

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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, рассмотрела поступившее 15.07.2020 возражение Общества с ограниченной ответственностью "АРТ-Группа Бюро" (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019725522, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения **МУМУ ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ МУЗЕЙ МУСОРА** в качестве товарного знака по заявке №2019725522 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 29.05.2019 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 14, 15, 16, 21, 26, 28 и услуг 35, 39, 40, 41, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, заявленное комбинированное обозначение содержит словесный элемент «МУМУ ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ МУЗЕЙ МУСОРА», который выполнен заглавными буквами в кириллице, черным цветом на белом фоне, элемент «МУМУ» имеет две горизонтальные полосы черного цвета сверху и снизу. Изобразительный элемент выполнен в виде стилизованного изображения мухи в зеленом комбинезоне и шляпе из консервной банки, на которой написано МУ МУ. Элемент ХУДОЖЕСТВЕННЫЙ МУЗЕЙ МУСОРА заявлен как неохраняемый.

Решение Роспатента от 25.05.2020 о государственной регистрации товарного знака было принято только в отношении заявленных товаров 14, 15, 16, 21, 26, 28 и услуг 39, 40 классов МКТУ. В отношении услуг 35, 41 и 43 классов МКТУ было отказано в государственной регистрации товарного знака на основании его несоответствия требованиям пунктов 1 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с зарегистрированными на имя иных лиц товарными знаками «МУ-МУ» по свидетельству № 193295 [1] с датой приоритета 23.03.1999 (срок действия регистрации продлен до 23.03.2029) в отношении услуг 35, 42 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 43 классов МКТУ; с товарными знаками «МУ-МУ» по свидетельствам № 193295/1 [2] с датой приоритета 23.03.1999 (срок действия регистрации продлен до 23.03.2029), № 205292 [3] с датой приоритета 03.04.2000 (срок действия регистрации продлен до 03.04.2020) в отношении услуг 41, 42 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 41, 43 классов МКТУ; с товарным знаком «МУ-МУ» по свидетельству № 220354 [4] с датой приоритета 22.02.2001 (срок действия регистрации продлен до 22.02.2021) в отношении услуг 35 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35 класса МКТУ; с товарным знаком «МУ-МУ» по свидетельству № 426761 [5] с датой приоритета 18.03.2010 в отношении услуг 41, 43 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 41, 43 классов МКТУ.

Слова "Художественный музей мусора" являются неохраняемыми.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- противопоставленные экспертизой товарные знаки [1-5] не являются сходными до степени смешения с заявленным обозначением, поскольку сравниваемые обозначения различаются визуально, в первую очередь, за счет

разных входящих в их состав словесных элементов, а также благодаря использованию в их композиционных решениях разных цветов. Противопоставленные товарные знаки представляют собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом черного цвета, в кириллице, заглавными буквами через дефис, тогда как в заявляемом обозначении, помимо словесного элемента Муму, в его составе содержится словесный элемент: (художественный музей мусора), а также изобразительный элемент в виде стилизованной мухи с консервной банкой на голове, обозначение выполнено в сочетании зеленого, серого, белого, черного и голубого цветов;

- сравниваемые обозначения производят разное зрительное впечатление за счет их графического исполнения, что в свою очередь, свидетельствует о том, что они не являются сходными по графическому признаку. Также сравниваемые товарные знаки не совпадают по большинству признаков фонетического сходства ввиду того, что имеют разное количество слов, слогов, букв. При этом наличие в заявляемом обозначении слова муму не обуславливает его существенную роль в восприятии обозначения в целом, поскольку иные словесные элементы придают ему отличное звучание;

- противопоставленный товарный знак [5] имеет большую известность на рынке как сеть предприятий общественного питания, отличительным признаком которого является изображение самой коровы или ее характерного окраса, используемого на вывесках, сайте, рекламных буклетах и т.д.. Окрас коровы используется при оформлении помещений сети, например, часто можно встретить стулья, окрашенные в характерном стиле, столы, стойки и прочее. Более того, нередко можно встретить скульптуры коровы в полный рост, размещенную возле входа в кафе, например кафе МУ-МУ по адресу пл .Европы, д. 1а, Москва, 121059, ориентир метро Киевская. Согласно открытым данным с сайта <https://www.cafemumu.ru/> Кафе МУ-МУ существует 19 лет на рынке и имеет 43 кафе и 12 млн. гостей в год, которые ассоциируют фирменный стиль данной сети с традиционным окрасом коровы, а также с самим животным, а название самой сети с имитацией звука, которое издает настоящее животное в привычном понимании для

российского потребителя. В связи с этим нет причин полагать, что словесный элемент «МУМУ Художественный музей мусора» в совокупности со стилизованным изображением мухи, которая ассоциируется для среднего российского потребителя с насекомым, обитающим вблизи скопления мусора, будет восприниматься у потребителей с известной для широкого круга потребителей сетью предприятий общественного питания, фирменный стиль которой имеет неразрывную связь с изображением и традиционным окрасом коровы.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг.

