

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 14.06.2022, поданное Автономной некоммерческой организацией "Центр интеллектуальной собственности "ГРУППА ВИЮР" (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021709000, при этом установила следующее.

Обозначение « **Пионерская зорька** » по заявке №2021709000 подано 19.02.2021 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 08, 14, 16, 21, 24, 25, 29, 30, 31, 35, 38, 39, 40, 41, 43 классов МКТУ.

Роспатентом 25.03.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке №2021709000 для всех товаров и услуг 08, 14, 16, 21, 24, 25, 29, 30, 31, 35, 38, 39, 40, 41, 43 классов МКТУ, ввиду несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В заключении, являющемся неотъемлемой частью решения указано следующее.

Как указывалось ранее, заявленное обозначение «Пионерская зорька» воспроизводит обозначение «Пионерская зорька», используемое в качестве названия советской радиопередачи, выходившей в эфир с 19 апреля 1925 года по 30 декабря 1991 года. Радиопередача «Пионерская зорька» выходила в эфир на территории всего СССР и предназначалась для школьников пионерского возраста. С 1955 года радиопередача «Пионерская зорька» стала выходить в эфир ежедневно. Для выпуска радиопередачи приглашались известные артисты, музыканты, поэты. / См. Интернет-словари: Большая советская энциклопедия. — М.: Советская энциклопедия. 1969—1978 на сайте <https://dic.academic.ru>. Интернет: Электронный научно-исторический журнал «Родина» - <https://rg.ru/2018/04/19/rodina-pionerskaia-zorka.html>.

Поскольку никаких документов, подтверждающих, что заявитель имеет право на использование названия известной советской радиопередачи «Пионерская зорька», представлено не было, то основания для отказа по пункту 3 статьи 1483 Кодекса не могут быть сняты. На основании изложенного, заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары и оказывающего услуги, в связи с чем оно не может быть зарегистрировано в отношении всех заявленных товаров и услуг 08, 14, 16, 21, 24, 25, 29, 30, 31, 35, 38, 39, 40, 41, 43 классов МКТУ на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 14.06.2022 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 25.03.2022.

Заявитель, обращает внимание Роспатента на то обстоятельство, что в пионерскую организацию принимались школьники в возрасте от 9 до 14 лет (см. ги.у/1к1ресИа.ог£M1к1/всесоюзная_пионерская_организация_имени_в._и._ленина раздел "Порядок приема"). Таким образом, целевая аудитория радиопередачи, о которой речь - это дети (пионеры) в возрасте до 14 лет. При этом Всесоюзная пионерская организация имени В.И. Ленина ликвидирована 28.09.1991 г. решением

XXII Чрезвычайного съезда ВЛКСМ (см. вышеприведенную ссылку раздел "Ликвидация"). По состоянию на момент подачи спорной заявки выросло по меньшей мере 2 поколения, не имеющих никаких ассоциаций со словосочетанием "Пионерская зорька". Кроме того, согласно данным сервиса "Яндекс. Подбор слов" (сервис для оценки пользовательского интереса к конкретным тематикам) количество запросов "Пионерская зорька передача" в сети интернет составляет 318 человек в месяц (см. Рисунок 1), в то время как, согласно данным из открытых источников сети интернет, количество пользователей Интернета в России примерно составляет 108 130 090 человек. Прибегнув к несложному математическому расчету, получаем: $(318*100)/108130090 = 0,00029 \%$. На дату подачи настоящего возражения, передачей "Пионерская зорька" интересуются всего около 2-3-х десятитысячных процента от общего числа пользователей сети интернет, что является ничтожно малой цифрой и свидетельствует о том, что потребитель не может быть введен в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги или производящего товары, либо полагать, что такое использование осуществляется с согласия правообладателя.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации обозначения по заявке №2021709000 в качестве товарного знака в отношении всех испрашиваемых товаров и услуг 08,14,16, 21, 24, 25, 29, 30, 31, 35, 38, 39, 40, 41, 43 классов МКТУ.

На заседании коллегии, состоявшейся 24.08.2022, коллегией были дополнены материалы, обосновывающие способность заявленного обозначения вводить потребителя в заблуждение распечатками с сайта www.staroradio.ru/audio/15930.

В ответ на дополнения заявителем направлены дополнительные пояснения. Представленная ссылка содержит 15-ти секундную запись позывного радиопередачи «Пионерская зорька», не имеет статистику прослушиваний или скачиваний, а также никак не подтверждает тот факт, что заявленное Обозначение способно ввести потребителя в заблуждение. Представленный скриншот с сервиса «Web Archive», указывающий на то, что Ссылка №2 активна с 2011 года не является релевантным доказательством известности вышеуказанной радиопередачи, во-

первых - наличие информации в сети Интернет не равно понятию известности, во-вторых, оценивать известность того или иного объекта необходимо на дату подачу заявки. Заявитель не отрицает тот факт, что более 50 лет назад передача "Пионерская зорька", возможно, была достаточно популярна, но никак не в 2011 году и уж тем более не в 2021.

В практике заявителя уже был похожий случай, связанный с вопросом сходства заявленного обозначения с названием известной телепередачи в СССР. Так, при экспертизе заявки на товарный знак «Утренняя гимнастика» №2018703741 (дата подачи 02.02.2018г.) 29.09.2018 г. было получено Уведомление от Роспатента №2018703741/50(W18002287), в котором сообщалось, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку представляет собой название передачи, которая была известна на протяжении длительного времени на территории СССР. В ответе на данное Уведомление было указано, что на дату подачи заявки СССР как государство и субъект международного права прекратил свое существование более, чем 26 лет назад, при этом только за это время выросло целое поколение, не имеющее никаких ассоциаций со словосочетанием «Утренняя Гимнастика». Экспертиза согласилась с нашими доводами и обозначение по заявке №2018703741 было успешно зарегистрировано в качестве товарного знака (свидетельство № 695508). Заявитель просит принять во внимание данную практику и зарегистрировать заявленное обозначение.

