


**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 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 12.02.2020 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Компания Новое радио», Московская область (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750973, при этом установлено следующее.

Обозначение «  КАЛИНА  
КРАСНАЯ » по заявке № 2018750973, поданной 21.11.2018, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении услуг 35 и 38 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне заявки.

Роспатентом принято решение от 14.08.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750973 по основаниям, предусмотренным пунктом 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку словесный элемент заявленного обозначения «КАЛИНА КРАСНАЯ» воспроизводит название

всероссийского конкурса песни среди осужденных «КАЛИНА КРАСНАЯ», организаторами которого являются: Федеральная служба исполнения наказаний России, общероссийский Попечительский совет уголовно-исполнительной системы, продюсерская компания «Союз Продакшн» (см. Интернет, [www.kalinakrasnaya.ru](http://www.kalinakrasnaya.ru)).

В заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения также отмечено, что, исходя из анализа представленных документов, заявитель фактически осуществляет деятельность по предоставлению услуг 35, 38 классов МКТУ с ноября 2018 года, в то время как конкурс «КАЛИНА КРАСНАЯ» проводится с 2003 года; положение о постоянно действующем Всероссийском конкурсе на лучшее исполнение песен среди осужденных «КАЛИНА КРАСНАЯ» принято Федеральной службой исполнения наказаний 02.10.2009 (см. <https://www.kalinakrasnaya.ru/files/polozhenie2009.pdf>). Деятельность, связанная с проведением конкурса «КАЛИНА КРАСНАЯ» получила большую известность, о чем свидетельствует широкое освещение в средствах массовой информации (см. например, <https://saratov24.tv/news/konkurs-kalina-krasnaya-sravnili-s-evrovideniem/>, [https://ombudsman.midural.ru/news/show/id/1574/news\\_category/61](https://ombudsman.midural.ru/news/show/id/1574/news_category/61), <https://zebra-tv.ru/novosti/chetvertaya-rubrika/laureat-retsdivist-vnov-shturmuet-kalinu/>, <https://www.vladimir.kp.ru/daily/26818.4/3854235/>), в том числе на радиостанциях (радио «Шансон», см. <https://radioshanson.ru/news/legendarnaya-kalina-krasnaya-teper-radio-shanson>). Кроме того, в программе «КАЛИНА КРАСНАЯ» участвуют «финалисты конкурса «КАЛИНА КРАСНАЯ», музыкальные исполнители, а также известные общественные деятели. Выходят в радиоэфир и репортажи из мест лишения свободы, а также репортажи о подготовке и проведении конкурса «КАЛИНА КРАСНАЯ», трансляции финальных гала-концертов» (см. Интернет, <https://www.kalinakrasnaya.ru/radio/>). Вышеизложенное послужило основанием для вывода об однородности деятельности заявителя и организаторов конкурса «КАЛИНА КРАСНАЯ» и, соответственно, заключения о том, что заявленное обозначение в отношении услуг 35, 38 классов МКТУ способно вызывать у потребителя устойчивую ассоциацию с компанией «Союз Продакшн», Федеральной службой исполнения наказаний России, общероссийским Попечительским советом

уголовно-исполнительной системы, поскольку активно использовалось данными субъектами до даты подачи заявки.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 12.02.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 14.08.2019. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель является частью медиахолдинга «Европейская Медиагруппа», объединяющего такие радиоканалы как «Европа Плюс», «Ретро FM», «Radio 7», «Дорожное радио», «Новое радио» и другие («Европейская Медиагруппа» – это один из ведущих российских медиахолдингов, лидер российского радиовещания);

- станции, входящие в «Европейскую Медиагруппу», в том числе радиоканал «КАЛИНА КРАСНАЯ» имеют широкий охват аудитории на территории Российской Федерации, зарубежных стран, а также имеют высокую узнаваемость среди потребителей;

- обозначение «КАЛИНА КРАСНАЯ» используется заявителем для идентификации функционирующего радиоканала, который был впервые зарегистрирован 16 декабря 2011 г. (свидетельство о регистрации средства массовой информации Эл № ФС77-47817 от 16 декабря 2011 г.) на имя Закрытого акционерного общества «Русская Медиагруппа», впоследствии зарегистрирован на имя заявителя;

- на протяжении всего периода существования радиоканала «КАЛИНА КРАСНАЯ» он был неразрывно связан с именем руководителя той станции, которая осуществляла его вещание – Емельяновым Романом Александровичем, который в настоящее время является генеральным продюсером заявителя;

