом, подавшим возражение, 16.04.2024 были направлены дополнения к возражению от 17.11.2023, в которых оно обращало внимание на следующее:

- представленные с возражением от 17.11.2023 и с дополнением от 28.02.2024 документы свидетельствуют о том, что лицо, подавшее возражение, до даты приоритета оспариваемого товарного знака оказывало услуги 35 класса МКТУ;

- приложенные лицом, подавшим возражение, материалы должны оцениваться коллегией в их совокупности.

К дополнению от 16.04.2024 лицом, подавшим возражение, были приложены дополнительные документы, а именно:

280. Товарная накладная №734 от 21.12.2007;
281. Товарная накладная №547 от 18.12.2008;
282. Товарная накладная №598 от 22.12.2009;
283. Товарная накладная №507 от 20.12.2010;
284. Товарная накладная №487 от 19.12.2011;
285. Товарная накладная №499 от 17.12.2012;
286. Товарная накладная №385 от 19.12.2014;
287. Товарная накладная №425 от 21.12.2015;

288. Товарная накладная №398 от 19.12.2016;
289. Товарная накладная №357 от 20.12.2017;
290. Товарная накладная №361 от 23.12.2019;
291. Товарная накладная №ОАВК0000051 от 09.12.2021;
292. Товарная накладная №ОАВК0000053 от 16.12.2021;
293. Товарная накладная №1 от 20.12.2023.

Правообладателем на заседании коллегии 26.04.2024 был представлен отзыв по мотивам поступившего 17.11.2023 возражения, в котором он отмечал следующее:

- оспариваемый товарный знак был зарегистрирован в 2013 году и уже 10 лет правообладатель данного обозначения использует его при осуществлении своей коммерческой деятельности;

- правообладатель отмечает, что часть представленных лицом, подавшим возражение, документов (приложения №№1, 4-6, 8, 10, 13, 21, 22, 40, 45, 48, 49, 52, 69-85, 87-89, 91-96, 98, 99, 101-111, 113, 114, 117, 118, 124-128, 130, 132-135, 137-142, 144-152, 156-215, 220-235, 237-247, 249, 253-271, 274-279, 284-293) датирована позднее, нежели чем дата приоритета оспариваемого товарного знака (06.06.2011), в связи с чем данные материалы не могут быть учтены при анализе на соответствие оспариваемого обозначения положениям пункта 8 статьи 1483 Кодекса;

- правообладатель прикладывает к отзыву две таблицы с подробным анализом представленных лицом, подавшим возражение, документов (приложение №294 - таблица по документам возражения; приложение №295 - таблица по документам, поступивших в материалы дела от 28.02.2024);

- представленные с возражением документы под приложениями №№2, 3, 7, 47-57 представляют собой акты выполненных работ (установка, эксплуатация холодильного оборудования, ККМ услуги охраны и так далее), в которых лицо, подавшее возражение, выступало заказчиком услуг, соответственно, данные материалы не могут являться подтверждением того, что лицо, подавшее возражение, оказывало третьим лицам услуги по продаже товаров/изучению рынка (оспариваемых услуг 35 класса МКТУ);

- приложения №№1, 32-40 к возражению представляют собой различные акты проверок государственными органами, предписания государственных органов, различные судебные постановления, в которых указано ООО «ВКУСНЯША» и могут свидетельствовать лишь о проведении проверок, наложении предписаний, но не оказании ООО «ВКУСНЯША» услуг 35 класса МКТУ третьим лицам, следовательно, данные документы являются не относимыми;

- приложения №№4-6 к возражению представляют собой акты взаиморасчётов и свидетельствуют о наличии финансовых отношений с другими компаниями, однако не подтверждают, что ООО «ВКУСНЯША» оказывались услуги 35 класса МКТУ;

- под приложением №9 к возражению приведен договор поставки, в котором лицо, подавшее возражение, указано в качестве покупателя, при этом подтверждения исполнения договора не представлено; под приложениями №№11-20 к возражению приведены различные товарные накладные, в которых лицо, подавшее возражение, выступает в качестве покупателя; указанные документы также не свидетельствуют о том, что ООО «ВКУСНЯША» оказывало третьим лицам услуги по продаже товаров/изучению рынка (оспариваемых услуг 35 класса МКТУ);

