

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 года № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 года № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 23.03.2021, поданное Государственным бюджетным учреждением культуры Ленинградской области «Симфонический оркестр Ленинградской области», Санкт-Петербург (далее – ГБУК ЛО «Симфонический оркестр Ленинградской области», заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019746655, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2019746655 было подано 18.09.2019 на регистрацию товарного знака на имя Благотворительного фонда поддержки и развития Капеллы «Таврическая», Санкт-Петербург, в отношении услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

23.11.2020 в материалы заявки внесены изменения, касающиеся сведений о заявителе, в связи с передачей права на регистрацию товарного знака

Государственному бюджетному учреждению культуры Ленинградской области «Симфонический оркестр Ленинградской области».

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019746655 было принято 24.11.2020 на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное мотивировано тем, что, поскольку в состав заявленного обозначения включены словесные элементы «ДЫМ НАД ВОДОЙ ОТ КЛАССИКИ ДО РОКА», а также логотип одноименного фестиваля, оно может вызвать у потребителя ассоциацию с указанным выше фестивалем, который организуется «АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» при поддержке фонда «Росконгресс», в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя, без согласия всех организаторов фестиваля, способна ввести потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги. Согласие организаторов фестиваля заявителем не было представлено.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения на имя заявителя способна ввести потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги, на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы также приведена ссылка на Интернет-сайт <https://www.kommersant.ru/doc/4481705>, а также на сайты, где имеются прямые указания на организатора фестиваля – Автономной некоммерческой организации подготовки и проведения музыкального фестиваля «ДЫМ НАД ВОДОЙ» (далее -АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ») при поддержке фонда «Росконгресс», а также информация о поступившем обращении «АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ», содержащем доводы о несоответствии заявленного обозначения требованиям законодательства и документальные подтверждения принадлежности «АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» исключительных прав на тождественный заявленному обозначению логотип ранее даты подачи заявленного обозначения.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 23.03.2021, выражено несогласие с решением Роспатента.

Доводы возражения сводятся к следующему.

В отношении ссылок на «Интернет» ресурсы, приведенные в уведомлении о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства (далее – Уведомление), заявитель указал, что в соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», ответственность за достоверность информации, размещенной на сайте в сети «Интернет», лежит на владельце сайта. Следует отметить, что иных мотивов для отказа в Уведомлении экспертизой представлено не было.

В обращении АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ», направленном 28.01.2020 в адрес экспертизы, говорится о том, что в 2019 году между Фондом «Росконгресс» и АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» был заключен договор об отчуждении исключительного права на произведение (логотип), из чего следует, что до заключения данного договора исключительное право на это произведение (логотип) должно было принадлежать Фонду «Росконгресс», по заказу которого, как утверждается в обращении, логотип был разработан индивидуальным предпринимателем Осокиной Елизаветой Алексеевной.

Из вышесказанного следует, что разработка логотипа, представляющего собой произведение изобразительного искусства, должна была осуществляться на основании договора авторского заказа, заключенного между Фондом «Росконгресс» и Осокиной Елизаветой Алексеевной. В данном договоре должно содержаться указание об отчуждении автором произведения исключительного права на использование произведения, как предусмотрено статьей 1288 Кодекса, однако копия договора авторского заказа к обращению не была приложена. В отсутствие договора авторского заказа наличие только договора об отчуждении исключительного права на произведение не может служить основанием для признания АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» обладателем исключительного права на использование произведения - логотипа.

По вопросу о необходимости наличия у заявителя согласия «всех организаторов фестиваля», следует сказать, что организация музыкального фестиваля представляет собой сложный многоплановый процесс, направленный на решение различных задач, в частности, техническую подготовку сцены, аппаратуры, решение организационных и охранных мероприятий, обусловленных большим количеством гостей и участников, а также решение иных задач. Для решения большого спектра задач при организации и проведении фестиваля организатор вправе привлекать сторонние организации на договорной основе для выполнения конкретных задач, что не дает оснований для признания каждой из привлеченных организаций соорганизатором фестиваля, поскольку процессом подготовки и проведения фестиваля в целом управляет именно организатор, в связи с чем, организатору не требуется согласия о регистрации товарного знака на его имя всех привлеченных им организаций.

