

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной 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 07.08.2009, поданное индивидуальным предпринимателем В.В. Бондарюком (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку «РУССКИЙ РАЗМЕР» по свидетельству №308462, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак «РУССКИЙ РАЗМЕР» по заявке №2005716025/50 с приоритетом от 01.07.2005 зарегистрирован 09.06.2006 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №308462 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Русский Размер», Санкт-Петербург (далее – правообладатель) в отношении товаров и услуг 09, 16, 41, 43 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Оспариваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «РУССКИЙ РАЗМЕР», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита черного цвета.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 07.08.2009 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №308462 в отношении всех указанных в свидетельстве товаров и услуг, мотивированное несоответствием произведенной регистрации требованиям пункта 3 статьи 6 и пункта 3 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон).

Доводы возражения сводятся к следующему:

- в ходе судебного разбирательства по делу №09АП-12672/2008 суд установил, что обозначение «Русский размер» является именем авторского коллектива, создателем которого является В.В. Бондарюк;
- имя коллектива «Русский размер» возникло в результате интеллектуальной деятельности В.В. Бондарюка, что следует из интервью участников музыкальной группы «Русский размер» Д.Н. Копотилова и В.В. Бондарюка;
- исполнителю принадлежит право на имя, которое реализуется путем указания наименования коллектива исполнителей;
- В.В. Бондарюк, являвшийся одним из создателей музыкального коллектива «Русский размер», не давал согласия на регистрацию оспариваемого товарного знака;
- регистрация товарного знака «РУССКИЙ РАЗМЕР» приводит к введению потребителя в заблуждение поскольку, в состав производителей музыкальной продукции под названием «Русский размер» не входит В.В. Бондарюк;
- поскольку В.В. Бондарюк не участвует в составе коллектива «Русский размер», имя которого было им придумано, то регистрация товарного знака «РУССКИЙ РАЗМЕР» на имя иного лица противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать предоставление правовой охраны товарного знака по свидетельству № 308462 недействительным полностью.

К возражению было приложено постановление от 26.01.2009 Девятого арбитражного апелляционного суда по делу №09АП-12672/2008 [1].

Правообладатель, в установленном порядке уведомленный о поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 07.08.2009,

представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- ООО «Русский Размер» учреждено в 2005 году с целью обеспечения финансово-хозяйственной деятельности музыкальной группы «Русский Размер», основателями которой в 1993 году являлись Дмитрий Копотилов и Виктор Бондарюк;
- в 2004 году В. Бондарюк ушел из группы и стал заниматься сольной карьерой;
- с момента создания музыкальной группы наряду с другими участниками в группе «Русский Размер» всегда было несколько солистов, и В. Бондарюк являлся не единственным лицом проекта;
- в 2003 году Д.Копотиловым и В. Бондарюком было заключено соглашение №1, в котором было предусмотрено, что Д. Копотилов представляет интересы музыкальной группы в отношениях с третьими лицами;
- оспариваемое обозначение не противоречит пункту 3 статьи 6 Закона, поскольку представленное лицом, подавшим возражение, Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда по делу №09АП-12672/2008 было отменено судебным актом последующей инстанции – Федеральным арбитражным судом Московского округа, который не счел убедительными ссылки В. Бондарюка в отношении наличия авторских прав на имя музыкальной группы «Русский Размер».

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения от 07.08.2009 и оставить в силе правовую охрану товарного знака «РУССКИЙ РАЗМЕР» по свидетельству №308462.

К отзыву на возражение правообладателем были представлены следующие документы:

- Постановление Федерального арбитражного суда

Московского округа от 09.06.2009 №КГ-А40/3671-09-П на 11 л. [2];

- Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 10.08.2009 №09АП-11781/2009-ГК на 6 л. [3];
- Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах», утв. Информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28.09.2009 №47 на 1 л. [4];
- Постановление Арбитражного суда г. Москвы от 23.05.2002 по делу об оспаривании решения Апелляционной палаты Роспатенты о признании недействительной регистрации товарного знака «33 коровы» на 5 л. [5];
- Исполнительный лист АС №000480070 от 10.08.2009 на 7 л. [6];
- Соглашение №1 от 19.08.2003, заключенное между Бондарюком В.В. и Копотиловым Д.Н. на 1 л. [7];
- Заявление участников музыкальной группы «Русский размер» на 1 л. [8].

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

С учетом даты приоритета (01.07.2005) заявки №2005716025/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс, Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее—Правила).

Согласно абзацу 2 пункта 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя

Пунктом 2.5.1 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. При этом обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Согласно абзацу 3 пункта 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Пунктом 2.5.1 Правил установлено, что 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.

