

Додаток  
до наказу Міністерства економічного  
розвитку і торгівлі України  
23.07.2019 № 1249

**МІНІСТЕРСТВО ЕКОНОМІЧНОГО РОЗВИТКУ І ТОРГІВЛІ УКРАЇНИ  
(Мінекономрозвитку)**

**АПЕЛЯЦІЙНА ПАЛАТА**

вул. М. Грушевського, 12/2, м. Київ, 01008, тел. 253- 93-94, факс 226-31-81  
Web: <http://www.me.gov.ua>, e-mail: [meconomy@me.gov.ua](mailto:meconomy@me.gov.ua)

**Р І Ш Е Н Н Я**

09 липня 2019 року

Колегія Апеляційної палати Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, затверджена розпорядженням голови Апеляційної палати Перевезенцева О.Ю. від 15.03.2019 № Р/29-19 у складі головуючого Терехової Т.В. та членів колегії Салфетник Т.П., Ткаченко Ю.В. розглянула заперечення АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД (ARTNATION CORPORATION LTD), Кіпр, проти рішення Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 01.02.2019 про реєстрацію знака «Гусь, зобр.» відносно частини товарів і послуг за заявкою № m 2017 25842.

Представник апелянта – патентний повірений Сероштан А.О.

Представник Державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» (далі – заклад експертизи) – Будкевич В.В.

При розгляді заперечення до уваги були взяті такі документи:

заперечення вх. № ВКО/144-19 від 12.03.2019 з додатками;

копії матеріалів заявки № m 2017 25842;

додаткові матеріали до заперечення вх. № ВКО/246-19 від 07.05.2019, вх. № ВКО/285-19 від 06.06.2019, вх. № ВКО/330-19 від 09.07.2019.

Аргументація сторін

На підставі висновку закладу експертизи 01.02.2019 Мінекономрозвитку прийнято рішення про реєстрацію знака для товарів і послуг «Гусь, зобр.» відносно частини товарів і послуг за заявкою № m 2017 25842, оскільки заявлене комбіноване позначення, згідно з наведеним в матеріалах заявки переліком:

- є описовим для товарів 29 класу Міжнародної класифікації товарів і послуг для реєстрації знаків (далі - МКТП), що входять до узагальнюючого поняття «птиця свійська нежива», вказує на вид товару та/або його властивості.

«гусь» - застаріле слово, що означає «гуска» - рід птахів з родини качиних. Зображувальна частина позначення не надає йому достатньої розрізняльної здатності і лише підкреслює семантичне навантаження позначення.

- є оманливим для товарів 29 класу МКТП, що не відповідають вищезазначеному визначенню.

Закон України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», розд. II, стаття 6, пункт 2.

<https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%83%D1%81%D1%8C>.

Апелянт – АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД (ARTNATION CORPORATION LTD), Кіпр, заперечує проти рішення Мінекономрозвитку про реєстрацію знака «Гусь, зобр.» відносно частини товарів і послуг за заявкою № m 2017 25842.

На думку апелянта, заявлене позначення для товарів 29 класу, що входять до узагальнюючого поняття «птиця свійська нежива», не є описовим, оскільки воно є комбінованим. Оригінальна зображувальна частина, а саме стилізоване зображення гусака, займає домінуюче положення у складі знака. Крім того, словесна частина заявленого позначення є застарілою, як зазначила експертиза, і отже не використовується іншими виробниками.

Апелянт також вважає, що заявлене позначення не є оманливим для товарів 29 класу, що не відповідають вищезазначеному визначенню, оскільки є фантазійним.

Крім того, заявлене позначення набуло розрізняльної здатності внаслідок його використання. ГУСЬ – це мем, авторкою якого є художниця-ілюстраторка Надія Кушнір. Цей персонаж відомий як усій Інтернет спільноті, так і за її межами. При цьому, аудиторія Інтернет налічує 25,59 мільйонів, згідно з інформацією, наведеною у звіті «Digital in 2018» міжнародної агенції «We are social», яка спеціалізується на дослідженнях у сфері медіа.

