

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (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 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 10.02.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Компания Афиша», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №713328, при этом установлено следующее.

Словесный оспариваемый товарный знак «МТС Афиша» по заявке №2019710719 с приоритетом от 13.03.2019 зарегистрирован 24.05.2019 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №713328 в отношении товаров 09, 16 и услуг 35, 38, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ, на имя ПАО «Мобильные ТелеСистемы», Москва (далее - правообладатель).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.02.2020, оспаривается правомерность предоставления правовой охраны указанному товарному знаку ввиду того, что, по мнению лица, его подавшего, указанная регистрация была произведена в нарушение требований пункта 6 (2) и пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является правообладателем словесного товарного знака по свидетельству №206077, зарегистрированного 01.11.2001 года с приоритетом от 30.12.1998 года. Данный товарный знак зарегистрирован, в том числе, для товаров и услуг 09, 16, 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ (в терминологии, действовавшей на дату подачи заявки МКТУ);

- основным видом деятельности компании является производство товаров и оказание услуг в издательской сфере, в сфере развлечений, досуга, реализации билетов и т.д., в том числе в сети Интернет. Для обеспечения деятельности в сети Интернет лицо, подавшее возражение, осуществляет разработку программного обеспечения как для компьютеров, так и для мобильных устройств;

- лицо, подавшее возражение, входит в группу компаний Rambler Group и на принадлежащем с 1998 года ООО «Компания Афиша» домене afisha.ru с 12.09.1998 года, на одноименном сайте с названием «Афиша» осуществляет деятельность по распространению информации о развлечениях и различных мероприятиях, а также деятельность по реализации билетной продукции по категориям: «Кино, Концерты, Театр, Выставки, Дети, Рестораны». Территорией пользовательского охвата сайта является вся Российская Федерация, так как возможность ознакомиться с информацией на сайте и приобрести билеты предоставляется жителям около 250 городов Российской Федерации;

- ООО «Компания Афиша» посредством магазинов приложений для мобильных устройств на операционных системах iOS и Android бесплатно распространяет собственное мобильное приложение «Афиша» (более 2 миллионов скачиваний), а также мобильные приложения «Афиша-Рестораны» (скачали более 200 тысяч пользователей), «Афиша-Еда» (скачали более 200 тысяч пользователей), «Путеводитель Афиши» (скачали более 1 миллиона пользователей) и др., «Афиша Мир»;

- лицо, подавшее возражение, считает, что товарный знак «МТС Афиша» по свидетельству №713328 и товарный знак «афиша» по свидетельству №206677 являются сходными до степени смешения в силу наличия у противопоставляемых знаков семантического, фонетического и графического сходства. По своему содержанию обозначение «МТС Афиша» не обладает какой-либо фантазийностью и по сути состоит из двух существительных, грамматически и смыслово между собой не связанных, где слово «МТС» воспроизводит элемент, принадлежащей правообладателю серии знаков, а слово «Афиша» является охраняемым товарным

знаком лица, подавшего возражение, и, также, воспроизводит основной элемент принадлежащей ему серии знаков;

- каждый из включенных в знак элементов занимает зрительно равное положение, выполнен с заглавной буквы, что свидетельствует о том, что данный знак состоит из двух самостоятельных слов, при этом логическое ударение в данном словосочетании падает на слово «Афиша»;

- анализ оспариваемого товарного знака «МТС Афиша», состоящего из двух существительных в именительном падеже, с учетом его содержания и структуры свидетельствует о том, что он относится именно к категории обозначений, в которых слова не связаны друг с другом по смыслу и грамматически;

- часть товаров/услуг 09, 16, 35, 38, 39, 40, 41 классов, в оспариваемой регистрации «МТС Афиша» по свидетельству № 713328, является однородной товарам/услугам 09, 16, 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ товарного знака по свидетельству №206077 в силу их принадлежности к одной и той же родовой/видовой группе, их назначения, круга потребителей, условий реализации;

- лицо, подавшее возражение, является правообладателем серии товарных знаков по свидетельствам №263830, №361579, №361580, №632492, №658012, №696705, №637445. При наличии блока товарных знаков, образующих серию товарных знаков одного и того же правообладателя, риск того, что у потребителя может возникнуть представление о принадлежности этих товаров и услуг одному производителю, крайне высок;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству №713328 полностью включает в себя в качестве самостоятельного элемента семантически и фонетически тождественный принадлежащий лицу, подавшему возражение, товарный знак №206077, то есть является знаком, включающим в себя в качестве самостоятельного элемента охраняемое, обладающее близкой к тождеству степенью сходства и высокой известностью средство индивидуализации третьего лица;

- согласно правилам русского языка элемент «Афиша» является главным в словосочетании «МТС Афиша» оспариваемого товарного знака №713328, поскольку по правилам русского языка в словосочетании, состоящем из двух

существительных, главным является то слово, которое при склонении словосочетания изменяется, то есть не сохраняет форму именительного падежа;

- оспариваемый товарный знак не только включает в себя в качестве отдельного элемента принадлежащий лицу, подавшему возражение, товарный знак, но и то, что этот элемент занимает значимое положение в этом знаке, несмотря на наличие в нем известного обозначения «МТС».

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №713328 недействительным частично в отношении следующих товаров 09, 16 и услуг 35, 38, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ:

«09 класс МКТУ - блоки магнитной ленты для компьютеров; блоки памяти для компьютеров; видеокассеты; видеоэкраны; вывески светящиеся; голограммы; диапозитивы [фотография]; диафрагмы [фотография]; дискеты; диски звукозаписи; диски магнитные; диски оптические; дисководы для компьютеров; дисководы с автоматической сменой дисков для компьютеров; дисплеи носимых мониторов; дисплеи электронно-цифровые; доски интерактивные электронные; доски объявлений электронные; изделия оптические; интерфейсы для компьютеров; карандаши электронные [элементы дисплеев]; кассеты для фотопластинок; катушки [фотография]; киноплёнки экспонированные; книги электронные; книжки записные электронные; ленты магнитные; ленты магнитные для видеозаписи; манипуляторы типа «мышь» [периферийное оборудование]; манипуляторы шаровые [компьютерная периферия]; микропроцессоры; микшеры звуковые; модемы; мониторы [компьютерное оборудование]; мониторы [программы для компьютеров]; медиаплееры портативные; наушники; носители звукозаписи; ноты электронные загружаемые; носители информации магнитные; ноутбуки; обеспечение программное для компьютеров; оборудование компьютерное; объективы [линзы] [оптика]; платы для интегральных схем; платформы программные, записанные или загружаемые; платы печатные; плееры для компакт-дисков; плееры кассетные; пленки для звукозаписи; помощники цифровые персональные [ПЦП]; приборы регулирующие электрические; приложения для компьютерного программного

