

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – Кодекс), рассмотрела заявление, поступившее 16.06.2015, о признании используемого в качестве товарного знака обозначения «Смак» общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком с 30.12.1995 на имя Общества с ограниченной ответственностью Продюсерская фирма «Самый СМАК», 123423, Москва, Карамышевская набережная, д.20, корп.1 (далее – заявитель, ООО ПФ «Самый СМАК»), в отношении услуг 41 класса МКТУ «передачи развлекательные телевизионные; передачи развлекательные телевизионные кулинарные».

Обозначение представляет собой слово «Смак», размещенное по диагонали снизу вверх слева направо, выполненное буквами русского алфавита красного цвета оригинальным шрифтом. Слово «Смак» исполнено с заглавной буквы «С».

Для подтверждения общеизвестности указанного выше обозначения заявителем были представлены следующие документы:

- копия Свидетельства №631.393 от 22.11.1994 (1);
- копия Устава, зарегистрированного 22.11.1994 (2);
- копия Учредительного договора, зарегистрированного 22.11.1994 (3);
- копия Протокола №1 от 21.11.1994 (4);
- копия Устава (новая редакция), зарегистрированного 03.12.1998 (5);
- копия Учредительного договора (новая редакция), зарегистрированного 03.12.1998 (6);
- копия Устава, зарегистрированного 30.09.1999 (7);
- копия Свидетельства №001.455.558 от 30.09.1999 (8);
- копия Устава, зарегистрированного 28.12.2000 (9);
- копии страниц Уставов 2010 и 2011 (10);

- копия письма исх. №286/02д от 01.11.1995 (11);
- копии страниц газеты «Правда» (телепрограмма) (12);
- копии письма исх. №06/01 от 07.07.09 и эфирных справок (13);
- копия договора поставки № 47 от 04.05.1995 (14);
- копия договора - лицензии №266 от 31.01.1995 (15);
- копии договоров №1068/9 от 28.08.1995, №1345/10 от 01.10.1995, № 252/11 от 29.12.1995 о поставке аудиовизуального произведения и предоставлении прав на его использование (16);
- копии Спонсорского договора №5 от 28.12.1994 (17);
- копия Спонсорского договора №3 от 29.12.1994 и акты к нему (18);
- копия Договора №37 «А» от 3 мая 1995 (19);
- копия Договора №3-и от 28.12.1994, акт сдачи-приемки (20);
- копии статей в газетах (21);
- распечатки материалов Интернет-сайтов
<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/1079347>, <http://www.1tv.ru/sproiects/si=23>,
<http://www.teleorakul.ru/smak>, <http://www.youtube.com/channel/SWflBejGzUKvU> (22);
- копия заключения № 14207-322 от 15.06.2012 (23);
- CD-диски с записью передачи «Смак» (24);
- сведения из сети Интернет о передаче «Смак» (25);
- лицензионные договоры (26);
- копия свидетельства №193186 на товарный знак «Смак» (27);
- договоры на изготовление и размещение спонсорской рекламы (28).

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

Правовая база для рассмотрения заявления включает Парижскую конвенцию по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пересмотренную в Брюсселе 14.12.1900, в Гааге 06.11.1925, в Лондоне 02.06.1934, в Лиссабоне 31.10.1958 и Стокгольме 14.07.1967 и измененную 02.10.1990 (далее – Парижская конвенция), Кодекс, Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по признанию товарного

знака или используемого в качестве товарного знака обозначения общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, утвержденный приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 27.08.2015 № 602, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 30.09.2015 за №39065 (далее – Административный регламент ОИ), Правила признания товарного знака общеизвестным в Российской Федерации, утвержденные Приказом Роспатента от 17.03.2000 № 38, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.05.2000 за № 2231, с изменениями и дополнениями, внесенными приказом Роспатента от 05.03.2004 № 33 (далее – Правила ОИ), Правила подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденные приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, действующие в части, не противоречащей Кодексу (далее – Правила ППС).

В соответствии со статьей 6 bis (1) Парижской конвенции по решению компетентного органа страны регистрации или страны применения товарного знака он может быть признан в этой стране общеизвестным в качестве знака лица, пользующегося преимуществами данной конвенции.

Согласно требованиям, установленным пунктом 1 статьи 1508 Кодекса, по заявлению лица, считающего используемое им в качестве товарного знака обозначение общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, по решению федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности такое обозначение может быть признано общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, если это обозначение в результате интенсивного использования стало на указанную в заявлении дату широко известным в Российской Федерации среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя.

В соответствии с пунктом 2.5. Правил ППС заявление и прилагаемые к нему материалы должны содержать фактические данные, подтверждающие общеизвестность товарного знака.

