


## 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 (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 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 25.12.2022 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Рубштейн Пропертис, Эл Эл Си, Соединенные Штаты Америки (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020775735, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке №2020775735, поданной 28.12.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 08, 09, 12, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 28, 29, 30, 31, 32 и услуг 35, 38, 41, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Обозначение выполнено в следующем цветом сочетании - желтый, темно-желтый, светло-желтый, фиолетовый, темно-фиолетовый, черный, белый.

Роспатентом 29.08.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020775735 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного на основании пунктов 3, 6, 9 статьи 1483 Кодекса ввиду нижеследующего.

1. Словесный элемент «Леопольд» заявленного обозначения воспроизводит названия:

- сорта томата «ЛЕОПОЛЬД» (включен в Госреестр 1998 г. Патент № 0870 от 05.02.2001, зарегистрирован на имя ООО «СЕЛЕКЦИОННАЯ ФИРМА ГАВРИШ» (127287, МОСКВА, УЛ. 2-Я ХУТОРСКАЯ, Д. 11, СТР. 1, см. Интернет <https://reestr.gosortrf.ru>);

- сорта капусты белокочанной «ЛЕОПОЛЬД» (включен в Госреестр 2006 г. заявитель BEJO ZADEN B.V. (P.O.BOX 50, 1749 ZH WARMENHUIZEN, HOLLAND, см. Интернет <https://reestr.gosortrf.ru>);

- сорта винограда «ЛЕОПОЛЬД», получен в 1937 г. виноградарем Эмилем Дензе (Бельгия) (см. Интернет <https://vineworld.com.ua/sorta-vinograda/srednie-sorta-vinograda/leopold-iii.html>, <http://vinogradvyacheslava.ru/product/leopold-iii>, <http://sorta-vinograda.ru/index.php/grapes/499-iii>, <https://cherenki.in.ua/product/leopold>, [http://www.tsvetnik.info/vitis\\_design/15.htm](http://www.tsvetnik.info/vitis_design/15.htm), <https://vinograd.info/novosti/novosti/vinogradarstvo-belgii-perezhivaet-ne-luchshie-vremena.html>).

Таким образом, в отношении части товаров 31 класса МКТУ «*рассада; растения; семена для посадки; лозы виноградные; виноград необработанный; выжимки плодовые [мезга]*» заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на основании положений, предусмотренных пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, так как способно ввести потребителя в заблуждение относительно производителя.

2. Заявленное обозначение воспроизводит изображение персонажа из детского анимационного сериала (мультфильма) «Кот Леопольд».

В связи с чем для части заявленных товаров 05 класса МКТУ (например *«гели интимные возбуждающие; губки контрацептивные; губки противозачаточные; кокаин; конопля для медицинских целей; лубриканты для интимных целей; марихуана для медицинских целей; наркотики; опий; пластырь никотиновый для отказа от курения; порошок из испанских мушек; препараты для снижения половой активности; препараты опиумные; резинка жевательная никотиновая для отказа от курения; средства противозачаточные химические»*), товаров 16 класса МКТУ (например *«кольца сигарные; ленты сигарные; подставки для пивных кружек»*), товаров 20 класса МКТУ (например *«бочки для декантации вина деревянные; урны похоронные»*), товаров 21 класса МКТУ (например *«аэраторы для вина; ковши для вина; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; насадки для розлива вина; пипетки для взятия проб вина; сервизы ликерные; сифоны для взятия проб вина»*), товаров 25 класса МКТУ (например *«апостольники; митры [церковный головной убор]»*), товаров 28 класса МКТУ (например *«автоматы игровые для азартных игр; слот-машины [игровые автоматы]; фишки для азартных игр»*), товаров 32 класса МКТУ (например *«вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; напитки энергетические; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива»*), услуг 41 класса МКТУ (например *«игры азартные; клубы-кафе ночные [развлечение]; услуги казино [игры]»*) заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно назначения товаров и услуг, а также может быть воспринято как противоречащее общественным интересам, в связи с чем не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

3. Заявленное обозначение сходно до степени смешения:



- с товарным знаком «  » по свидетельству № 825293 с приоритетом от 09.10.2020, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной

ответственностью "РУСКАН", Республика Хакасия, г. Абакан в отношении однородных товаров и услуг 31, 35 классов МКТУ;


# ЛЕОПОЛЬД

- с товарным знаком « **ЛЕОПОЛЬД** » по свидетельству №157045 с приоритетом от 28.08.1996, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "ГРАНТ", Белгородская обл., г. Старый Оскол в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- со знаком « **LEOPOLD** » по международной регистрацией № 1150395 с конвенционным приоритетом от 24.07.2012, правовая охрана которому на территории российской Федерации предоставлена на имя Christophe Pirnay, Route du Cret-de-Chouilly 11A CH-1242 Satigny в отношении однородных товаров 25, 32 классов МКТУ.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для заявленных товаров и услуг 25, 30, 31, 32, 35 классов МКТУ на основании положения, предусмотренного пункта 6 статьи 1483 Кодекса.



4. Заявленное комбинированное обозначение «  » воспроизводит изображение и имя мультипликационного персонажа кота Леопольда (Кот Леопольд – советский мультипликационный сериал про доброго Кота Леопольда, которого в многочисленных ситуациях донимают двое хулиганов – мышей. Снимался на Творческом Объединении «Экран» с 1975 по 1993 год / см. Интернет <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/384459>, Wikimedia Foundation. 2010; <https://www.kinopoisk.ru/series/325788>; [https://www.ivy.ru/watch/priklucheniya\\_kota\\_leopolda](https://www.ivy.ru/watch/priklucheniya_kota_leopolda); [https://posmotre.li/Кот\\_Леопольд](https://posmotre.li/Кот_Леопольд) и др.).