обеспечения, загружаемые; программы для компьютеров; программы игровые для компьютеров, загружаемые; программы игровые для компьютеров, записанные; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; процессоры [центральные блоки обработки информации]; публикации электронные загружаемые; приборы наблюдения; сканеры [оборудование для обработки данных]; словари карманные электронные; средства обучения аудиовизуальные; схемы интегральные; терминалы интерактивные сенсорные; усилители звука; устройства для записи на магнитную ленту; устройства для проецирования виртуальных клавиатур; устройства для сушки фотоснимков; устройства для считывания знаков оптические; устройства для центровки диапозитивов; устройства и приспособления для монтажа фильмов [киноплёнки]; устройства связи акустические; устройства считывающие [оборудование для обработки данных]; устройства фотокопировальные [фотографические, электростатические, тепловые]; устройства электронные и электрические для музыкальных инструментов; устройства для видеозаписи; устройства для воспроизведения звука; устройства для обработки информации; файлы изображений загружаемые; файлы музыкальные загружаемые; файлы звуковые, загружаемые для звонков мобильных телефонов; фильмы мультипликационные; фотоаппараты; фотоглянцеватели; фотозатворы; фотометры; фотоосветители импульсные; футляры для смартфонов; футляры специальные для фотоаппаратов и фотопринадлежностей; хронографы [устройства для записи времени]; часы табельные [устройства для регистрации времени]; штативы для фотоаппаратов; эквалайзеры [аудиоаппаратура]; экраны флуоресцирующие; экраны [фотография]; элементы графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов.

16 класс МКТУ - акварели [картины]; альбомы; альманахи; атласы; афиши; баннеры бумажные; билеты; бланки; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; блокноты; брошюры; буклеты; бюллетени информационные; вывески бумажные или картонные; газеты; гравюры; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; доски наборные [полиграфия];

журналы [издания периодические]; издания периодические; издания печатные; изображения графические; закладки для книг; календари; картинки; каталоги; картинки переводные; картины [рисунки] обрамленные или необрамленные; купоны печатные; книжки-комиксы; литографии; листовки; материалы графические печатные; материалы для обучения [за исключением приборов]; ноты печатные; олеографии; открытки музыкальные; открытки почтовые; открытки поздравительные; офорты; плакаты; проспекты; портреты; произведения искусства литографические; продукция печатная; расписания печатные; репродукции графические; регистры; реестры; табло из бумаги или картона для объявлений; товары писчебумажные; учебники [пособия]; фотогравюры; флаеры; фотографии [отпечатанные]; шаблоны; шаблоны для стирания; эмблемы [клейма бумажные]; эстампы [гравюры]; этикетки из бумаги или картона.

35 класс МКТУ - абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; ведение автоматизированных баз данных; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; исследования маркетинговые; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг целевой; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; менеджмент в области творческого бизнеса; написание текстов рекламных сценариев; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; обработка текста; обновление рекламных материалов; обзоры печати; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; оценка коммерческой деятельности; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты

для третьих лиц; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление рекламных материалов; оформление витрин; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; прогнозирование экономическое; производство программ телемагазинов; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; пресс-службы; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; публикация рекламных текстов; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; распространение рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; распространение образцов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; сведения о деловых операциях; службы консультативные по управлению бизнесом; службы корпоративных коммуникаций; сбор информации в компьютерных базах данных; систематизация информации в компьютерных базах данных; сбор и предоставление статистических данных; службы по связям с прессой; телемаркетинг; услуги по исследованию рынка; услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги PPS; экспертиза деловая.

38 класс МКТУ - агентства печати новостей; вещание беспроводное; доска сообщений электронная [телекоммуникационная служба]; информация по вопросам дистанционной связи; обеспечение доступа в Интернет; обеспечение доступа к базам данных; обеспечение доступа на дискуссионные форумы в Интернете; обеспечение телекоммуникационного подключения к Интернету; передача видео по запросу; передача сообщений; передача сообщений и изображений с

использованием компьютера; передача цифровых файлов; передача поздравительных открыток онлайн; предоставление онлайн форумов; рассылка электронных писем; связь с использованием компьютерных терминалов; услуги по передаче потока данных.

39 класс МКТУ - бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; информация по вопросам перевозок; логистика транспортная; организация круизов; организация пассажирских перевозок для третьих лиц через онлайн-приложение; организация транспорта для туристических маршрутов; перевозка путешественников; сопровождение путешественников; услуги транспортные для туристических поездок; хранение данных или документов в электронных устройствах.

40 класс МКТУ - обработка бумаги; печатание рисунков; печатание фотографий; печать офсетная; полиграфия; проявление фотопленок; работы переплетные; составление фотокомпозиции; услуги 3D-печати на заказ для третьих лиц; фотографировка.

41 класс МКТУ - бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; игры азартные; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; кинопрокат; киностудии; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радио программ; написание теле- и киносценариев; обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение концертов; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация балов; организация конкурсов [учебных и развлекательных]; организация костюмированных представлений для развлечений; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; организация досуга; парки аттракционов; передвижные библиотеки; предоставление видеофайлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных

файлов онлайн, незагружаемых; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; предоставление услуг кинозалов; представление цирковых спектаклей; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; прокат театральных декораций; прокат видеофильмов; прокат звукозаписей; прокат кинофильмов; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат декораций для шоу-программ; публикация интерактивная книг и периодики; развлечение гостей; радиопередачи развлекательные; редактирование текстов; служба новостей; составление программ встреч [развлечение]; создание фильмов, за исключением рекламных; сочинение музыки; услуги гидов; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги образовательно-воспитательные; услуги караоке; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги культурные, образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги оркестров; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги светотехников для мероприятий; услуги студий записи; услуги по распространению билетов [развлечение]; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; фотографирование; фоторепортажи; шоу-программы.

42 класс МКТУ - анализ компьютерных систем; восстановление компьютерных данных; дизайн графический рекламных материалов; дизайн художественный; защита информационных систем от вирусов; исследования научные; исследования технологические; инсталляция программного обеспечения; консультации в области информационных технологий; консультации в области разработки и развития компьютерной техники; консультации по защите цифровых данных; консультации в области дизайна веб-сайтов; консультации по вопросам программного обеспечения; модернизация программного обеспечения; мониторинг

компьютерных систем для выявления неисправностей; мониторинг компьютерных систем для обнаружения несанкционированного доступа или взлома данных; мониторинг компьютерных систем с удаленным доступом; обслуживание программного обеспечения; обеспечение программное как услуга [SaaS]; перенос данных или документов с физического носителя на электронный; предоставление программной платформы, готовой к использованию облачных сервисов [PaaS]; предоставление поисковых средств для интернета; преобразование данных и информационных программ, за исключением физического преобразования; прокат программного обеспечения; предоставление информации в области компьютерной технологии и программирования через веб-сайты; проектирование компьютерных систем; прокат ВЭБ-серверов; размещение компьютерных сайтов [веб-сайтов]; размещение серверов; разработка компьютерных платформ; разработка программного обеспечения; разработка программного обеспечения для издательского дела; сервер хостинг; составление программ для компьютеров; создание и разработка информационных каталогов на базе веб-сайтов для третьих лиц [услуги в области информационных технологий]; создание и техническое обслуживание веб-сайтов для третьих лиц; тиражирование компьютерных программ; услуги «облачных» вычислений; услуги по созданию образа [промышленная эстетика]; услуги внешние в области информационных технологий; услуги консультационные в области информационных технологий; услуги консультационные в области телекоммуникационных технологий; хранение данных в электронном виде».

