

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (далее - Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 11.04.2025 возражение, поданное ООО «ТК «Софийская», Москва (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2024735992, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**НЕБО СЛАВЯН**» по заявке №2024735992 с датой поступления от 02.04.2024 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 13.02.2025 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2024735992. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса (далее - решение Роспатента).

Заявителем на этапе экспертизы заявленного обозначения 23.05.2024 было представлено заявление об ограничении товаров 29 класса МКТУ до следующих позиций «жиры животные пищевые; заменители молока; кефир; коктейли

молочные; крем сливочный; кумыс; лецитин для кулинарных целей; маргарин; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; масло соевое пищевое; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко с повышенным содержанием белка; молоко свернувшееся; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко соевое; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; продукты молочные; пудинг белый; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; сметана; сыворотка молочная; сырники; сыры; творог; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; айран; ацидофилин; продукты кисломолочные; закуска из творога; молочная сыворотка; плавленый сыр; простокваша; ряженка; топленое молоко; йогурт; варенец; тан; казеин для кулинарных целей». Указанное заявление было удовлетворено Роспатентом 27.05.2024.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

Заявленное обозначение воспроизводит название песни группы «Алиса», написанной Константином Евгеньевичем Кинчевым в 2000-м году (<https://soundtimes.ru/populyarnye-pesni-2/alisa-nebo-slavyan>, <https://reproduktor.net/gruppa-alisa/nebo-slavyan/>, <https://pesni.guru/text/ккинчев-и-алиса-небо-славян>).

В связи с изложенным, регистрация заявленного обозначения на имя заявителя способна ввести потребителей в заблуждение относительно лица,

производящего товары, и не может быть осуществлена в отношении товаров 29 класса МКТУ на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака. Документальное подтверждение согласия вышеуказанного лица на регистрацию заявленного обозначения в материалах заявки отсутствует.

Таким образом, заявленное обозначение способно ввести в заблуждение потребителя относительно производителя товаров, а использование названия известного словесно-музыкального произведения в качестве средств индивидуализации товаров противоречит общественным интересам.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.04.2025, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента от 13.02.2025, доводы которого сводятся к следующему:

- как указано в Постановлении Президиума Суда по интеллектуальным правам от 22.01.2024 № С01-2499/2023 по делу № СИП-454/2023, способность обозначения вводить потребителя в заблуждение может возникнуть у потребителя в результате ассоциации, в том числе, с иным лицом, основанной на предшествующем опыте потребителя;

- для установления наличия возможности введения потребителей в заблуждение в отношении изготовителя товара необходимо установление факта осведомленности потребителя о ранее существовавшем обозначении и об ассоциации его с иным лицом, не являющимся правообладателем товарного знака, в том числе и на основании предшествующего опыта потребителя об использовании тождественного или сходного обозначения в гражданском обороте лицом, отличным от правообладателя. В случае, если обозначение российскому

потребителю не известно, то вероятность возникновения каких-либо ассоциативных связей между этим обозначением и лицом, оказывающим услуги под этим обозначением, стремится к нулю;

- для вывода о возникновении у потребителей ассоциации определенного обозначения с конкретным (либо одним из нескольких) производителем (производителями) необходимо не только наличие доказательств, подтверждающих введение в гражданский оборот товаров со сходным обозначением иным производителем, но и подтверждение возникновения у потребителей ассоциативной связи между самим товаром и его производителем;

- Роспатентом было приведено всего три ссылки из сети «Интернет», в которых указано, что рок-группой «Алиса» была создана песня с названием «Небо славян». Доказательства наличия известности у данной песни в материалах административного дела отсутствуют. Кроме того, сложно представить, что потребители молочной продукции хорошо осведомлены с названием и содержанием каждой песни рок-группы «Алиса», далеко не все даже знают название данной рок-группы;

- доказательств наличия на рынке молочной продукции товаров 29 класса МКТУ, маркированных обозначением «Небо славян», Роспатентом не представлено;

- указанное свидетельствует об отсутствии сторонних производителей, использующих обозначение «Небо славян» для маркировки товаров 29 класса МКТУ;

- в соответствующих условиях очевидно, что у потребителей отсутствует предшествующий опыт восприятия обозначения «Небо славян» по отношению к названным или однородным товарам. Обратное Роспатентом не доказано;

- представляется также надуманным вывод Роспатента о возможности возникновения у потребителей ассоциаций с рок-группой «Алиса» как производителем молочных товаров. Основным направлением деятельности музыкальных групп является производство песен, организация концертов.

