

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17

<http://www.msk.arbitr.ru>**Р Е Ш Е Н И Е****Именем Российской Федерации****г.Москва****30.06.11г.****Дело № А40-2521/11  
19-21**

Резолютивная часть решения оглашена 03.06. 2011г.

Мотивированное решение изготовлено 30.06.11г.

Арбитражный суд города Москвы в составе судьи Барыкина С.П. при ведении протокола секретарем с.з. Арсенашвили Н.Г., рассмотрел в открытом судебном заседании дело по иску компании «Вервуд Трейдинг Лимитед» к ответчику ООО «Ерш» о защите прав на товарный знак при участии:  
от истца: Евдокимов А.Б. – по дов. от 10.05.11г. № МЮ-44,  
от ответчика: Ефремов В.В. – по дов. от 30.05.11г. б/н.  
Суд

**УСТАНОВИЛ :**

Иск предъявлен, с учётом уточнения предмета спора об обязанности ответчика прекратить использование словесных обозначений «Ерш» и «Ёрш».

Исковое заявление мотивировано тем, что указанные обозначения, которые используются ответчиком на вывеске ресторана и в рекламных объявлениях, являются сходными до степени смешения с товарным знаком истца по свидетельству № 364943.

Ответчик против иска возражал, указывая, что истцом не доказано использование данного товарного знака в своей деятельности;

оспариваемые словесные обозначения не являются сходными до степени смешения с товарным знаком истца.

Суд, рассмотрев материалы дела, выслушав доводы представителей сторон, считает иск подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Как усматривается из материалов дела, истец обладает исключительными правами на словесный товарный знак «Ёршь» по свидетельству № 364943, зарегистрированному в отношении товаров и услуг 43 класса МКТУ (рестораны, услуги баров, закусочные, кафе и др.), с приоритетом от 10.07.2006г.

В соответствии с требованиями ст.ст. 1229, 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом.

Согласно п.п.3-5 ч.2 ст.1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с требованиями ч.3 ст.1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Судом установлено и подтверждается материалами дела тот факт, что ответчик на вывеске принадлежащего ему ресторана а также в рекламе использует словесное обозначение «Ёрш», а в своём фирменном наименовании – словесное обозначение «Ерш».

При этом, как видно из материалов дела, ответчик создан 25.12.08г. – после даты приоритета товарного знака истца. По утверждению в судебном заседании представителя ответчика, вывеска на ресторане «Ёрш» появилась в 2006г., т.е до создания ответчика, однако, документально это не подтверждено.

Суд считает спорные обозначения «Ёрш» и «Ерш» сходными до степени смешения с упомянутым выше товарным знаком истца, поскольку между ними имеется графическое, фонетическое и смысловое сходство.

Истец своего согласия на использование ответчиком своего товарного знака не давал, в связи с чем спорные обозначения используются с нарушением прав истца на товарный знак.

По утверждению в судебном заседании представителя истца, в настоящее время товарный знак не используется, но истец имеет намерение заключить лицензионный договор на его использование.

В случае использования товарного знака при оказании услуг, в отношении которых он зарегистрирован, возникнет вероятность смешения услуг ответчика и правообладателя товарного знака.

В связи с этим на основании ст.12 ГК РФ истцом правомерно заявлены требования о пресечении действий ответчика, нарушающих его права - обязанности ответчика прекратить использование сорных обозначений.

В соответствии с требованиями ст.110 АПК РФ расходы по оплате госпошлины возлагаются на ответчика.

Руководствуясь ст.ст. 110, 169, 170, АПК РФ, суд

### **РЕШИЛ:**

Обязать ООО «Ерш» прекратить использование обозначений «Ёрш» и «Ерш» в любых материалах, документах, рекламе, на вывесках, в сети Интернет.

Взыскать с ООО «Ерш» в пользу компании «Вервуд Трейдинг Лимитед» расходы по оплате государственной пошлины в сумме 4000 руб.

Решение может быть обжаловано в 9-й Арбитражный апелляционный суд в месячный срок.

Судья

Барыкин С.П.