

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, 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, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339 (далее-Правила), рассмотрела возражение от 15.11.2007, поданное Красиным А.А. на решение экспертизы от 16.10.2007 об отказе регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее - решение экспертизы) по заявке № 2006714047/50, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке №2006714047/50 с приоритетом от 26.05.2006 является Красин А.А. (далее - заявитель).

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «виа «Здравствуй, песня!», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Федеральным институтом промышленной собственности 16.10.2007 принято решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по мотивам его несоответствия требованиям пунктов 1 и 3 статьи 6 и пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 №3520-1, введенного в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ (далее-Закон), и пунктов 2.3.1, 2.5.1 и 2.8.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом

Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003, регистрационный №4322, введенных в действие с 10.05.2003 (далее-Правила).

Решение экспертизы мотивированно тем, что заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услугу, так как заявленное обозначение воспроизводит название вокально-инструментального ансамбля «Здравствуй, песня», словесный элемент «ВИА», является аббревиатурой словосочетания «вокально-инструментальный ансамбль» и следовательно не обладает различительной способностью, в связи с чем относиться к неохраняемым элементам на основании пункта 1 статьи 6 Закона.

Кроме того, экспертизой было указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со словесным обозначением «Здравствуй, песня» по заявке № 2006713380/50, имеющим приоритет от 22.05.2006, правовая охрана испрашивается в отношении товаров 09 и услуг 41 МКТУ.

Заявитель выразил несогласие с решением экспертизы в возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 15.11.2007, доводы которого, сводятся к следующему:

- вокально-инструментальный ансамбль «Здравствуй, песня» известен широкому кругу лиц и ассоциируется у потребителя с его художественным руководителем - Хаславским Аркадием Геннадьевичем;

- вследствие объективных причин гражданин Хаславский А. не проживает в Российской Федерации, но творческая биография вокально-инструментального ансамбля «Здравствуй, песня» продолжается. Все права на руководство ВИА «Здравствуй, песня» Хаславский А. передал бывшему участнику группы А.Н. Красавину, в подтверждение к заявке была приложена доверенность от Хаславского А. Кроме того, Хаславский А. полностью согласен в том, чтобы Красавин А.Н. распорядился заявленным на регистрацию обозначением виа

«Здравствуй, песня!», и чтобы данное обозначение было зарегистрировано на имя Красавина А.Н;

- заявитель не возражает, чтобы словесный элемент «ВИА» при регистрации знака был бы указан как неохраняемый.

В обосновании своих доводов лицо, подавшее возражение, представило следующие документы:

- копия свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, на 1 л. [1];

копии страниц из книги «Легенды ВИА, авторы В.Щелкин, С.Фролов, Москва, «Грифон», 2007 [2];

- письмо депутата Государственной думы И.Д. Кобзона на 2 л. [3].

На основании изложенного заявитель просит пересмотреть решение экспертизы и вынести решение о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении заявленных услуг.

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

С учетом даты (26.05.2006) поступления заявки № 2006714047/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон и Правила.

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков или их элементов обозначений, являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени

смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или охраняемыми в Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствие с пунктом 2.3.1 Правил к таким обозначениям относятся общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров, общепринятые сокращенные наименования организаций, предприятий, отраслей и их аббревиатуры.

Пунктом 2.5 Правил установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2. Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 Правил, комбинированные обозначения сравниваются:

- с комбинированными обозначениями;
- с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) и (г) пункта 14.4.2.2. Правил.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, а так же

принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное словесное обозначение виа «Здравствуй, песня!» выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Словесный элемент «ВИА» является аббревиатурой словосочетания «вокально-инструментальный ансамбль» (см. <http://ru.wikipedia.org/wiki>). Следовательно, данное словосочетание не обладает различительной способностью. С указанным, заявитель выразил согласие в возражении.

Обращение к словарно-справочной информации и материалам, находящимся в заявке, показало, что обозначение виа «Здравствуй, песня!», является названием вокально-инструментального ансамбля, созданного в 1976 году на базе Краснодарской филармонии. Художественным руководителем данного коллектива и автором песен, исполняемых этим коллективом, являлся А. Хаславский (http://disc-a.narod.ru/catalog/r_via/zdr_pes/d.html).

В материалах заявки находится доверенность, согласно которой А. Хаславский доверяет заявителю по настоящей заявке осуществлять руководство коллективом виа «Здравствуй, песня!», представлять его интересы в качестве художественного руководителя и выполнять все необходимые действия, связанные с выполнением данного поручения.

Учитывая изложенное, у коллегии Палаты по патентным спорам нет основания считать, что регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя будет вводить потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услугу, и, следовательно, противоречить пункту 3 статьи 6 Закона.

Относительно доводов экспертизы о том, что существует обозначение сходное до степени смешения с заявленным обозначением и имеющее более ранний приоритет, установлено следующее.

Заявленное обозначение «виа «Здравствуй, песня!» выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ - «шоу-программы».

Противопоставленное экспертизой обозначение «ЗДРАВСТВУЙ, ПЕСНЯ» является словесным, выполнено заглавными русскими буквами стандартным шрифтом. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 09 класса МКТУ и услуг 41 класса МКИУ, а именно «развлечения; организация спортивных и культурно-просветительских мероприятий».

Анализ охарактеризованных выше обозначений позволил выявить, что каждое из них содержит фонетически и семантически тождественный словесный элемент «ЗДРАВСТВУЙ, ПЕСНЯ». Именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения в целом.

Визуальное сопоставление обозначений показало, что графическая проработка их словесных составляющих не имеет существенных отличий, влияющих на их визуальное восприятие.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленное обозначение являются сходными по основным факторам сходства, семантическому и фонетическому.

Относительно однородности услуг, для которых испрашивается правовая охрана противопоставленного обозначения и услуг, указанных в перечне заявки №2006714047/50, выявлено, что они соотносятся между собой как род-вид, что свидетельствует об их однородности.

Таким образом, Палата по патентным спорам не усматривает оснований, опровергающих решение экспертизы от 01.10.2007г., о том, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 7 Закона.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения от 15.11.2007, оставить в силе решение экспертизы от 16.10.2007.