Дополнительно заявителем представлены следующие документы:

1. Копия Уведомления №2018703741/50(W18002287);
2. Копия свидетельства на товарный знак 699508.

С учетом даты (19.02.2021) поступления заявки №2021709000 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015.

В соответствии с подпунктом 1 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака словесное обозначение **«Пионерская зорька»**, выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров и услуг товаров и услуг 03, 04, 05, 09, 18, 25, 26, 30, 35 классов МКТУ.

Анализ обозначения по заявке №2021709000 на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В оспариваемом решении были приведены Интернет-ссылки, в которых содержится информация о советской радиопередаче «Пионерская зорька»:

- 1) <https://rg.ru/2018/04/19/rodina-pionerskaia-zorka.html> (размещена 19.04.2018 14:00)
- 2) <https://dic.academic.ru/>;
- 3) www.staroradio.ru/audio/15930.

Следует отметить, что представленная на перечисленных ссылках информация является однообразной, то есть повторяет одни и те же сведения и сводится к краткой исторической справке о существовании радиопередачи «Пионерская зорька» в советский период времени. В частности указывается «19 апреля 1925 года состоялся первый эфир радиопередачи "Радиопионер". Как следует из названия, передача была предназначена для школьников пионерского возраста. В эфире обсуждали жизнь пионеров в СССР, рассказывали о жизни детей в других странах. В эфире звучали песни, стихи известных поэтов и присланные в редакцию самими пионерами. С 1955 года радиопередача была переименована в "Пионерская зорька" и стала выходить в эфир ежедневно ранним утром - под нее завтракали несколько поколений советских школьников, у которых радиоприемник был непременным атрибутом кухонного интерьера. Передача прекратила существование в начале 1990-х годов с распадом СССР. Последний выпуск вышел 30 декабря 1991 года».

Принимая указанное во внимание, коллегия придерживается мнения об известности радиопередачи «Пионерская зорька» в советский период времени за счет длительного вещания.

Несмотря на то, что данная передача прекратила свое существование некоторое время назад, а также на то, что в имеющихся сведениях отсутствует информация об авторах-создателях данной передачи, о точном перечне лиц, обладающих исключительными правами относительно этого произведения, заявителем не отрицается ее популярность, высокая степень известности среди населения России.

Исходя из вышеизложенного, учитывая звучание радиопередачи «Пионерская зорька» на всем пространстве современной Российской Федерации, ее известность российским потребителям старше 35 лет не ставится под сомнение в силу факта длительности и интенсивности звучания в период времени, когда такие потребители имели возможность запомнить название ежедневной радиопередачи.

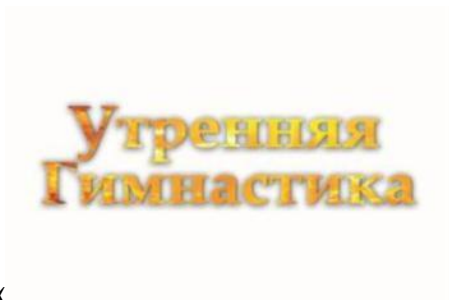
Регистрация тождественного обозначения без разрешения правообладателя способна ввести потребителя в заблуждение, поскольку используется репутация известного произведения, на создание и продвижение которого были затрачены

значительные материальные средства, а при восприятии товаров и услуг, маркированных обозначением "Пионерская зорька", потребитель будет воспринимать их в ассоциации с широко известной радиопередачей, освещающей все сферы человеческой жизни.

В данном случае имеет место использование репутации и известности названия радиопередачи «Пионерская зорька» для продвижения продукции и услуг. В мировой практике присутствуют примеры, когда по лицензии правообладателей авторских прав на известное произведение производят товары по мотивам этих произведений для их популяризации (как, например, испрашиваемые товары и услуги, не имеющие отношения к радиопередачам, как испрашиваемые камни драгоценные и ручные инструменты 08 класса МКТУ, украшения 14 класса МКТУ, канцелярия 16 класса МКТУ, приборы кухонные и приспособления бытовые 21 класса МКТУ, ткани 24 класса МКТУ, одежда 25 класса МКТУ, продукты питания 29 и 30 классов МКТУ, услуги продвижения продаж, бизнес-услуги, услуги перевозок, услуги декорирования, полиграфии, очистки воздуха и так далее, услуги образовательные, услуги обеспечения временного проживания и обеспечения питанием).

Другая часть испрашиваемых услуг 38 класса МКТУ «вещание беспроводное; радиосвязь» и 41 класса МКТУ «передачи развлекательные телевизионные; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; развлечения» однородны той деятельности, которая осуществлялась под обозначением «Пионерская зорька», поэтому в данном случае очевидны однозначные ассоциации потребителей с производителем, который ранее осуществлял данную деятельность под тем же наименованием и мог продолжить осуществлять ее в настоящее время либо самостоятельно, либо через иное лицо под контролем первоначального правообладателя.

Что касается регистрации Роспатентом обозначения



«
» по заявке №2018703741 в качестве товарного знака с номером №695508 в отношении, в том числе, услуг вещания и развлекательных услуг, то коллегия отмечает, что в рамках данного дела не подлежат проверке сведения об известности радиопередачи «Утренняя гимнастика» среди российских потребителей, поэтому отсутствуют основания для изменения вышеизложенных выводов.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.06.2022, оставить в силе решение Роспатента от 25.03.2022.