Персонаж Гусь існує в просторах Інтернет вже декілька років, а вихід за його межі почався у листопаді 2017 року, коли Надія Кушнір уклала ліцензійний договір з компанією АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД щодо надання виключних майнових авторських прав на використання зображень та авторських фраз до них, автором яких вона є, а також їх розповсюдження будь-якими способами і в будь-якій формі, зокрема, на товарах та рекламних матеріалах, під час пропонування послуг, для створення інших творів на їх основі тощо. Також цим договором надано право на використання ліцензіатом зображень, авторських фраз та їх фрагментів для розробки та реєстрації знаків для товарів і послуг для будь-яких товарів і послуг МКТП.

Надія Кушнір (під псевдонімом Надьожна) випустила книжки «Гусь від А до Я» та «Як Гусь свою любов шукав», за мотивами якої компанія Art Nation створила мультфільм «Як Гусь свою любов шукав», листівки та товари із зображенням закоханого Гуся.

Гусь є персонажем соціальних проектів «Гусь проти знущання над тваринами», «Гусь в метро», «Гусь йде на вибори».

ПриватБанк випустив кредитні картки із зображеннями Гуся, а Visa Inc. зробила Гуся героєм просвітницької кампанії.

В рамках зазначених соціальних та просвітницьких проектів виготовлялись та демонструвались різноманітні друковані та відеоматеріали, комікси, банери зовнішньої реклами, інтернет-банери із зображенням Гуся та заявленого позначення «Гусь, зобр.».

Всі події, які відбувались за участі персонажа «Гусь», активно висвітлювались у засобах масової інформації та в мережі Інтернет.

На підставі субліцензійних договорів виготовляються і розповсюджуються товари, які містять заявлене позначення, зображення персонажа «Гусь» та фрази, автором яких є Надія Кушнір. Такі товари розповсюджуються через сайт [www.thegoose.shop](http://www.thegoose.shop), а також через магазини подарунків, книгарні та торговельні мережі відповідно до субліцензійних договорів.

Зокрема, інформація про персонаж «Гусь», його використання на товарах та в рекламних матеріалах розміщена на багатьох сторінках в мережі Інтернет, таких як [gloss.ua](http://gloss.ua), [ua-news.liga.net](http://ua-news.liga.net), [ua.news](http://ua.news), [vgholos.com.ua](http://vgholos.com.ua), [socportal.info](http://socportal.info), [lemonade.style](http://lemonade.style), [newst1.ua](http://newst1.ua), [telegraf.design](http://telegraf.design), [ukranews.com](http://ukranews.com), [day.kyiv.ua](http://day.kyiv.ua), [gazeta.ua](http://gazeta.ua), [mmr.ua](http://mmr.ua), [reklamaster.com](http://reklamaster.com), [sostav.ua](http://sostav.ua), [dsnews.ua](http://dsnews.ua).

Апелянт наголошує, що заявлене позначення – це узагальнюючий образ персонажа «Гусь», який став відомим споживачам завдяки активній і тривалій популяризації.

Ураховуючи зазначене, апелянт просить відмінити рішення Мінекономрозвитку від 01.02.2019 та зареєструвати позначення «Гусь, зобр.» за заявкою № m 2017 25842 відносно заявлених товарів та послуг 03, 05, 09, 16, 18, 25, 30, 32, 33, 35, 43 класів МКТП та скороченого переліку товарів 29 класу МКТП.

Колегія Апеляційної палати вивчила і проаналізувала аргументацію сторін, що міститься в матеріалах справи і яку було наведено під час розгляду заперечення в апеляційному засіданні.

Колегія Апеляційної палати перевірила відповідність заявленого позначення «Гусь, зобр.» умовам надання правової охорони щодо наявності підстав для відмови, встановлених пунктом 2 статті 6 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (далі - Закон), з урахуванням пункту 4.3 Правил складання, подання та розгляду заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг, у редакції, затвердженій наказом Державного патентного відомства України від 20.08.1997 № 72, зі змінами (далі - Правила).

Згідно з пунктом 2 статті 6 Закону не можуть одержати правову охорону позначення, які:

складаються лише з позначень чи даних, що є описовими при використанні щодо зазначених у заявці товарів і послуг або у зв'язку з ними, зокрема вказують на вид, якість, склад, кількість, властивості, призначення, цінність товарів і послуг, місце і час виготовлення чи збуту товарів або надання послуг;

є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товару, послуги або особи, яка виробляє товар або надає послугу.