В отношении ссылки <https://www.kommersant.ru/doc/4481705> заявитель обращает внимание на тот факт, что она в основном посвящена претензии Фонда «Росконгресс» к организаторам фестиваля - «ГБУК ЛО «Симфонический оркестр Ленинградской области», Благотворительному фонду поддержки и развития капеллы «Таврическая», симфоническому оркестру Ленобласти «Таврический». Что касается роли АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» в организации фестиваля «Дым над водой. От классики до рока», то со стороны фонда «Росконгресс» по этому вопросу не было представлено никаких комментариев, что не подтверждает утверждения экспертизы о том, что АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» является организатором фестиваля.

В возражении отмечено, что экспертизой не были приняты во внимание и не рассмотрены доводы заявителя, приведенные им в ответе на уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства, в частности не была дана оценка документам, из которых следовало, что роль организатора музыкального фестиваля «Дым над водой. От классики до рока» в 2018, 2019 и 2020 годах возлагалась Комитетом по культуре Ленинградской области на ГБУК ЛО «Симфонический оркестр Ленинградской области».

На основании вышеприведенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 24.11.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019746655.

К возражению приложены следующие материалы:

- распечатки с сайтов <https://rg.ru/2019/07/09/reg-szfo/v-lenoblasti-projdet-muzykalnyj-open-air-dym-nad-vodoj.html>; <https://tauridaorchestra.ru/news/press-konferentsiya-o-festivale-dym-nad-vodoy-ot-klassiki-do-roka/>; <https://tass.ru/kultura/5414977>; <https://rg.ru/2019/07/17/reg-szfo/festival-dym-nad-vodoj-soberet-v-lenoblasti-10-tysiach-chelovek.html>; <https://rg.ru/2020/09/05/reg-szfo/v-gatchine-proshel-festival-dym-nad-vodoj.html> [1];
- копия Соглашения № 3 «О совместной деятельности» от 30.11.2017» [2];
- копия Договора № 1 от 22.06.2018 к Соглашению № 3 «О совместной деятельности» от 30.11.2017» [3];
- копия Дополнительного соглашения к соглашению от 26.02.2018 года № 30 о предоставлении из областного бюджета Ленинградской области субсидий на иные цели № 30/1 от 20.06.2018 с приложением [4];
- копия Дополнительного соглашения к соглашению от 25 субсидий на иные цели № 159/2 от 10.06.2019 с приложением [5];
- копия Дополнительного соглашения к соглашению от 25.03.2019 года №159 о предоставлении из областного бюджета Ленинградской области субсидий на иные цели № 159/3 от 17.07.2019 с приложением [6];
- копия Соглашения № 22 о предоставлении из областного бюджета Ленинградской области субсидии на иные цели от 23.01.2020 [7];
- копия разрешения (письма-согласия) рок-группы Deep Purple [8];
- распечатка с сайта <https://www.kommersant.ru/doc/4481705> [9].

На заседании коллегии, которое состоялось 04.06.2021, заявитель дополнительно представил бухгалтерскую отчетность об использовании предоставленных ему субсидий на финансирование организации и проведения музыкального фестиваля «Дым над водой. От классики до рока» в 2018, 2019 и 2020 годах.