- приложения №№41-44 к возражению содержат сведения о наличии застрахованного имущества, что не свидетельствует о фактическом осуществлении лицом, подавшим возражения услуг 35 класса МКТУ с использованием фирменного наименования;

- относительно приложений №№21, 45 к возражению, в которых содержится ответ Управления потребительского рынка и услуг, контроля в сфере производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции Брянской области, правообладатель отмечает, что данные документы лишь подтверждают то, что такие декларации могли сдаваться, однако, сданные декларации могли содержать сведения о нулевых продажах;

- что касается приложений №№22-31 к возражению, в которых представлены отчёты ККМ, правообладатель указывает, что представленные сведения содержат

лишь информацию о движении денежных средств, при этом сведений о том, что денежные средства были получены при оказании услуг 35 класса МКТУ, не представлено;

- представленные с возражением приложения №№58-85, 100, 101, 103 представляют собой выписки по организациям и подтверждают движение денежных средств, однако, не могут подтверждать оказание лицом, подавшим возражение, третьим лицам услуг 35 класса МКТУ;

- относительно документов, касающихся разрешительной документации (лицензии на продажу алкоголя) (приложения №№216-219) правообладатель отмечает, что лицензия является разрешительной документацией и не свидетельствует о том, что ООО «ВКУСНЯША» осуществлялась фактическая деятельность по розничной продаже алкогольной продукции ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- ни в одном из приложенных к возражению документов лицо, подавшее возражение, не выступает в качестве лица, оказывающего услуги 35 класса МКТУ;

- таким образом, лицом, подавшим возражение, не было доказано, что оспариваемое обозначение нарушает положения пункта 8 статьи 1483 Кодекса, вследствие чего возражение, поступившее 17.11.2023, не подлежит удовлетворению.

К отзыву правообладателем были приобщены следующие дополнительные материалы:

294. Таблица-анализ №1 приложений к возражению от 17.11.2023;

295. Таблица-анализ №2 дополнительных материалов от 28.02.2024.

Лицом, подавшим возражение, 05.06.2024 были направлены в материалы дела дополнительные документы, а именно:

296. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 12.08.2008 по 12.08.2008;

297. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 11.11.2008 по 11.11.2008;

298. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 06.02.2009 по 06.02.2009;

299. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 12.05.2009 по 12.05.2009;
300. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 14.08.2009 по 14.08.2009;
301. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 03.11.2009 по 03.11.2009;
302. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 08.02.2010 по 08.02.2010;
303. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 11.05.2010 по 11.05.2010;
304. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 09.08.2010 по 09.08.2010;
305. Выписка ВТБ в отношении ООО «ВКУСНЯША» за период с 25.10.2010 по 25.10.2010.

Правообладателем на заседании коллегии 10.06.2024 были представлены дополнения к отзыву от 26.04.2024, в которых он указывал следующее:

- согласно доводам возражения, лицо, его подавшее, осуществляет деятельность по торговле пищевыми продуктами и напитками, в качестве основного вида деятельности ООО «ВКУСНЯША» в выписке из ЕГРЮЛ указано: торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах. Таким образом, данная деятельность относится к роду услуг, связанных с торгово-закупочной деятельностью;

- в качестве дополнительных видов деятельности в выписке из ЕГРЮЛ указано: торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе; аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом; деятельность рекламных агентств; аренда и лизинг офисных машин и оборудования, включая вычислительную технику;

- между тем, в перечень оспариваемого товарного знака включены услуги «изучение рынка», которые представляют собой исследование процессов,

происходящих на рынке, с целью формирования информационной базы в системе управления предприятием;

- лицом, подавшим возражение, не представлено сведений об использовании фирменного наименования «ВКУСНЯША» при осуществлении деятельности по изучению рынка или же деятельности однородной услугам «изучение рынка», данная услуга также не указана среди видов деятельности в выписке из ЕГРЮЛ;

