

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

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 09.03.2017, поданное Цвиркуновым Я.В. и Щиголевым А.А., Санкт-Петербург (далее - лица, подавшие возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 602452, при этом установила следующее.

Король и Шут

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2015706351 с
приоритетом от 11.03.2015 зарегистрирован 20.01.2017 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за № 602452 на имя Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенёва», Санкт-Петербург (далее – правообладатель), в отношении товаров 09, 16, 18, 24, 25, 28 и услуг 35, 38, 41 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

В возражении, поступившем 09.03.2017 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 602452 произведена в нарушение требований, установленных положениями пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему.

Оспариваемый товарный знак воспроизводит название культовой российской рок-группы «Король и Шут», которая была образована в Ленинграде в 1988 году. За годы своего существования группа получила широкое признание среди поклонников рок-музыки, благодаря оригинальному звучанию, характерному содержанию музыкального материала и яркому сценическому имиджу. Группа

записала 12 студийных альбомов, а также выпустила несколько концертных пластинок и сборников. Коллектив и музыкальный репертуар группы многократно удостоивались популярных премий в области современной музыки. Группа прекратила своё существование в 2014 году в связи со смертью ее лидера и основателя Михаила Горшенёва 19 июля 2013 года.

Возражение подано лицами, заинтересованными в признании предоставления правовой охраны товарному знаку РФ по свидетельству №602452 недействительным, поскольку они имеют непосредственное отношение к истории и творчеству группы «Король и Шут».

В возражении указано, что, «...принимая во внимание продолжительность участия Александра Щиголева (более 23 лет) и Якова Цвиркунова (более 17 лет) в составе группы «Король и Шут» и их личный непосредственный вклад в становление узнаваемого и любимого музыкальной аудиторией имиджа группы, представляется очевидной неотъемлемая причастность каждого из них к истории группы и их неспособность оставаться равнодушными к «посмертной» монетизации имени этого легендарного музыкального коллектива посредством регистрации товарного знака и коммерческого использования правообладателем в качестве средства индивидуализации товаров и услуг».

Таким образом, лица, подавшие возражение, полагают, что регистрация товарного знака (знака обслуживания) №602452 на имя правообладателя способна ввести потребителя в заблуждение в отношении изготовителя товаров, лица, оказывающего услуги, а также противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали, поскольку, учитывая легендарную и продолжительную историю существования группы, а также масштабность влияния русского рока в России как культурного и общественного явления, обозначение, включающее словесный элемент «Король и Шут», в восприятии российского потребителя (и не только активного представителя музыкальной аудитории) вызывает устойчивые и однозначные ассоциации с одноименным коллективом исполнителей.

В возражении подчеркивается, что ни правообладатель оспариваемого товарного знака, созданный после официального распада группы «Король и Шут»

(дата государственной регистрации: 18.06.2014), ни Шаботова О.В. – вдова М.Ю. Горшенёва, являющаяся учредителем и руководителем Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенёва», в период существования группы «Король и Шут» не имели отношения к участию в творческой деятельности и художественному руководству (творческому менеджменту) группы. Брачно-семейные и наследственные правоотношения между учредителем правообладателя товарного знака №602452 и покойным лидером группы «Король и Шут» Михаилом Горшенёвым не аналогичны производственным связям, понятие и содержание которых широко применяется при оценке вероятности введения потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров (лица, оказывающего услуги) в результате регистрации обозначений в качестве товарных знаков.

Лица, подавшие возражение, отмечают, что введение потребителя в заблуждение объективно не может соответствовать общественным интересам.

Кроме того, для целей обоснования противоречия регистрации товарного знака по свидетельству №602452 общественным интересам, принципам гуманности и морали принципиальным является факт официального прекращения существования («распада») группы «Король и Шут» с 1 января 2014 года, о чем было официально объявлено в средствах массовой информации. Последний концерт группы в рамках официального прощального тура, в котором принимали участие действующие на тот момент участники ее состава (в том числе Яков Цвиркунов, Александр Леонтьев, Александр Щиголев, Павел Сажинов) и приглашенные музыканты, состоялся 28 декабря 2013 года в Рязани.