В соответствии с пунктом 2.2. Правил ОИ фактические данные, подтверждающие общеизвестность товарного знака могут быть представлены, например, следующими сведениями, содержащимися в соответствующих документах:

- об интенсивном использовании товарного знака на территории Российской Федерации;
- о странах, в которых товарный знак приобрел широкую известность;
- о произведенных затратах на рекламу товарного знака;
- о стоимости (ценности) товарного знака;
- о результатах опроса потребителей товаров по вопросу общеизвестности товарного знака.

В соответствии с абзацем первым и подпунктом 3 пункта 17 Административного регламента ОИ исчерпывающий перечень документов, необходимых в соответствии с нормативными правовыми актами для предоставления государственной услуги, подлежащих представлению заявителем: 3) подтверждающие общеизвестность товарного знака или обозначения материалы (далее - материалы), в том числе заявитель имеет право представить в Роспатент документы, содержащие следующие сведения:

- об интенсивном использовании товарного знака или обозначения, в частности, на территории Российской Федерации. При этом по инициативе заявителя указываются: дата начала использования товарного знака, перечень населенных пунктов, где производилась реализация товаров, в отношении которых осуществлялось использование товарного знака или обозначения; объем реализации этих товаров; способы использования товарного знака или обозначения; среднегодовое количество потребителей товара; положение изготовителя на рынке в соответствующем секторе экономики и тому подобные сведения;
- о странах, в которых товарный знак или обозначение приобрели широкую известность;
- о произведенных затратах на рекламу товарного знака или обозначения (например, годовые финансовые отчеты).

- о стоимости (ценности) товарного знака в соответствии с данными, содержащимися в годовых финансовых отчетах;

- о результатах опроса потребителей товаров по вопросу общеизвестности товарного знака или обозначения, проведенного специализированной независимой организацией, которые могут быть оформлены с учетом рекомендаций, размещенных на интернет-сайте Роспатента.

При анализе обозначения, описание которого приведено выше в заключении, на предмет возможности признания его с 30.12.1995 общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком на имя ООО ПФ «Самый СМАК» в отношении вышеперечисленных услуг 41 класса МКТУ, установлено следующее.

Развлекательная кулинарная телепередача «Смак» была создана в 1993 году. Первый выпуск в эфир передачи «Смак» состоялся по телеканалу «Останкино» 20.11.1993, по каналу ОРТ – 01.04.1995, что подтверждается представленными документами (11), копиями страниц газеты «Правда» с программой телепередач (12), сведениями из сети Интернет (25).

Согласно материалам (13) телепередача «Смак» выходила с периодичностью один раз в неделю утром по субботам. Так, например, с 01.04.1995 года по 30.12.1995 года телепередача выходила в эфир 40 раз.

Первоначально телепередача выходила в эфир на государственном телеканале «Останкино», осуществляющем вещание в период 1991—1995 годов. В дальнейшем она регулярно транслировалась на телеканале ОРТ, Первом канале.

Первый канал (ранее - ОРТ и Останкино) - один из основных на российском телевидении, федеральный канал (51% акций канала принадлежит государству) имеет самую широкую аудиторию (98,8% населения) (22). Первый канал ведет свою историю от Первой программы ЦТ СССР, вышедшей в эфир с 1951 года, и является старейшим массовым телеканалом в России. В 1991 году канал был приватизирован и до 1995 года назывался «канал Останкино», а с 1995 года – «Общественное российское телевидение» (ОРТ). Историческое название «Первый» было возвращено телеканалу в 2002 году.

Подтверждением выхода передач на ОРТ и Первом канале служит представленная заявителем эфирная справка (13).

Согласно представленным материалам (14-16) Российская государственная телерадиокомпания «Останкино» (в последующем «ОРТ», «Первый канал») приобретала у заявителя исключительные права на использование оригинальной цикловой телепередачи «Смак».

Спонсором по производству еженедельной телевизионной программы «Смак» на основании представленных договоров (17-19) выступали, в частности, АОЗТ «Предприятие Антей», АО «Сивма», АО «Аргументы и факты».

Первым ведущим передачи «Смак» (с 1993 года по 2005 год) был музыкант, певец, поэт, композитор, художник, продюсер, лидер рок-группы «Машина времени» Андрей Вадимович Макаревич. Он же являлся одним из учредителей Товарищества с ограниченной ответственностью «Продюсерская фирма «Студия СМАК», которая была зарегистрирована 22.11.1994, что подтверждается материалами (1-4). В дальнейшем указанная компания была переименована в Общество с ограниченной ответственностью «Продюсерская фирма «Студия СМАК» (5-6). В результате реорганизации 1999 года было образовано Общество с ограниченной ответственностью Продюсерская фирма «Самый СМАК», то есть компания - заявитель (7-10).