Згідно з пунктом 4.3.1.7. Правил до позначень, які вказують на вид, якість, кількість, властивості, склад, призначення, цінність товарів і/або послуг, а також на місце їх виготовлення чи збуту, належать прості найменування товарів; зазначення категорії якості товарів; зазначення властивостей товарів, в тому числі таких, що носять хвалебний характер; зазначення матеріалу або складу сировини; зазначення ваги, об'єму, ціни товарів, дати виробництва товарів; історичні дані щодо заснування виробництва, зображення нагород, що присуджені товарам; видові найменування підприємств, адреси виробників товарів або посередників.

Позначення вважається описовим, якщо воно виключно описує інгредієнти, якість, характерні риси, призначення чи результат використання певних товарів. Перше зорове сприйняття позначення повинно однозначно створювати враження про те, що позначення вказує на товар або на всі чи окремі його споживчі властивості чи характеристики.

Згідно з пунктом 4.3.1.9. Правил до позначень, що є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товару, послуги або особи, яка виробляє товар або надає послугу, відносяться позначення, які породжують у свідомості споживача асоціації, пов'язані з певною якістю, географічним походженням товарів або послуг або з певним виробником, які насправді не відповідають дійсності.

Оманливі позначення – позначення або його елементи, які містять відомості, що однозначно сприймаються споживачем як неправдиві, неправильні, або як такі, що не відповідають реальним фактам щодо властивостей або інших якісних характеристик товарів або характеру послуг, походження товарів або послуг, а також відомості, що спотворюють істину, або свідомо видаються як істинні. Якщо такі відомості у позначенні є очевидним фактом і не потребують доказів або пояснень, позначення в цілому вважається оманливим.

Позначення може бути визнане оманливим або таким, що здатне вводити в оману, коли є очевидним, що воно в процесі використання як знака не виключає небезпеку введення в оману споживача.



Заявлене комбіноване позначення складається із стилізованого зображення гусака та словесного елемента, виконаного звичайним шрифтом літерами кирилиці.

Позначення подано на реєстрацію відносно товарів 03, 05, 09, 16, 18, 25, 29, 30, 32, 33, та послуг 35, 43 класів МКТП. У запереченні та додаткових матеріалах до заперечення апелянт скоротив перелік заявлених товарів 29 класу до таких: айвар (законсервований перець); альбумінове молоко; молоко з підвищеним вмістом білка; арахіс оброблений; арахісове масло; арахісове молоко; арахісове молоко на кулінарні потреби; вершки (молочні продукти); вівсяне молоко; горіхи зі смаковими та ароматичними добавками; горіхи оброблені; горох законсервований; гриби законсервовані; джеми; желе м'ясні

гусячі; замітники молока; заморожені фрукти; зацукровані горіхи; збиті вершки; згущене молоко; ікра баклажанна; ікра кабачкова; капуста квашена; картопляні пластівці; картопляні чипси; кефір; кисломолочні сири; кільця цибулі в клярі; кокосова олія харчова; кокосове масло; кокосове молоко; кокосове молоко на кулінарні потреби; кокосовий жир; кокосові горіхи сухі; коктейлі молочні; композиції з оброблених фруктів; компоти; кукурудза цукрова оброблена; кукурудзяна олія харчова; кунжутна олія харчова; маргарин; масло; масло какао харчове; масляний крем; мигдалеве молоко; мигдалеве молоко на кулінарні потреби; мигдаль товчений; молоко; молоко сухе; молочні напої з перевагою молока; молочні продукти; м'ясні екстракти з гуски; м'ясо законсервоване гусяче; напої на основі арахісового молока; напої на основі кокосового молока; напої на основі мигдалевого молока; насіння оброблене; насіння соняшнику оброблене; овочі законсервовані; овочі скуховарені; овочі сухі; оливки законсервовані; оливкова олія харчова; оливкова олія холодного віджиму; олія з насіння льону на кулінарні потреби; пальмова олія харчова; паштети гусячі печінкові; печінка гуски; повидла; простокваша (скисле молоко); рисове молоко; рисове молоко на кулінарні потреби; ріпакова олія харчова; свиріпова олія харчова; родзинки; ржанка (сквашене топлоне молоко); сири; сироватка молочна; сметана (сквашені вершки); соєва олія харчова; соєве молоко; соєві боби законсервовані харчові; соління; солоне м'ясо гусяче; соняшникова олія харчова; спреди на основі горіхів; сублімоване м'ясо гусяче; томатна паста; томатне пюре; томатний сік для куховарення; ферменти молочні на кулінарні потреби; фініки; фрукти законсервовані; фрукти зацукровані; фрукти, поглазуровані цукром; фрукти тушковані; фрукти, законсервовані спиртом; фруктова цедра; фруктовий м'якуш; фруктові желе; фруктові консерви; фруктові салати; фруктові чипси; фундук оброблений; харчові олії; хумус (паста з нуту); цибуля законсервована; часник законсервований; чипси картопляні низькокалорійні; чипси картопляні з пониженим вмістом жирів; яблучне пюре; ягоди законсервовані; яйця гусячі.