С учетом вышеизложенного, группа «Король и Шут» является (и являлась на дату (11.03.2015) подачи заявки №2015706351) историческим музыкальным коллективом, прекратившим свое существование и вошедшим в память музыкальной аудитории в определенном составе участников, включающем покойного основателя группы Михаила Горшенёва. Продолжение использования обозначения «Король и Шут» как наименования действующего коллектива и как группы определенных лиц после смерти лидера одноименной группы не представляется возможным.

При этом правообладателю товарного знака принадлежит в полном объеме исключительное право в отношении зарегистрированного обозначения. Соответственно, в части правомочия запрета использования обозначения «Король и Шут» и сходных с ним обозначений лица, подавшие возражение, полагают, что приобретение правообладателем исключительного права на это обозначение не имеет законного обоснования, поскольку в результате распоряжения исключительным правом на товарный знак, использование обозначения «Король и Шут» может быть предоставлено лицам, не имеющим вообще никакого отношения к группе «Король и Шут», ее творческой деятельности и связанным с ней лицам.

На основании изложенного лицами, подавшими возражение, выражена просьба о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 602452 полностью.

В подтверждение изложенных доводов представлены следующие материалы:

- сведения о государственной регистрации товарного знака по свидетельству №602452;
- выписка из ЕГРЮЛ о правообладателе оспариваемого товарного знака;
- сведения об изменении юридического адреса правообладателя оспариваемого товарного знака по свидетельству №602452;
- сведения о Горшенёве М.Ю.;
- сведения об истории группы «Король и Шут»;
- сведения о Цвиркунове Я.В.;
- сведения о Щиголеве А.А.;
- распечатка интервью Горшенёва М.Ю.;
- распечатка интервью Князева А.С. portalу HeavyMusic.ru;
- распечатка рейтинга «500 лучших песен «НАШЕго Радио» с официального сайта радиостанции;
- распечатка интервью Князева А.С. portalу ЗВУКИ.РУ;
- распечатка сведений о рок-мюзикле «TODD», размещенных на страницах интернет-сайта KASSIR.RU;

- распечатка интервью Горшенёва М.Ю со страницы электронного периодического издания «МК.ru»;
- распечатка публикации о телерепортаже, посвященном годовщине смерти Горшенёва ;
- распечатка интервью вдовы Горшенёва М.Ю.;
- распечатки информационных сообщений о прекращении деятельности группы «Король и Шут»;
- распечатки информационных сообщений о создании группы «Северный Флот»;
- распечатка интервью директора группы «Король и Шут» Вячеслава Батогова на момент ее «распада» со страницы интернет-портала «Вечерняя Москва»;
- распечатка интервью Князева А.С. интернет-порталу «COLTA.RU».

В дополнение к представленным материалам от лиц, подавших возражение, на заседании коллегии, которое состоялось 20.04.2017, были представлены обращения от лиц, которые в разное время являлись участниками и поклонниками группы «Король и Шут» - С.Н. Давыдова, Д.А. Гнелица, Д.Н. Райдугина, О.В. Грабко, А.А. Гордеева, в которых выражена поддержка позиции лиц, подавших возражение.

Правообладатель товарного знака по свидетельству № 602452, в установленном порядке ознакомленный с материалами возражения, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему.

Правообладатель оспариваемого товарного знака полагает, что название музыкального коллектива может охраняться в рамках регистрации товарного знака, поскольку способно идентифицировать товары и услуги, производимые/оказываемые правообладателем. При этом основной вопрос, возникающий при регистрации названия музыкального коллектива, под которым реализуется творческий труд группы лиц, это определение лица, которому должно принадлежать исключительное право на название, включенное в товарный знак.

Такое право может принадлежать только индивидуальному предпринимателю

или юридическому лицу, например, руководителю или лидеру музыкального коллектива, получившему регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу – музыкальному издательству, звукозаписывающей компании, продюсеру, при этом, безусловно, нельзя пренебрегать мнением остальных участников группы.