Производство молочной продукции относится к совершенно иному виду деятельности и требует специального оборудования, знаний, навыков и так далее;

- заявителю не известна ни одна из музыкальных групп, которая бы занималась производством молочной продукции;

- учитывая все вышеизложенные обстоятельства в совокупности, заявитель полагает, что при использовании заявленного обозначения «НЕБО СЛАВЯН» в отношении приведенных в заявке товаров 29 класса МКТУ отсутствует риск введения потребителей в заблуждение относительно производителя товаров;

- особое внимание заявитель обращает на то, что довод Роспатента в отношении возможной ассоциации с правообладателем песни «Небо славян» фактически представляет собой подмену основания, которое Роспатент не может проверить на стадии экспертизы (подпункт 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса), основанием, которое подлежит проверке на стадии экспертизы (подпункт 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса);

- в Постановлении Президиума Суда по интеллектуальным правам от 22.01.2024 №С01-2499/2023 по делу №СИП-454/2023 Президиум Суда по интеллектуальным правам указал, что подобные действия Роспатента по подмене оснований показывают нарушение административным органом возложенных на него функций при рассмотрении заявки и при проверке доводов возражения. Президиум Суда по интеллектуальным правам полагает невозможным поддерживать очевидно недобросовестные действия государственного органа, которые он совершает в обход закона - обходит введенное законом ограничение на применение административным органом положений подпункта 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса по собственной инициативе (ограничение, не случайно попавшее в текст закона, а основанное на том, что эта норма в первую очередь направлена на защиту частного интереса);

- аналогичный подход отражен в постановлениях Президиума Суда по интеллектуальным правам от 30.07.2021 по делу №СИП-577/2020, от 02.09.2021 по делу №СИП-883/2020, от 04.04.2022 по делу №СИП-607/2021 и других. Так, в частности, Суд по интеллектуальным правам отменил отказные решения

Роспатента по обозначениям «Пионерская зорька», «Бибигон», «Бумбараш», «КотоМишки» и прочим;

- таким образом, лицо, подавшее возражение, считает выводы Роспатента о несоответствии заявленного обозначения положениям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса необоснованными и неправомерными.

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 13.02.2025 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ.

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

С учетом даты (02.04.2024) поступления заявки №2024735992 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 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.

Исходя из пункта 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 соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

Перечень обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, и не подлежащих регистрации в качестве товарных знаков, не является исчерпывающим и носит исключительно обобщающий характер.

Заявленное обозначение «НЕБО СЛАВЯН» является словесным, выполненным стандартным шрифтом, заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Коллегия отмечает, что на этапе экспертизы заявителем был представлен скорректированный перечень товаров 29 класса МКТУ (приведен по тексту заключения выше).

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 29 класса МКТУ основано на противоречии пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Для вывода о возникновении у потребителей ассоциации определенного обозначения с конкретным изготовителем товара / исполнителем услуг необходимо наличие доказательств, не только подтверждающих введение в гражданский оборот товаров / услуг со сходным обозначением иным изготовителем / исполнителем, но и подтверждение возникновения у потребителей устойчивой ассоциативной связи между самим товаром / услугой и лицом, изготавливающим товар или оказывающим услуги.

Оценка обозначения на соответствие требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения рядовыми, средними потребителями – адресатами товаров и услуг, для индивидуализации которых испрашивается правовая охрана обозначения, в отношении конкретных товаров / услуг.

Заявленное обозначение воспроизводит название песни группы «Алиса», написанной Константином Евгеньевичем Кинчевым в 2000-м году (<https://soundtimes.ru/populyarnye-pesni-2/alisa-nebo-slavyan>, <https://reproduktor.net/gruppa-alisa/nebo-slavyan/>, <https://pesni.guru//text/ккинчев-и-алиса-небо-славян>).