З огляду на те, що апелянтом у запереченні скорочено перелік товарів 29 класу МКТП, відносно яких він просить зареєструвати заявлене позначення, колегія Апеляційної палати продовжувала розгляд заперечення з урахуванням скороченого переліку товарів.

Для з'ясування того, чи є позначення «Гусь, зобр.» описовим або оманливим для скороченого переліку товарів 29 класу МКТП, колегія Апеляційної палати проаналізувала матеріали апеляційної справи та звернулась до наявних у вільному доступі інформаційно-довідкових джерел.

«Гусь – термін, який має кілька значень:

Гусь – застаріле слово, що означає «гуска» (Словарь української мови: в 4 т./за ред. Бориса Грінченка. – К.: Київська старина, 1907—1909). Зараз вживається тільки в множині (*гуси*).

Гусь – популярний персонаж інтернет-коміксу та мем, автором якого є художниця-ілюстраторка Надія Кушнір.

Гусь – річка в Україні, у Олевському й Рокитнівському районах Житомирської та Рівненської областей, права притока Ствиги (басейн Прип'яті).

Гусь – річка в Росії, притока Оки.

Гусь – річка у вигаданому місті Великий Гусяр з творів Кира Буличова» ([https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%83%D1%81%D1%8C#cite\\_ref-1](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%83%D1%81%D1%8C#cite_ref-1)).

«Гуска – великий водоплавний свійський і дикий птах з довгою шиєю, самка гусака» (Академічний тлумачний словник української мови. [sum.in.ua/](http://sum.in.ua/)).

«Гусь – дикая и домашняя крупная водоплавающая птица сем. утиных с длинной шеей». (Большой толковый словарь - [Gramota.ru.gramota.ru/slovari/info/bts/](http://Gramota.ru.gramota.ru/slovari/info/bts/)).

Колегія Апеляційної палати зазначає, що, оскільки зображувальний елемент заявленого позначення представляє собою стилізоване зображення гуски (гусака), то словесний елемент «гусь», викладений російською мовою, сприймається в одному конкретному смисловому значенні, а саме – великий водоплавний свійський і дикий птах з довгою шиєю.

Заявлене позначення має чітку семантику, тобто конкретне смислове поняття, для розуміння якого не потрібно жодних додаткових асоціацій та логічних побудов, а зміст заявленого позначення зрозумілий звичайному споживачу без додаткових суджень та мислень. Перше зорове сприйняття позначення однозначно створює враження про те, що воно прямо вказує на товар та його властивості.

Колегія Апеляційної палати проаналізувала скорочений перелік товарів 29 класу МКТП та встановила, що для товарів «желе м'ясні гусячі, м'ясні екстракти з гуски, м'ясо законсервоване гусяче, паштети гусячі печінкові, печінка гуски, солоне м'ясо гусяче, сублимоване м'ясо гусяче, яйця гусячі» заявлене позначення виключно описує товар, його інгредієнти, тобто вказує на склад товару.

Отже, колегія Апеляційної палати зазначає, що заявлене позначення «Гусь, зобр.» є описовим, оскільки складається лише з позначень та даних, що є описовими при використанні щодо частини скороченого переліку товарів 29 класу МКТП або у зв'язку з ними.

У той же час, для визначення того, чи може бути надана правова охорона заявленому позначенню колегія, керуючись частиною С(1) статті б<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції про охорону промислової власності, розглянула представлені апелянтом матеріали, що пов'язані з використанням ним заявленого позначення. Відповідно до частини С(1) цієї статті: «Щоб визначити, чи може бути знак предметом охорони, необхідно враховувати всі фактичні обставини, особливо тривалість застосування знака».