- использование обозначения другими субъектами предпринимательской деятельности до даты подачи настоящей заявки не способно привести к введению потребителей в заблуждение, поскольку радиоканал неразрывно связан с Емельяновым Р.А., являющимся руководителем каждого из радиоканалов, на которых осуществлялась его регистрация;

- подтверждением маркировки заявленным обозначением услуг, для которых испрашивалась регистрация, являются свидетельства о регистрации средства массовой информации, информация, размещенная на интернет-сайтах «Европейской Медиагруппы», различных статьях, опубликованных в СМИ;

- «КАЛИНА КРАСНАЯ» – региональная радиостанция, которая начала вещание в Тольятти 16 ноября 2018 года на частоте 107.4 FM; в январе 2019 года позывные радиостанции слышали жители городов Ставрополь (102.6 FM) и Рязань (106.7 FM); только на территории г. Рязань охват аудитории радиоканала составляет более 540 000 человек;

- обозначение «КАЛИНА КРАСНАЯ», являющееся названием концерта для заключенных, имеет свою узкую аудиторию, концерты проводятся раз в год; сведений об аудитории или объеме знания среди жителей Российской Федерации о таком концерте, к сожалению, найти не удалось, следовательно, можно говорить, что целевая аудитория концертного мероприятия и радиоканала различны, соответственно, невозможно говорить о введении в заблуждение потребителей;

- радиоканал «КАЛИНА КРАСНАЯ», для индивидуализации услуг которого регистрируется заявленное обозначение, имеет широкую аудиторию, без разграничения по слоям, классам, видам занятости и прочее, в то время как аудиторией конкурса-концерта «КАЛИНА КРАСНАЯ» являются заключенные, что подтверждается названием конкурса;

- потребители услуг радиоканала и концерта не пересекаются, что исключает возможность смешения обозначений в глазах потребителей; возможность смешения сводится к нулю с учетом различных потребителей, а также различия самих услуг, индивидуализируемы обозначением «КАЛИНА КРАСНАЯ»;

- Федеральная антимонопольная служба Российской Федерации в письме от 22 августа 2018 г. № АД/66643/18 «По вопросу о разграничении применения статей 14.2 и 14.6 Закона «О защите конкуренции», указала, что если целью является формирование у потребителя впечатления о том, что товар произведен другим производителем, продажа своего товара под видом товара конкурента, такие действия подпадают под недобросовестную конкуренцию путем создания смешения

(статья 14.6 Закона «О защите конкуренции»); если целью является формирование у потребителя ложного впечатления об отдельных характеристиках товара с целью повлиять на его решение приобрести товар, то нарушается запрет введения потребителей в заблуждение (статья 14.2 Закона «О защите конкуренции»);

- заявитель не пытается сформировать у потребителей ложное представление о лице, оказывающем услуги по вещанию радиоканала «КАЛИНА КРАСНАЯ» или сформировать ложное представление о каких-либо характеристиках, присущих только конкурсу песни среди заключенных «КАЛИНА КРАСНАЯ»;

- на регистрацию было заявлено обозначение, являющееся комбинированным, оценка должна была быть дана как всему обозначению в целом, так и его элементам, то есть изобразительной и словесной части; между тем, экспертиза провела оценку только словесной части обозначения, что видно в мотивировочной части отказа в регистрации.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 14.08.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2018750973 в отношении всех заявленных услуг 35 и 38 классов МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) копия решения Роспатента от 14.08.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750973;

(2) копии заявочных материалов.

На стадии экспертизы заявленного обозначения заявителем также представлялись следующие материалы:

(3) копия свидетельства о регистрации средства массовой информации Эл № ФС77-62508 от 27 июля 2015 г.;

(4) копия свидетельства о регистрации средства массовой информации Эл № ФС77-47817 от 16 декабря 2011 г.;

(5) копия приказа о приеме на работу Емельянова Р.А.;

(6) выписка из реестра зарегистрированных средств массовой информации;

(7) копия лицензии на осуществление радиовещания.

В соответствии с пунктом 4.8 Правил ППС в случае представления любым лицом, участвующим в рассмотрении возражения, или членом коллегии сведений из словарно-справочных изданий и/или указания на дополнительные обстоятельства, которые не были учтены в решениях экспертизы, эти сведения и дополнительные обстоятельства могут быть приняты во внимание при принятии решения.