Впервые вопрос о регистрации в качестве товарного знака названия группы «Король и Шут» возник в 2013 году, когда была подана заявка №2013706536 на регистрацию данного обозначения в качестве товарного знака на имя лидера группы Горшенёва М.Ю., зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя. Делопроизводство по заявке было приостановлено представителем заявителя в связи со смертью Горшенёва М.Ю. 19.07.2013. Дальнейшее делопроизводство по заявке могло быть продолжено от имени вдовы умершего лидера группы как наследницы первого порядка и с согласия остальных наследников. При этом нельзя не учитывать, что оформление наследства является времязатратной процедурой, а срок экспертизы заявки, в том числе для подачи ответа на уведомление экспертизы, в Роспатенте ограничен.

После смерти мужа его вдова организовала Фонд «Памяти Михаила Горшенёва» как некоммерческую организацию в соответствии со статьей 7 Федерального закона «О некоммерческих организациях» от 12.01.1996 №7-ФЗ.

11 марта 2015 года в Роспатент была подана заявка №2015706351 на регистрацию товарного знака «Король и Шут» на имя Фонда «Памяти Михаила Горшенёва», в ходе экспертизы которой было проверено наличие согласия, как участников бывшей группы, так и наследников Михаила Горшенёва.

В ходе делопроизводства по заявке были представлены следующие материалы:

- ходатайство, выражающее согласие на регистрацию товарного знака на имя Фонда «Памяти Михаила Горшенёва», основанного вдовой М. Горшенёва Шаботовой О.В., от участников группы «Король и Шут» Щиголева А.А., Цвиркунова Я.В., Сажинова П.А., Леонтьева А.В.;

- согласие остальных наследников М.Горшенёва и второго лидера группы

Андрея Князева.

Таким образом, вопрос о соответствии товарного знака «Король и Шут» по свидетельству №602452 требованиям статьи 1483 Кодекса в части пункта 3 уже был рассмотрен экспертизой, и соответствие его требованиям законодательства подтверждено решением Роспатента о регистрации товарного знака.

Доводы лиц, подавших возражение, о том, что вдова Михаила Горшенёва не принимала участия в творческой деятельности музыкального коллектива, не свидетельствуют о невозможности получения исключительных прав на средство индивидуализации наследником умершего лидера группы, поскольку исключительное право на средство индивидуализации наследуется по принципу универсального правопреемства.

Вопрос о введении потребителей в заблуждение относительно производителя товаров снимается утверждением самих лиц, подавших возражение, которые указывают, что, благодаря прижизненным интервью Михаила Горшенёва и в результате широкого информационного освещения факта его смерти, Шаботова О.В. известна достаточно широкому кругу общественности как вторая жена и вдова Михаила Горшенёва.

Довод лиц, подавших возражение, о том, что действия правообладателя оспариваемого товарного знака несут в себе неограниченный риск пренебрежения памятью группы «Король и Шут», не имеет под собой оснований, а довод о противоречии регистрации оспариваемого товарного знака принципам гуманности и морали, по мнению правообладателя, является беспочвенным.

На основании изложенного правообладатель просит оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №602452 в полном объеме.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (11.03.2015) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от

05.03.2003 №32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (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 способными ввести потребителя в заблуждение 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.

В соответствии с пунктом 3(2) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с пунктом (2.5.2) Правил к таким обозначениям относятся, в частности, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства, слова, написание которых нарушает правила орфографии русского языка и т.п.

Как указано выше, оспариваемый товарный знак представляет собой

Король и Шут
обозначение , выполненное оригинальным шрифтом строчными с первыми заглавными буквами русского алфавита.

Оспариваемый товарный знак воспроизводит название музыкального коллектива, основанного в 1988 году, лидером которого являлся Горшенёв Михаил Юрьевич. Основными участниками группы, помимо Михаила Горшенёва, являлись: Алексей Князев (Князь) – вокал, музыка, тексты, Александр ЩигOLEV (Поручик) – ударные, Александр Балунов (Балу) – гитара, бас-гитара, Бэк-вокал, Яков Цвиркунов (Яша) – гитара, соло-гитара, бэк-вокал, Павел Сажинов (Паша) –

звукорежиссер, клавишные, Александр Леонов (Ренегат) – вокал, гитара, ритм-гитара, бэк-вокал, Мария Нефедова (Маша) – скрипка, Сергей Захаров (Захар) – бас-гитара, Дмитрий Ришко – скрипка, бэк-вокал.