По информации, полученной из сети Интернет ([https://ru.wikipedia.org/wiki/Кот\\_Леопольд](https://ru.wikipedia.org/wiki/Кот_Леопольд); <https://kad.arbitr.ru/Card/58bfce60-e30f-4040-9f5d-30d46cac2e3f>; <https://abkazakov.ru/cases/kroshka-enot-2/?ysclid=176126y9pl336793943>; <https://pravo.ru/news/217361/?ysclid=17615h7mgg385493199>) и из сведений, полученных

из дополнительных материалов, представленных заинтересованным лицом, установлено, что права на указанный персонаж принадлежат художнику-постановщику Назаруку В.М.

Экспертизой было отмечено, что заявителем не были представлены материалы подтверждающие согласие Назарука В.М. на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака (знака обслуживания) на имя заявителя - Рубштейн Пропертис, Эл Эл Си.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) для всех заявленных товаров и услуг, указанных в перечне заявки, на основании положения, предусмотренного пунктом 9 статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 25.12.2022 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель не оспаривает доводы экспертизы, указанные в пунктах 1 и 2 решения Роспатента, в связи с чем сокращает заявленный перечень товаров и услуг, а именно удаляет перечисленные в решении Роспатента от 29.08.2022 товары 31 класса МКТУ, а также товары и услуги 05, 16, 20, 21, 25, 28, 32, 41 классов МКТУ,

- заявитель не оспаривает сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака (1) в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ и не претендует на предоставление правовой охраны товарному знаку по рассматриваемой заявке в отношении товаров «кондитерские изделия» и однородных с ними товаров, в связи с чем сокращает перечень товаров 30 класса МКТУ;

- заявитель не оспаривает сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков (2, 3) в отношении однородных товаров и услуг 25, 32, 32, 35 классов МКТУ, в связи с чем сокращает заявленный перечень товаров и услуг, а именно удаляет все заявленные товары и услуги 25, 31, 32, 35 классов МКТУ;

- что касается довода экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 9 статьи 1483 Кодекса, то заявитель отмечает следующее:

- приведенные экспертизой ссылки из сети Интернет не содержат упоминания на В.М. Назарука, как автора, либо он в них и упомянут, то в качестве одного из художников или художника-постановщика мультфильма «Приключения кота Леопольда», который был создан на киностудии Творческое Объединение «Экран»;

- на указанных экспертизой сайтах <https://kad.arbitr.ru/Card/58bfce60-e30f-4040-9f5d-30d46cac2e3f> и <https://pravo.ru/news/217361/?ysclid=17615h7mgg385493199> содержится информация о судебном деле №А40-317576/2018, в котором сторонами спора были В.М. Назарук и ООО «Русское мобильное телевиденье», то есть заявитель не был участником этого судебного спора.

Кроме того, в рамках данного судебного спора не рассматривался вопрос наличия или отсутствия у В.М. Назарука исключительных прав именно на персонаж мультфильма «Приключения кота Леопольда». Предметом спора была задолженность по договору на иной объект - «произведения изобразительного искусства, использованные при создании мультипликационных фильмов из цикла «Приключения кота Леопольда».

Заявитель также отмечает, что в решении Останкинского районного суда г. Москвы от 11.11.2021 по Делу №2-2318/21, участниками которого являлись В.М. Назарук, правопреемник киностудии Творческое объединение «ЭКРАН» и заявитель было установлено, что именно киностудии, а не В.М. Назаруку изначально принадлежало исключительное право на мультфильм и его персонаж Кот Леопольд;

- что касается сведений с сайта <https://abkazakov.ru/cases/kroshka-enot-2/?ysclid=176126y9pl336793943>, указанного экспертизой, заявитель сообщает следующее. На данном сайте содержится ссылка на решение Арбитражного суда г. Москвы от 27.07.2023 по делу №А40-108627/2021. Вместе с тем, 29.09.2022 Судом по интеллектуальным правам по этому же делу вынесено Постановление, которым отменены решения суда первой и апелляционной инстанций и дело направлено на новое рассмотрение.

В деле №А40-108627/2021 Судом по интеллектуальным правам в очередной раз подтверждены принципиальные и для настоящего спора основополагающие моменты и конкретные факты в отношении самого В.М. Назарука:

1. Права на персонажи мультипликационных фильмов, созданные до 03.08.1992, принадлежат предприятию, осуществившему съемку мультфильма;

2. У физических лиц, принимавших участие в создании мультфильмов и образов персонажей этих мультфильмов до 03.08.1992, а именно - у сценаристов, художников, художников-постановщиков, режиссёров, у лиц, озвучивающих персонажи, у лиц, которые принимали участие в озвучивании персонажа (аудиообраз), в создании поведенческого образа в разных ситуациях и в создании иных частей персонажа - отсутствуют исключительные права на мультфильмы и их персонажи (как целую и неразделимую часть образа);

3. Персонаж аудиовизуального произведения и эскизы визуального образа персонажа – это не одно и то же; при этом эскизы являются частью персонажа, права на который принадлежат киностудии, а не художнику;


4. В.М. Назарук выполнял трудовую функцию в киностудии Творческое объединение «ЭКРАН» и, соответственно, все права на созданные работодателем (киностудией) мультфильмы и их персонажи, в т.ч. и на мультфильм «Приключения кота Леопольда» и на его персонажи принадлежат киностудии Творческое объединение «ЭКРАН».