Согласно пункту 3 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные фамилии, имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету и факсимиле известного на дату подачи заявки лица без согласия этого лица или его наследника.

Коллегия палаты по патентным спорам, проанализировав материалы дела и выслушав доводы сторон, установила следующее.

Лицо, подавшее возражение, основывает свои доводы на том, что обозначение «РУССКИЙ РАЗМЕР» является тождественным фамилии, имени, псевдониму или производному от них обозначению. При этом указывает, что регистрация оспариваемого товарного знака получена без его согласия.

Анализ словарно-справочной литературы (<http://slovari.yandex.ru/>) показал следующее.

«Имя гражданина» — это средство индивидуализации личности в общественной жизни и гражданском обороте. Право на имя является неотъемлемым правом гражданина. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество (статья 19 Кодекса). Поскольку название музыкального коллектива «РУССКИЙ РАЗМЕР» не является именем в понимании гражданского законодательства, к оспариваемому обозначению не могут быть применены положения пункта 3 статьи 7 Закона.

Понятие «псевдоним» (от греч. *pseudos* — ложь и греч. *опута* — имя) означает подпись или имя, которыми автор или артист заменяют своё настоящее имя. Бывают и коллективные псевдонимы (например, Козьма Прутков, Кукрыниксы), призванные обозначить единым именем общую деятельность лиц. «Псевдо» означает ложный, мнимый, кажущийся. Музыкальный коллектив — это коллектив людей, объединённых какой-то общей целью или работой, которые связаны с музыкой. Обычно музыкальный коллектив состоит из музыкантов, но в него могут входить и другие музыкальные деятели (продюсеры, звукорежиссёры), а также люди, непосредственно к созданию музыки не причастные.

Из материалов дела следует, что обозначение «РУССКИЙ РАЗМЕР» воспроизводит название музыкального коллектива «Русский Размер», который был создан совместно В.В. Бондарюком и Д.Н. Копотиловым.

Как было указано выше, музыкальный коллектив состоит из музыкантов, имеющих настоящие имена. Псевдоним или коллективный псевдоним полностью заменяют настоящие имена, входящих в него деятелей искусства, на вымышленные имена. Указанное обуславливает вывод о том, что в отличие от псевдонима и коллективного псевдонима, которые идентифицируют конкретных лиц, название музыкального коллектива не может персонифицировать конкретное лицо (или конкретные лица) и, следовательно, не несет в себе признаков ложности или мнимости («псевдо»).

Указанное обусловлено тем, что состав участников музыкального коллектива, как правило, может меняться, что в отношении музыкального коллектива «Русский Размер» подтверждается материалами исследуемого дела. Так, с момента создания группы «Русский Размер» наряду с другими участниками в группе всегда было несколько солистов, состав постоянно менялся.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает, что оспариваемое обозначение «РУССКИЙ РАЗМЕР» может быть квалифицировано как псевдоним.

Относительно привлечения лицом, подавшим возражение, к рассматриваемому спору решения суда [1], то следует отметить, что данное решение не может быть учтено коллегией Палаты по патентным спорам, поскольку оно не содержит установленных фактов, имеющих принципиальное значение для вывода об обоснованности доводов возражения. Более того, указанное решение было отменено судебным актом [3] последующей инстанции.

Таким образом, основания для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №308462 требованиям пункта 3 статьи 7 Закона отсутствуют.

Что касается довода лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака «РУССКИЙ РАЗМЕР» по свидетельству №308462 требованиям абзацев 2, 3 пункта 3 статьи 6 Закона, необходимо отметить следующее.

Оспариваемый товарный знак «РУССКИЙ РАЗМЕР» по свидетельству №308462 сам по себе не несет прямой информации, которая могла бы изначально быть признана как ложная или способная ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя, поскольку содержащиеся в обозначении словесные элементы являются нейтральными по отношению к товарам и услугам, содержащимся в перечне регистрации. Довод о том, что обозначение «РУССКИЙ РАЗМЕР» в силу своего интенсивного использования приобрел устойчивую ассоциативную связь с

В.В. Бондарюком, в силу чего знак может быть воспринят как вводящий потребителя в заблуждение, не подтвержден материалами возражения.

Материалы возражения также не содержат аргументированных доводов о том, что оспариваемый товарный знак «РУССКИЙ РАЗМЕР» противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали. Лицом, подавшим возражение, не показано, что отсутствие В.В. Бондарюка в составе музыкального коллектива «Русский Размер» могло каким-либо образом вызвать возмущение членов общества на основе общепринятых норм гуманности и морали.

В этой связи коллегия Палаты по патентным спорам считает мотив несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 статьи 6 Закона недоказанным.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:  
**отказать в удовлетворении возражения от 07.08.2009, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №308462.**