

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения  **возражения**  **заявления**

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 (далее - Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 08.12.2022 возражение, поданное ООО «Конфитрейд», Москва (далее – заявитель), на решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021780431, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение « » по заявке №2021780431 с датой поступления от 06.12.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 28, 30 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 27.09.2022 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021780431 в отношении всех товаров 28 класса МКТУ, при этом в отношении всех товаров 30 класса МКТУ правовая охрана не была предоставлена. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому знак не соответствует требованиям пунктов 3, 9 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

В состав заявленного обозначения входят словесные элементы «РУКИ ВВЕРХ!», которые воспроизводят название известной российской музыкальной поп-группы (см. <https://rukivverh.ru/>). По сведениям сети Интернет в настоящее время словесные элементы «РУКИ ВВЕРХ!» используются основателями группы в отношении товаров, однородных заявленным товарам 30 класса МКТУ (<https://rvbar.ru/>, <https://rvbar.ru/wp-content/uploads/2021/11/kuhnya-edinyj.pdf>).

На основании положений подпункта 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.

Вместе с тем, без согласия от основателей группы «РУКИ ВВЕРХ!» заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ, так как в случае его регистрации на имя заявителя потребитель может быть введен в заблуждение относительно производителя товаров, либо того, что маркированные заявленным обозначением товары введены в гражданский оборот с разрешения правообладателя указанного произведения (подпункт 1 пункт 3 статьи 1483 Кодекса).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 08.12.2022, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- название группы «РУКИ ВВЕРХ!» нельзя отнести к объектам авторским прав, оно не является произведением литературы или искусства, так как это

название не является результатом творческого труда автора, а представляет собой заимствование всем известного устойчивого выражения;

- словосочетание «Руки вверх» означает приказ поднять руки для того, чтобы лишить человека возможности оказать сопротивление, обычно сопровождается угрозой оружием;

- выражение «Руки вверх!» стало известно потребителям задолго до создания музыкальной группы с одноименным названием, особо широкое распространение данное выражение получило во время Великой Отечественной войны (использовалось во многих советских романах и фильмах о войне);

- из информации, размещенной на сайте <https://rukivverh.ru/>, указанного в решении Роспатента от 27.09.2022 можно сделать вывод о том, что основатели музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ!» занимаются созданием музыкальных произведений, при этом данная деятельность соотносится с услугами 41 класса МКТУ, но не с заявленными товарами 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао, сахар, тапиока (маниока), саго, заменители кофе, напитки какао-молочные, напитки кофейные, напитки шоколадно-молочные, зерновые продукты, хлебобулочные изделия, изделия кондитерские мучные, изделия пирожковые, карамели, кондитерские изделия, конфеты, крекеры, печенье, пряники, сладости, шоколад, мороженое, мед, сироп из патоки, пищевой лед, попкорн, резинки жевательные»;

- что касается сведений, размещенных на сайтах <https://rvbar.ru/>, <https://rvbar.ru/wp-content/uploads/2021/11/kuhnya-edinyj.pdf>, то они говорят о том, что Сергею Жукову (основателю музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ!») принадлежат бары с одноименным названием, при этом деятельность ресторанов и баров соотносится с услугами 43 класса МКТУ, но никоим образом не соотносится с деятельностью по производству каких-либо продовольственных изделий 30 класса МКТУ;

- кроме того, заявитель обращает внимание на то, что в заявленное обозначение включены изобразительные элементы в виде мужчины и женщины,

которые держат в руках оружие, при этом данные графические элементы никак не соотносятся с музыкальной группой «РУКИ ВВЕРХ!».

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 27.09.2022 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 28, 30 классов МКТУ.

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

С учетом даты (06.12.2021) поступления заявки №2021780431 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

Как следует из требований подпункта 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.

Исходя из 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 случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

Согласно подпункту 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, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.



Заявленное обозначение « » является комбинированным, состоящим из графического элемента в виде изображений мужчины и женщины с оружием в руках, и из словесных элементов «РУКИ ВВЕРХ!», выполненных оригинальными шрифтами заглавными буквами русского алфавита в две строки при помощи знака восклицания.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ основано на противоречии пунктам 3, 9 статьи 1483 Кодекса.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Для вывода о возникновении у потребителей ассоциации определенного обозначения с конкретным изготовителем товара / исполнителем услуг необходимо наличие доказательств, не только подтверждающих введение в гражданский оборот товаров / услуг со сходным обозначением иным изготовителем / исполнителем, но и подтверждение возникновения у потребителей устойчивой ассоциативной связи между самим товаром / услугой и лицом, изготавливающим товар или оказывающим услуги.

Оценка обозначения на соответствие требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения рядовыми, средними потребителями – адресатами товаров и услуг, для

индивидуализации которых испрашивается правовая охрана обозначения, в отношении конкретных товаров / услуг.

В состав заявленного обозначения входят словесные элементы «РУКИ ВВЕРХ!», которые воспроизводят название российской музыкальной поп-группы (см. <https://rukivverh.ru/>). Данная музыкальная группа была создана в 1995 году (<https://nagitaru.ru/biografii-muzyikantov/gruppa-ruki-vverh/>), в 1998 году группа получила шесть серебряных медалей, три золотых медали и один платиновый диск за огромное количество проданных копий, а в 1999 году группа стала лауреатом сразу трех дипломов второй ежегодной премии российской индустрии звукозаписи в номинациях: 1) Российский радиохит; 2) Альбом года; 3) Исполнитель года ([https://ru.wikipedia.org/wiki/Руки\\_Вверх!](https://ru.wikipedia.org/wiki/Руки_Вверх!)). По некоторым причинам музыкальная группа «РУКИ ВВЕРХ!» прекратила свое существование в 2006 году, однако, с 2008 года Сергей Жуков стал использовать название «Руки вверх!» для своего сольного творчества (<https://nagitaru.ru/biografii-muzyikantov/gruppa-ruki-vverh/>).