К возражению приложены следующие материалы:

1. распечатка сведений о товарном знаке №713328 с сайта <https://wwwl.fips.ru/>;
2. распечатка выписки из егрюл в отношении ооо «компания афиша»;
3. распечатка выписки из егрюл в отношении зао «афиша индастриз»;
4. распечатка сведений о товарном знаке №206077 с сайта <https://wwwl.fips.ru/>
5. распечатка сведений сервиса whois;
6. копия страниц сайта afisha.ru за 2009-2010 гг. из архива, доступного с помощью сервиса wayback machine;

7. распечатки сайта afisha.ru;
8. распечатка вкладки сайта afisha.ru со списком городов присутствия;
9. данные сервисов учета аудитории яндекс. радар и google аналитика;
10. данные google аналитика за 2009 и за 2017 г. по сайту afisha.ru;
11. скриншоты первых страниц результатов выдачи поисковых систем;
12. копия свидетельства о регистрации сми эл.№ 77.4302 от 16.01.2001;
13. копия договора № рам-7473-2011-прд-56;
14. сведения с сайта radar.yandex.ru;
15. копия договора №013-а/16 от 06.07.2019;
16. копия договора №phxjl2017/235 от 02.02.2017;
17. копия выписки из реестра зарегистрированных сми эл.№ фс77-76519;
18. сведения поисковой системы яндекс по запросу афиша дейли;
19. рейтинг ооо «медиалогия»;
20. скриншоты страниц сайтов мобильных приложений;
21. распечатка страницы сайта tass «пикник афиша» и риа;
22. распечатка страницы сайта sobaka.ru;
23. распечатка страницы сайта daily.afisha.ru;
24. распечатка страницы сайта www.the-village.ru;
25. копия с сайта по результату запроса по «мтс афиша»;
26. копия страницы сайта ведомости;
27. заключение специалиста на предмет исследования сходства товарных знаков «афиша» №206077 и «мтс афиша» № 713328 до степени смешения (исследование звукового сходства, семантического сходства, ассоциативного сходства);
28. копия титульных листов и стр.754 комментария к части четвертой гражданского кодекса российской федерации.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв, в котором указывалось следующее:

- обозначение «МТС» является основным элементом сокращённого фирменного наименования правообладателя на русском языке (ПАО «МТС»),

являющегося собственно сокращённым наименованием юридического лица-правообладателя. Также обозначение «МТС» (и его семантически тождественная, фонетически и графически сходная транслитерация «MTS») является сильным элементом в серии словесных и комбинированных товарных знаков (и знаков обслуживания) для товаров и услуг, принадлежащих к классам 04, 09, 12, 16, 25, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42 и 45 МКТУ, три из которых относятся к общеизвестным;

- действия группы компаний и партнёров правообладателя по продвижению средства индивидуализации «МТС» (в отношении товаров и услуг, принадлежащих к классам 04,09, 12, 16, 25, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42 и 45 МКТУ) связаны с созданием так называемой «экосистемы» сервисов и услуг, к которым в настоящее время относятся, в том числе системная интеграция, музыкальные онлайн-сервисы (МТС Music), рекламные и маркетинговые сервисы (Мобильная реклама; МТС Маркетолог), услуги связи, включая телематические, передачу данных и предоставление каналов связи; электронная коммерция, в частности, сервисы для приобретения билетов на зрелищные мероприятия, киберспорт; онлайн-сервисы в области образования и медицины (Smart University; Университет МТС; SmartMed); защита от внешних DoS/ DDoS-атак; облачные технологии и сервисы для обработки и хранения данных (#CloudMTS), предоставление в аренду ресурсов в публичном облаке, построение частных облаков, администрирование операционных систем, сетевых устройств и систем защиты веб-трафика;

- добавление к слову (аббревиатуре) «МТС» слова «Афиша» устанавливает новый смысл всему обозначению, принципиально отличный от использования слова «Афиша» самого по себе: обозначение воспринимается как указание на один из сервисов, входящий в экосистему (пользовательскую платформу) «МТС», выдающий информацию о проводимых мероприятиях (событиях). Или, «МТС Афиша» другими словами, воспринимается как ресурс, имеющий информацию о мероприятиях (событиях), список которых составлен именно ПАО «МТС». В силу этого слово «Афиша» в обозначении является зависимым словом от сильного «МТС», который в разных вариациях повторяется в десятках знаках индивидуализации правообладателя, три из которых относятся к общеизвестным;

- выводы отчёта Фонда «ВЦИОМ», подготовленного по результатам социологического опроса 06 – 13 декабря 2019 года (далее – «Отчёт ВЦИОМ») показали, что знак индивидуализации воспринимается абсолютным большинством потребителей как словосочетание, в котором слова связаны между собой по смыслу, грамматически или иным образом. Выявляя эту связь, абсолютное большинство потребителей (61%, можно было выбрать несколько вариантов ответов) указали на смысловое восприятие словосочетания «МТС Афиша» как одного из сервисов, входящего в экосистему (пользовательскую платформу) МТС, выдающего информацию о проводимых мероприятиях (событиях). Вдвое меньшее количество потребителей (35%, можно было выбрать несколько вариантов ответов) указали на смысловое восприятие словосочетания «МТС Афиша» как информации о мероприятиях (событиях), список которых составлен МТС;

- аргументы про смысловую и грамматическую связь содержащихся в оспариваемом товарном знаке слов, подтверждают выводы заключения, подготовленного лабораторией социологической экспертизы Федерального социологического центра Российской академии наук (далее – «Заключение РАН»);

- в Заключении РАН указано, что «по мнению подавляющего большинства потребителей в товарном знаке №713328 «МТС Афиша» сильным элементом является слово «МТС» <...>, а слабым элементом является слово «Афиша». Также «по мнению подавляющего большинства опрошенных слово «Афиша» используется на интернет-порталах (сервисах) крупных компаний, предоставляющих информацию о проводимых мероприятиях и позволяющих купить билеты на них, в общеупотребимом значении — "объявления о мероприятиях (событиях)". С одной стороны, такое восприятие оспариваемого товарного знака потребителями подтверждает, что индивидуализация оспариваемого товарного знака производится через слово (аббревиатуру) «МТС» (а не через зависимое слово «Афиша»). С другой стороны, эти данные являются обстоятельствами, которые сами по себе снижают вероятность смешения потребителем оспариваемого товарного знака и средств индивидуализации, которые защищают слово «афиша»;

- в Заключении РАН котором указано, что «по мнению подавляющего большинства потребителей в товарном знаке №713328 «МТС Афиша» сильным элементом является слово «МТС» <...>, а слабым элементом является слово «Афиша» (аббревиатуру «МТС» считали сильным элементом оспариваемого товарного знака 87% опрошенных, при этом 78% опрошенных указывали, что слово «Афиша» - это слабый элемент). Также «по мнению подавляющего большинства опрошенных слово «Афиша» используется на интернет-порталах (сервисах) крупных компаний, предоставляющих информацию о проводимых мероприятиях и позволяющих купить билеты на них, в общеупотребимом значении – «объявления о мероприятиях (событиях)» (такое мнение высказали 89% опрошенных). Также большинство потребителей считают элемент «афиша» общеупотребимым для таких товаров и услуг как афиши и баннеры (57%), развлекательные услуги (56%), рекламные услуги (51%) и услуги по организации спортивных и культурно-просветительских мероприятий (49%);