- согласно правоприменительной практике услуги по изучению рынка и услуги торговли не признаются однородными (решение Роспатента от 05.08.2022 по заявке №2016714529);

- лицом, подавшим возражение, не подтверждена заинтересованность в части услуг «изучение рынка», равно как и не представлены сведения о фактической деятельности однородной услугам «изучение рынка», соответственно, правовые основания для удовлетворения возражения в части вышеназванной услуги отсутствуют;

- в отношении услуг 35 класса «продвижение товаров [для третьих лиц], в том числе услуги оптовой и розничной продажи; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» оспариваемой регистрации лицом, подавшим возражение, не представлено убедительных доказательств фактического осуществления однородной деятельности с использованием фирменного наименования;

- при решении вопроса о соответствии товарного знака положениям пункта 8 статьи 1483 Кодекса установлению подлежит не просто существование средства индивидуализации, в частности, фирменного наименования ранее даты приоритета или деятельности лица как субъекта предпринимательской деятельности, а фактическое использование данного фирменного наименования при осуществлении деятельности, однородной услугам для индивидуализации которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак;

- исходя из вышесказанного, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №479082 в отношении услуг 35 класса МКТУ.

Лицо, подавшее возражение, 08.07.2024 направило вторые дополнения к возражению от 17.11.2023, в которых указывало следующее:

- однородность товаров и/или услуг является одним из факторов, которые влияют на вывод об опасности смешения при «столкновении» товарных знаков нескольких лиц. Как неоднократно отмечалось в судебных актах Суда по интеллектуальным правам, вероятность смешения зависит от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров, а также от иных факторов, в том числе различительной способности, известности старшего товарного знака, круга потребителей и уровня их внимательности, наличия серии товарных знаков, наличия доказательств фактического смешения (постановления президиума Суда по интеллектуальным правам от 29.06.2018 по делу №СИП-710/2017, от 16.07.2018 по делу №СИП-502/2017, от 23.07.2018 по делу №СИП-534/2017, от 30.07.2018 по делу №СИП-584/2017, от 28.09.2018 по делу №СИП-594/2017, от 09.07.2018 по делу №СИП-605/2017, от 30.07.2018 по делу №СИП-160/2017, от 03.08.2018 по делу №СИП-163/2017);

- правообладатель позиционирует себя в качестве производителя муки «Вкусняша» и реализует ее, в том числе, через розничные сети, следовательно, усиливается угроза смешения деятельности лица, подавшего возражения, и услуг 35 класса МКТУ оспариваемой регистрации в гражданском обороте.

Ко вторым дополнениям от 08.07.2024 лицом, подавшим возражение, были приложены дополнительные материалы, а именно:

306. Договор поставки №46/а от 03.01.2008 между ООО «Вкусняша» и ООО «Оптовик»;
307. Товарная накладная №181250 от 30.09.2010 на реализацию товаров между ООО «Вкусняша» и ООО «Оптовик» к договору поставки №46/а от 03.01.2008;
308. Товарная накладная №169880 от 01.09.2010 на реализацию товаров между ООО «Вкусняша» и ООО «Оптовик» к договору поставки №46/а от 03.01.2008;

309. Товарная накладная №185156 от 11.10.2010 на реализацию товаров между ООО «Вкусняша» и ООО «Оптовик» к договору поставки №46/а от 03.01.2008;

310. Банковская выписка по счету от ООО «ВКУСНЯША» с 25.10.2010 по 25.10.2010.

На заседании коллегии 14.08.2024 правообладатель выступал посредством видео-конференц связи и в своём устном выступлении отмечал, что в приложенных ко вторым дополнениям от 08.07.2024 лицом, подавшим возражение, товарных накладных (приложения №№307-309) ООО «Вкусняша» выступало в качестве грузополучателя, следовательно, данные документы не могут подтверждать оказание лицом, подавшим возражение, услуг 35 класса МКТУ третьим лицам.

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

С учетом даты (06.06.2011) приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №479082 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 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).

Согласно пункту 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), право на которое в Российской Федерации возникло у иного лица ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно 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.

