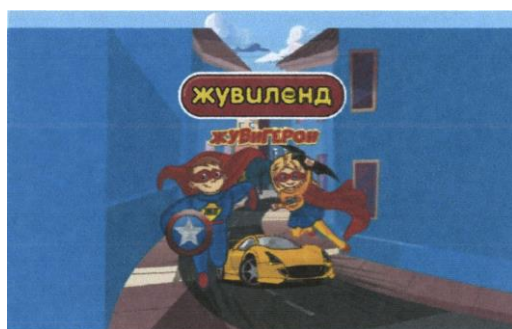
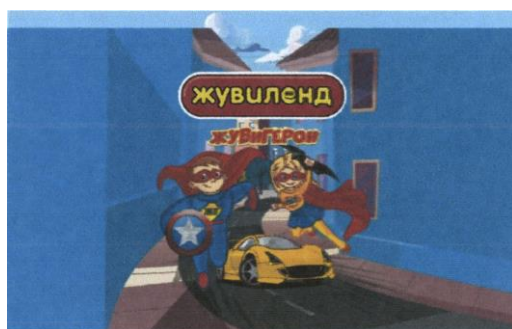


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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, рассмотрела возражение, поступившее 21.05.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Лаконд и Ко», г. Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019709540, при этом установила следующее.



Обозначение  по заявке №2019709540, поданной 04.03.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «ЖУВИЛЕНД» и «ЖУВИГЕРОЙ», выполненные

оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и изобразительные элементы в виде стилизованного изображения мальчика и девочки в масках на фоне желтого автомобиля, которые спешат на помощь своим друзьям.

Решение Роспатента от 26.12.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019709540 принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что в заявленном обозначении используются персонажи, которые имитируют (Имитация от лат. *imitatio* - подражание, подражание кому-либо или чему-либо, воспроизведение; подделка, см. например, Большой Энциклопедический словарь. 2000) известных персонажей, созданных Marvel Comics (см. <https://marvel.com.ru>), а также персонажей комиксов издательства DC Comics (<https://www.dccomics.com/>). Следовательно, регистрация заявленного обозначения может ввести потребителей в заблуждение относительно изготовителя товаров.

В Роспатент поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- нельзя согласиться с утверждением эксперта об имитации и способности ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя, поскольку изображенные персонажи представляют собой собирательный образ героев, которые ведут активную борьбу со злом. Супергерой - персонаж, наделенный неординарными физическими способностями, которые он направляет на совершение подвигов во имя общего блага. Это вариации на тему Робин Гуда или Зорро - вымышленного персонажа, героя в маске, который приходит на помощь обездоленным жителям Новой Испании. Изначально Зорро был персонажем народного творчества, известный с начала XVII века. Персонажи комиксов, например, Супермен, также являются вариацией на тему борьбы Добра со Злом. У каждого из этих персонажей своя история, свои атрибуты, которые помогают вести активную борьбу, свои отличительные признаки. Так, у Зорро - это черная маска, которая скрывает лицо, поскольку Зорро делает добро не ради славы и не стремится афишировать свои подвиги. У Супермена - характерная особенность - плащ, с помощью

которого герой может оперативно перемещаться в пространстве и эмблема в виде треугольного щита с буквой «S» в центре;

- если речь идет об «имитации», то подразумевается попытка точного воспроизведения чего-либо (см. Словарь Ушакова - gufo.me/dict/ushakov/имитация) В данном конкретном случае нельзя говорить о точном воспроизведении чего-либо или кого-либо. Для удобства восприятия при сравнительном анализе в возражении приводится сравнение персонажей комиксов компании издательства DC COMICS, MARVEL COMICS и заявленных по заявке № 2019709540;

- персонажами комиксов DC COMICS и MARVEL COMICS являются взрослые мужественные мужчины или отважные женщины, в заявленном обозначении персонажи – дети, поскольку продукция, которую выпускает заявитель, относится к кондитерским изделиям, и целевая аудитория - дети. Лица детей скрыты масками, но в отличие от маски Зорро, маска веселая, красного цвета, на груди эмблема в виде многогранника желтого цвета с буквами «ЖГ» (ЖУВИГЕРОИ), в отличие от эмблемы Супергероя в виде треугольного красного щита с буквой «S» желтого цвета в центре. У мальчика Жувигероя - есть помощница и подружка - девочка, в отличие от взрослых мужчин - героев комиксов и эпических персонажей (Зорро, Робин Гуда), которые действовали в одиночку;

- изображенные в заявленном обозначении Жувигерои не являются имитацией героев комиксов издательства DC COMICS, MARVEL COMICS, а являются адаптированным собирательным стилизованным образом героев, которые ведут извечную борьбу Добра со Злом, при этом герои ориентированы на детскую аудиторию и детское восприятие, что делает отличия Жувигероев более существенными и увеличивают различительную способность изображения, которое используется для маркировки продукции заявителя.