Аналогичный подход в отношении принадлежности киностудиям исключительного права на мультфильмы, созданные до 03.08.1992, и на их персонажи содержится и в судебных актах по Делу №А40-28718/2017;

- таким образом, по мнению заявителя, В.М. Назарук не обладает и никогда не обладал исключительным правом на какие-либо персонажи мультфильмов, созданные киностудиями до 03.08.1992, в связи с чем согласие В.М. Назарука на регистрацию товарного знака по рассматриваемой заявке не требуется;

- вместе с тем заявитель отмечает следующее:



- заявленное обозначение «  » воспроизводит образ персонажа «Кот Леопольд» из новых серий мультипликационного сериала, правообладателем прав на персонажи которого является ООО «Русское мобильное телевиденье» (ООО «РМТ») и которое предоставило заявителю письменное согласие;

- ООО «РМТ» заключило с ФГУ ГФТР (Гостелерадиофонд) лицензионный договор №20К/2013 от 08.07.2013, предметом которого выступил Фондовый материал (цикл мультфильмов про Кота Леопольда 1975-1987 годы). По этому договору ООО «РМТ» предоставлена исключительная лицензия на использование Фондовых материалов, путем их переработки. При этом исключительное право на произведения, созданные в результате переработки, перешло к ООО «РМТ» без каких-либо ограничений (п. 2.2. и п. 2.3. договора);

- статьей 486 ГК РСФСР было установлено, что авторское право на кинофильм и телевизионный фильм принадлежит предприятию, осуществившему его съемку. В связи с этим, общее правило, закреплённое в советском законодательстве и подтверждённое Обзором ВС РФ о принадлежности всего объема прав применимо и к киностудии Творческое объединение «ЭКРАН».

В настоящее время правообладателем классического произведения про «Кота Леопольда» и «Мышей» в целом и его составных частей, включая образы персонажей, является ВГТРК. Данный вывод подтверждается следующим.

15 октября 1988 года Творческое объединение «Экран» преобразовано в Творческо-производственное объединение «Союзтелефильм» (ТПО «Союзтелефильм»), из состава Главного управления местного телевидения и радиовещания ТПО "Союзтелефильм" был передан Отдел телевизионных фильмов, все прочие студии кроме этого отдела были в рамках ТПО "Союзтелефильм" были объединены в Творческое объединение "Экран".

Постановлением ФАС Московского округа разрешалось дело по иску ТПО «Союзтелефильм» к ОРТ о нарушении исключительного права на произведение, созданное ТО «ЭКРАН» «Здравствуйте, я ваша тетья».



(<http://sudrf.kodeks.ru/rospravo/document/780507868>) и в ходе рассмотрения дела суд установил следующее:

- на основании приказа от 15.01.90 N 30 Гостелерадио СССР ликвидировало с 15.01.90 ТО "Экран" (п.1) и распорядилось передать структурные подразделения (студии и отделы) ТО "Экран" в ТПО "Союзтелефильм" с фондом заработной платы и штатной численностью (п.4). Вопрос о правопреемстве ТПО "Союзтелефильм" и передаче имущественных авторских прав на созданные ТО "Экран" фильмы не был решен в этом приказе;

- правопреемство предприятий определяется по составу переданного по акту (балансу) имущества, прав и обязанностей;

- из имеющихся в материалах дела передаточного баланса и акта приема-передачи, составленных в 1990 году, следует, что ТПО "Союзтелефильм" передавались имущество, отделы и студии ликвидированного ТО "Экран" со штатной численностью и фондом заработной платы. Доказательств того, что в состав передаваемого имущества включены имущественные права ТО "Экран" на созданные им ранее фильмы, не представлено. Денежная оценка права пользования объекта авторского права в этих документах не приведена;

- в соответствии со ст.498 ГК РСФСР 1964 года в случае ликвидации организации авторское право переходит к государству;

- Постановлениями Правительства Российской Федерации от 13.12.95 N 1232 и от 07.12.96 N 1453 функции правопреемника прекративших свою деятельность государственных телерадиовещательных организаций в части закрепленных за ними на момент прекращения деятельности в соответствии с Законом РФ "Об авторском праве и смежных правах" полномочий на произведенные аудио- и аудиовизуальные произведения закреплены за Гостелерадиофондом (ГФТР);

- в связи с изложенным, правообладатель классического произведения и персонажа «Кота Леопольда» и «Мышей» передал право на создание производного произведения ООО «РМТ» по лицензионному договору № 20К/2013 от 08.07.2013;

- согласно пункту 1 статьи 1260 ГК РФ автору производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки или другого подобного

произведения) принадлежат авторские права на переработку другого (оригинального) произведения;

- таким образом, правообладателем персонажей новых серий про «Кота Леопольда» является ООО «РМТ» в силу лицензионного договора № 20К/2013 от 08.07.2013;

- кроме того, исключительная лицензия на использование новых серий про «Кота Леопольда» и их персонажей согласно договору №18/415 от 18.04.2015 передана заявителю до 17.04.2045.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 29.08.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020775735 для уточненного перечня товаров и услуг 03, 05, 08, 09, 12, 16, 18, 20, 21, 24, 28, 29, 30 и услуг 38, 41, 42 классов МКТУ (далее – Уточненный перечень 1).

