

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с 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, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 08.11.2007 на решение экспертизы об отказе в государственной регистрации товарного знака, принятое по результатам экспертизы заявленного обозначения по заявке № 2006713380/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2006713380/50 с приоритетом от 22.05.2006 заявлено на регистрацию на имя Автономной некоммерческой организации Концертной организации Вокально – инструментального ансамбля «Здравствуй песня» (далее - заявитель) в отношении товаров 9 и услуг 41 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «ЗДРАВСТВУЙ, ПЕСНЯ» выполненное буквами русского алфавита, любым произвольным шрифтом и цветом, через запятую.

В результате проведенной экспертизы было установлено, что заявленное обозначение по заявке № 2006713380/50 не соответствует требованиям пункта 3 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон) и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров 9 и услуг 41 классов МКТУ, в связи с чем 16.10.2007 Федеральным институтом промышленной собственности было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Решение экспертизы обосновано тем, что заявленное обозначение представляет собой название созданного в 70-х годах вокально-инструментального ансамбля «Здравствуй, песня», художественным руководителем которого являлся Аркадий Хаславский, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя другого лица будет вводить в заблуждение потребителя относительно производителя товаров.

Заявитель выразил несогласие с решением экспертизы в возражении от 08.11.2007, доводы которого сводятся к следующему:

- В конце 70-х начале 80-х гг., ВИА «Здравствуй, песня» работал под руководством Аркадия Хаславского, но с 1986 года, по причине выезда руководителя из страны на постоянное место жительство в другую страну, коллектив прекратил свою деятельность.. До 2003 года, «Здравствуй, песня» не появлялась на эстраде.

- В 2003 году Валентин Николаевич Барков бас – гитарист выступил в качестве продюсера и руководителя «Здравствуй, песня». Исключительно усилиями и значительными финансовыми затратами В.Н. Баркова АНО Концертная организация ВИА «Здравствуй, песня» была воссоздана, зарегистрирована юридически и успешно действует в настоящий момент.

- Возрожденная «Здравствуй, песня», сейчас звучит в радио эфирах, появляется на телеканалах и в прессе, что подтверждается записями на CD и информацией на официальном сайте ансамбля.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение экспертизы об отказе в государственной регистрации товарного знака и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака на имя АНО Концертная организация ВИА «Здравствуй, песня».

В качестве обоснования доводов, изложенных в возражении, лицом, подавшим возражение были представлены следующие документы:

- протест состава ансамбля «Здравствуй песня»;
- копия свидетельства о постановке на учет юридического лица в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации выданное 31.12.2004 Автономной некоммерческой организации Концертной организации Вокально-инструментальному ансамблю «Здравствуй, песня»;
- копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц:
 - копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица выданное на имя АНО ВИА «Здравствуй, песня» от 31.12.2004;
 - четыре CD диска с записями ВИА «Здравствуй, песня».

В Палату по патентным спорам 21.02.2008 поступила корреспонденция от третьего лица, касающаяся вокально-инструментального ансамбля «Здравствуй, песня!» под руководством его создателя, художественного руководителя Аркадия

Геннадьевича Хаславского, из которой следует, что ВИА «Здравствуй, песня!» на данный момент продюсирует бывший участник А.Н. Красавин, которому А.Г. Хаславский доверил распоряжаться заявленным обозначением «вия «Здравствуй, песня!» и дал письмо-согласие на регистрацию обозначения на имя Красавина А.Н.

К вышеуказанному обращению прилагается:

- письмо согласие Хаславского Аркадия данное Красавину Анатолию Николаевичу на регистрацию и использование названия «вия «Здравствуй, песня!».
- обращение Депутата Государственной Думы Российской Федерации, Народного артиста СССР Иосифа Давыдовича Кобзона в Роспатент, в котором он подчеркивает, что с конца 70-х годов ВИА «Здравствуй, песня!» известен как коллектив, которым руководит Аркадий Хаславский.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты подачи (22.05.2006) заявки №2006713380/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г., регистрационный № 4322, введенные в действие с 10.05.2003 (далее – Правила Т3).

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Согласно пункту 2.5.1 Правил к таким обозначениям относятся обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, 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 является словесным, слова «Здравствуй, песня» выполнены буквами русского алфавита через запятую. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 9 и услуг 41 классов МКТУ.

Решение экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 6 Закона основывается на имеющейся информации о наличии другого коллектива, созданного в 70-е годы, руководителем которого, является Аркадий Хаславский.

Из имеющихся в сети Интернет сведений: http://www.via-zp.ru/component?option=com_frontpage&Itemid,1/; <http://viaansambles.narod.ru/Zdravstvuipesnya/.htm>; http://via.nnm.ru/via_zdravstvuiy_pesnya_zdravstvuiy_pesnya_2007 ВИА «Здравствуй песня» был создан в 70-е годы под руководством Аркадия Хаславского, имел огромную популярность на территории СССР, выпускал пластинки, много гастролировал, что свидетельствует о том, что данный коллектив приобрел известность.

Таким образом, за долгие годы выступлений в сознании потребителя появилась устойчивая связь между наименованием ансамбля и его руководителем Аркадием Хаславским.

Факт того, что с конца 70-х ВИА «Здравствуй песня» работал под руководством Аркадия Хаславского лицо, подавшее возражение, не опровергает.

Довод, лица подавшего возражение, относительно того, что коллектив АНО Концертная организация ВИА «Здравствуй песня» под руководством В.Н. Баркова, в настоящее время выступает под названием «Здравствуй песня» не опровергает сложившегося представления о связи обозначения «Здравствуй песня» с именем Аркадия Хаславского.

Принимая во внимание изложенное, коллегия Палаты по патентным спорам признает довод экспертизы о способности ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров убедительным.

Таким образом, препятствием для регистрации заявленного обозначения по заявке №2006713380/50 в отношении товаров 9 и услуг 41 классов МКТУ является его несоответствие требованиям пункта 3 статьи 6 Закона.

Доводы, приведенные в поступившей 21.02.2008 корреспонденции, не были приняты коллегией Палаты по патентным спорам во внимание, поскольку поданы третьим лицом.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения на решение об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2006713380/50 от 08.11.2007, оставить в силе решение экспертизы.