Название музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ!» непрерывно связано с творчеством Сергея Жукова, который знаком и любим многими российскими слушателями. Сергей Жуков продолжает выпускать новые песни, гастролирует по стране с концертами. Так, в 2022 году на стадионе «Лужники» в Москве прошел его концерт, на котором присутствовало 72 тысячи зрителей (<https://msk1.ru/text/entertainment/2022/07/02/71457566/>).

Указанное в совокупности подтверждает известность названия музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ!» на территории России. Право на название данной музыкальной группы возникло ранее даты приоритета заявленного обозначения, так как она была создана в 1995 году, при дате подачи заявки №2021780431 - 06.12.2021.

Указанные выше сведения позволяют установить факт известности российским потребителям названия музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ!» до даты приоритета заявленного обозначения. Установления сходства в данном случае не требуется ввиду фонетического и семантического тождества названия музыкальной

группы «РУКИ ВВЕРХ!» и словесного элемента «РУКИ ВВЕРХ!» заявленного



обозначения «».

Установив факт известности российским потребителям музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ» и принимая во внимание ассоциирование данной группы с его основателем – Сергеем Жуковым, коллегии надлежит проверить ассоциативную связь между товарами, в отношении которых испрашивается регистрация, и названием музыкальной группы как воспринимаемые происходящими из одного источника.

Коллегия отмечает, что регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао, сахар, тапиока (маниока), саго, заменители кофе, напитки какао-молочные, напитки кофейные, напитки шоколадно-молочные, зерновые продукты, хлебобулочные изделия, изделия кондитерские мучные, изделия пирожковые, карамели, кондитерские изделия, конфеты, крекеры, печенье, пряники, сладости, шоколад, мороженое, мед, сироп из патоки, пищевой лед, попкорн, резинки жевательные», которые представляют собой различные продовольственные товары и не соотносятся с деятельностью музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ» по выпуску музыкальных произведений и проведению концертов.

В решении Роспатента от 27.09.2022 также отмечалось, что «По сведениям сети Интернет в настоящее время словесные элементы «РУКИ ВВЕРХ!» используются основателями группы в отношении товаров, однородных заявленным товарам 30 класса МКТУ (<https://rvbar.ru/>, <https://rvbar.ru/wp-content/uploads/2021/11/kuhnya-edinyj.pdf>)». Коллегия сообщает, что Сергеем Жуковым действительно были открыты бары с названием «РУКИ ВВЕРХ» на территории Москвы по адресам: 1) Тверская улица, дом 22; 2) Мичуринский проспект, дом 1, корпус 4; 3) Нижегородская улица, 2 корпус 1, однако, данная

деятельность относится к деятельности предприятий общественного питания и соотносится с услугами 43 класса МКТУ, при этом никоим образом не соотносится с производством различных продовольственных изделий.

Коллегия отмечает, что словесные элементы «РУКИ ВВЕРХ!» заявленного



обозначения «  » имеют словарно-справочное значение «приказ кому-либо поднять руки с целью лишить возможности оказать сопротивление» (<https://classes.ru/all-russian/dictionary-russian-academ-term-70710.htm>), при этом, в заявленном обозначении отсутствуют какие-либо изобразительные элементы, которые могли бы вызывать у потребителей ассоциации с музыкальной группой «РУКИ ВВЕРХ!» (например, изображения в виде Сергея Жукова, концертного зала, микрофона, зрителей).

Таким образом, в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао, сахар, тапиока (маниока), саго, заменители кофе, напитки какао-молочные, напитки кофейные, напитки шоколадно-молочные, зерновые продукты, хлебобулочные изделия, изделия кондитерские мучные, изделия пирожковые, карамели, кондитерские изделия, конфеты, крекеры, печенье, пряники, сладости, шоколад, мороженое, мед, сироп из патоки, пищевой лед, попкорн, резинки жевательные» словесные элементы «РУКИ ВВЕРХ!» заявленного обозначения будут являться фантазийными и не будут вводить потребителя в заблуждение относительно производителя товаров, либо того, что маркированные заявленным обозначением товары введены в гражданский оборот с разрешения основателя музыкальной группы «РУКИ ВВЕРХ!».

Следовательно, заявленное обозначение не будет противоречить положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ.

Что касается доводов решения Роспатента от 27.09.2022 о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 9 статьи 1483 Кодекса, то коллегия отмечает следующее. Согласно Обзору практики Суда по интеллектуальным правам по вопросам, связанным с применением пунктов 2, 4, 5, 8 и 9 статьи 1483 Кодекса «с учетом того что подпунктом 1 пункта 9 статьи 1483 ГК РФ ограничения в отношении регистрации товарных знаков, тождественных персонажам известных в Российской Федерации на дату подачи заявки произведений, установлены в пользу правообладателей и их правопреемников, лицами, наделенными правом на подачу возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по этому основанию, могут быть те лица, которые являются обладателями авторских прав на дату подачи возражения» (постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 21.04.2017 по делу №СИП-414/2016). Аналогичная позиция содержится в постановлении президиума Суда по интеллектуальным правам от 09.10.2014 по делу №СИП-296/2013.

Таким образом, учитывая те обстоятельства, что в материалах дела отсутствует обращение заинтересованного лица в отношении несоответствия заявленного обозначения положениям пункта 9 статьи 1483 Кодекса, применение указанного пункта коллегией в рамках данной ситуации не представляется возможным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**удовлетворить возражение, поступившее 08.12.2022, изменить решение Роспатента от 27.09.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021780431.**