

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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, рассмотрела возражение, поступившее 01.06.2017, поданное Государственным бюджетным учреждением культуры города Москвы «Московское кино», Москва (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016746216, при этом установлено следующее.

KHUDOZHESTVENIY

Обозначение «» по заявке №2016746216 было подано 07.12.2016 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 16, 28, 30, 32 и услуг 35, 38, 41, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016746216 было принято 10.07.2018 на основании заключения по результатам экспертизы, в котором указано, что заявленное словесное

KHUDOZHESTVENIY

обозначение «» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку представляет собой транслитерацию слова «ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ» - относящийся к искусству, к деятельности в области искусства (<http://dic.academic.ru>, <http://tolkslovar.ru> и др.), и в отношении заявленных товаров и услуг является неохраняемым, поскольку в целом не обладает различительной способностью.

В заключении по результатам экспертизы также отмечено, что представленные заявителем дополнительные материалы являются недостаточными для признания приобретения заявленным обозначением различительной способности, поскольку не содержат сведений об объемах затрат на рекламу, длительности и интенсивности рекламы товаров и услуг, маркированных заявленным обозначением, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и о лице, производящем товары и оказывающем услуги, маркированные этим обозначением, сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах и услугах, сопровождаемых заявленным обозначением, которые должны быть датированы ранее даты подачи заявки. Кроме того, представленные материалы не содержат заявленное обозначение в том виде, в котором оно заявлено на регистрацию. Также представленные материалы свидетельствуют об оказании услуг только в Москве, в то время как правовая охрана товарному знаку предоставляется на всей территории Российской Федерации.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему.

Заявитель не согласен с мнением экспертизы относительно отсутствия различительной способности словесного обозначения «KHUDOZHESTVENIY».

Заявитель настаивает на том, что отношения услуг 41 класса МКТУ «бронирование билетов на зрелищные мероприятия; информация по вопросам развлечений; организация выставок с культурно-просветительской целью; организация и проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение семинаров; организация и проведение мастер-классов; предоставление услуг кинозалов; представления театрализованные; прокат аудиооборудования; прокат видеофильмов; прокат кинопроекторов и кинооборудования; прокат кинофильмов; развлечения; услуги по распространению билетов [развлечения]; шоу-программы», товаров 16 класса МКТУ ««афиши;

плакаты; билеты»» и услуг 35 класса МКТУ «аренда площадей для размещения рекламы; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; прокат рекламных материалов; расклейка афиш; реклама наружная» заявленное обозначение приобрело дополнительную различительную способность в силу длительного его использования заявителем, в связи с чем правовая охрана этим товарам и услугам может быть предоставлена.

Заявитель также не согласен с выводом о том, что смысловое значение заявленного словесного обозначения, выполненного в латинице, несет в себе описательную характеристику, поскольку осуществляется путем его транслитерации «KHUDOZHESTVENIY» - «ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ».

Заявитель полагает, что при использовании прилагательного «ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ» вне сочетания с существительными (обособленно) и в отношении услуг и сопутствующих им товаров, не относящихся к сфере искусства, слово «художественный» утрачивает свое прямое словарное значение и, следовательно, не может квалифицироваться как описательное. Например, такие услуги как «предоставление услуг кинозалов», «прокат кинооборудования», «закусочные», «кафе» никак не могут быть «художественными» в прямом словарном значении этого слова, но в них могут демонстрироваться «художественные фильмы».

Смысловое значение данного обозначения как характеризующего товары и услуги, а также сферу деятельности заявителя, можно определить только путем дополнительного толкования посредством устоявшихся ассоциаций со словосочетаниями, в которых слово «художественный» традиционно используется, например, «художественное произведение», «художественное образование», «художественный руководитель», «художественная игра актеров», то есть, чтобы сформулировать описательную характеристику вышеуказанных товаров и услуг или характеристику сведений об области деятельности заявителя необходимы дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации.

