

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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 18.07.2020 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Кондитерская фабрика «Виктория», Краснодарский край (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019729966 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2019729966 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 24.06.2019 на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой



комбинированное обозначение .

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 24.03.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака, мотивированное в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение порождает устойчивые ассоциации с персонажами популярного детского мультсериала «МИМИМИШКИ» (см. <https://mimimishki.net/about>),

которые могут указывать на не соответствующую действительности связь заявителя с этим аудиовизуальным произведением, в силу чего данное обозначение способно ввести в заблуждение потребителя относительно изготовителя товаров.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 18.07.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 24.03.2020.

Доводы возражения сводятся к тому, что в заявленном обозначении словесный элемент «КотоМишки» не является сходным с названием указанного мультсериала «МИМИМИШКИ», так как они отличаются друг от друга своими составами букв и звуков и смысловыми значениями (указание на кота и мишку – выражение крайнего умиления), а изобразительные элементы данного обозначения отличаются от изображений персонажей в этом мультсериале по цветовому исполнению, по внешней форме изображений (только голова животных – животные с туловищами и одеждой) и различной художественной проработкой их деталей (румянец, глаз, рта, носа, ресничек, волос, венка из цветов), по контрастности и узнаваемой стилистике их исполнения (в стили русских народных сказок – иной стиль) и смысловому значению изображенных персонажей (кошка и медведь – множество различных иных персонажей-животных), а также отсутствуют подтвержденные документами факты их восприятия потребителями, как принадлежащих другому производителю товаров.

На заседании коллегии на основании пункта 4.8 Правил ППС было выявлено дополнительное обстоятельство, которое препятствует государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя и не было учтено в заключении по результатам экспертизы, а именно несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 9 статьи 1483 Кодекса, так как заявленное обозначение сходно с персонажами аудиовизуального произведения, являющегося объектом авторского права.

В опровержение данного мотива для отказа в государственной регистрации товарного знака заявителем на заседании коллегии устно были только лишь повторены доводы, представленные им ранее в его возражении.

На основании изложенного выше заявителем была выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров.

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

С учетом даты подачи заявки (24.06.2019) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и 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.

В соответствии с абзацем 2 пункта 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, 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.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения,

тождественные 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.

В соответствии с абзацем 5 пункта 9 статьи 1483 Кодекса положения настоящего пункта применяются также в отношении обозначений, сходных до степени смешения с указанными в нем объектами.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное



обозначение, состоящее из выполненного буквами русского алфавита словесного элемента «**КотоМишки**» и стилизованных изображений голов животных, наделенных художником человеческими чертами, что обычно характерно, например, для персонажей мультипликационных фильмов.

В этой связи вышеуказанные изобразительные элементы вполне могут быть восприняты именно в качестве изображений персонажей того или иного мультипликационного фильма, а благодаря весьма характерным внешним очертаниям этих голов круглой формы с перекошенными в сторону ртами



обуславливается их сходство в целом, собственно, с персонажами популярного детского мультсериала «МИМИМИШКИ» (см. <https://mimimishki.net/about>), обладающими точно такими же характерными запоминающимися чертами, акцентирующими на себе внимание.

В свою очередь, отмеченные заявителем в возражении действительно имеющиеся у них различия не являются зрительно активными в их общем композиционном решении и носят исключительно нюансный характер, не влияющий на общее зрительное впечатление от их восприятия в целом, так как конкретные цветовые сочетания и их контрастность в сравниваемых

цветных изображениях плохо запоминаются, и в заявленном обозначении представлены только головы животных, но и в мультсериале головы аналогичных персонажей гипертрофированы и утрировано не пропорциональны по отношению к их туловищам и одежде, то есть визуально заметно доминируют именно головы с упомянутыми выше характерными запоминающимися чертами, а вовсе не малозаметные или совсем не заметные их детали с небольшими отличиями в форме глаз, ртов, носов либо в наличии румянца, ресничек, волос или венка из цветов.

При этом данные сравниваемые изображения выполнены все же в одном художественном стиле (рисунки животных с человеческими чертами) и относятся к одному и тому же виду (стилизованные изображения), а возможные некоторые различия в плане смысловых значений изображенных персонажей (кошка и медведь – множество различных иных персонажей-животных) также не являются существенными, поскольку в обоих случаях присутствуют изображения медведей, а сравниваемые изображения кошки и лисички весьма близки между собой.

Кроме того, наличие в заявленном обозначении словесного элемента «КотоМишки», бóльшая часть состава букв и звуков которого просто совпадает с буквами и звуками названия вышеуказанного мультсериала «МИМИИШКИ», несмотря на наличие у последнего конкретного смыслового значения в качестве определенного выражения крайнего умиления, будто уточняет и заметно усиливает в таком их созвучии восприятие соответствующих изобразительных элементов исключительно как изображений персонажей именно этого мультсериала, распространяя ассоциативно и на изобразительные элементы заявленного обозначения упомянутое выше выражение крайнего умиления.

Изложенные фактические обстоятельства, реализованные в определенном неразрывно связанном сочетании соответствующих изображений с указанным выше словесным элементом, позволяют прийти к выводу, что заявленное

обозначение способно порождать устойчивые ассоциации с персонажами популярного детского мультсериала «МИМИИШКИ».

Таким образом, изобразительные элементы заявленного обозначения являются сходными с персонажами аудиовизуального произведения, являющегося объектом авторского права, в то время как заявителем не были представлены какие-либо документы в подтверждение наличия у него исключительных прав на данное произведение либо согласия правообладателей на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака на его имя. Следовательно, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

В то же время, отмеченные выше устойчивые ассоциации, возникающие при восприятии заявленного обозначения, могут указывать и на не соответствующую действительности какую-либо связь заявителя с этим аудиовизуальным произведением.

Что касается довода возражения об отсутствии подтвержденных документами фактов восприятия заявленного обозначения потребителями, как принадлежащего другому производителю товаров, то следует отметить, что установленные факты обнародования соответствующего аудиовизуального произведения, выхода мультсериала на телеканалах, в период ранее даты подачи заявки и присутствие в сети Интернет соответствующей информации об этом позволяют прийти к выводу об осведомленности российских потребителей о нем. Так, в частности, глобальная информационная сеть Интернет является одним из основных средств свободного распространения и получения различного рода информации и относится, наряду с радио и телевидением, к электронным средствам массовой информации.

Таким образом, с помощью общедоступного источника информации и были установлены соответствующие факты.

Вместе с тем, напротив, в возражении никак не подтверждается, например, известность российским потребителям каких-либо товаров, которые производились бы самим заявителем и маркировались бы им заявленным

обозначением, и, к тому же, никак не опровергаются вышеуказанные сведения из сети Интернет.

Следовательно, заявленное обозначение, для которого испрашивается предоставление правовой охраны в качестве товарного знака на имя заявителя, может породить в сознании потребителя не соответствующее действительности представление об изготовителе товаров, то есть оно способно ввести в заблуждение потребителя относительно изготовителя товаров.

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения и требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.07.2020, изменить решение Роспатента от 24.03.2020 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019729966 с учетом дополнительного обстоятельства.