

Художественным руководителем ансамбля был известный музыкант Руслан Тебиев. Музыкальным руководителем коллектива стал джазовый пианист и аранжировщик Вадим Зорин. Регистрация заявленного обозначения на имя заявителя не может быть произведена, поскольку регистрация подобных обозначений может быть расценена как использование чужой коммерческой репутации, поскольку обуславливает возможность недобросовестной конкуренции и ввода потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара и/или лица, оказывающего услуги (пункт 3 статьи 1483 Кодекса).

В заключении экспертизы также отмечено, что элемент «ВОКАЛЬНО-ИНСТРУМЕНТАЛЬНАЯ ГРУППА» является неохраняемым элементом, так как представляет собой видовое наименование организации, указывает на вид и назначение товаров/услуг (пункт 1 статьи 1483 Кодекса).

Кроме того, экспертизой снято противопоставление товарного знака по свидетельству № 481763 (^{ГРУППА ВАДИМА ЗОРИНА} «АЛЫЕ МАКИ»).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 09.12.2015 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- экспертиза ссылается на сведения, полученные из сети Интернет (www.alie-maki.ru), однако на сегодняшний день сайт www.alie-maki.ru не доступен. При этом на странице <http://alie-maki.nethouse.rU/page/912103> приведена информация о Вадиме Зорине, а про Руслана Тебиева уже не сказано ни слова;

- решением Роспатента от 22.08.2013 года охрана товарного знака № 481763 «ГРУППА ВАДИМА ЗОРИНА «АЛЫЕ МАКИ» была частично прекращена и оставлена только для товаров 09 класса МКТУ - диски звукозаписи; компакт-диски (аудио-видео); носители информации оптические и части услуг 41 класса МКТУ - сочинение музыки. На заседании коллегии не было представлено ни одного доказательства о продолжении деятельности ВИА «АЛЫЕ МАКИ» вплоть до 2013 года, кроме одной справки, подтверждающей работу Зорина В.Е в составе группы в 1976 году. Со стороны же заявителя были представлены исчерпывающие

доказательства о непрерывной деятельности с 2006 по 2013 г.г.;

- Государственное бюджетное учреждение культуры «Государственная филармония Республики Северная Осетия-Алания» в своем письме разъяснило, что группа ВИА «АЛЫЕ МАКИ» была создана 19.01.1976 года, художественным руководителем был Тебиев Р.Н. ВИА «Алые Маки» перестал существовать в августе 1983 года. При этом в приказе от 28 июня 1983 года о последнем возвращении с гастрольной поездки группы «Алые маки» г-н Зорин В.Е. не значится;

- на протяжении 23 лет с момента прекращения деятельности ВИА «Алые маки» Северо-Осетинской филармонии до 2006 года обозначение ни кем, ни где и ни в каком - либо виде не использовалось вообще. Далее с 2006 года ООО «Алые маки» начало использование обозначения «Алые Маки» в своем фирменном наименовании и в коммерческой деятельности;

- В 2009 году, когда обозначение за 3 года начало приобретать некую популярность, г-н Зорин «вдруг вспомнил», что он в 1976 году работал в коллективе под названием «Алые маки» и зарегистрировал на свое имя сайт www.alie-maki.ru;

- ООО «АЛЫЕ МАКИ» с 2006 года непрерывно использует свое фирменное наименование, для индивидуализации своего предприятия, рекламирует свои товары и услуги в сети Интернет на сайте www.alyemaki.ru с 19 декабря 2009 года. Администратором домена является Генеральный директор и одновременно его учредитель Мелик Андрей Сергеевич. Мелик А.С. ведет широкую концертную деятельность по различным городам Российской Федерации, организывает концерты, обеспечивает афишами, входными билетами (флаерами) и другой печатной рекламной продукцией различные организации и концертные коллективы.

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены материалы [1], в том числе, копии регистрационных документов, письмо от ГБУК «Государственная филармония Республики Северная Осетия-Алания», копии приказов, справки, копии страниц паспорта и т.д.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении заявленного перечня товаров и услуг.

На заседании коллегии, состоявшемся 13.04.2016, заявителем были представлены материалы [2], касающиеся творческой и хозяйственной деятельности, в том числе, распечатки из сети Интернет, копии договоров, копии уставных документов, копии налоговых деклараций и т.д.

Кроме того, от заявителя 15.06.2016 поступили документы [3], касающиеся истории создания первого ВИА «АЛЫЕ МАКИ», а также концертной деятельности Мелика А.С. и заявителя.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллеги считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты подачи (23.10.2013) заявки № 2013736477 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс, 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 № 4322 (далее — Правила).

В соответствии с требованиями пункта 3 статьи 1483 Кодекса 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.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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.

вокально-инструментальная группа
АНДРЕЯ МЕЛИКА
АЛЫЕ МАКИ

Заявленное обозначение «
» является словесным и выполнено в три строки стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита (присутствует эффект увеличения размера букв от строки к строке).