- заключение, представленное заявителем, не может рассматриваться как обстоятельство, подтверждающее сходство оспариваемого товарного знака и товарного знака лица, подавшего возражение, на основании абзаца 7 пункта 75 Постановления Пленума ВС РФ № 10 от 23 апреля 2019 года устанавливает, что «вопрос об оценке товарного знака, исключительное право на который принадлежит правообладателю, и обозначения, выраженного на материальном носителе, на предмет их сходства до степени смешения не может быть поставлен перед экспертом, так как такая оценка дается судом с точки зрения обычного потребителя соответствующего товара, не обладающего специальными знаниями адресата товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак»;

- для определения мнения обычного потребителя по вопросу сходства оспариваемого товарного знака с противопоставленным товарным знаком лица, подавшего возражение, (и в целом со словом «АФИША»), которое используется в приведённых в возражении обозначениях, зарегистрированных лицом, подавшим возражение, в Реестре ТЗ), правообладатель организовал проведение социологического исследования. В рамках этого исследования ставился «вопрос о

наличии или отсутствии сходства до степени смешения между товарным знаком №713328 «МТС Афиша» и товарным знаком №206077 «афиша» с точки зрения потребителей товаров 9 и 16 классов МКТУ, услуг 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ». Выводы этого исследования по этому вопросу: «в настоящее время подавляющее большинство потребителей полагают, что тестируемые обозначения не ассоциируются между собой. Лишь 1% респондентов ассоциируют тестируемые обозначения друг с другом. <...> Подавляющее большинство опрошенных полагают, что в настоящее время товары и услуги под тестируемыми обозначениями производятся разными компаниями. В настоящее время подавляющее большинство респондентов могут однозначно отличить тестируемые обозначения друг от друга. <...> Полученные результаты позволяют сделать вывод об отсутствии на сегодняшний день сходства до степени смешения между товарным знаком №713328 «МТС Афиша» и товарным знаком №206077 «афиша» с точки зрения потребителей товаров 9 и 16 классов МКТУ, услуг 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ;

- отдельно проведённое сравнение товарных знаков по звуковому (фонетическому) критерию показывает, что противопоставленный товарный знак состоит из одного слова - слова «афиша», состоящего из пяти букв, входящих в два слога (три в одном и два в другом). Оспариваемый товарный знак содержит в себе три слова - слова «МТС», являющегося аббревиатурой, которое читается как [эм-тэ-эс], и в котором по три гласных и согласных звука, входящих в три слога, и слова «Афиша», содержащего пять букв, входящих в два слога. В случае произнесения всех элементов оспариваемого товарного знака, первое впечатление потребителя перекрывается протяжённостью и ритмикой звучания (паузы после каждого звука) элемента-аббревиатуры «МТС» с самостоятельным ударением в этом слове. Это обуславливает низкую степень сходства сравниваемых товарных знаков по звуковому (фонетическому) критерию;

- сравнение товарных знаков по графическому (визуальному) признаку показывает, что они различны по манере исполнения ввиду использования только прописных букв в противопоставленном товарном знаке (в оспариваемом товарном знаке четыре буквы прописные и четыре строчные), которые выполнены отличным,

наклонным и жирным шрифтом, в отличие от прямого и не жирного стандартного шрифта у оспариваемого товарного знака. Это обуславливает низкую степень сходства сравниваемых товарных знаков по графическому (визуальному) критерию;

- сравнение обозначений по смысловому (семантическому) признаку показывает, что они различны по заложенным понятиям и идеям. В оспариваемом товарном знаке указывается на один из сервисов, который входит в экосистему (пользовательскую платформу) МТС (первый элемент, на который и падает логическое ударение), и который даёт информацию о проводимых мероприятиях или событиях (второй элемент), составляемую ПАО «МТС». Этого смысла не используется в противопоставленном товарном знаке. Это обуславливает низкую степень сходства сравниваемых обозначений по смысловому (семантическому) критерию;

- для ответа на вопрос о наличии или отсутствии опасности введения потребителей в заблуждение относительно производителя или вида услуги в случае присутствия на рынке оспариваемого товарного знака, правообладатель организовал проведение социологического исследования. В рамках этого исследования ставился вопрос «наличия или отсутствия опасности введения потребителей в заблуждение относительно производителя или вида услуги в случае присутствия на рынке товарного знака №713328 «МТС Афиша» с точки зрения потребителей товаров 9 и 16 классов МКТУ, услуг 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ на сегодняшний день. Выводы этого исследования по этому вопросу: «потребители полагают, что производство товаров и услуг под тестируемыми обозначениями связано с разными компаниями, что соответствует действительности. Кроме того, большинство респондентов верно указывают в качестве вида услуг, с которыми у них ассоциируется тестируемый знак, услуги сотовой связи и Интернета. <...> На основании полученных данных можно сделать вывод об отсутствии на сегодняшний день опасности введения потребителей в заблуждение относительно производителя и/или вида услуги в случае присутствия на рынке товарного знака №713328 «МТС Афиша» с точки зрения потребителей товаров 9 и 16 классов МКТУ, услуг 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ.

- при анализе на соответствие требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса правообладатель исходит из того, что при экспертизе обозначений, состоящих из двух и более слов, связанных друг с другом по смыслу и грамматически, применяется правило о том, что «при оценке их сходства принимается во внимание всё обозначение в целом, но не его отдельные части».

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №713328.

Правообладателем представлены следующие документы к отзыву:

29. копии заключений от 06 и 08 ноября 2019 года, выданные ООО «ГФК-Русь» и ЗАО «ТНС МИЦ»

30. распечатка статьи «В России за полгода выросло число сотовых абонентов», опубликованной 11 сентября 2019 года в Электронном периодическом издании «Ведомости» (Vedomosti) по адресу <https://www.vedomosti.m/technology/articles/2019/09/11/811031-viroslo-hisloabonentov>;

31. выписка из единого государственного реестра юридических лиц на ПАО «МТС»;

32. отчёты, на основании которых была установлена общеизвестность обозначений правообладателя с сильным элементом «МТС», и решения Роспатента;

33. скриншоты страниц сайта ПАО «МТС» с описанием сервисов, входящих в экосистему МТС;

34. распечатка статей из средств массовой информации об экосистеме сервисов и услуг ПАО «МТС»;

35. выдержки из годовых отчётов ПАО «МТС», касающиеся построения экосистемы сервисов и услуг МТС;

36. скриншоты приложений экосистемы ПАО «МТС» с его сайта;

37. скриншоты приложений экосистемы приложений ПАО «МТС» из приложения «Мой МТС»;

38. сведения из интервью руководителя ПАО «МТС» (распечатка <https://www.vedomosti.ru/technology/characters/2019/07/30/807568-prezident-mts>);

39. информация о приобретении крупных билетных сервисов для развития Экосистемы по направлению «МТС Афиша»;

40. копия Заключения РАН;

41. отзыв на Заключение РАН со стороны АНО «Левада-Центр»;

42. копия отчёта Фонда «ВЦИОМ» под названием «Восприятие обозначения МТС Афиша и его элемента «Афиша».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №713328, коллегия считает доводы возражения, поступившего 10.02.2020, убедительными в части.