Згідно з абзацом другим пункту 4.3.1.8 Правил при прийнятті рішення про можливість реєстрації знака, який містить позначення, що зазначені в пункті 4.3.1.3 а), б), в), г) цих Правил, ураховуються всі відомості, що свідчать на користь реєстрації знака, зокрема, вимога заявника про застосування статті б<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції і особливо тривалість використання знака, якщо відповідні відомості надані заявником.

Колегія Апеляційної палати взяла до уваги той факт, що реєстрація описового позначення можлива лише за умови доведення апелянтом набутої

розрізняльної здатності та надання відповідних доказів її набуття, зокрема, доказів використання такого позначення.

На підтвердження використання заявленого позначення апелянтом надано, зокрема:

ліцензійний договір № 13/11/17 між апелянтом компанією АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД та Кушнір Н.В. та додатки № 1, № 3 до нього щодо надання виключних майнових авторських прав на використання об'єктів права інтелектуальної власності, а саме зображень та авторських фраз до них, автором яких є Кушнір Н.В.;

субліцензійні договори між компанією АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД та ТОВ «БРЕНД ПРО» (№ 14/11/17-2), Скороход О.А. (№ 14/05/2018-СД), Зволь А.О. (№ 01/12/2017-СД), Грибенюк С.Б. (№ 01/02/2018-СД), ТОВ «ПЕТРІВКА-ХОРЕКА» (№ 01/01/2018-2-СД); ТОВ «АРТ НЕЙШН» (№14/11/17), між ТОВ «ЛІЦЕНЗІЙНЕ АГЕНТСТВО «УДК» та ТОВ «ДЦ УКРАЇНА» (№ 771) з додатковими матеріалами щодо надання прав на використання творів (зображень та авторських фраз до них) на товарах, рекламних матеріалах та звіти про обсяги продажу брендovаних товарів;

договір № 22/02/2019 між Міжнародною благодійною організацією «Фонд Східна Європа», Державним агентством з питань електронного урядування України та Товариством з обмеженою відповідальністю «ТОПКОНТЕНТ» щодо надання послуг по створенню анімації, банерів для зовнішньої реклами та реклами в мережі Інтернет з персонажем «Гусь» для популяризації електронних послуг;

меморандум про підтвердження співпраці АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД та ТОВ «БРЕНД ПРО» від 26.06.2019 в рамках договору № 14/11/17-2 щодо надання права на використання зображень персонажа «Гусь» при виготовленні, розповсюдженні, продажі та просуванні товарів, зокрема, смажених горіхів;

лист АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД від 03.07.2019 вих. № 19/0703-001 з інформацією про кількість відвідувачів сайту [www.thegoose.shop](http://www.thegoose.shop) за період з 14.05.2018 по 02.07.2019;

роздруківки публікацій з мережі Інтернет щодо персонажу «Гусь» та інформація про просвітницькі та соціальні проекти, проведені із залученням персонажу «Гусь»;

свідоцтво України № 255507 від 11.03.2019 на знак «ГУСЬ», свідоцтво Російської Федерації № 681936 від 14.11.2018 на знак «Гусь, зобр.»;

журнал «Сільпо» із зображенням персонажу «Гусь» на обкладинці та копія електронного листа з перепискою офісу маркетингу мережі «Сільпо» щодо розповсюдження журналу в супермаркетах на всій території України;

копія листа ТОВ «АРТ НЕЙШН» до КП «Київський метрополітен» про розміщення плакатів та рекламних фільмів з позначенням «Гусь» в Київському метрополітені та відповіді на нього від 28.05.2019 № 32/03-192 із підтвердженням щодо реалізації проекту «Гусь в метро»;

презентація «Достиження Гуса в 2018 году».

Колегія Апеляційної палати дослідила документи, надані апелянтом, а також звернулась до інформаційно-довідкових джерел та відомостей, наявних у мережі Інтернет, та встановила наступне.

«Гусь» – персонаж інтернет-коміксу та мем, автором якого є художниця-ілюстраторка Надія Кушнір. 13.10.2016 авторка створила сторінку під назвою «Гусь» у соціальній мережі Facebook. На сьогоднішній день сторінка налічує 160 тис. підписників.