. С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 26.12.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019709540 в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ, а именно: бисквиты; бриоши; булки; вещества подслащивающие натуральные; галеты солодовые; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; загустители для пищевых продуктов; изделия желейные фруктовые

[кондитерские]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крекеры; крем заварной; кушанья мучные; леденцы; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; пралине; продукты зерновые; продукты мукомольного производства; продукты на основе овса; пряники; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; солод для употребления в пищу; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; сэндвичи; торты; тесто миндальное; ферменты для теста; халва; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; шоколад.

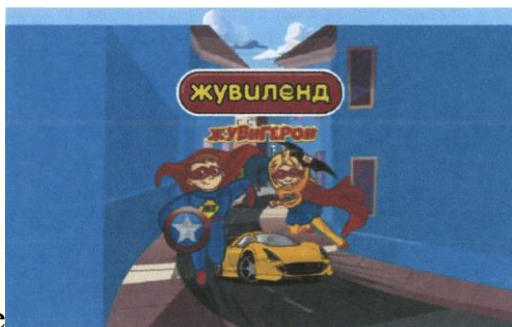
Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла доводы, изложенные в возражении, убедительными.

С учетом даты (04.03.2019) поступления заявки № 2019709540 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный 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 за № 38572, введенные в действие 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 способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о 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.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное



обозначение

Государственная регистрация товарного знака испрашивается для товаров 30 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса ввиду способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя показал следующее.

Как указано в заключении по результатам экспертизы, заявленное обозначение содержит в своем составе изображения, которые имитируют известных персонажей созданных Marvel Comics (см. <https://marvel.com.ru>), а также персонажей комиксов издательства DC Comics (<https://www.dccomics.com/>).

Действительно, некоторые сходные атрибуты персонажей, изображенных в товарном знаке по заявке №2019709540, и персонажей комиксов, как, например, маски, красный плащ, звезда, могут вызывать некоторые аналогии с героями комиксов вышеуказанных издательств. Однако, этого факта недостаточно для вывода о том, что в силу известности персонажей комиксов, выпускаемых издательствами Marvel Comics и DC Comics, изображение детей – Жувигероев в составе заявленного комбинированного обозначения, предназначенного для маркировки товаров 30 класса МКТУ, будет ассоциироваться с этими компаниями (и эти ассоциации будут иметь устойчивый характер), поскольку коллегия не

располагает какими-либо сведениями о восприятии заявленного обозначения потребителями в гражданском обороте. При этом следует отметить, что изображение мальчика и девочки в масках красного цвета, красного плаща и желтого автомобиля существенно отличается от изображений персонажей известных комиксов и вызывает только позитивные эмоции и добрые чувства в отличие от изображений героев комиксов, как правило, имеющих грозный вид и воинственно настроенных. Кроме того, учитывая, что комиксы с известными персонажами, такими как, например, Супермен, Капитан Америка и т.д., выпускаются двумя разными издательствами, определить, с каким из этих изготовителей комиксов будет ассоциироваться заявленное обозначение и относительно какого из них потребитель будет введен в заблуждение, не представляется возможным. Более того, вероятность того, что потребитель кондитерских изделий, в частности, сладостей для детей, например, конфет, в отношении которых заявленное обозначение используется, согласно сведениям из сети Интернет, будет воспринимать указанные товары как произведенные одним из вышеуказанных издательств (Marvel Comics или DC Comics), ничтожно мала, поскольку сведений о том, что эти издательства, помимо выпуска комиксов, занимаются производством кондитерских изделий, не имеется.

Следовательно, рассматриваемое обозначение не способно порождать в сознании потребителя представление об изготовителе товара, которое не соответствует действительности, что свидетельствует об отсутствии оснований для признания товарного знака по заявке №2019709540 несоответствующим требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 21.05.2020, отменить решение Роспатента от 26.12.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019709540.