

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

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 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 18.12.2015 (далее – Роспатент), поданное Жвакиным Александром Михайловичем, Москва (далее — лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №506277, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2012720026 с приоритетом от 18.06.2012 зарегистрирован за №506277 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 13.02.2014 в отношении товаров 09, 16, 35, 41 классов МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «Ар Эн Би Групп», Москва (далее - правообладатель).

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака зарегистрировано словесное обозначение «Лос-Dog», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

В Роспатент 18.12.2015 поступило возражение, в котором изложено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №506277 предоставлена в нарушение требований, установленных пунктом 9 статьи 1483 Кодекса. Доводы возражения сводятся к следующему:

- словесное обозначение «Лос-Dog» воспроизводит псевдоним Жвакина Александра Михайловича и широко используется им с 2006 года в творческой деятельности, связанной с написанием и исполнением музыкальных произведений. Творческий псевдоним «Лос-Dog» был придуман им самостоятельно;

- лицо, подавшее возражение, является известным российским исполнителем музыки в стиле «electro-rap», автором более ста музыкальных произведений, обнародованных под творческим псевдонимом «Лос-Dog», много гастролирует с сольными концертами, как по городам Российской Федерации, так и за ее пределами, и имеет большое количество поклонников по всей стране. Принадлежность псевдонима «Лос-Dog» конкретному физическому лицу, а именно - Жвакину А.М., является публичной информацией, общедоступной, в том числе, посредством запроса в поисковых системах;

- лицо, подавшее возражение, не предоставляло на имя правообладателя согласия на регистрацию творческого псевдонима «Лос-Dog» в качестве товарного знака.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №506277 недействительным полностью.

В подтверждение своих доводов лицо, подавшее возражение, представило следующие документы (с возражением, а также на заседании коллегии):

- распечатки сведений из сети Интернет [1];
- благодарственные письма от администрации клубов («16 тонн», «Hollywood») [2];
- копии страниц журнала «Yes! Звезды» (выпуск август-сентябрь 2009 года) [3];
- копии афиш и пригласительных флаеров (клубы «PIPL», «MILK», «PERSONA GRATA») [4];
- студийный альбом исполнителя «Лос-Dog» (CD диск), изданный в 2010 году [5];
- справка из Департамента физической культуры и спорта города Москвы [6];
- письмо от Президента международного хип-хоп фестиваля «Кофемолка» [7].

Правообладатель в установленном порядке был уведомлен о поступившем возражении, однако отзыва по его мотивам не представил и участия в рассмотрении возражения не принял.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты приоритета (18.06.2012) оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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, № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями подпункта 2 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №506277 представляет собой словесное обозначение «Loc-Dog», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Анализ материалов возражения показал следующее.

Представленное письмо [7] свидетельствует о том, что псевдоним «Loc-Dog» использовался в 2007 и 2008 годах Жвакиным А.М. при участии в международном хип-хоп фестивале «Кофемолка». Учредителями и организаторами данного фестиваля являются, в том числе, Федеральное агентство по образованию и Министерство образования и науки Российской Федерации. За всю историю фестиваля в нем приняло участие 380 творческих коллективов более чем из 76 регионов Российской Федерации, стран СНГ, Балтии и дальнего зарубежья. Зрителей, посетивших данное мероприятие, насчитывается более 450 000.

Справка из Департамента физической культуры и спорта города Москвы [6] подтверждает, что 04.09.2011 Жвакин А.М. принимал участие в концертной программе, посвященной празднованию 864-ой годовщины со дня основания города Москвы под псевдонимом «Loc-Dog».

Представленные письма [2] адресованы Жвакину А.М. и выражают благодарность за его участие под псевдонимом «Loc-Dog» в концертах, состоявшихся в 2009 и 2011 годах.

Таким образом, упомянутые документы позволяют соотнести личность лица, подавшего возражение, с псевдонимом «Loc-Dog», принадлежащим ему до даты приоритета оспариваемого знака.

Следует указать, что норма пункта 9 статьи 1483 Кодекса предусматривает известность на дату подачи заявки соответствующего лица. Ввиду этого, коллегия считает необходимым проведение анализа сведений, содержащихся в общедоступных источниках.

Лицо, подавшее возражение, является автором более ста музыкальных произведений, выпущенных на CD [5] с указанием автора данных произведений – «Loc-Dog». На некоторые из его композиций были сняты несколько клипов (например, «Паранойя» 2011 год, «До небес» 2011 год), пользующиеся, согласно статистическим данным просмотров на международном видео-хостинге www.youtube.com, высокой популярностью среди посетителей данного ресурса.

Как следует из представленных распечаток сведений из сети Интернет [1], начиная с 2011 года, концерты исполнителя «Loc-Dog» проводились в крупных городах России (Москва, Санкт-Петербург, Самара, Волгоград, Казань, Хабаровск). Видеозаписи данных концертов находятся в открытом доступе в сети Интернет и наглядно представляют деятельность самого музыканта и большое количество посетителей его концертов. В добавление к этому следует упомянуть, что 07.01.2016 музыкант участвовал в телепередаче «Неравнодушные» по телеканалу «Москва24» [1], где был представлен как «музыкант «Loc-Dog».

Также были представлены рекламные афиши сольного концерта артиста и презентации его нового альбома, проводимых на известных концертных площадках Москвы (клубы «MILK», «PIPL») в 2010 и 2012 годах.

Кроме того, псевдоним «Loc-Dog» стал соотноситься с создателем нового направления в музыкальном жанре «рэп», а именно – «электро-рэп», о чем свидетельствуют, к примеру, посвященная данной теме статья в журнале «Yes! Звезды» (выпуск 2009 года [3]) и статьи в сети Интернет.

Правообладатель не представил каких-либо доводов или документов, опровергающих приведенную информацию об известности указанного лица и узнаваемости его псевдонима.

Коллегия отмечает, что, исходя из материалов заявки, регистрация оспариваемого товарного знака была произведена с учетом дополнительных материалов,

представленных заявителем в ответ на уведомление экспертизы, а именно – продюсерского договора, заключенного 07.10.2010 между Жвакиным А.М и Шугайло Д.И. [8]. Однако регистрация оспариваемого товарного знака была произведена на имя ООО «Ар Эн Би Групп», и, в связи с этим, договор [8] не может иметь отношения к рассматриваемому делу.

Следует обратить внимание на то, что, согласно положениям пункта 1 статьи 1265 Кодекса, право автора на имя – право использовать или разрешать использование произведения под своим именем, под вымышленным именем (псевдонимом) или без указания имени, то есть анонимно, неотчуждаемы и непередаваемы, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на произведение и при предоставлении другому лицу права использования произведения. Отказ от этих прав ничтожен.

Принимая решение в отношении данного спора, коллегия исходила из того, что согласие на включение псевдонима известного лица в состав товарного знака в материалах заявки отсутствует, что обуславливает вывод о нарушении личных неимущественных прав Жвакина А.М.

Таким образом, оценивая все обстоятельства дела в совокупности, коллегия считает обоснованными доводы возражения о том, что правовая охрана оспариваемому товарному знаку предоставлена с нарушением требований пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 18.12.2015, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №506277 недействительным полностью.