У 2017 році інформація про персонажа вийшла за межі Інтернету, коли Надія Кушнір, уклала ліцензійний договір з компанією АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД щодо надання виключних майнових авторських прав на використання зображень та фраз до них, автором яких вона є, на товарах, рекламних матеріалах, в аудіовізуальних та художніх творах, комп'ютерних програмах тощо, при наданні будь-яких послуг та щодо надання прав на використання зображень та авторських фраз, а також їх фрагментів для розробки та реєстрації знаків для будь-яких товарів і послуг МКТП.

У свою чергу компанія АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД уклала низку субліцензійних договорів з іншими юридичними особами та фізичними особами підприємцями щодо надання прав на використання зображень та авторських фраз до них, автором яких є Надія Кушнір, на товарах та рекламних матеріалах.

У травні 2017 року на фестивалі Книжковий арсенал була презентована книжка Надії Кушнір (під псевдонімом Надьожна) «Як Гусь свою любов шукав», а у вересні на Форумі видавців у Львові — книжка «Гусь від А до Я».

В липні 2017 року ПриватБанк оголосив про випуск кредитних карток із зображеннями персонажа «Гусь» у 35 варіантах. Цю новину було розміщено прес-службою ПриватБанку на офіційних сторінках в мережі Інтернет (<https://www.facebook.com/privatbank/posts/1571419889545199/>, <https://carddesign.privatbank.ua/>).

В лютому 2018 року «Гусь» став героєм соціальної реклами гуманістичної ініціативи UAnimals у рамках соціального проекту «Гусь проти знущання над тваринами». У серії ілюстрацій персонаж виступив проти експлуатації тварин в цирках і дельфінаріях, вбивства на полюванні та носіння натурального хутра.

У листопаді 2018 року редакція MS Today запустила голосування на підтримку українських брендів, лідером якого протягом усього голосування був персонаж «Гусь», його підтримали 20% читачів, це 3,8 тисяч чоловік.

З червня по вересень 2018 року в Київському метрополітені розміщувалася соціальна реклама, в якій «Гусь» нагадує пасажиром про правила поведінки. Спільний проект АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД та КП «Київський метрополітен» «Гусь в метро» отримав один з трьох головних призів українського рекламного конкурсу ADC\*UA Awards. На першому етапі проекту відбулось відкриття виставки «Гусь в метро», постери, на яких персонаж «Гусь» демонструє правила поведінки, були розміщені у вагонах та на станціях Київського метрополітену. На другому етапі демонструвались відеоматеріали (анімації) на моніторах у вагонах. На третьому етапі пасажирів фотографувались з постерами і викладали фото у соцмережі. При цьому, всі постери цього проекту



містили заявлене позначення «Гусь, зобр.», логотип метрополітену та слоган «Спільно про важливе». Подія була широко проанонсована засобами масової інформації.

В 2018 році у додатку для смартфонів Viber з'явилися стікери із зображенням персонажа «Гусь», які придбало більше, ніж 3000 користувачів.

До Дня святого Валентина в лютому 2019 року було створено мультфільм «Як Гусь свою любов шукав» за мотивами однойменної книжки, а також серію тематичних листівок і товарів із зображенням закоханого Гуся. Інформація про мультфільм була розміщена на таких сторінках в мережі Інтернет: gloss.ua, ua-news.liga.net, ua.news, vgosol.com.ua, socportal.info, lemonade.style, newst1.ua, telegraf.design, ukranews.com, day.kyiv.ua, gazeta.ua, mnr.ua, reklamaster.com, sostav.ua та інших.

У 2019 році компанія Visa Inc. зробила Гуся героєм просвітницької кампанії, мета якої - підвищити рівень фінансової грамотності українців в сфері безпечного використання платіжних інструментів, інформацію про що розміщено на сайтах arnation.global, sostav.ua, reklamaster.com, dsnews.ua.

У березні 2019 року Міністерство юстиції України в рамках загальнонаціонального просвітницького проекту «Я маю право!» підготувало відеоролики «Гусь йде на вибори», на яких персонаж роз'яснює права громадян під час виборів. Ролики розміщувались на YouTube каналах Мінюсту та національного інформаційного агентства України «Укрінформ». Проект анонсований низкою інформаційних сайтів www.24tv.ua, www.5.ua, www.radiosvoboda.org, www.ukrinform.ua, www.censor.net.ua та іншими.