С учетом даты (13.03.2019) приоритета товарного знака по свидетельству №713328 правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 июля 2015 г. N 482 (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.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 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 настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 10 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с настоящим Кодексом средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения.

Государственная регистрация в качестве товарных знаков таких обозначений допускается при наличии соответствующего согласия, предусмотренного пунктом 6 и подпунктами 1 и 2 пункта 9 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 49 Правил на основании пункта 10 статьи 1483 Кодекса устанавливается, не содержит ли заявленное обозначение элементы, являющиеся охраняемыми в соответствии с Кодексом товарными знаками других лиц и наименованиями мест происхождения товаров, сходными с ними до степени смешения обозначениями, а также промышленные образцы, указанные в пункте 9 статьи 1483 Кодекса.

При проверке сходства заявленного обозначения используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил.

Регистрация в качестве товарных знаков обозначений, указанных в абзаце первом настоящего пункта, допускается при наличии согласия, предусмотренного пунктом 6 и подпунктами 1 и 2 пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №713328 представляет собой словесное обозначение «МТС Афиша», выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 09, 16 и услуг 35, 38, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №206077 представляет собой слово «**афиша**», выполненное курсивом буквами русского алфавита жирным шрифтом. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 01,

02, 03, 04, 05, 06, 07, 08, 09, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34 и услуг 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ.

Сопоставительный анализ товаров 09, 16 и услуг 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ, указанных в перечнях сравниваемых знаков, показал следующее.

Оспариваемые товары 09 класса МКТУ «блоки магнитной ленты для компьютеров; блоки памяти для компьютеров; видеокассеты; - видеоэкраны; вывески светящиеся; голограммы; диапозитивы [фотография]; диафрагмы [фотография]; дискеты; диски звукозаписи; диски магнитные; диски оптические; дисководы для компьютеров; дисководы с автоматической сменой дисков для компьютеров; дисплеи носимых мониторов; дисплеи электронно-цифровые; доски интерактивные электронные; доски объявлений электронные; изделия оптические; интерфейсы для компьютеров; карандаши электронные [элементы дисплеев]; кассеты для фотопластинок; катушки [фотография]; киноплёнки экспонированные; книги электронные; книжки записные электронные; ленты магнитные; ленты магнитные для видеозаписи; манипуляторы типа «мышь» [периферийное оборудование]; манипуляторы шаровые [компьютерная периферия]; микропроцессоры; микшеры звуковые; модемы; мониторы [компьютерное оборудование]; мониторы [программы для компьютеров]; медиаплееры портативные; наушники; носители звукозаписи; ноты электронные загружаемые; носители информации магнитные; ноутбуки; обеспечение программное для компьютеров; оборудование компьютерное; объективы [линзы] [оптика]; платы для интегральных схем; платформы программные, записанные или загружаемые; платы печатные; плееры для компакт-дисков; плееры кассетные; пленки для звукозаписи; помощники цифровые персональные [ПЦП]; приборы регулирующие электрические; приложения для компьютерного программного обеспечения, загружаемые; программы для компьютеров; программы игровые для компьютеров, загружаемые; программы игровые для компьютеров, записанные; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; процессоры [центральные блоки обработки информации]; публикации электронные

загружаемые; приборы наблюдения; сканеры [оборудование для обработки данных]; словари карманные электронные; средства обучения аудиовизуальные; схемы интегральные; терминалы интерактивные сенсорные; усилители звука; устройства для записи на магнитную ленту; устройства для проецирования виртуальных клавиатур; устройства для сушки фотоснимков; устройства для считывания знаков оптические; устройства для центровки диапозитивов; устройства и приспособления для монтажа фильмов [киноплёнки]; устройства связи акустические; устройства считывающие [оборудование для обработки данных]; устройства фотокопировальные [фотографические, электростатические, тепловые]; устройства электронные и электрические для музыкальных инструментов; устройства для видеозаписи; устройства для воспроизведения звука; устройства для обработки информации; файлы изображений загружаемые; файлы музыкальные загружаемые; файлы звуковые, загружаемые для звонков мобильных телефонов; фильмы мультипликационные; фотоаппараты; фотоглянцеватели; фотозатворы; фотометры; фотоосветители импульсные; футляры для смартфонов; футляры специальные для фотоаппаратов и фотопринадлежностей; хронографы [устройства для записи времени]; часы табельные [устройства для регистрации времени]; штативы для фотоаппаратов; эквалайзеры [аудиоаппаратура]; экраны флуоресцирующие; экраны [фотография]; элементы графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов» оспариваемого товарного знака являются однородными товарам 09 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «приборы и инструменты для научных целей, морские, геодезические, электрические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, измерения, сигнализации, контроля (проверки), спасания и обучения; аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; магнитные носители информации, диски звукозаписи; торговые автоматы и механизмы для аппаратов с предварительной оплатой; кассовые аппараты, счетные машины, оборудование для обработки информации и ЭВМ», поскольку сравниваемые товары соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и круг потребителей.

Оспариваемые товары 16 класса МКТУ «акварели [картины]; альбомы; альманахи; атласы; афиши; баннеры бумажные; билеты; бланки; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; блокноты; брошюры; буклеты; бюллетени информационные; вывески бумажные или картонные; газеты; гравюры; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; доски наборные [полиграфия]; журналы [издания периодические]; издания периодические; издания печатные; изображения графические; закладки для книг; календари; картинки; каталоги; картинки переводные; картины [рисунки] обрамленные или необрамленные; купоны печатные; книжки-комиксы; литографии; листовки; материалы графические печатные; материалы для обучения [за исключением приборов]; ноты печатные; олеографии; открытки музыкальные; открытки почтовые; открытки поздравительные; офорты; плакаты; проспекты; портреты; произведения искусства литографические; продукция печатная; расписания печатные; репродукции графические; регистры; реестры; табло из бумаги или картона для объявлений; товары писчебумажные; учебники [пособия]; фотогравюры; флаеры; фотографии [отпечатанные]; шаблоны; шаблоны для стирания; эмблемы [клейма бумажные]; эстампы [гравюры]; этикетки из бумаги или картона» оспариваемого товарного знака являются однородными товарам 16 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «бумага, картон и изделия из них, не относящиеся к другим классам; периодические печатные издания (журналы); материалы для переплетных работ; фотоснимки; писчебумажные товары; клейкие вещества для канцелярских и бытовых целей; принадлежности для художников; кисти; пишущие машины и конторские принадлежности (за исключением мебели); учебные материалы и наглядные пособия (за исключением аппаратуры); пластмассовые материалы для упаковки (не относящиеся к другим классам); игральные карты; шрифты; клише типографские», поскольку сравниваемые товары относятся соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и круг потребителей.