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены следующие материалы:

- уточненный перечень товаров и услуг – [1];
- решение Останкинского районного суда г. Москвы от 11.11.2021 по Делу №2-2318/21 – [2];
- Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.09.2022 по Делу №А40-108627/2021 – [3];
- решение Арбитражного суда г. Москвы от 10.10.2017 и Постановление Суда по интеллектуальным правам от 14.06.2018 по Делу №А40-28718/2017 – [4];
- оригинал письма-согласия от 17.02.2022, предоставленного ООО «Русское мобильное телевидение» на регистрацию товарного знака по рассматриваемой заявке на имя заявителя [5].

На заседании коллегии, состоявшемся 10.03.2023, согласно пункту 45 Правил ППС коллегией были выявлены дополнительные основания, не указанные в заключении по результатам экспертизы, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, а именно заявленное обозначение сходно до степени смешения с персонажем мультипликационных фильмов «Приключение кота Леопольда» (дата выпуска 1975-1987гг.), созданных ФГБУ ГФТР, в связи с чем,

регистрация товарного знака на имя заявителя способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров и услуг.

Кроме того, перечень товаров и услуг, указанных в решении Роспатента, в отношении которых заявленное обозначение может быть воспринято ложное относительно назначения и как противоречащее общественным интересам (основание пункт 3 (2) статьи 1483 Кодекса) не является исчерпывающим, а распространяется на более широкий перечень позиций товаров 03, 05, 09, 12, 20, 21, 25, 28 и услуг 41 классов МКТУ.

В поступивших 28.04.2023 пояснениях, заявитель представил свои доводы, относительно дополнительных оснований, указанных коллегией, которые сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не является ложным или способным ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя, поскольку отсутствуют доказательства, устанавливающие возникновение у потребителей ассоциативной связи между товарами и услугами, маркированными обозначением, принадлежащим ФГБУ ГФТР; доказательства длительного и интенсивного использования ФГБУ ГФТР персонажа в отношении каждого заявленного товара и услуги, включая географию такого использования, затраты на рекламу товаров/услуг ФГБУ ГФТР. Данный довод заявителя подтверждается судебной практикой, в рамках которой рассматривался вопрос введения потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров и услуг;

- таким образом, само по себе существование мультипликационных фильмов «Приключения кота Леопольда» (дата выпуска 1975-1987гг.), права на которые принадлежат ФГБУ ГФТР, не свидетельствует о выпуске товаров 3, 5, 8, 9, 12, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 28, 29, 30, 31, 32 и оказании услуг 35, 38, 41, 42 классов МКТУ и, соответственно, это обстоятельство не может свидетельствовать о возникновении каких-либо ассоциаций с этими товарами и услугами, поскольку ФГБУ ГФТР никогда не выпускало такие товары и никогда не оказывало такие услуги;

- что касательно части заявленных услуг 41 класса МКТУ, связанных с созданием мультипликационных фильмов, то заявитель, сообщает следующее.

- мультипликационные фильмы «Приключения кота Леопольда» (дата выпуска 1975-1987), права на которые принадлежат ФГБУ ГФТР, являются достаточно старыми и, по мнению заявителя, уже не столь известны, особенными среди более молодых потребителей;

- в то время как, производное произведение - мультипликационные фильмы «Новые приключения Кота Леопольда», созданные в 2014–2015 годах с согласия ФГБУ ГФТР длительное время транслируются на многих ТВ-каналах и он-лайн кинотеатрах и за 9 лет приобрели собственную известность;

- при этом за все время трансляций мультипликационного фильма «Новые приключения Кота Леопольда» не было ни одного случая введения в заблуждение потребителей в заблуждение, поскольку данное производное произведение создано с согласия ФГБУ ГФТР и по этой причине у потребителей не может возникнуть не соответствующих действительности ассоциаций;

- в этой связи и в отношении услуг 41 класса МКТУ, связанных с созданием мультипликационных фильмов, отсутствует вероятность введения в заблуждение потребителей;

- заявленное обозначение не нарушает какой-либо публичный интерес и не предусматривает возможность устранения введения в заблуждение письмами-согласия; положения пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса направлены на защиту публичного интереса, а не частного интереса правообладателей авторских прав;

- заявитель обращает внимание, что положения пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса устанавливающие абсолютное основание для отказа в регистрации товарного знака (знака обслуживания) и направленные на предотвращение введения в заблуждение потребителей, не могут служить основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания), воспроизводящего использовавшееся другим лицом обозначения, в т.ч. объекта авторского права (если не доказана длительность и интенсивность использования в отношении каждого товара и каждой услуги). Соответствующий подход отражен в постановлениях президиума Суда по интеллектуальным правам от 22.10.2018 № СИП-43/2018, от 05.04.2019 № СИП-

498/2018, судебными актами Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-279/2020, оставленным в силе Верховным судом РФ;

- при этом какого-либо спора между заявителем и ФГБУ ГФТР нет, обращений против регистрации заявленного обозначения ФГБУ ГФТР не направляло;

- кроме того, заявитель отмечает, что в связи с истечением срока действия противопоставленного знака по международной регистрации №1150395 корректирует Уточненный перечень 1, указанный в возражении, а именно дополняет его товарами 25 класса МКТУ, указанными при подаче заявки, а также заявленными товарами 32 класса МКТУ, за исключением товаров «*пиво, вино, сула, аперитивы*» и однородных с ними товаров.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 29.08.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020775735 для уточненного перечня товаров 03, 05, 08, 09, 12, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 28, 29, 30, 32 и услуг 38, 41, 42 классов МКТУ (далее – Уточненный перечень 2).