Согласно сведениям, представленным в сети Интернет, первое исполнение музыкальной композиции «Небо славян» состоялось в прямом эфире радиостанции «Nostalgie» 15 декабря 2000 года - Константин Евгеньевич спел её под аккомпанемент акустической гитары, принесённой слушателями, наблюдавшими за ходом интервью через окно на улице (<https://soundtimes.ru/populyarnye-pesni-2/alisa-nebo-slavyan>).

Студийная версия композиции «Небо славян» вошла в альбом «Сейчас Позднее, Чем Ты Думаешь», релиз которого состоялся в 2003 году. Наряду с песней «Родина», «Небо славян» стала хитом, который издатель выбрал для продвижения пластинки. Композицию отлично приняли поклонники «Алисы» и довольно быстро она стала настоящим патриотическим гимном. Входит в золотой

фонд группы и исполняется практически на каждом концерте, также как и композиция «Красное на чёрном» (<https://reproduktor.net/gruppa-alisa/nebo-slavyan/>).

Указанное подтверждает известность названия песни «Небо славян» на территории Российской Федерации. Право на название данной музыкальной композиции возникло ранее даты приоритета заявленного обозначения, так как она была создана в 2001 году, при дате подачи заявки №2024735992 - 02.04.2024.

Приведенные выше сведения позволяют установить факт известности российским потребителям названия песни «Небо славян» до даты приоритета заявленного обозначения. Установления сходства в данном случае не требуется ввиду фонетического и семантического тождества названия музыкальной композиции «Небо славян» и заявленного обозначения «НЕБО СЛАВЯН».

Установив факт известности российским потребителям музыкальной композиции «Небо Славян» и принимая во внимание ассоциирование данной песни с её автором - Константином Евгеньевичем Кинчевым, коллегии надлежит проверить ассоциативную связь между товарами, в отношении которых испрашивается регистрация, и названием песни как воспринимаемые происходящими из одного источника.

Коллегия отмечает, что регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ «жиры животные пищевые; заменители молока; кефир; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс; лецитин для кулинарных целей; маргарин; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; масло соевое пищевое; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко с повышенным содержанием белка; молоко

свернувшееся; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко соевое; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; продукты молочные; пудинг белый; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; сметана; сыворотка молочная; сырники; сыры; творог; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; айран; ацидофилин; продукты кисломолочные; закуска из творога; молочная сыворотка; плавленый сыр; простокваша; ряженка; топленое молоко; йогурт; варенец; тан; казеин для кулинарных целей», которые представляют собой различные продовольственные товары (молочная продукция, жиры пищевые, продукты растительного происхождения) и не соотносятся с деятельностью Кинчева К.Е. по написанию музыкальных композиций.

В данном случае, коллегия соглашается с доводами заявителя о том, что в решении Роспатента от 13.02.2025 экспертом не было приведено каких-либо источников информации, на основании которых можно было бы сделать выводы о том, что Кинчев К.Е. занимается производством каких-либо продуктов питания. Соответственно, у потребителей не могут возникать какие-либо ассоциативные связи между испрашиваемыми товарами 29 класса МКТУ и деятельностью Кинчева К.Е.

Также коллегия отмечает, что заявленное обозначение является словесным, не содержит в себе каких-либо изобразительных элементов, которые могли бы вызывать у потребителей ассоциации с песней «Небо пополам» (например, изображения в виде концертного зала, микрофона, зрителей).

Таким образом, в отношении испрашиваемых товаров 29 класса МКТУ (приведены по тексту заключения выше) заявленное обозначение является фантазийным и не будет вводить потребителя в заблуждение относительно производителя товаров.

Следовательно, заявленное обозначение не будет противоречить положениям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ.

Что касается доводов решения Роспатента от 13.02.2025 о том, что использование названия известного словесно-музыкального произведения в качестве средств индивидуализации товаров противоречит общественным интересам, то коллегия отмечает следующее.

В рамках данного довода коллегия хотела бы отметить то, что оно не базируется на анализе соотношения заявленного обозначения с каждым из видов оснований, предусмотренных в подпункте 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса применительно к испрашиваемым товарам 29 класса МКТУ.

При этом, использование названия песен в составе заявленных обозначений не подпадает под положения подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, коллегия пришла к выводу том, что основания для применения подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса в рассматриваемом случае отсутствуют.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 11.04.2025, отменить решение Роспатента от 13.02.2025 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2024735992.