Оспариваемые услуги 35 класса МКТУ «абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по импорту-экспорту;

агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; ведение автоматизированных баз данных; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; исследования маркетинговые; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг целевой;- маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; менеджмент в области творческого бизнеса; написание текстов рекламных сценариев; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; обработка текста; обновление рекламных материалов; обзоры печати; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; оценка коммерческой деятельности; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты для третьих лиц; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление рекламных материалов; оформление витрин; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; прогнозирование экономическое; производство программ телемагазинов; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; пресс-службы; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; публикация рекламных текстов; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; реклама

почтой; реклама телевизионная; распространение рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; распространение образцов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; сведения о деловых операциях; службы консультативные по управлению бизнесом; службы корпоративных коммуникаций; сбор информации в компьютерных базах данных; систематизация информации в компьютерных базах данных; сбор и предоставление статистических данных; службы по связям с прессой; телемаркетинг; услуги по исследованию рынка; услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги РРС;- экспертиза деловая» оспариваемого товарного знака являются однородными услугам 35 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба», поскольку сравниваемые услуги соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Оспариваемые услуги 38 класса МКТУ «агентства печати новостей; вещание беспроводное; доска сообщений электронная [телекоммуникационная служба]; информация по вопросам дистанционной связи; обеспечение доступа в Интернет; обеспечение доступа к базам данных; обеспечение доступа на дискуссионные форумы в Интернете; обеспечение телекоммуникационного подключения к Интернету; передача видео по запросу; передача сообщений; передача сообщений и изображений с использованием компьютера; передача цифровых файлов; передача поздравительных открыток онлайн; предоставление онлайн форумов; рассылка электронных писем; связь с использованием компьютерных терминалов; услуги по передаче потока данных» оспариваемого товарного знака являются однородными услугам 38 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «связь», поскольку сравниваемые услуги соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Оспариваемые услуги 39 класса МКТУ «бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; информация по вопросам перевозок; логистика транспортная; организация круизов; организация пассажирских

перевозок для третьих лиц через онлайн-приложение; организация транспорта для туристических маршрутов; перевозка путешественников; сопровождение путешественников; услуги транспортные для туристических поездок; хранение данных или документов в электронных устройствах» оспариваемого товарного знака являются однородными услугам 39 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «транспорт [перевозки]; упаковка и хранение товаров; организация путешествий», поскольку сравниваемые услуги соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Оспариваемые услуги 40 класса МКТУ «обработка бумаги; печатание рисунков; печатание фотографий; печать офсетная; полиграфия; проявление фотопленок; работы переплетные; составление фотокомпозиции; услуги 3D-печати на заказ для третьих лиц; фотографировка» оспариваемого товарного знака являются однородными услугам 40 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «обработка материалов», поскольку сравниваемые услуги соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Оспариваемые услуги 41 класса МКТУ «бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; игры азартные; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; кинопрокат; киностудии; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радио программ; написание теле- и киносценариев; обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение концертов; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация балов; организация конкурсов [учебных и развлекательных]; организация костюмированных представлений для развлечений; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; организация досуга; парки аттракционов; передвижные библиотеки; предоставление

видеофайлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; предоставление услуг кинозалов; представление цирковых спектаклей; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; прокат театральных декораций; прокат видеофильмов; прокат звукозаписей; прокат кинофильмов; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат декораций для шоу-программ; публикация интерактивная книг и периодики; развлечение гостей; радиопередачи развлекательные; редактирование текстов; служба новостей; составление программ встреч [развлечение]; создание фильмов, за исключением рекламных; сочинение музыки; услуги гидов; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги образовательно-воспитательные; услуги караоке; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги культурные, образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги оркестров; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги светотехников для мероприятий; услуги студий записи; услуги по распространению билетов [развлечение]; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; фотографирование; фоторепортажи; шоу-программы» оспариваемого товарного знака являются однородными услугам 41 класса МКТУ противопоставленного товарного знака: «воспитание; обеспечение учебного процесса; развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий», поскольку сравниваемые услуги соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Оспариваемые услуги 42 класса МКТУ «анализ компьютерных систем; восстановление компьютерных данных; дизайн графический рекламных

материалов; дизайн художественный; защита информационных систем от вирусов; исследования научные; исследования технологические; установка программного обеспечения; консультации в области информационных технологий; консультации в области разработки и развития компьютерной техники; консультации по защите цифровых данных; консультации в области дизайна веб-сайтов; консультации по вопросам программного обеспечения; модернизация программного обеспечения; мониторинг компьютерных систем для выявления неисправностей; мониторинг компьютерных систем для обнаружения несанкционированного доступа или взлома данных; мониторинг компьютерных систем с удаленным доступом; обслуживание программного обеспечения; обеспечение программное как услуга [SaaS]; перенос данных или документов с физического носителя на электронный; предоставление программной платформы, готовой к использованию облачных сервисов [PaaS]; предоставление поисковых средств для интернета; преобразование данных и информационных программ, за исключением физического преобразования; прокат программного обеспечения; предоставление информации в области компьютерной технологии и программирования через веб-сайты; проектирование компьютерных систем; прокат ВЭБ-серверов; размещение компьютерных сайтов [веб-сайтов]; размещение серверов; разработка компьютерных платформ; разработка программного обеспечения; разработка программного обеспечения для издательского дела; сервер хостинг; составление программ для компьютеров; создание и разработка информационных каталогов на базе веб-сайтов для третьих лиц [услуги в области информационных технологий]; создание и техническое обслуживание веб-сайтов для третьих лиц; тиражирование компьютерных программ; услуги «облачных» вычислений; услуги по созданию образа [промышленная эстетика]; услуги внешние в области информационных технологий; услуги консультационные в области информационных технологий; услуги консультационные в области телекоммуникационных технологий; хранение данных в электронном виде» оспариваемого товарного знака являются однородными услугами 42 класса МКТУ противопоставленного товарного знака:

«программирование», поскольку сравниваемые услуги соотносятся как вид/род, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Следует отметить, что вопрос однородности правообладателем не оспаривается.

Анализ оспариваемого товарного знака с точки зрения несоответствия требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака и противопоставленного товарного знака с точки зрения фонетического фактора сходства показал, что сравниваемые знаки характеризуются фонетическим вхождением противопоставленного товарного знака «афиша» в оспариваемый товарный знак «МТС Афиша».

С точки зрения семантического фактора сходства коллегия отмечает, что словесный элемент «афиша» представляет собой лексическую единицу русского языка, которая имеет значение «объявление о спектакле, концерте, кинофильме, лекции» (Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992., см. www.dic.academic.ru). Данное обстоятельство свидетельствует о вхождении семантически тождественного словесного элемента «афиша» противопоставленного товарного знака «афиша» в оспариваемый товарный знак «МТС Афиша».

При этом коллегией принято во внимание, что оспариваемый товарный знак включает буквенный элемент «МТС», который занимает первоначальное положение в знаке и воспроизводит собственно сокращенное фирменное наименование правообладателя оспариваемого товарного знака, содержащееся в ЕГРЮЛ.