В подтверждение изложенного заявителем были представлены следующие материалы:

- Постановление Суда по интеллектуальным правам от 14.01.2021 по Делу №СИП-279/2020 – [6];

- решение Суда по интеллектуальным правам от 24.09.2020 по Делу №СИП-279/2020 – [7];

- Определение Верховного суда Российской Федерации от 05.04.2021 за № 300-ЭС21-5046 по делу №СИП-279/2020– [8].

Изучив материалы дела, и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (28.12.2020) поступления заявки № 2020775735 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 ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

В соответствии с требованиями пункта 6 (2) 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 пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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

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 (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

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

Согласно пункту 1 статьи 1259 Кодекса объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения.

Согласно пункту 7 статьи 1259 Кодекса авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора.

Заявленное обозначение по заявке № 2020775735 представляет собой



комбинированное обозначение «  » включающее изображения кота в мультипликационном стиле с бантом, выполненного на фоне круга, и словесный элемент «ЛЕОПОЛЬД».

Обозначение выполнено в следующем цветом сочетании - желтый, темно-желтый, светло-желтый, фиолетовый, темно-фиолетовый, черный, белый

Согласно доводам заключения по результатам экспертизы входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Леопольд» воспроизводит названия:

- сорта томата «ЛЕОПОЛЬД» (включен в Госреестр 1998 г. Патент № 0870 от 05.02.2001, зарегистрирован на имя ООО «СЕЛЕКЦИОННАЯ ФИРМА ГАВРИШ»);
- сорта капусты белокочанной «ЛЕОПОЛЬД» (включен в Госреестр 2006 г. заявитель BEJO ZADEN B.V. (P.O.BOX 50, 1749 ZH WARMENHUIZEN, HOLLAND);
- сорта винограда «ЛЕОПОЛЬД», полученного в 1937 г. виноградарем Эмилем Дензе (Бельгия).

В связи с чем в отношении части товаров 31 класса МКТУ «*рассада; растения; семена для посадки; лозы виноградные; виноград необработанный; выжимки плодовые [мезга]*» заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного



знака на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, так как способно ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров.

Вместе с тем, согласно доводам возражения и дополнения к нему заявитель уточняет заявленный перечень, а именно исключает все заявленные товары 31 класса МКТУ.

Таким образом, основания по пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса в данной части могут быть сняты.

Согласно доводам заключения по результатам экспертизы входящий заявленное обозначение воспроизводит изображение персонажа из детского анимационного сериала (мультфильма) «Кот Леопольд».

В связи с чем для части заявленных товаров 05 класса МКТУ (например, *«гели интимные возбуждающие; губки контрацептивные; губки противозачаточные; кокаин; конопля для медицинских целей; лубриканты для интимных целей; марихуана для медицинских целей; наркотики; опий; пластырь никотиновый для отказа от курения; порошок из испанских мушек; препараты для снижения половой активности; препараты опиумные; резинка жевательная никотиновая для отказа от курения; средства противозачаточные химические»*), товаров 16 класса МКТУ (например, *«кольца сигарные; ленты сигарные; подставки для пивных кружек»*), товаров 20 класса МКТУ (например *«бочки для декантации вина деревянные; урны похоронные»*), товаров 21 класса МКТУ (например, *«аэраторы для вина; ковши для вина; кружки пивные; кружки пивные с крышкой; насадки для розлива вина; пипетки для взятия проб вина; сервизы ликерные; сифоны для взятия проб вина»*), товаров 25 класса МКТУ (например, *«апостольники; митры [церковный головной убор]»*), товаров 28 класса МКТУ (например, *«автоматы игровые для азартных игр; слот-машины [игровые автоматы]; фишки для азартных игр»*), товаров 32 класса МКТУ (например, *«вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; напитки энергетические; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусли виноградно-неферментированное; сусли пивное; сусли солодовое; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива»*), услуг 41 класса МКТУ (например, *«игры азартные; клубы-кафе ночные [развлечение]; услуги казино [игры]»*) заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение

относительно назначения товаров и услуг, а также может быть воспринято как противоречащее общественным интересам, в связи с чем не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Согласно доводам возражения и дополнения к нему заявитель не оспаривает данный довод экспертизы, в связи с чем с материалами возражения им был представлен Уточненный перечень 1, который 28.04.2023 был дополнен товарами 25, 32 классов МКТУ – Уточненный перечень 2, в которых, по мнению заявителя, были удалены все позиции товаров и услуг, подпадающие под указанные выше основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по рассматриваемой заявке.