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

С учетом даты (18.09.2019) поступления заявки №2019746655 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В качестве товарного знака, как указано выше, заявлено комбинированное



обозначение , включающее словесные элементы «ДЫМ НАД ВОДОЙ от классики до рока», выполненные буквами русского алфавита

в две строки, расположенные на фоне силуэта хвойного леса и его отражения в воде. Правовая охрана товарного знака испрашивается в темно-бирюзовом, белом цветовом сочетании в отношении следующих услуг 41 класса МКТУ:

выпуск музыкальной продукции; информация по вопросам развлечений; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; сочинение музыки; услуги композиторов; услуги оркестров; шоу-программы; организация музыкальных фестивалей; бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; организация балов; организация досуга; организация и проведение конференций; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых.

Вывод об опасности введения потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего заявленные услуги 41 класса МКТУ при регистрации заявленного обозначения на имя заявителя, был обоснован ссылкой на сведения из сети Интернет, содержащей информацию о том, что заявленное обозначение воспроизводит название музыкального фестиваля, организатором которого является АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ», а также обращением этого лица.

Для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение через ассоциацию с иным лицом, оказывающем услуги, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, основанную на предшествующем опыте, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение (и сохранение) у потребителей, в качестве которых выступают зрители и гости фестиваля, стойкой ассоциативной связи между названием фестиваля и АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» в качестве организатора этого фестиваля.

Однако анализ документов, представленных в материалах заявки, включая обращение АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ», а также источников информации, на которые приведены ссылки в заключении по результатам экспертизы, таких сведений не содержат.

Сайт <https://www.kommersant.ru/doc/4481705>, ссылка на который приведена в заключении по результатам экспертизы, содержит информацию о том, что Фонд «Росконгресс» направил претензию к организаторам музыкального фестиваля «Дым над водой», при этом в качестве организаторов фестиваля «Дым над водой» данный источник информации указывает на ГБУК ЛО «Симфонический оркестр Ленинградской области» (т.е. на заявителя), а также на Благотворительный фонд поддержки и развития капеллы «Таврическая» и симфонический оркестр Ленобласти

«Таврический», при этом в данном источнике информации отсутствует упоминание об АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» как об организаторе фестиваля.

Другие источники информации (<https://дымнадводой.рф/post-release/>), а также распечатки, представленные заявителем, и открытые источники информации в сети Интернет также не содержат сведений об АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» в качестве организатора или одного из организаторов фестиваля, в отличие от заявителя, который реально принимал участие в организации и проведении данного фестиваля, подтверждением чего служат документы [2] – [7], приложенные к возражению, в частности, Соглашение №3 о совместной деятельности от 30.11.2017 и приложенные к нему финансовые документы, а также дополнительно представленные документы об использовании субсидий, выделенных из областного бюджета Ленинградской области на финансирование музыкального фестиваля «Дым над водой. От классики до рока» в 2018, 2019 и 2020 годах.

Отсутствие достоверных сведений о том, что АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ» реально являлась организатором или принимала участие в организации фестиваля наравне с заявителем и Комитетом по культуре Ленинградской области, не дает оснований для обоснованного вывода о том, что у потребителей на дату подачи заявки (18.09.2019) сложилось устойчивое ассоциативное представление о том, что организатором музыкального фестиваля «Дым над водой. От классики до рока» являлась АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ».

Никаких документов о степени информированности потребителя об услугах, которые могли бы свидетельствовать о возникновении (и сохранении) в сознании российского потребителя устойчивой ассоциативной связи между заявленным обозначением и лицом, оказывающим эти услуги в лице АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ», материалы заявки не содержат, и коллегия также не располагает такими документами.

Что касается других доводов, содержащихся в обращении, которые, по мнению АНО ППМФ «ДЫМ НАД ВОДОЙ», могут препятствовать регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, то они не могут быть рассмотрены в рамках настоящего возражения.

Таким образом, коллегия полагает, что отсутствуют обоснованные и объективные данные, свидетельствующие о способности заявленного обозначения вводить российского потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего заявленные услуги 41 класса МКТУ, которые могут препятствовать регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

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

удовлетворить возражение от 23.03.2021, отменить решение Роспатента от 24.11.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019746655.