Так, в ходе рассмотрения возражения на заседании от 29.05.2020 коллегией было указано на дополнительные обстоятельства, не указанные в заключении по результатам экспертизы. К указанным обстоятельствам отнесен факт того, что словесный элемент заявленного обозначения воспроизводит название известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака кинематографического (аудиовизуального) произведения «Калина красная» (режиссер, автор сценария – Василий Шукшин, киностудия – «Мосфильм», [https://ru.wikipedia.org/wiki/Калина\\_красная\\_\(фильм\)](https://ru.wikipedia.org/wiki/Калина_красная_(фильм)), <https://ria.ru/20191003/1559355931.html>), права на которое возникли ранее даты подачи заявки № 2018750973. В связи с указанным имеются основания для вывода о том, что заявленное обозначение не соответствует пункту 9 (1) статьи 1483 Кодекса.

К протоколу заседания приобщены соответствующие материалы:

(8) распечатки с сайтов в сети Интернет <https://ria.ru/20191003/1559355931.html>, [https://ru.wikipedia.org/wiki/Калина\\_красная\\_\(фильм\)](https://ru.wikipedia.org/wiki/Калина_красная_(фильм)).

В соответствии с требованиями пункта 4.8 Правил ППС лицо, подавшее заявку на регистрацию товарного знака (его представитель) было ознакомлено с этими сведениями и обстоятельствами, и ему была предоставлена возможность для представления своих соображений.

Заявитель отказался от возможности переноса даты рассмотрения возражения (что предусмотрено абзацем третьим пункта 4.8 Правил ППС), представил свои доводы на новые мотивы, а именно:

- согласие правообладателя кинематографического (аудиовизуального) произведения заявитель не сможет получить;

- создание кинематографического (аудиовизуального) произведения относится к услугам 41 класса МКТУ, в то время как регистрация испрашивается для услуг 35 и 38 классов МКТУ;

- радиоканал «Калина красная» существует с 2011 года, ни заявитель, ни его слушатели не ассоциируют деятельность радиоканала с известным произведением Шукшина;

- за время существования радиоканала не поступало претензий от правообладателя кинематографического (аудиовизуального) произведения «Калина красная».

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

С учетом даты (21.11.2018) подачи заявки № 2018750973 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 (далее – Правила).

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.

Согласно подпункту 1 пункта 9 и абзацу пятому пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные, а также сходные до степени смешения названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Согласно статье 2 Бернской конвенции<sup>1</sup> термин «литературные и художественные произведения» охватывает любую продукцию в области литературы, науки и искусства, вне зависимости от способа и формы ее выражения, включая: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, гравирования и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам.



Заявленное обозначение «  » по заявке № 2018750973 является комбинированным, включает композицию из красного круга и расположенного

---

<sup>1</sup> Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года (дополненная в Париже 4 мая 1896 г., пересмотренная в Берлине 13 ноября 1908 г., дополненная в Берне 20 марта 1914 г. и пересмотренная в Риме 2 июня 1928 г., в Брюсселе 26 июня 1948 г., в Стокгольме 14 июля 1967 г. и в Париже 24 июля 1971 г., измененная 28 сентября 1979 г.)



внутри него стилизованного изображения грифа гитары, а также словесные элементы «КАЛИНА» и «КРАСНАЯ», выполненные заглавными буквами русского алфавита в две строки и расположенные справа от графического элемента. Обозначение выполнено в красном, черном и белом цветовом сочетании. Правовая охрана товарного знака по заявке № 2018750973 испрашивается в отношении услуг «аренда площадей для размещения рекламы; ведение автоматизированных баз данных; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям [информация потребительская товарная]; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; макетирование рекламы; менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; обзоры печати; обработка текста; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; оформление рекламных материалов; посредничество коммерческое [обслуживание]; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; публикация рекламных текстов; радиореклама; распространение рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; редактирование рекламных текстов; систематизация информации в компьютерных базах данных» 35 класса МКТУ и услуг «агентства печати новостей; вещание беспроводное; вещание телевизионное; вещание телевизионное кабельное; доска сообщений электронная [телекоммуникационные службы]; информация по вопросам дистанционной связи; обеспечение доступа к базам данных; передача сообщений; передача срочных объявлений; радиовещание; передача сообщений и изображений с использованием компьютера; предоставление онлайн форумов; рассылка электронных писем; связь с использованием компьютерных терминалов; связь спутниковая; телеконференции; связь радиотелефонная; служба пейджинговая [с использованием радио, телефона или других средств электронной связи]; услуги по передаче потока данных» 38 класса МКТУ.

Роспатентом принято решение от 14.08.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750973 в связи с несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно воспроизводит название всероссийского конкурса песни среди осуждённых (информация из сети Интернет: <https://www.kalinakrasnaya.ru/>).