Наряду с вышеизложенным коллегия отмечает, что буквенный элемент «МТС» оспариваемого товарного знака представляет собой аббревиатуру, которая употребляется в именительном падеже и не подлежит склонению. Словесный элемент «Афиша» оспариваемого товарного знака также употребляется в именительном падеже. В этой связи синтаксическое и грамматическое восприятие указанных словесных элементов возможно путем расставления логического ударения как на словесный элемент «МТС», так и на словесный элемент «Афиша».

Вместе с тем правообладателем оспариваемого товарного знака были предоставлены результаты исследования, проведенного Фондом «ВЦИОМ» [41] с целью определить восприятие обозначения МТС Афиша и его элемента «Афиша».

Согласно результатам из отчёта Фонда «ВЦИОМ» [41] следует, что большинство потребителей (61%) указали на смысловое восприятие словосочетания «МТС Афиша» как одного из сервисов, входящего в экосистему (пользовательскую платформу) МТС, выдающего информацию о проводимых мероприятиях (событиях). Таким образом, большинство потребителей воспринимают слова в словосочетании «МТС Афиша» как связанные между собой, содержательный смысл в которых иной, чем отдельно у слов «МТС» и «Афиша».

Кроме того, согласно результатам исследования Фонда «ВЦИОМ» установлено, что большинство потребителей считают элемент «Афиша» общеупотребимым для таких товаров и услуг как афиши и баннеры (57%), развлекательные услуги (56%), рекламные услуги (51%) и услуги по организации спортивных и культурно-просветительских мероприятий (49%).

Также правообладателем были предоставлены результаты Заключения РАН №308-2019 от 14.11.2019 [39], в рамках которого ставился «вопрос о наличии или отсутствии сходства до степени смешения между товарным знаком №713328 «МТС Афиша» и товарным знаком №206077 «афиша» с точки зрения потребителей товаров 9 и 16 классов МКТУ, услуг 35, 38, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ». Согласно результатам этого исследования «подавляющее большинство потребителей (93%) полагают, что товары и услуги под товарным знаком №713328 «МТС Афиша» и под товарным знаком №206077 «афиша» производятся разными компаниями».

Кроме того, согласно результатам Заключения РАН №308-2019 от 14.11.2019 [39], предоставленного правообладателем противопоставленного товарного знака, подавляющее большинство потребителей (87%) указали, что в товарном знаке «МТС Афиша» слово «МТС» является сильным элементом. Также в указанном Заключении [39] содержатся выводы о том, что подавляющее большинство опрошенных полагает, что слово «Афиша» в оспариваемом товарном знаке «МТС

«Афиша» воспринимается как характеризующее товары и услуги, связанные с распространением информации, в частности указывающее на их вид и назначение. Указанные в Заключении РАН [39] выводы также свидетельствуют о том, что элемент «Афиша» в оспариваемом товарном знаке является слабым элементом.

Таким образом, с учетом результатов проведенных социологических исследований, коллегия пришла к выводу о том, что довод лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, является неубедительным и, следовательно, у коллегии отсутствуют основания для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №713328 требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса

В отношении довода лица, подавшего возражение, о несоответствии регистрации оспариваемого товарного знака требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса, установлено следующее.

Как было указано выше, оспариваемый товарный знак «МТС Афиша» и противопоставленный товарный знак «афиша» характеризуются фонетическим и семантическим вхождением противопоставленного товарного знака «афиша» в оспариваемый товарный знак «МТС Афиша», что приводит к выводу о сходстве сравниваемых знаков по звуковому и смысловому факторам сходства. В сравниваемых обозначениях слово «афиша» выполнено в именительном падеже, в связи с чем используется в прямом значении слова «афиша» и несет одинаковую смысловую нагрузку в знаках. Следует отметить, что стандартное исполнение оспариваемого товарного знака и противопоставленного товарного знака усиливает влияние фонетического и семантического сходства при проведении сравнительного анализа обозначений. Как было указано выше, в оспариваемом товарном знаке восприятие словесных элементов «МТС» и «Афиша» возможно путем расставления логического ударения как на словесный элемент «МТС», так и на словесный элемент «Афиша».

При этом, коллегией принято во внимание, что элемент «афиша» сам по себе охраняется в качестве товарного знака по свидетельству №206077, ранее зарегистрированного на имя лица, подавшего возражение. Таким образом,

оспариваемый товарный знак по свидетельству №713328 включает в себя в качестве элемента семантически и фонетически тождественный принадлежащий лицу, подавшему возражение, товарный знак по свидетельству №206077.

Результаты исследований, предоставленные правообладателем [39, 41], не опровергают факта включения в оспариваемый товарный знак охраняемого средства индивидуализации – товарного знака «афиша» по свидетельству №206077, принадлежащего другому лицу, в связи с чем не могут быть приняты во внимание в рамках анализа оспариваемого товарного знака на соответствие требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, факт включения в оспариваемый товарный знак средства индивидуализации, принадлежащего другому лицу, а также однородность товаров и услуг, в отношении которых предоставлена правовая охрана сравниваемым знакам, позволяет сделать вывод о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №713328 требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 10.02.2020, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №713328 недействительным в отношении части товаров 09, 16 и части услуг 35, 38, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ:

«09 - блоки магнитной ленты для компьютеров; блоки памяти для компьютеров; видеокассеты; видеоэкраны; вывески светящиеся; голограммы; диапозитивы [фотография]; диафрагмы [фотография]; дискеты; диски звукозаписи; диски магнитные; диски оптические; дисководы для компьютеров; дисководы с автоматической сменой дисков для компьютеров; дисплеи носимых мониторов; дисплеи электронно-цифровые; доски интерактивные электронные; доски объявлений электронные; изделия оптические; интерфейсы для компьютеров; карандаши электронные [элементы дисплеев]; кассеты для фотопластинок; катушки [фотография];

киноплёнки экспонированные; книги электронные; книжки записные электронные; ленты магнитные; ленты магнитные для видеозаписи; манипуляторы типа «мышь» [периферийное оборудование]; манипуляторы шаровые [компьютерная периферия]; микропроцессоры; микшеры звуковые; модемы; мониторы [компьютерное оборудование]; мониторы [программы для компьютеров]; медиаплееры портативные; наушники; носители звукозаписи; ноты электронные загружаемые; носители информации магнитные; ноутбуки; обеспечение программное для компьютеров; оборудование компьютерное; объективы [линзы] [оптика]; платы для интегральных схем; платформы программные, записанные или загружаемые; платы печатные; плееры для компакт-дисков; плееры кассетные; пленки для звукозаписи; помощники цифровые персональные [ПЦП]; приборы регулирующие электрические; приложения для компьютерного программного обеспечения, загружаемые; программы для компьютеров; программы игровые для компьютеров, загружаемые; программы игровые для компьютеров, записанные; программы компьютерные, загружаемые; программы операционные для компьютеров; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые; процессоры [центральные блоки обработки информации]; публикации электронные загружаемые; приборы наблюдения; сканеры [оборудование для обработки данных]; словари карманные электронные; средства обучения аудиовизуальные; схемы интегральные; терминалы интерактивные сенсорные; усилители звука; устройства для записи на магнитную ленту; устройства для проецирования виртуальных клавиатур; устройства для сушки фотоснимков; устройства для считывания знаков оптические; устройства для центровки диапозитивов; устройства и приспособления для монтажа фильмов [киноплёнки]; устройства связи акустические; устройства считывающие [оборудование для обработки данных]; устройства фотокопировальные [фотографические, электростатические, тепловые]; устройства электронные и электрические для музыкальных инструментов; устройства для видеозаписи; устройства для воспроизведения звука; устройства для обработки

информации; файлы изображений загружаемые; файлы музыкальные загружаемые; файлы звуковые, загружаемые для звонков мобильных телефонов; фильмы мультипликационные; фотоаппараты; фотоглянцеватели; фотозатворы; фотометры; фотоосветители импульсные; футляры для смартфонов; футляры специальные для фотоаппаратов и фотопринадлежностей; хронографы [устройства для записи времени]; часы табельные [устройства для регистрации времени]; штативы для фотоаппаратов; эквалайзеры [аудиоаппаратура]; экраны флуоресцирующие; экраны [фотография]; элементы графические, загружаемые для мобильных телефонов; эмодзи, загружаемые для мобильных телефонов.