В соответствии с положениями 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.

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 порядком оспаривания и признания неправомерным предоставления правовой охраны, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку может быть подано заинтересованным лицом. Заинтересованность устанавливается на дату обращения лица с возражением.

Согласно доводам возражения, оспариваемый товарный знак сходен до степени смешения с отличительной частью фирменного наименования лица, подавшего возражение, зарегистрированного ранее даты приоритета товарного знака по свидетельству №479082, при этом ООО «ВКУСНЯША» ведет деятельность однородную по отношению к услугам 35 класса МКТУ оспариваемой регистрации.

Указанное позволяет признать данное лицо заинтересованным в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №479082.

Оспариваемый товарный знак «» является комбинированным, состоит из графического элемента в виде рамки, в который вписан словесный элемент «ВКУСНЯША», выполненный оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35, 39 классов МКТУ.

В качестве основания для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку «» по свидетельству №479082 лицом, подавшим возражение, указывается несоответствие произведенной регистрации требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса.

Согласно сложившейся правоприменительной практике вышеуказанная норма может являться основанием для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку при наличии определенной совокупности условий, а именно:

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

- наличие или отсутствие тождества или сходства до степени смешения противопоставленного обозначения и фирменного наименования (отдельных его элементов);

- однородность товаров и услуг, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, и видов деятельности юридического лица с противопоставленным фирменным наименованием;

- использование фирменного наименования до даты приоритета спорного товарного знака.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях президиума Суда по интеллектуальным правам от 08.08.2019 по делу №СИП-729/2018, от 28.10.2019 по делу №СИП-148/2019, от 11.09.2020 по делу №СИП-938/2019.

Согласно информации из ЕГРЮЛ (приложение №46) ООО «Вкусняша» было зарегистрировано 09.12.2005, то есть в период ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака (06.06.2011).

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса коллегией было установлено следующее.

Наиболее значимым элементом оспариваемого товарного знака является элемент «ВКУСНЯША», который выполнен крупным шрифтом в центре товарного знака и акцентирует на себя внимание потребителя, в связи с чем именно по нему происходит запоминание товарного знака в целом.

Из представленных лицом, подавшим возражение, документов усматривается, что собственно наименование обратившегося с возражением юридического лица сходно с оспариваемым товарным знаком. Сходство сравниваемых средств индивидуализации обусловлено фонетическим тождеством словесных элементов «Вкусняша»/«ВКУСНЯША».

В свою очередь анализ материалов возражения на предмет установления деятельности ООО «Вкусняша» и соотнесения ее с услугами оспариваемого товарного знака по свидетельству №479082 показал следующее.

Следует указать, что ряд представленных документов (приложения №№1, 4-6, 8, 10, 13, 21, 22, 40, 45, 48, 49, 52, 69-85, 87-89, 91-96, 98, 99, 101-111, 113, 114, 117, 118, 124-128, 130, 132-135, 137-142, 144-152, 156-215, 220-235, 237-247, 249, 253-271, 274-279, 284-293) датированы позже даты (06.06.2011) приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №479082, в связи с чем не соответствуют критерию относимости доказательств и не могут быть учтены в качестве подтверждения использования фирменного наименования лица, подавшего возражение.

В отношении представленных лицом, подавшим возражение, договоров поставок (приложения №№9, 306) коллегия указывает, что в данных договорах ООО

«Вкусняша» выступает не в качестве продавца, а в качестве покупателя алкогольной и пищевой продукции, при этом лицом, подавшим возражение, не представлено документов о последующей продаже данной продукции иным участникам гражданского оборота. Следовательно, указанные материалы также не могут учитываться в качестве подтверждения использования фирменного наименования лицом, подавшим возражение.

Лицом, подавшим возражение, представлены товарные накладные (приложения №№11, 12, 14-20, 280-283, 307-309), в которых ООО «ВКУСНЯША» выступает в качестве грузополучателя различной продукции (технического оборудования, подарков новогодних, напитков слабоалкогольных), однако, лицом, подавшим возражение, не представлено материалов, свидетельствующих о последующей продаже данной продукции третьим лицам. Соответственно, данные материалы также не могут учитываться в качестве подтверждения использования фирменного наименования лицом, подавшим возражение.