Вместе с тем, анализ товаров и услуг Уточненного перечня 2 показал, что перечень товаров 03 класса МКТУ включает такие позиции, как *«воск для усов; депилятории; лосьоны после бритья; препараты для бритья»*, перечень товаров 05 класса МКТУ включает такие позиции, как *«акарициды; бактерициды; браслеты, пропитанные репеллентами против насекомых; бумага с особой пропиткой от моли; инсектициды; лосьоны после бритья лечебные; мухоловки клейкие; ошейники противопаразитарные для животных; подушечки, используемые для кормления грудью; препараты для вагинального спринцевания для медицинских целей; препараты для уничтожения вредных животных; препараты для уничтожения вредных растений; препараты для уничтожения домашних грибов; препараты для уничтожения личинок насекомых; препараты для уничтожения мух; препараты для уничтожения мышей; препараты для уничтожения наземных моллюсков; препараты для уничтожения паразитов; препараты для диагностики беременности; препараты для уничтожения вредных животных; препараты для уничтожения вредных растений; препараты для уничтожения домашних грибов; препараты для уничтожения личинок насекомых; препараты для уничтожения мух; препараты для уничтожения мышей; препараты для уничтожения наземных моллюсков; препараты для уничтожения паразитов; прокладки гигиенические; прокладки ежедневные [гигиенические]; растворы вагинальные для медицинских целей; репелленты; репелленты для окуливания против насекомых; репелленты для собак; сперма искусственная для оплодотворения; средства для уничтожения паразитов;*


*стрихнин; тампоны гигиенические для женщин; трусы гигиенические женские; филлеры дермальные инъекционные; фунгициды; яд крысиный; яды; яды бактериальные», перечень товаров 08 класса МКТУ включает такие позиции, как «аппараты для татуировки; бритвы электрические и неэлектрические; дубинки полицейские; инструменты стерильные для пирсинга; кастеты; кинжалы; клинки; лезвия бритвенные; мачете; несессеры для бритвенных принадлежностей; ножи; оружие холодное; пинцеты эпиляционные»; перечень товаров 09 класса МКТУ включает такие позиции, как «бронезилеты; спиртомеры»; перечень товаров 12 класса МКТУ включает такие позиции, как «бронемашины; дроны военного назначения»; перечень товаров 20 класса МКТУ включает такие позиции, как «гробы; стойки для ружей; фурнитура для гробов неметаллическая»; перечень товаров 21 класса МКТУ включает такие позиции, как «рога для питья; соломинки для дегустации напитков; шейкеры коктейльные»; перечень товаров 25 класса МКТУ включает такие позиции, как «ризы [церковное облачение]»; перечень товаров 28 класса МКТУ включает такие позиции, как «автоматы игровые с предварительной оплатой; емкости для игральные костей; карты игральные; круги для рулетки вращающиеся; стаканы для игральные костей»; перечень услуг 41 класса МКТУ включает такие позиции, как «предоставление услуг игровых залов; представления варьете»; перечень услуг 42 класса МКТУ включает такие позиции, как «электронное отслеживание операций с кредитными картами для обнаружения мошенничества через Интернет; электронное отслеживание персональных данных для обнаружения кражи информации через Интернет»*

Таким образом, заявленное обозначения, которое воспроизводит персонаж известного детского произведения, может создать у потребителя ассоциативное представление о товарах, предназначенных для детей или о приятных ощущениях и удовольствии, в связи с чем в отношении указанных выше товаров и услуг 03, 05, 08, 09, 12, 20, 21, 25, 28, 41, 42 классов МКТУ, которые предназначены для потребителей зрелого и старшего возраста, либо предназначенные для уничтожения вредителей сельского хозяйства, либо относящихся к продукции военного назначения, либо к деятельности похоронных компаний, заявленное обозначение противоречит

общественным интересам, принципам гуманности и морали, следовательно, не может быть зарегистрировано на основании пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020775735 в заключении по результатам экспертизы также отмечено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:



- с товарным знаком «» по свидетельству № 825293 с приоритетом от 09.10.2020 – (1), правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 31 и услуг 35 классов МКТУ;

**ЛЕОПОЛЬД**

- с товарным знаком «**ЛЕОПОЛЬД**» по свидетельству №157045 с приоритетом от 28.08.1996 – (2), правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ;

**LEOPOLD**

- со знаком «**LEOPOLD**» по международной регистрацией № 1150395 с конвенционным приоритетом от 24.07.2012 – (3), правовая охрана которому предоставлена, в том числе, в отношении товаров 25, 32 классов МКТУ.

Коллегия отмечает, что согласно представленному Уточненному перечню 2, заявитель не испрашивает правовую охрану товарного знака по рассматриваемой заявке в отношении товаров 31 и услуг 35 классов МКТУ.

Согласно данным с сайта <https://www3.wipo.int/madrid/monitor/en/> правовая охрана противопоставленного знака (3) на территории Российской Федерации не продлена.

Таким образом, противопоставленные товарные знаки (1), (3) не являются препятствием для регистрации товарного знака по рассматриваемой заявке товаров и услуг 03, 05, 08, 09, 12, 16, 18, 20, 21, 24, 25, 28, 29, 30, 32 и услуг 38, 41, 42 классов МКТУ.

С учетом изложенного анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса проводится в отношении противопоставленного товарного знаков (2).

Сравнительный анализ показал, что заявленное обозначение содержит в своем составе словесный элемент «ЛЕОПОЛЬД», тождественный фонетически и семантически и сходным визуально противопоставленному товарному знаку

**ЛЕОПОЛЬД**» (2), что свидетельствует о сходстве сравниваемых обозначений по фонетическому и семантическому критериям сходства.

Что касается визуально признака сходства, то между сравниваемыми обозначениями имеются отдельные визуальные различия, вместе с тем, исполнение сравниваемых словесных элементов буквами одного алфавита в одном цвете усиливает их сходство.

Изложенное выше обуславливает вывод о сходстве обозначений, что заявителем не оспаривается.

Сравнение товаров с целью определения их однородности показало следующее.