Заявитель отмечает, что он длительное время оказывает услуги по предоставлению экранного времени, сдаче в аренду сценических площадок для коммерческих и некоммерческих прокатов кинофильмов, прокату видеороликов и кинофильмов, проведению кинофестивалей, осуществляет продажу и распространение билетов на эти мероприятия, а также предоставляет кинопроекторное оборудование для демонстрации фильмов в здании кинотеатра «Художественный», который был открыт 10 ноября 1909 года, расположенного по адресу: Москва, Арбатская площадь, дом 14. Еще на этапе архитектурного проекта данного здания в качестве кинотеатра ему было присвоено наименование «Художественный». Данное здание является достопримечательностью города Москвы, а обозначение «Художественный» ассоциируется у потребителя исторически исключительно с услугами по предоставлению возможности просмотра фильмов только в этом здании. Заявителю здание кинотеатра «Художественный» передано в оперативное управление, которое он осуществляет в уставных целях.

Заявленное обозначение применительно к услугам 41 класса МКТУ, а также сопутствующим им товарам 16 класса МКТУ «афиши; билеты; плакаты» и услугам 35 класса МКТУ «прокат рекламных материалов», которыми сопровождаются показы кинофильмов, приобрело различительную способность как принадлежащее заявителю задолго до даты подачи заявки.

Данное обстоятельство подтверждается информацией с Интернет-сайта «Википедия», свидетельством о государственной регистрации права, копиями договоров, актами сдачи-приемки за период апрель-май 2013 года, договорами по организации коммерческих и некоммерческих показов кинофильмов в кинотеатре «Художественный», договорами аренды сценической площадки и экранного времени кинотеатра «Художественный» для проведения различных российских и международных кинофестивалей, актами сдачи-приемки за период до даты подачи заявки, подтверждающими исполнение вышеупомянутых договоров.

Заявитель также указывает в возражении, что заявленное обозначение «KHUDOZHESTVENIY» предназначено для информирования иностранных потребителей – прокатчиков фильмов, участников международных фестивалей и гостей столицы. Поскольку в данном случае «описательность» товарного знака проистекает из его смыслового значения и фонетики (а не внешней формы), то и приобретение обозначением различительной способности у потребителя является трансформацией в его сознании данного обозначения просто из лексической единицы, имеющей определенное смысловое значение, в лексическую единицу, используемую применительно к конкретному товару или услуге и исключительно с ними ассоциирующуюся.

Во всех этих документах фигурирует название «ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ» (в транслитерации «KHUDOZHESTVENIY»). В письменных документах на русском языке название кинотеатра и предоставляемых им услуг отражено обычным шрифтом в кириллице.

Ссылаясь на решение Суда по интеллектуальным правам от 19.02.2018 по делу №СИП-531/2017, заявитель отмечает, что знание потребителем конкретного производителя товара (лица, оказывающего услугу), а также заявителя по заявке или правообладателя товарного знака не является установленными законодательством критерием (условием) различительной способности товарного знака. Такой критерий предъявляется только к общеизвестному товарному знаку (ст. 1508 ГК РФ).

Заявитель не согласен с доводом экспертизы о том, что на наличие известности у обозначения прямым образом влияет то, что услуги оказываются только в Москве, а не на всей территории Российской Федерации, поскольку данное обозначение обладает широкой известностью не в силу его использования в различных регионах, а в силу его исторической известности.

Тем не менее, заявитель готов ограничить перечень вышеуказанных товаров и услуг следующим образом:

16 класс МКТУ - афиши в кинотеатре «Художественный»; плакаты в кинотеатре «Художественный»; билеты в кинотеатре «Художественный».

35 класс МКТУ - аренда площадей для размещения рекламы в кинотеатре «Художественный»; организация выставок в коммерческих или рекламных целях в кинотеатре «Художественный»; прокат рекламных материалов в кинотеатре «Художественный»; расклейка афиш в кинотеатре «Художественный»; реклама наружная в кинотеатре «Художественный».

41 класс МКТУ - бронирование билетов на зрелищные мероприятия в кинотеатре «Художественный»; информация по вопросам развлечений в кинотеатре «Художественный»; организация выставок с культурно-просветительской целью в кинотеатре «Художественный»; организация и проведение конференций в кинотеатре «Художественный»; организация и проведение концертов в кинотеатре «Художественный»; организация и проведение семинаров в кинотеатре «Художественный»; организация и проведение мастер-классов в кинотеатре «Художественный»; предоставление услуг кинозалов в кинотеатре «Художественный»; представления театрализованные в кинотеатре «Художественный»; прокат аудиооборудования в кинотеатре «Художественный»; прокат видеофильмов в кинотеатре «Художественный»; прокат кинопроекторов и кинооборудования в кинотеатре «Художественный»; прокат кинофильмов в кинотеатре «Художественный»; развлечения в кинотеатре «Художественный»; услуги по распространению билетов [развлечение] в кинотеатре «Художественный»; шоу-программы в кинотеатре «Художественный».