В отношении использования заявленного обозначения компанией «Союз Продакшн» коллегией установлено следующее.

Действительно, на сайте <https://www.kalinakrasnaya.ru/>, регистрация которого осуществлена, согласно сведениям портала «who.is», 17.02.2005 на имя ООО «Компания Союз Продакшн» (см. <https://who.is/whois/kalinakrasnaya.ru>), размещена информация о том, что организаторами всероссийского конкурса песни среди осужденных «КАЛИНА КРАСНАЯ» являются: Федеральная служба исполнения наказаний России, Общероссийский Попечительский совет уголовно-исполнительной системы, продюсерская компания «Союз Продакшн». Информационный партнер конкурса – государственная радиовещательная компания «Радио России».

Кроме того, на данном сайте содержатся сведения о том, что еженедельная часовая радиопрограмма «КАЛИНА КРАСНАЯ» выходит в радиозфир с 2004 года, стартовав на радио «Тройка» и радио «Петроград – Русский Шансон»; более 15 лет, до 2019 года, выходила на волнах «Радио России»; с апреля 2019 года – на радио «Шансон».

На указанных в заключении экспертизы сайтах в сети Интернет [https://ombudsman.midural.ru/news/show/id/1574/news\\_category/61](https://ombudsman.midural.ru/news/show/id/1574/news_category/61), <https://zebra-tv.ru/novosti/chetvertaya-rubrika/laureat-retsdivist-vnov-shturmuet-kalinu/>, <https://www.vladimir.kp.ru/daily/26818.4/3854235/>, <https://www.kalinakrasnaya.ru>, <https://saratov24.tv/news/konkurs-kalina-krasnaya-sravnili-s-evrovideniem/> представлена информация об указанном конкурсе песни, при этом данная информация размещена до даты подачи заявки № 2018750973, что подтверждается указанными датами размещения соответствующих статей либо проверкой посредством сервиса <https://web.archive.org>, осуществленной при подготовке к рассмотрению возражения.

Таким образом, обозначение «КАЛИНА КРАСНАЯ» используется не только для индивидуализации услуг по организации конкурса песни, организаторами которого являются Федеральная служба исполнения наказаний России, Общероссийский Попечительский совет уголовно-исполнительной системы и продюсерская компания «Союз Продакшн», но и также для индивидуализации радиопередачи, вещание которой осуществляется с 2004 года.

Вместе с тем коллегия полагает, что оснований применения положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса в данном случае не имеется, поскольку наименование «КАЛИНА КРАСНАЯ» использовалось для радиопередачи, вещание которой осуществлялось различными радиостанциями: «Радио Тройка», «Радио России», радио «Петроград – Русский Шансон», с 2019 года – радио «Шансон». Подтверждение указанной информации также имеется в сети Интернет, в том числе на архивных копиях страниц сайтов названных радиокomпаний.

Кроме того, материалы (3), (4), (6), (7) свидетельствуют о получении до 21.11.2018 разрешительных документов на осуществления услуг по деятельности радиопередачи «КАЛИНА КРАСНАЯ» ООО «ПРО-Талант», ЗАО «Русская Медиагруппа», а также заявителем.

В таком случае невозможно однозначно установить, с кем именно потребители могли ассоциировать обозначением «КАЛИНА КРАСНАЯ» как средства индивидуализации радиопередачи.

Вместе с тем анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 9 статьи 1483 кодекса показал следующее.

Согласно сведениям [https://ru.wikipedia.org/wiki/Калина\\_красная\\_\(фильм\)](https://ru.wikipedia.org/wiki/Калина_красная_(фильм)) (8) «КАЛИНА КРАСНАЯ» – советский цветной полнометражный художественный фильм Василия Шукшина по одноименной повести, его последняя режиссёрская работа. На экраны СССР кинокартина, снятая на киностудии «Мосфильм», вышла 25 марта 1974 года. Единственный из шести фильмов Шукшина, снятый им на цветную пленку. В 2019 году фильм был отреставрирован и запущен в повторный прокат.

Кинематографическое произведение «КАЛИНА КРАСНАЯ» получило известность среди российских потребителей, было отмечено наградами: «Лучший фильм года по версии журнала «Советский экран», Главный приз на Всесоюзном кинофестивале в Баку (1974), Приз польских кинокритиков «Варшавская сирена» за лучший иностранный фильм 1973 года, показанный в Польше.

Таким образом, словесная составляющая заявленного обозначения воспроизводит название кинематографического (аудиовизуального) произведения, ставшего широко известным на территории Российской Федерации до даты подачи заявки № 2018750973.