16 - акварели [картины]; альбомы; альманахи; атласы; афиши; баннеры бумажные; билеты; бланки; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; блокноты; брошюры; буклеты; бюллетени информационные; вывески бумажные или картонные; газеты; гравюры; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; доски наборные [полиграфия]; журналы [издания периодические]; издания периодические; издания печатные; изображения графические; закладки для книг; календари; картинки; каталоги; картинки переводные; картины [рисунки] обрамленные или необрамленные; купоны печатные; книжки-комиксы; литографии; листовки; материалы графические печатные; материалы для обучения [за исключением приборов]; ноты печатные; олеографии; открытки музыкальные; открытки почтовые; открытки поздравительные; офорты; плакаты; проспекты; портреты; произведения искусства литографические; продукция печатная; расписания печатные; репродукции графические; регистры; реестры; табло из бумаги или картона для объявлений; товары писчебумажные; учебники [пособия]; фотогравюры; флаеры; фотографии [отпечатанные]; шаблоны; шаблоны для стирания; эмблемы [клейма бумажные]; эстампы [гравюры]; этикетки из бумаги или картона.

35 - абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации;

агентства рекламные; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; ведение автоматизированных баз данных; демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; исследования маркетинговые; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг целевой;- маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; менеджмент в области творческого бизнеса; написание текстов рекламных сценариев; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; обработка текста; обновление рекламных материалов; обзоры печати; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; оценка коммерческой деятельности; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты для третьих лиц; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление рекламных материалов; оформление витрин; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; прогнозирование экономическое; производство программ телемагазинов; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; пресс-службы; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; публикация рекламных текстов; предоставление перечня веб-

сайтов с коммерческой или рекламной целью; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; распространение рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; распространение образцов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; сведения о деловых операциях; службы консультативные по управлению бизнесом; службы корпоративных коммуникаций; сбор информации в компьютерных базах данных; систематизация информации в компьютерных базах данных; сбор и предоставление статистических данных; службы по связям с прессой; телемаркетинг; услуги по исследованию рынка; услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги РРС;- экспертиза деловая;

38 - агентства печати новостей; вещание беспроводное; доска сообщений электронная [телекоммуникационная служба]; информация по вопросам дистанционной связи; обеспечение доступа в Интернет; обеспечение доступа к базам данных; обеспечение доступа на дискуссионные форумы в Интернете; обеспечение телекоммуникационного подключения к Интернету; передача видео по запросу; передача сообщений; передача сообщений и изображений с использованием компьютера; передача цифровых файлов; передача поздравительных открыток онлайн; предоставление онлайн форумов; рассылка электронных писем; связь с использованием компьютерных терминалов; услуги по передаче потока данных.

39 - бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; информация по вопросам перевозок; логистика транспортная; организация круизов; организация пассажирских перевозок для третьих лиц через онлайн-приложение; организация транспорта для туристических маршрутов; перевозка путешественников; сопровождение путешественников; услуги транспортные для туристических поездок; хранение данных или документов в электронных устройствах.

40 - обработка бумаги; печатание рисунков; печатание фотографий; печать офсетная; полиграфия; проявление фотопленок; работы переплетные; составление фотокомпозиции; услуги 3D-печати на заказ для третьих лиц; фотографировка.

41 - бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; игры азартные; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; кинопрокат; киностудии; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радио программ; написание теле- и киносценариев; обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация выставок с культурно-просветительской целью; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение концертов; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация балов; организация конкурсов [учебных и развлекательных]; организация костюмированных представлений для развлечений; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; организация досуга; парки аттракционов; передвижные библиотеки; предоставление видеофайлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; предоставление услуг кинозалов; представление цирковых спектаклей; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; прокат театральных декораций; прокат видеофильмов; прокат звукозаписей; прокат кинофильмов; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат декораций для шоу-программ; публикация интерактивная книг и периодики; развлечение гостей;

радиопередачи развлекательные; редактирование текстов; служба новостей; составление программ встреч [развлечение]; создание фильмов, за исключением рекламных; сочинение музыки; услуги гидов; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги диск-жокеев; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги образовательно-воспитательные; услуги караоке; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги культурные, образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги оркестров; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги светотехников для мероприятий; услуги студий записи; услуги по распространению билетов [развлечение]; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; фотографирование; фоторепортажи; шоу-программы.

42 - анализ компьютерных систем; восстановление компьютерных данных; дизайн графический рекламных материалов; дизайн художественный; защита информационных систем от вирусов; исследования научные; исследования технологические; инсталляция программного обеспечения; консультации в области информационных технологий; консультации в области разработки и развития компьютерной техники; консультации по защите цифровых данных; консультации в области дизайна веб-сайтов; консультации по вопросам программного обеспечения; модернизация программного обеспечения; мониторинг компьютерных систем для выявления неисправностей; мониторинг компьютерных систем для обнаружения несанкционированного доступа или взлома данных; мониторинг компьютерных систем с удаленным доступом; обслуживание программного обеспечения; обеспечение программное как услуга [SaaS]; перенос данных или документов с физического носителя на электронный; предоставление программной платформы, готовой к использованию облачных сервисов [PaaS]; предоставление поисковых средств для интернета; преобразование данных и

информационных программ, за исключением физического преобразования; прокат программного обеспечения; предоставление информации в области компьютерной технологии и программирования через веб-сайты; проектирование компьютерных систем; прокат ВЭБ-серверов; размещение компьютерных сайтов [веб-сайтов]; размещение серверов; разработка компьютерных платформ; разработка программного обеспечения; разработка программного обеспечения для издательского дела; сервер хостинг; составление программ для компьютеров; создание и разработка информационных каталогов на базе веб-сайтов для третьих лиц [услуги в области информационных технологий]; создание и техническое обслуживание веб-сайтов для третьих лиц; тиражирование компьютерных программ; услуги «облачных» вычислений; услуги по созданию образа [промышленная эстетика]; услуги внешние в области информационных технологий; услуги консультационные в области информационных технологий; услуги консультационные в области телекоммуникационных технологий; хранение данных в электронном виде».