Уточненный перечень товаров 30 класса МКТУ включает следующие позиции *«ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; бадьян; баоцзы; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блины пикантные; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бриоши; булгур; булки; булочки с шоколадом; бумага вафельная съедобная; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; бурито; ванилин [заменитель ванили]; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода апельсиновая для кулинарных целей; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; звездика [пряность]; глазури зеркальные; глюкоза для кулинарных целей; горчица; гренки; гречиха обработанная; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; изделия*

макаронные; имбирь молотый; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; каперсы; капсулы кофейные, заполненные; карри [приправа]; кетчуп [соус]; киноа обработанная; киши; клейковина пищевая; клецки на основе муки; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус; лакса; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; лед фруктовый; лепешки на основе картофеля; лепешки рисовые; майонез; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; мед; мисо; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; мюсли; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; настои нелекарственные; нуга; овес дробленый; овес очищенный; оладьи из кимчи; онигири; орех мускатный; паста имбирная [приправа]; паитет запеченный в тесте; пельмени; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; пироги; пицца; подливки мясные; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; профитроли; пряности; птифуры; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; релиши [приправа]; рис; рис готовый, завернутый в водоросли; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар; сахар пальмовый; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; смеси для пикантных блинов; смеси панировочные; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная;

*соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; табуле; такос; тамаринд [приправа]; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей; тарты; тесто готовое; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тортильи; травы огородные консервированные [специи]; уксус; ферменты для теста; харисса [приправа]; хлеб; хлеб безглютеновый; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай из морских водорослей; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран[специи]; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный».*

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку (2) предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия».

Пунктами 1, 22 и 43 раздела 2 Национального стандарта Российской Федерации «Изделия кондитерские и полуфабрикаты кондитерского производства. Термины и определения. ГОСТ Р 53041-2008» предусмотрено, что кондитерское изделие – это многокомпонентный пищевой продукт, готовый к употреблению, имеющий определенную заданную форму, полученный в результате технологической обработки основных видов сырья – сахара и (или) муки, и (или) жиров, и (или) какао-продуктов, с добавлением или без добавления пищевых ингредиентов, пищевых добавок и ароматизаторов. Кондитерские изделия подразделяют на следующие группы: шоколад, какао, сахаристые кондитерские изделия, мучные кондитерские изделия.

К кондитерским изделиям группы «Какао» относятся какао-порошок, какао-напиток.

К сахаристым кондитерским изделиям относятся: конфета, карамель, ирис, драже, халва, мармелад, пастильное изделие, сахаристое восточное изделие,

жевательная резинка, паста, крем, кондитерская плитка, кондитерская фигура, сбивное изделие, безе, нуга.

К мучному кондитерскому изделию относят: печенье, вафли, пряничное изделие, кекс, рулет, торт, пирожное, мучное восточное изделие.

В связи с изложенным заявленные товары «ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; блины; блины пикантные; бриоши; булки; булочки с шоколадом; бумага вафельная съедобная; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; ванилин [заменитель ванили]; вещества связующие для мороженого; вода апельсиновая для кулинарных целей; глазури зеркальные; глюкоза для кулинарных целей; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; лед фруктовый; мороженое; напитки какао-молочные; напитки на базе какао; нуга; пироги; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; препараты ароматические пищевые; профитролы; птифуры; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; рулет весенний; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; смеси для пикантных блинов; сорбет [мороженое]; стабилизаторы для взбитых сливок; тесто готовое; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей» однородны товарам «кондитерские изделия» противопоставленного товарного знака (2), поскольку относятся к одной родовой группе товаров, взаимодополняемы, имеют одно назначение, круг потребителя и рынок сбыта.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №157045 в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ (указанных выше) и, следовательно, не соответствует пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 9 статьи 1483 Кодекса в заключении по результатам экспертизы обосновано тем, что согласно сведениям из сети Интернет заявленное обозначение воспроизводит изображение и имя персонажа – кота Леопольда советского мультипликационного сериала про Кота



Леопольда Авторское права на указанный персонаж принадлежат художнику-постановщику Назаруку В.М. При этом заявителем не были представлены материалы подтверждающие согласие Назарука В.М. на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя – Рубштейн Пропертис, Эл Эл Си. В качестве подтверждения


Анализ информации, расположенной на ссылках, указанных в заключении по результатам экспертизы, показал следующее.

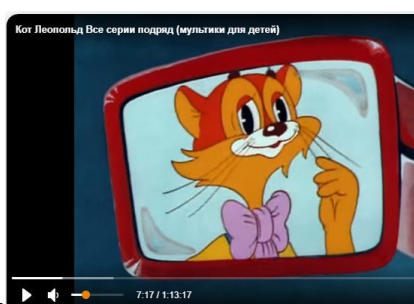
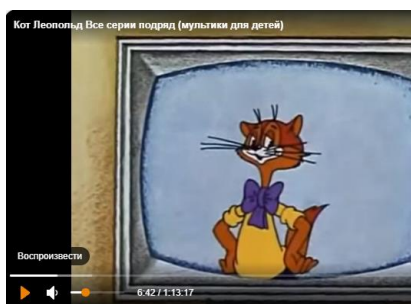
С 1975 по 1987 год на ТО «Экран» снимался мультипликационный фильм «Приключение Кота Леопольда».

Над созданием данного мультипликационного фильма принимали участие: режиссёр-постановщик: Анатолий Резников; автор сценария: Аркадий Хайт; художник-постановщик: Вячеслав Назарук; оператор: Владимир Милованов; композитор: Борис Савельев.