Следует отметить, что в передаче «Смак» принимают участие самые известные отечественные деятели, актеры, спортсмены, музыканты, звезды театра и кино, шоу-бизнеса, спорта, телеведущие, писатели, которые делятся с ведущим новостями, фактами своей биографии и оригинальными рецептами приготовления блюд.

Согласно представленной информации (13) к декабрю 1995 года участниками программы успели стать такие известные люди как И.Дыховичный, И.Броневицкая, Е.Шифрин, С.Жигунов, А.Веске, С.Осиашвили, Л.Ярмольник с супругой, Л.Лещенко, А.Адабашьян, Г.Митяев, С.Белза, Н.Чепрага и многие другие. Сведения об участниках программ имеются в прилагаемых копиях эфирных справок.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о том, что на 1995 год (то есть за два года) указанная телепередача завоевала широкую популярность среди зрителей как одна из самых первых кулинарных телепередач с участием популярного телеведущего Макаревича А.В., транслируемая по федеральному каналу.

На представленных заявителем CD-дисках записаны телепередачи «Смак», в которых содержатся ретроспективные данные о первом (20.11.1993) и последующих выпусках. Обозначение «Смак» в том виде, как испрашивается охрана, использовалось заявителем в качестве названия телепередачи, на фартуках ведущего и гостей, в статьях о программе в сети Интернет (22).

Таким образом, приведенные фактические данные иллюстрируют, что заявитель ведет свою деятельность под обозначением «Смак» как до даты 30.12.1995, так и после неё в отношении услуг 41 класса МКТУ «передачи развлекательные телевизионные; передачи развлекательные телевизионные кулинарные».

Представленные документы (20, 28) свидетельствуют о том, что до 30.12.1995 года в телепрограмме «Смак» заявитель оказывал рекламные услуги Совместному акционерному предприятию «Анис» (Москва), ОАО «МАКФА» (Челябинская область), ООО «Чайный Век» (Московская область), ООО «СМЕГ Россия» (Москва), ООО «Птицефабрика Акашевская» (Республика Марий Эл), ООО «Мандарин» (Москва) по продвижению различной продукции.

Информация о кулинарно-развлекательной телепередаче «Смак» неоднократно размещалась в газете «Комсомольская правда» от 11.06.2003, 16.01.2004, 28.05.2004, 04.11.2004, 03.02.2005, 05.01.2006, газете «Вечерняя Москва» 08.06.2006, в сети Интернет на сайтах: <http://www.1tv.ru/sprojects/si=23>, <http://www.teleorakul.ru/smak>, <http://www.youtube.com/channel/> (21, 25). Рецепты блюд, которые готовились на передаче «Смак», можно найти на сайте Первого канала <http://www.1tv.ru>, видеоролики телепередачи – на сайте <http://www.youtube.com> и др.

На имя заявителя существует товарный знак «Смак» по свидетельству №193186 с приоритетом от 12.10.1998, правовая охрана которого действует в отношении товаров 01, 02, 04, 06-10, 12, 15-20, 22-24, 26-28 и услуг 36-41 классов МКТУ (27).

Данные социологического опроса Института социологии Российской Академии Наук (23), подготовленного по итогам социологического исследования по вопросу определения уровня известности товарного знака «Смак» среди совершеннолетних жителей России, в полной мере подтверждают указанный вывод коллегии.

В соответствии с результатами указанного отчета абсолютному большинству респондентов (97%) известно обозначение «Смак». Так, абсолютное большинство респондентов 95% увидели обозначение «Смак» по телевизору, 59% увидели его впервые до 1995 года. У 98% опрошенных оно ассоциируется с кулинарной программой, телевизионной передачей «Смак» и 93% респондентов видели указанную телепередачу. 56% опрошенных полагают, что обозначение «Смак» используется компанией ООО «Продюсерская фирма «Самый Смак».

Таким образом, результат проведенного социологического опроса показал, что обозначение «Смак» известно почти всем жителям России ранее 1995 года, благодаря телевещанию и ассоциируется у населения с кулинарной телепередачей ООО «Продюсерская фирма «Самый Смак».

В результате анализа представленных документов коллегия усматривает, что в материалах дела имеются фактические материалы, подтверждающие общеизвестность обозначения «Смак» на территории Российской Федерации на указанную в заявлении дату – 30.12.1995, в отношении услуг 41 класса МКТУ «передачи развлекательные телевизионные; передачи развлекательные телевизионные кулинарные».

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

удовлетворить заявление, поступившее 16.06.2015, и признать обозначение «Смак» общеизвестным товарным знаком на имя Общества с ограниченной ответственностью Продюсерская фирма «Самый СМАК» на территории Российской Федерации в отношении услуг 41 класса МКТУ «передачи развлекательные телевизионные; передачи развлекательные телевизионные кулинарные» с 30.12.1995.