Правовая охрана знаку испрашивается в красном цвете в отношении товаров и услуг 16 и 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ материалов дела показал следующее.

Как правомерно было указано в заключении экспертизы, словосочетание «ВОКАЛЬНО-ИНСТРУМЕНТАЛЬНАЯ ГРУППА» в составе заявленного обозначения является неохранным на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем не оспаривается.

Таким образом, заявленное обозначение включает в свой состав два элемента, несущих основную индивидуализирующую нагрузку: «АНДРЕЯ МЕЛИКА» и «АЛЫЕ МАКИ», при этом доминирующее положение занимает последний элемент.

Анализ материалов дела [1-3] показал, что словосочетание воспроизводит название вокально-инструментального ансамбля (ВИА) «Алые маки», организованного 05.01.1976 при Северо-Осетинской филармонии и осуществлявшего концертную и гастрольную деятельность (см. справку [1], материалы сети Интернет [3]).

Таким образом, на дату проведения заседания коллегии имеется информация, позволяющая установить, что заявленное обозначение воспроизводит обозначение, используемое иным лицом в отношении однородных товаров и услуг, относящихся к концертной деятельности и шоу-программам.

Вместе с тем, ВИА «Алые маки» под художественным руководством Тебиева Р.Н. гастролировал по городам Советского Союза только 7 лет и в августе 1983 года прекратил свое существование (см. справку и приказы [1]).

Каких-либо материалов, подтверждающих, что у потребителя обозначение «АЛЫЕ МАКИ» в настоящее время вызывает устойчивую связь с советским коллективом и воспринимается как обозначение оказываемых ВИА «Алые маки», образованного в 1976 году, услуг (производимых им товаров) в материалах дела не представлено.

Напротив, заявителем представлены документы [1-3] о том, что заявитель был зарегистрирован в качестве юридического лица в 2006 году, им создан новый ансамбль «АЛЫЕ МАКИ» под руководством Андрея Сергеевича Мелика. Название

выбрано в связи с творческим наследием руководителя, отцом которого являлся Сергей Христофорович Мелик. Согласно представленным материалам [3] (распечатки сайтов: «Красная книга российской эстрады», «Каталог советских пластинок») С.Х. Мелик – член Союза Композиторов, художественный руководитель творческой мастерской эстрадных инструменталистов Москонцерта (1970-1981), дирижер театра эстрады (1981-1992), заслуженный артист РСФСР. При его непосредственном участии зародились и обретали мастерство такие ансамбли, как «Самоцветы», «Поющие сердца», «Поющие сердца», «Веселые ребята», «Алые маки», «Лейся песня», «Пламя» и др.

Анализ материалов [1-3] показывает, что ВИА Андрея Мелика «АЛЫЕ МАКИ», по меньшей мере, с 2009 г. осуществляло деятельность в области организации и проведения концертов: в 2009 году было получено доменное имя в сети Интернет, имеются документы о концертах в 2011-2016 г.г.

Таким образом, по меньшей мере, в течение 7 лет и в настоящее время заявитель осуществляет деятельность и продвигает обозначение, включающее элемент «АЛЫЕ МАКИ», что обуславливает высокую вероятность возникновения в сознании потребителя устойчивой ассоциативной связи между обозначением

вокально-инструментальная группа

АНДРЕЯ МЕЛИКА

АЛЫЕ МАКИ

«**АЛЫЕ МАКИ**» и ООО «Алые Маки», единственным учредителем которого является А.С.Мелик.

Изложенное свидетельствует об отсутствии оснований для применения положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Что касается Вадима Зорина и его музыкального коллектива, коллегия отмечает следующее.

Действительно, в распоряжении коллегии имеется информация о том, что в 1976 году В.Е. Зорин работал в Северо-Осетинской Государственной филармонии руководителем ВИА «Алые маки». Однако, каких-либо материалов, которые подтверждали указанную информацию, а также свидетельствовали бы о дальнейшей деятельности группы «Алые маки» под руководством В.Е. Зорина, не представлено.

Следует также отметить, что предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 481763 (ГРУППА ВАДИМА ЗОРИНА «АЛЫЕ МАКИ») было признано недействительным в отношении товаров и услуг 16 и 41 классов МКТУ, однородных заявленным товарам и услугам.

Оценивая изложенное в совокупности, коллегия полагает, что государственная

вокально-инструментальная группа
АНДРЕЯ МЕЛИКА
АЛЫЕ МАКИ

регистрация заявленного обозначения « » может быть осуществлена в отношении товаров и услуг 16 и 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки № 2013736477 с исключением из самостоятельной правовой охраны словесного элемента «ВОКАЛЬНО-ИНСТРУМЕНТАЛЬНАЯ ГРУППА».

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

удовлетворить возражение, поступившее 09.12.2015, отменить решение Роспатента от 10.08.2015 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2013736477.