Существование музыкального коллектива официально прекратилось с 01.01.2014 в связи со смертью его лидера, последовавшей 19.07.2013. (см. <https://ru.wikipedia.org/>).

В качестве обоснования несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в возражении приведены доводы относительно известности, популярности, а также продолжительной истории существования группы «Король и Шут», оказавшей огромное влияние на развитие русского рока и ставшей культурным и общественным явлением в России, в связи с чем регистрация оспариваемого товарного знака на имя правообладателя («Фонда «памяти Михаила Горшенёва») способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров и лица, оказывающего услуги под этим товарным знаком, а также противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Следует отметить, что при проведении экспертизы товарного знака «Король и Шут» было учтено мнение участников музыкальной группы относительно возможности регистрации товарного знака на имя Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенёва». Так, в материалах заявки присутствует оригинал ходатайства, подписанный участниками музыкальной группы «Король и Шут» А.А. Щиголевым, Я.В. Цвиркуновым, П.А. Сажинным, А.В. Леонтьевым, В.В. Батоговым, согласно которому эти лица единодушно приняли решение выступать в дальнейшем под названием «Северный флот».

В отношении названия группы «Король и Шут» указанные лица приняли решение о том, что его регистрация в качестве товарного знака «...на имя Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенева» будет единственно правильной, т. к. это наименование музыкальной группы в памяти поклонников и любителей ее творчества навсегда связано с именем Михаила

Горшенёва и должно остаться в распоряжении Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенёва» и его близких».

Данное ходатайство фактически является согласием основных участников музыкальной группы «Король и Шут», в состав которых входят также лица, подавшие возражение, на регистрацию оспариваемого товарного знака на имя правообладателя.

Следует отметить, что в данном документе указано, что целью Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенёва» является сохранение памяти не только самого Михаила Горшенёва, но также организация и осуществление изданий и переизданий аудио-видео и фотоматериалов, связанных с творчеством группы «Король и Шут».

В материалах заявки также имеется договор, заключенный между А.С. Князовым (автором текстов и музыки) и правообладателем оспариваемого товарного знака, согласно которому А.С. Князов выражает свое согласие на регистрацию товарного знака «Король и Шут» на имя Некоммерческой организации «Фонд «Памяти Михаила Горшенёва».

Таким образом, доводы лиц, подавших возражение, опровергаются их согласием на регистрацию товарного знака «Король и Шут» на имя лица, подавшего возражение.

Коллегия также отмечает, что материалы, приложенные к возражению, иллюстрируют деятельность группы «Король и Шут» и подтверждают ее известность. Что касается доводов лиц, подавших возражение, о введении потребителя в заблуждение относительно производителя товаров и лица, оказывающего услуги, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, а также о противоречии этой регистрации общественным интересам, принципам гуманности и морали, то они носят декларативный характер и не подтверждены какими-либо фактическими данными.

Коллегия полагает неубедительным довод возражения о том, что противоречие оспариваемой регистрации общественным интересам, принципам гуманности и морали подтверждается фактом официального прекращения

существования группы «Король и Шут» с 01.01.2014 года. Возражение не содержит документов, подтверждающих негативное отношение общественности к факту регистрации оспариваемого товарного знака. Что касается обращений от представителей музыкального бизнеса и поклонников группы, дополнительно представленных на заседании коллегии от лиц, подавших возражение, которые выражают поддержку их позиции, то эти материалы нельзя признать объективным выражением мнения широкой общественности, учитывая известность группы и большое количество поклонников этой группы.

Кроме того, данные документы не могут быть приняты во внимание, так как представлены в нарушение пункта 2.5 Правил ППС, согласно которому дополнительно к возражению могут быть представлены только источники информации, содержащиеся в общедоступных словарно-справочных изданиях.

Представленные материалы, отсутствовавшие в материалах возражения, а также дополнительные мотивы, указывающие на нарушение иных, чем в возражении, условий охраноспособности товарного знака, могут быть оформлены в качестве самостоятельного возражения, поданного в соответствии с условиями подачи возражений, предусмотренными Правилами ППС.

Резюмируя изложенное, коллегия считает, что отсутствуют основания для признания оспариваемого товарного знака несоответствующим требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 09.03.2017, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 602452.