Главным персонажем данного мультипликационного фильма являлся – кот Леопольд.



Анализ заявленного обозначения «  », которое включает стилизованное изображение кота и словесный элемент «Леопольд», действительно, воспроизводит изображение и имя персонажа кота Леопольда



советских мультипликационных фильмов «Приключения Кота Леопольда» (выпуск 1975-1987гг.).

Между тем, из представленной информации сети Интернет не следует, что имущественные авторские права на созданные ТО «Экран» фильмы и их персонажи принадлежат исключительно Назаруку Вячеславу Михайловичу.


Что касается материалов, представленных по рассматриваемой заявке 06.07.2021 и 16.07.2021 представителем Назарука В.М., то следует отметить следующее.

Представленное свидетельство Российского авторского общества за №10890 от 08.11.2006 о депонировании и регистрации произведения – объекта интеллектуальной собственности, иллюстрирует, что Назарук Вячеслав Михайлович является только автором на рисунки персонажей к мультипликационному «Приключение кота Леопольда» под названиями «Кот Леопольд», «Мыши: серая и белая».

Арбитражным судом города от 20.12.2019 по делу №А40-317576/18-51-2625 не рассматривался вопрос о принадлежности Назаруку В.М. исключительных имущественных прав на произведение «Приключение кота Леопольда» (1975-1987гг.) в целом или его персонажи.

Кроме того, исходя из данного решения суда признано право авторства Брюн Лейлы Анушавовны на изображение персонажей мультипликационного фильма «Место кота Леопольда( ТО «Экран, 1975) – кота Леопольда и мышей серого и белого.



Что касается товарного знака  по свидетельству №667544 с приоритетом от 31.03.2017, зарегистрированного на имя ИП Назарука Вячеслава Михайловича, то в настоящее время 24.05.2021 решением Роспатента досрочно прекращена правовая охрана товарного знака в случае прекращения юридического лица - правообладателя.

Кроме того, следует отметить, что коллегия устанавливает фактические обстоятельства, связанные с охраноспособностью товарного знака по рассматриваемой заявке, но не разрешает спор об авторском праве. Этот спор подлежит рассмотрению в судебном порядке.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия не располагает основаниями для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям, установленным пунктом 9(1) статьи 1483 Кодекса.

В отношении дополнительного основания о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса, выдвинутого коллегией, следует отметить следующее.

Как было указано выше заявленное обозначение сходно с персонажем (кот по имени Леопольд) советского мультипликационного фильма «Приключения Кота Леопольда» (выпуск 1975-1987гг.), снимавшегося с 1975 по 1987 год на ТО «Экран» (в настоящее время все права на данный фильм принадлежат ФГУП «ВГТРК» [2]).

При этом коллегия отмечает, что на дату приоритета оспариваемой регистрации мультипликационный фильм «Приключения Кота Леопольда» и его главный персонаж – кот Леопольд были известны широкому кругу потребителей, в силу того, что в период с 1975 по 1987 годы вышло 11 мультфильмов. В 1993 году были выпущены еще 4 серии о приключения любимых детских персонажей кота и мышей.

В 1985 году авторская группа получила Государственную премию СССР.

В 1986 - вышел Сборник песен кота Леопольда «Ребята, давайте жить дружно» (музыка песен: Б. Савельева, текст песен: А. Хайта, М. Пляцковского, исполняет А. Калягин, ансамбль «Мелодия» п/у Б. Фрумкина, звукорежиссёр: А. Штильман, редактор: М. Бутырская, художник: А. Резников), «Мелодия».

Высказывание Леопольда — «Ребята, давайте жить дружно!» - стало прецедентным в русском языке. Мультфильм разобран поклонниками на цитаты. Помимо знаменитых фраз, в нем использовался саундтрек, до сих пор поднимающий настроение миллионам детей и взрослых. Оптимистичная песня «Неприятность эту мы переживем!» стала гимном проекта.

Скульптура кота Леопольда и мышей в саратовском парке Липки, 2019.

Известность указанных мультипликационных произведений также подтверждается свободной трансляцией данного произведения в сети Интернет в настоящее время.

Учитывая, что мультипликационный фильм «Приключения Кота Леопольда» (выпуск 1975-1987гг.) и их персонаж (кот Леопольд) до даты подачи заявки были широко известны российскому потребителю, то потребители, заинтересованные в

приобретении и использовании товаров и услуг Уточненного перечня 2, связывают заявленное обозначение именно с указанным выше произведением, созданным ТО «Экран».

При этом коллегия учитывала, что производство товаров может осуществляться не только правообладателем, но и другими компаниями-производителями товаров и услуг, с которыми правообладателем заключены лицензионные договоры.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя, способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя и лица, оказывающего услуги, и, следовательно, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении Уточненного перечня 2, как несоответствующее положениям пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

Что касается представленного письма-согласия [1], то оно не может быть принято в рамках пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса, поскольку данная норма не предусматривает предоставления письма-согласия на регистрацию товарного знака по рассматриваемой заявке.

Кроме того, коллегия обращает внимание, что как отмечает заявитель, ООО «Русское мобильное телевидение (РМТ)» является правообладателем переработанного персонажа новых серий про «Кота Леопольда», созданных в 2015 году, а не классического произведения «Приключения Кота Леопольда» (выпуск 1975-1987гг.), с персонажем которого, как было указано выше, заявленное обозначение является сходным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.12.2022, изменить решение Роспатента от 29.08.2022 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020775735 с учетом дополнительных оснований.**