З персонажем «Гусь» та авторськими фразами виготовляються футболки, склянки, одяг, наклейки, постери, тарілки, сумки, фартухи, блокноти, календарі тощо. Каналами дистрибуції товарів є мережа Інтернет, мережеві супермаркети та магазини, книгарні, магазини подарунків.

14.05.2018 апелянт відкрив офіційний інтернет-магазин www.thegoose.shop. За даними апелянта сайт www.thegoose.shop у період з 14.05.2018 по 02.07.2019 відвідало 217 056 користувачів.

Апелянт надав звіти від субліцензіатів про обсяги продажів товарів (інформація не оприлюднюється, оскільки визначена заявниками як конфіденційна).

У травні 2019 року мережа супермаркетів «Сільпо» помістила персонаж «Гусь» на обкладинку свого щомісячного журналу, про що розміщено інформацію на сайті мережі Інтернет www.sostav.ua.

З зображенням персонажу «Гусь» та авторських фраз до нього створені відеоматеріали (анімація, сюжети) для розміщення в мережі Інтернет та соціальних мережах, макети для білбордів та друкованої продукції.

В презентації «Достиження Гуся в 2018 году» апелянтом представлені підсумки за результатами рекламування персонажа «Гусь» в мережі Інтернет із зазначенням охоплення аудиторії, а також кількості користувачів, які переходили за посиланнями.

У 2019 році для популяризації електронних послуг у Києві розміщені білборди «Гусь за електронні послуги». Апелянтом представлені звіти про розміщення реклами.

За результатами дослідження наданих апелянтом доказів та інформаційних джерел колегія Апеляційної палати дійшла таких висновків.

«Гусь» – це мальований персонаж коміксів, в яких коротко та іронічно коментуються різні ситуації та соціальні явища. Завдяки широкомасштабному просуванню починаючи з 2017 року «Гусь» став популярним персонажем як в мережі Інтернет, так і за її межами, отримав свою аудиторію і прихильників, став об'єктом ліцензійної програми, яку впроваджує апелянт, а також головною діючою особою багатьох проектів та промо-кампаній.

У виконанні автора Надії Кушнір персонаж представлений чорно-білим графічним зображенням, дзьоб та лапи зафарбовані помаранчевим кольором. В залежності від сюжету зображення Гуса та його емоції змінюються, можуть додаватись окремі деталі та предмети, а також інші персонажі. Проте, спільними для всіх зображень Гуса залишаються стилістика виконання та основні відмітні ознаки персонажа, завдяки яким він ідентифікується аудиторією.

Колегія Апеляційної палати зауважує, що словесна частина заявленого позначення використовується як назва відомого споживачам персонажа «Гусь», а його зображувальний елемент основними рисами збігається із різноманітними варіантами зображення цього персонажа.

Отже, при використанні апелянтом заявленого позначення «Гусь, зобр.» для будь-яких товарів або послуг у свідомості споживача буде виникати стійкий асоціативний зв'язок позначення із персонажем «Гусь».

Враховуючи викладене, колегія Апеляційної палати вважає, що внаслідок тривалого та інтенсивного використання заявлене позначення стало впізнаваним серед споживачів відносно особи апелянта і набуло розрізняльної здатності для частини товарів 29 класу МКТП, які виготовлені з гуски.

Щодо частини скороченого переліку товарів 29 класу МКТП, які не вказують на вид товарів «гуска» та склад товарів «виготовлені з гуски», колегія зазначає наступне.

В деяких випадках позначення можуть містити фактично неправдиві відомості про походження товару або про товар чи послугу, але через нереальність асоціацій не можуть бути визнані оманливими. До такої категорії відносяться знаки, які сприймаються як фантазійні відносно певного товару або послуги.

На думку колегії, зважаючи на відомість персонажа «Гусь» та заявленого позначення, заявлене позначення не викликатиме у потенційного споживача асоціативного уявлення про властивості або інші якісні характеристики товару і сприйматиметься споживачами як фантазійне.

Дослідивши матеріали апеляційної справи в межах мотивів заперечення, враховуючи наведені вище фактичні обставини, а також положення статті 6<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції про охорону промислової власності щодо необхідності

врахування всіх фактичних обставин, що свідчать на користь реєстрації знака, колегія Апеляційної палати дійшла висновку про наявність підстав для задоволення заперечення.