Что касается представленных лицом, подавшим возражение, выписок по операциям на счете организации (приложения №№58-68, 86, 90, 97, 100, 131, 136, 143, 248, 296-305, 310) за период до даты приоритета оспариваемого товарного знака (06.06.2011) коллегия отмечает, что в данных выписках фигурирует, в том числе, получатель денежных средств (ООО «ВКУСНЯША»), в качестве назначения платежей указано «торговая выручка». Торговая выручка (иногда называемая «выручкой от реализации») - это сумма денег, которую компания получает от продажи своих основных товаров или услуг, не включая в эту сумму налоги, возвраты, скидки и другие посторонние расходы (<https://beseller.by/blog/vyruchka/>). Коллегия отмечает, что согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц (приложение №46) основным видом деятельности ООО «Вкусняша» является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД 47.11); дополнительными видами деятельности являются: 1) торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе (код ОКВЭД 46.1); 2) аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом

(код ОКВЭД 68.20.2); 3) деятельность рекламных агентств (код ОКВЭД 73.11); 4) аренда и лизинг офисных машин и оборудования, включая вычислительную технику (код ОКВЭД 77.33). Таким образом, платежи, приведенные в выписках по операциям на счете организации, могли касаться не продажи розничной пищевых продуктов, а иных видов деятельности (аренда и управление собственным имуществом, деятельность рекламных агентств, аренда и лизинг офисных машин и оборудования). Исходя из данных по операциям на счете организации (приложения №№58-68, 86, 90, 97, 100, 131, 136, 143, 248, 296-305, 310) коллегия не может установить, за какую именно деятельность данные платежи были получены лицом, подавшим возражение. Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие то, что да даты приоритета оспариваемого товарного знака ООО «Вкусняша» занималось продвижением каких-либо товаров (не представлены договоры поставки, товарные накладные, счета-фактуры, в которых бы лицо, подавшее возражение, выступало бы в качестве продавца продукции третьим лицам).

Также лицом, подавшим возражение, в материалы дела были приложены лицензии лица, подавшего возражения, на осуществление деятельности по розничной продаже алкогольной продукции (приложения №№216-219), в отношении которых коллегия указывает то, что данные документы являются разрешительной документацией и не свидетельствует о фактическом осуществлении деятельности ООО «ВКУСНЯША» под своим фирменным наименованием (аналогичной позиции придерживается и Суд по интеллектуальным правам - решение Суда по интеллектуальным правам от 17.11.2020 по делу №СИП-717/2019).

В отношении иных представленных лицом, подавшим возражение, материалов (приложения №№2, 3, 7, 41-44, 47, 50-51, 53-57, 112, 115, 116, 119-123, 129, 153, 154, 236, 250-252, 272, 273) коллегия отмечает, что данные документы являются внутренними документами ООО «ВКУСНЯША» и не могут свидетельствовать о том, что данное лицо до даты приоритета оспариваемого товарного знака оказывало третьим лицам услуги 35 класса МКТУ.

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 (постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 22.12.2014 по делу №СИП-127/2014).

Аналогичные подходы отражены в постановлении Президиума Суда по интеллектуальным правам от 22.05.2015 по делу №СИП-833/2014, в решениях Суда по интеллектуальным правам от 02.07.2014 по делу №СИП-274/2014, от 14.08.2014 по делу №СИП-283/2014, от 27.02.2015 по делу №СИП-713/2014, от 10.11.2015 по делу №СИП-449/2015, от 02.12.2015 по делу №СИП-487/2015, от 26.04.2016 по делу №СИП-40/2016 (в кассационном порядке не обжалованы).

Таким образом, ввиду того, что лицом, подавшим возражение, не было доказано использования его фирменного наименования до даты приоритета оспариваемой регистрации, основания для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №479082 требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса отсутствуют, следовательно, возражение, поступившее 17.11.2023, не подлежит удовлетворению.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 17.11.2023, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №479082.