На заседании коллегии, состоявшемся 15.09.2020, заявитель ограничил объем своих притязаний по возражению следующими услугами 41 класса МКТУ: информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; организация досуга; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги образовательно-воспитательные; услуги культурные и образовательные, предоставляемые художественными галереями.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы убедительными.

С учетом даты (29.05.2019) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса (пункт 34 Правил). К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих Правил элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации, круг потребителей и другие признаки.



Заявленное обозначение состоит из словесных элементов «МУ МУ», «МУМУ», «Художественный музей мусора» и стилизованного изображения мухи с консервной банкой на голове.

Согласно уточненным на коллегии требованиям государственная регистрация товарного знака испрашивается для скорректированного перечня заявленных услуг 41 класса МКТУ, указанных выше.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям законодательства показал следующее.

В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019725522 в заключении по результатам экспертизы указано на его несоответствие требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства до степени смешения заявленного обозначения со знаками [1-5] в отношении однородных услуг 35, 41 и 43 классов МКТУ.

В связи с тем, что регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака не испрашивается для услуг 35 и 43 классов МКТУ, анализу на тождество и сходство заявленного обозначения с противопоставленными знаками подлежат только два товарных знака – [3, 5].

МУ-МУ

Товарный знак [3] является словесным обозначением, выполненным буквами русского алфавита. Знак зарегистрирован для услуг 41 класса МКТУ - развлечения, организация развлечений и отдыха, организация представлений [шоу], дискотеки и услуг 42 класса МКТУ - буфеты, обслуживание баров.

Товарный знак [5] представляет собой комбинированное



обозначение . Правовая охрана этому знаку предоставлена, в частности, для услуг 41 класса МКТУ - дискотеки; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; клубы здоровья; клубы развлекательные; клубы-кафе ночные; мюзик-холлы; обеспечение интерактивное игрой [через компьютерную сеть]; обеспечение интерактивными электронными публикациями [незагружаемыми]; организация балов; организация досугов; организация и проведение концертов; организация представлений; организация конкурсов развлекательных; организация развлечений на базах отдыха; организация спектаклей [услуги импресарио]; парки аттракционов; передачи развлекательные телевизионные; представления театрализованные; радиопередачи развлекательные;

развлечение гостей; развлечения; составление программ встреч [развлечение]; шоу-программы.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных знаков показал, что они не являются сходными до степени смешения в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ, что обусловлено следующими обстоятельствами.



Заявленное обозначение и товарный знак [2]

МУ-МУ


являются сходными между собой, что обусловлено сходством доминирующего в заявленном обозначении словесного элемента «МУ МУ МУ-МУ» с товарным знаком [2]. Однако, смешение сравниваемых обозначений в гражданском обороте в случае маркировки ими услуг, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и для которых зарегистрирован противопоставленный знак [2], является невозможным, поскольку отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих услуг одному изготовителю, так как такие услуги как «информация по вопросам воспитания и образования; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги образовательно-воспитательные; услуги культурные и образовательные, предоставляемые художественными галереями» не являются однородными услугам «развлечения, организация развлечений и отдыха, организация представлений [шоу], дискотеки», поскольку они не совпадают по виду, относятся к разным родовым группам (в одном случае это – образовательно-воспитательные услуги, в другом – развлекательные), имеют разное назначение и разный круг потребителей. В

отношении услуг “информация по вопросам отдыха и организация досуга”, для которых также испрашивается регистрация товарного знака, коллегия отмечает, что они являются однородными услугами по организации развлечений и отдыха, так как организация досуга может включать различные развлекательные мероприятия, а организация развлечений и отдыха – информацию по вопросам отдыха.



Что касается противопоставленного товарного знака , то он не



является сходным с заявленным обозначением , поскольку они не ассоциируются друг с другом в целом, так как производят разное общее зрительное впечатление а потребителя, что обусловлено их разной внешней формой, разной цветовой гаммой, разными изобразительными элементами и использованием букв разных алфавитов. Услуги 41 класса МКТУ, для маркировки которых предназначены сравниваемые знаки, как было указано выше, являются неоднородными, поскольку они относятся к разным родовым группам (в одном случае это – образовательно-воспитательные услуги, в другом – развлекательные), имеют разное назначение, разные условия их реализации и разный круг потребителей.

В связи с указанным сравниваемые обозначения также не являются сходными до степени смешения в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ.

Таким образом, отсутствуют основания для признания обозначения по заявке № 2019725522 не соответствующим требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса для части услуг 41 класса МКТУ.

Словосочетание “Художественный музей мусора” является неохраняемым элементом заявленного обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что не оспаривалось заявителем.

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

удовлетворить возражение, поступившее 15.07.2020, изменить решение Роспатента от 25.05.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019725522.