

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 01.10.2013. Данное возражение подано ООО «Иви.ру», Россия (далее – заявитель) на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2012718213, при этом установлено следующее.

Заявка № 2012718213 на регистрацию в качестве товарного знака словесного обозначения «СМОТРИ МУЗЫКУ» была подана 04.06.2012 в отношении товаров и услуг 09, 28, 35, 38, 41, 42 и 45 классов МКТУ, указанных в перечне, правовая охрана испрашивается на имя заявителя.

Роспатентом 26.08.2013 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2012718213 для заявленных товаров и услуг 09, 28, 35, 38, 41, 42 и 45 классов МКТУ (далее – решение Роспатента) в связи с несоответствием обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Решение Роспатента основано на заключении по результатам экспертизы, мотивированном тем, что заявленное обозначение в отношении части заявленных товаров и услуг 09, 28, 38, 42 классов МКТУ и всех услуг 35, 41 классов МКТУ не обладает различительной способностью, используется различными организациями (пункт 1 статьи 1483 Кодекса). В отношении остальных товаров и услуг, учитывая семантическое значение, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку его

регистрация способна ввести потребителя в заблуждение относительно назначения товаров и услуг.

В заключении экспертизы также указано, что положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования, однако представленные заявителем материалы не содержат достаточного объема информации для признания заявленного обозначения обладающим различительной способностью.

В палату по патентным спорам 04.10.2013 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение представляет является оксюмороном (оксюморон - термин, обозначающий сочетание противоречивых понятий), и представляет собой семантически абсурдное выражение, исходя из чего очевиден факт его фантазийности;

- образность, фантазийный характер заявленного обозначения исключает логические и умозрительные связи, указывающие на определенный вид товаров и услуг. Словосочетание «СМОТРИ МУЗЫКУ» обладает высокой степенью запоминаемости в силу абсурдности его смыслового наполнения;

- заявленное обозначение обладает высокой степенью различительной способности и достаточными индивидуализирующими характеристиками для признания его таковым (легкая запоминаемость обозначения, возможность его звукового и письменного воспроизведения и т.д.);

- выводы экспертизы о том, что обозначение активно и продолжительно используется многими лицами, основаны на информации, почерпнутой только из социальных сетей (указано всего три ссылки), при этом одна из них не входит в доменную зону Российской Федерации (Украина). Указанное ставит под сомнение качество и правомерность экспертного заключения.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены распечатки сайтов сети Интернет [1].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, палата по патентным спорам считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты приоритета (04.06.2012) заявки № 2012718213 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью. Вышеуказанные положения не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с п. 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения, сочетания букв, не имеющие словесного характера, линии, простые геометрические фигуры, а также их сочетания, не образующие композиций, дающих качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в них элементов; реалистические или схематические изображения товаров, заявляемые на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением; общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров: общепринятые сокращенные наименования организаций, предприятий, отраслей и их аббревиатуры.

В соответствии с требованиями 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.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение «СМОТРИ МУЗЫКУ» является словесным и выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 09, 28, 35, 38, 41, 42 и 45 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ словарно-справочной литературы (см. например, Толковый словарь Ушакова) показал следующее: слово «смотри» является значимым словом русского языка: повелительное наклонение глагола «смотреть» - 1. направлять взгляд куда-нибудь, устремлять глаза на кого-что-нибудь, стараясь увидеть; то же, что глядеть в 1 знач.». Слово «музыка» также является лексической единицей русского языка и означает «искусство, в котором переживания, настроения, идеи выражаются в сочетаниях ритмически-организованных звуков и тонов».

Таким образом, с учетом приведенной семантики указанных слов словосочетание «СМОТРИ МУЗЫКУ» состоит из противоречивых понятий (т.е. является оксюмороном), в силу чего воспринимается как оригинальный слоган, способный вызывать достаточные и необходимые ассоциации для запоминания его потребителями в качестве средства индивидуализации.

Вышеизложенное приводит к выводу о том, что выражение «СМОТРИ МУЗЫКУ» является семантически нейтральным в отношении заявленных товаров и услуг 09, 28, 35, 38, 41, 42 и 45 классов МКТУ и само по себе не может быть

признано ложным или способным ввести потребителя в заблуждение в отношении назначения товаров и услуг, указанных в перечне заявки.

Относительно сведений об использовании анализируемого обозначения различными производителями со ссылками на различные сайты, необходимо отметить следующее.

Анализ указанных в заключении экспертизы сайтах, показал, одним из источников информации является Интернет-ресурс «Вконтакте» – крупнейшая в Рунете социальная сеть, дающая возможность поиска людей по их увлечениям, месту учебы и работы, персональным данным и т.д., а также возможность создавать и вступать в группы по интересам, прослушивать музыку и смотреть фильмы онлайн. Представленную в ней информацию может размещать и редактировать любое лицо. Вторая ссылка также представляет собой обсуждение конкретных людей на страницах Интернет-ресурса («Liveinternet» - тематический рубрикатор сайтов русскоязычного сегмента Интернета, ранжированных по посещаемости за текущие сутки). Третий сайт входит в доменную зону Украины.

Следует обратить внимание, что информация, содержащаяся на этих сайтах, содержит лишь упоминание выражения «СМОТРИ МУЗЫКУ» без какого-либо раскрытия его значения. Никаких иных материалов, раскрывающих деятельность какого-либо предприятия, производящего товары или оказывающего услуги и использующего обозначение «СМОТРИ МУЗЫКУ», экспертизой указано не было. Коллегией палаты по патентным спорам подобной информации также не было выявлено.

Таким образом, не представляется возможным установить, что какое-либо лицо до даты приоритета заявленного обозначения осуществляло свою деятельность под обозначением «СМОТРИ МУЗЫКУ». В этой связи, вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение используется различными производителями для индивидуализации товаров и услуг, следует признать необоснованным.

Учитывая изложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу о том, что заявленное обозначение «СМОТРИ МУЗЫКУ» соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса и ему может быть предоставлена

правовая охрана в отношении товаров и услуг 09, 28, 35, 38, 41, 42 и 45 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

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

удовлетворить возражение от 01.10.2013, отменить решение Роспатента от 26.08.2013 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2012718213.