

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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 от 07.07.2011, поданное Зориным О.В., Российская Федерация (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 30.03.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008736898/50, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке №2008736898/50 с приоритетом от 26.11.2008 является Зорин Орест Владиславович, Московская обл.

В качестве товарного знака в отношении товаров 9, 16 и услуг 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, заявлено словесное обозначение «АЛЫЕ МАКИ», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 30.02.2011 было принято решение (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 9, 16 и услуг 41 классов МКТУ. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для данных товаров и услуг на основании пункта 6 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров 9, 16 и услуг 41 классов МКТУ с ранее зарегистрированным на имя другого лица товарным знаком «ВИА “КРАСНЫЕ МАКИ” - XXI» по свидетельству №298721.

В возражении от 07.07.2011 заявитель выразил несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по следующим причинам:

- ансамбль «АЛЫЕ МАКИ» создан в 1976 году при Северо-осетинской филармонии Русланом Тебиевым и Вадимом Зориным. В настоящее время ансамбль «АЛЫЕ МАКИ» продолжает концертную деятельность под руководством и при непосредственном участии Зорина Владислава Ефимовича (сценический псевдоним Вадим Зорин). Действует официальный интернет-сайт ансамбля www.almaki.ru.gg. Вадим Зорин является не только руководителем, но и активным участником ансамбля;
- заявитель - индивидуальный предприниматель Зорин Орест Владиславович действует в интересах и по поручению группы «АЛЫЕ МАКИ» и осуществляет текущую деятельность по организации выступлений и деятельности группы;
- ВИА «Красные маки» был организован в 1976 году при Тульской филармонии. Руководителем ВИА стал Аркадий Хаславский, затем - Валерий Чуменко;
- оба указанных ансамбля с 1976 года вели активную концертную деятельность, были изданы и реализованы миллионы грампластинок с песнями каждого ансамбля и в настоящий момент оба ансамбля продолжают активно гастролировать с концертными программами и выпускают свои песни на компакт-дисках;
- при этом заявленное обозначение и противопоставленный знак не сходны фонетически, семантически и графически;
- при столь длительных сроках творческой деятельности есть все основания утверждать, что каждый из ансамблей узнаваем среди потребителей, а названия ансамблей имеют выраженную различительную способность.

На основании изложенного заявителем выражена просьба о регистрации товарного знака по заявке №2008736898/50 в отношении товаров 9, 16 и услуг 41 классов МКТУ.

К возражению приложены:

1. Грампластинки, выпущенной польской компанией «Muza», с записью выступления ансамбля АЛЫЕ МАКИ, представлявшего СССР на международном конкурсе эстрадной песни «Международная эстрадная весна» «Познань -77».

2. Страницы интернет сайта, описывающего дискографию ансамбля КРАСНЫЕ МАКИ, название которого зарегистрировано в качестве товарного знака ВИА «КРАСНЫЕ МАКИ» - XXI.
3. Фрагмент Буклета международного конкурса эстрадной песни «Международная эстрадная весна» «Познань -77».
4. Сведения из сети Интернет.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам считает доводы возражения необидительными.

С учетом даты (26.11.2008) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 6 статьи 1486 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с:

- товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной (подпункт 1);
- 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 (подпункт 2).

Согласно пункту 14.4.2 Правил, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты а - в) Правил.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о

принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение по заявке №2008736898/50 представляет собой словесное обозначение «АЛЫЕ МАКИ», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №298721 представляет собой обозначение «ВИА “КРАСНЫЕ МАКИ” - XXI», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом и римскими цифрами. Элемент «ВИА» в товарном знаке является неохраняемым. Элемент «XXI» также является слабым и не оказывает существенного влияния при установлении сходства сравниваемых обозначений.

Таким образом, восприятие сопоставляемых обозначений обусловлено восприятием их словесных элементов «АЛЫЕ МАКИ» и «КРАСНЫЕ МАКИ».

Анализ показал, что в сравниваемых знаках содержатся фонетически, графически и семантически тождественные сильные элементы «МАКИ».

При этом, в словосочетаниях «АЛЫЕ МАКИ» и «КРАСНЫЕ МАКИ» логическое ударение падает именно на слово «МАКИ», а прилагательные «АЛЫЕ» или «КРАСНЫЕ» указывают на признак предмета (маков), в силу чего являются второстепенными.

Кроме того, словосочетания «АЛЫЕ МАКИ» и «КРАСНЫЕ МАКИ» в целом имеют очень высокую степень семантического сходства в силу совпадения заложенных в них понятий.

Таким образом, сравниваемые обозначения являются сходными, поскольку ассоциируется друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Товары 9, 16 и услуг 41 классов МКТУ сравниваемых знаков совпадают или однородны, так как совпадают по роду, назначению, кругу потребителей и условиям реализации, что заявителем не оспаривается.

Относительно доводов возражения о том, что сравниваемые обозначения представляют собой названия разных музыкальных коллективов, в связи с чем не являются сходными, следует указать следующее.

Заявителем и правообладателем противопоставленного товарного знака являются физические лица и связь между ними и музыкальными коллективами среднему российскому потребителю не известна.

Кроме того, доказательства ассоциирования средними российскими потребителями заявленного обозначения с каким-либо музыкальным коллективом не представлены.

Следовательно, довод возражения об отсутствии сходства сопоставляемых обозначений по вышеуказанным обстоятельствам следует признать необоснованным.

В связи с этим, оспариваемый заявителем вывод о том, что заявленное обозначение по заявке №2008736898/50 является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №298721 в отношении однородных товаров и, соответственно, противоречит требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 07.07.2011 и оставить в силе решение Роспатента от 30.03.2011.