Согласно статье 475 Гражданского кодекса РСФСР (в редакции на дату выхода фильма в свет – 25.03.1974) предметом авторского права могут быть, в том числе, письменные произведения (литературные, научные и др.); произведения драматические и музыкально-драматические, а также музыкальные с текстом или без текста; сценарии, сценарные планы; кинофильмы, телевизионные фильмы, радио- и телевизионные передачи и иные произведения. Бернская конвенция также содержит положения, предусматривающие охрану кинематографических произведений. Согласно статье 486 упомянутого нормативного документа авторское право на кинофильм или телевизионный фильм принадлежит предприятию, осуществившему его съемку. Автору сценария, композитору, режиссеру-постановщику, главному оператору, художнику-постановщику и авторам других произведений, вошедших составной частью в кинофильм или в телевизионный фильм, принадлежит авторское право каждому на свое произведение.

Как следует из общедоступных сведений, например, Большой энциклопедии в 62 томах, т. 59, - М.: ТЕРРА, 2006, с.490, Шукшин Василий Макарович – российский прозаик, драматург, публицист, актер и режиссер. В 1964 году вышел первый кинофильм Шукшина-режиссера («Живет такой парень»), принесший Шукшину мировую известность. В 1973 году вышла киноповесть «КАЛИНА КРАСНАЯ», а в 1974 году по этой повести был поставлен одноименный кинофильм.

По общему правилу, срок охраны, предоставляемый Бернской конвенцией, составляет все время жизни автора и пятьдесят лет после его смерти.

Согласно статье 1281 Кодекса исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и семидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти. При этом следует иметь ввиду положения статьи 6 Федерального закона от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно которым указанный выше срок охраны прав применяются в случаях, когда пятидесятилетний срок действия авторского права или смежных прав не истек к 1 января 1993 года, а авторское право юридических лиц, возникшее до 3 августа 1993 года, прекращается по истечении семидесяти лет со дня правомерного обнародования произведения.

Таким образом, сроки охраны авторских прав Шукшина-режиссера, а также киностудии на дату подачи заявки № 2018750973 не истекли.

Заявитель не оспаривает факт наличия авторских прав указанных лиц на известное кинематографическое (аудиовизуальное) произведение, однако, полагает, что неоднородность услуг 41 и 38 классов МКТУ, наряду с отсутствием претензий со стороны авторов и их правопреемников может быть учтена при принятии решения.

В отношении данных доводов коллегия отмечает, что позиция заявителя об отсутствии однородности услуг, оказываемых заявителем, и деятельности, связанной с созданием аудиовизуального произведения, не имеет существенного значения для рассмотрения данного возражения, поскольку положения пункта 9 (1) статьи 1483 Кодекса прямым образом не предусматривают сравнения видов деятельности с точки зрения их однородности. При этом деятельность по вещанию радиопередачи тесно связана с ее созданием, представляет собой услугу развлекательного характера, поэтому может быть соотнесена как однородная с услугами по созданию кинофильма.

Что касается довода заявителя о том, что анализ соответствия обозначения следует проводить с учетом его квалификации как комбинированного, то коллегия

отмечает, что, как правило, основным элементом комбинированного обозначения, состоящего из словесной и изобразительной частей, является словесная часть. В данном случае словесный элемент «КАЛИНА КРАСНАЯ» воспроизводит наименование известного произведения, при этом данный элемент в составе заявленного обозначения является основным индивидуализирующим элементом. Положения абзаца пятого пункта 9 статьи 1483 Кодекса указывают на применимость рассматриваемой нормы, в том числе, к сходным до степени смешения обозначениям.

Заявленное обозначение и противопоставляемое название известного произведения являются сходными, причем степень сходства следует признать высокой, благодаря фонетическому и смысловому тождеству сравниваемых обозначений.

При оценке вероятности смешения коллегия приняла во внимание степень известности кинематографического (аудиовизуального) произведения «КАЛИНА КРАСНАЯ», высокую степень сходства сопоставляемых обозначений, а также заявленный перечень услуг, которые тесно связаны с организацией трансляции и вещания (в том числе телевизионного) (38 класс МКТУ), деятельностью по продвижению товаров/услуг (35 класс МКТУ), то есть деятельностью, связанной, в том числе, с распространением информации о товарах/услугах, их рекламе – сопутствующей деятельности по созданию кинематографических произведений.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения противоречит пункту 9 (1) статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражение, поступившего 12.02.2020, изменить решение Роспатента от 14.08.2019 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750973 с учетом дополнительных оснований.**