В возражении также приведена информация о мероприятиях, которые проводились в кинотеатре «Художественный» на протяжении 2008 – 2015 годов.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 10.07.2018 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг.

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие материалы:

1. Информация с Интернет-сайта Википедия;
2. Информация из сети Интернет;
3. Устав ГБУК города Москвы «Московское кино»;
4. Свидетельство о государственной регистрации права;
5. Статья «Кино будет» из журнала «Москва и москвичи» №5-6, 2007г.;
6. Информация о деятельности и истории кинотеатра «Художественный»;
7. Копии договоров и актов сдачи-приемки;
8. Справка с полным перечнем документов о видах деятельности за 2007 – 2014 гг.;
9. Информация о кинофестивалях и кинопоказах;
10. Письмо из Объединенной редакции московских электронных СМИ «Москва Медиа» № 12-14/0802 от 27.09.2018.
11. Диск, содержащий воспроизведение телепрограмм (находится в заявке №2016746217).

На заседании коллегии, которое состоялось 08.02.2019, заявитель в подтверждение своих доводов о приобретенной различительной способности заявленного обозначения в отношении товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ дополнительно представил следующие материалы:

12. Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 13 марта 2018 года по делу №СИП-354/2017;
13. Решение Суда по интеллектуальным правам от 30 октября 2018 года по делу №СИП-437/2018;

14. Решение и постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-531/2017;

15. Информация из Википедии о населении Москвы, о структуре и составе Московской агломерации, о населении России;

16. Информация о туристическом потоке в Москву по итогам 2018 года (<https://tass.ru/moskva/5552753>);

17. Расшифровка содержания информации на диске;

18. Серия «Факты образования», выпуск №7 (июль 2016г.) «Академическая мобильность иностранных студентов в России»;

19. Информация о телеканале «Москва 24».

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

С учетом даты поступления (07.12.2016) заявки №2016746216 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар.

В соответствии с пунктом 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

Как указано выше, заявленное обозначение представляет собой словесное

обозначение «
KHUDOZHESTVENIY
», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Как указывает заявитель в своем возражении, заявленное обозначение представляет собой транслитерацию буквами латинского алфавита слова «ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ».

Согласно словарно-справочным источникам информации слово «художественный» представляет собой прилагательное от слова *художество*, которое обозначает - относящееся к искусству, к деятельности в области искусства (*художественное училище; художественный руководитель театра; художественная гимнастика; художественная самодеятельность; художественное конструирование*); изображающий действительность в образах (*художественное произведение; художественная литература; художественный фильм*); отвечающий требованиям искусства, эстетического вкуса, эстетический, красивый (*художественное изделие; художественное выполнение чего-нибудь*) (см. С.И.

Ожегов и Н.Ю. Шведова. Толковый словарь русского языка. Москва, «Азбуковник», 1999, с.870).

Таким образом, слово «художественное» может восприниматься потребителем в разных смысловых значениях, требующих дополнительных рассуждений и домысливания. Семантическое значение этого слова может изменяться, т.е. наполняться различным смысловым значением в зависимости от существительного, указывающего на вид товара или услуги, которое может определять. Соответственно, слово «художественный» не может однозначно характеризовать товары и услуги, приведенные в перечне.

Коллегия отмечает также, что заявленное обозначение, выполненное буквами латинского алфавита, может быть неоднозначно прочитано средним российским потребителем, слабо знакомым с правилами транскрибирования русских букв, и иностранными потребителями (прокатчиками фильмов, участниками международных кинофестивалей, гостями столицы), для которых предназначено такое написание. Соответственно, отсутствуют какие-либо основания для признания этого обозначения описательной характеристикой заявленных товаров и услуг, и соответственно, для ограничения перечня.

Что касается документов [1] – [10], приложенных к возражению и иллюстрирующих деятельность кинотеатра «Художественный» в области услуг, связанных с просмотром кинофильмов, проведением кинофестивалей и т.п. мероприятий, то эти материалы не содержат в себе ссылок на использование

заявленного обозначения «
KHUDOZHESTVENIY
».

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

удовлетворить возражение, поступившее 31.10.2018, отменить решение Роспатента от 10.07.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2016746216.