За результатами розгляду заперечення, керуючись Законом України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», Регламентом Апеляційної палати Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, затвердженим наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 19.02.2019 № 263, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 20.03.2019 за № 284/33255, колегія Апеляційної палати

**в и р і ш и л а:**

1. Заперечення АРТНЕЙШН КОРПОРЕЙШН ЛТД (ARTNATION CORPORATION LTD), Кіпр, задовольнити.

2. Рішення Мінекономрозвитку від 01.02.2019 про реєстрацію знака «Гусь, зобр.» відносно частини товарів і послуг за заявкою № т 2017 25842 скасувати.

3. Зареєструвати, за умови сплати збору за публікацію відомостей про видачу свідоцтва та державного мита (адміністративного збору) за видачу свідоцтва України, знак «Гусь, зобр.» за заявкою № т 2017 25842 відносно заявлених товарів 03, 05, 09, 16, 18, 25, 30, 32, 33 класів МКТП, послуг 35, 43 класів МКТП та скороченого переліку товарів 29 класу МКТП у такій редакції:

Кл. 29: айвар (законсервований перець); альбумінове молоко; молоко з підвищеним вмістом білка; арахіс оброблений; арахісове масло; арахісове молоко; арахісове молоко на кулінарні потреби; вершки (молочні продукти); вівсяне молоко; горіхи зі смаковими та ароматичними добавками; горіхи оброблені; горох законсервований; гриби законсервовані; джеми; желе м'ясні гусячі; замінники молока; заморожені фрукти; зацукровані горіхи; збиті вершки; згущене молоко; ікра баклажанна; ікра кабачкова; капуста квашена; картопляні пластівці; картопляні чипси; кефір; кисломолочні сири; кільця цибулі в клярі; кокосова олія харчова; кокосове масло; кокосове молоко; кокосове молоко на кулінарні потреби; кокосовий жир; кокосові горіхи сухі; коктейлі молочні; композиції з оброблених фруктів; компоти; кукурудза цукрова оброблена; кукурудзяна олія харчова; кунжутна олія харчова; маргарин; масло; масло какао харчове; масляний крем; мигдалеве молоко; мигдалеве молоко на кулінарні потреби; мигдаль товчений; молоко; молоко сухе; молочні напої з перевагою молока; молочні продукти; м'ясні екстракти з гуски; м'ясо законсервоване гусяче; напої на основі арахісового молока; напої на основі кокосового молока; напої на основі мигдалевого молока; насіння оброблене; насіння соняшнику оброблене; овочі законсервовані; овочі скуховарені; овочі сухі; оливки законсервовані; оливкова олія харчова; оливкова олія холодного віджиму; олія з насіння льону на кулінарні потреби; пальмова олія харчова; паштети гусячі печінкові; печінка гуски; повидла; простокваша (скисле молоко); рисове молоко; рисове молоко на кулінарні потреби; ріпакова олія харчова; свиріпова олія харчова; родзинки; ряжанка (сквашене топлене молоко); сири; сироватка молочна; сметана (сквашені

вершки); соєва олія харчова; соєве молоко; соєві боби законсервовані харчові; соління; солоне м'ясо гусяче; соняшникова олія харчова; спреди на основі горіхів; сублімоване м'ясо гусяче; томатна паста; томатне пюре; томатний сік для куховарення; ферменти молочні на кулінарні потреби; фініки; фрукти законсервовані; фрукти зацукровані; фрукти, поглазуровані цукром; фрукти тушковані; фрукти, законсервовані спиртом; фруктова цедра; фруктовий м'якуш; фруктові желе; фруктові консерви; фруктові салати; фруктові чипси; фундук оброблений; харчові олії; хумус (паста з нуту); цибуля законсервована; часник законсервований; чипси картопляні низькокалорійні; чипси картопляні з пониженим вмістом жирів; яблучне пюре; ягоди законсервовані; яйця гусячі.

Рішення набирає чинності з дати його затвердження наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України. Збір, сплачений за подання заперечення, підлягає поверненню в порядку, встановленому законодавством.

Головуючий колегії

Т. В. Терехова

Члени колегії

Т. П. Салфетник

Ю. В. Ткаченко