

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 04.10.2018, поданное ООО «Премиум стайл», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017707560, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке №2017707560 было подано 02.03.2017 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ «вафли; конфеты; леденцы; пряники; шоколад».

Решение Роспатента от 06.07.2018 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017707560 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с общезвестным товарным знаком, зарегистрированным в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ под №80 (признан общезвестным с 22.01.2009) на имя ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь»;

- с серией товарных знаков (свидетельства №№597124 [2], 597123 [3], 595652 [4], 597581 [5], 486205 [6], 184515 [7]), и международной регистрацией № 113966 [8], охраняемых с более ранним приоритетом в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ на имя ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь».

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что при определении сходства обозначений экспертиза руководствовалась общим зрительным впечатлением, обусловленным сходством центрального элемента композиции заявленного обозначения и изобразительного элемента противопоставленных изобразительных и комбинированных товарных знаков.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 04.10.2018, заявителем выражено несогласие с решением Роспатента.

По мнению заявителя, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки, включая общеизвестный товарный знак, не являются сходными до степени смешения, поскольку обладают целым рядом отличительных признаков, не позволяющих потребителю перепутать его с противопоставленными изображениями девочки «Аленки»:

- возраст девочки (Алеся выглядит старше Аленки);
- социальное положение (Аленка создает впечатление «сельской» жительницы, а Алеся – городской);
- разный типаж (Алеся - яркая голубоглазая блондинка с двумя хвостиками, завязанными красными бантиками, а темноглазая шатенка Аленка укутана платком);
- разная общая цветовая гамма изображений ( в изображении Алеси однозначно доминирует красный цвет, а в изображении Аленка – желто-зеленый).

Кроме того, сравниваемые изображения имеют много мелких отличительных деталей.

В целом, по мнению заявителя, указанные расхождения в совокупности создают совершенно разное впечатление от сравниваемых обозначений, при том,

что эти изображения похожи лишь в той степени, в какой могут быть похожи девочки – у обеих есть носик, глазки, ротик.

Заявитель также полагает, что факт общеизвестности обозначения «Аленка» является серьезным фактором, благодаря которому невозможно перепутать это изображение девочки с заявленным обозначением.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 06.07.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017707560.

К возражению приложены распечатки результатов поиска по заявке №2017707560.

В дополнение к возражению представлен Аналитический отчет по итогам всероссийского социологического опроса «Характер сравнительного восприятия среди потребителей России комбинированных товарных знаков со словесными элементами «АЛЕСЯ» и «АЛЁНКА», использующихся для маркировки кондитерских изделий», Москва, 2018 [9].

На заседании коллегии, которое состоялось 20.02.2019, заявитель дополнительно представил отзыв на обращение (письмо) правообладателя противопоставленных товарных знаков – ПАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», которое поступило в Роспатент 25.01.2019 и содержало просьбу отказать в удовлетворении возражения на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017707560.

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

С учетом даты (02.03.2017) поступления заявки №2017707560 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки его охранных способностей включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 6(2)(3) 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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет;
- товарными знаками других лиц, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявлении обозначении.

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.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

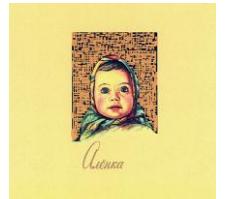
В качестве товарного знака, как указано выше, заявлено комбинированное

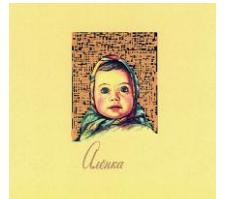


обозначение «  », включающее изображение девочки со светлыми волосами с двумя хвостиками, скрепленными красными бантиками. Девочка одета в красную блузу, ее шея повязана красным платком в белый горошек. Над изображением под углом расположен словесный элемент «Алеся», выполненный оригинальным шрифтом, буквами русского алфавита.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в красном, белом, черном, синем, желтом, коричневом, бежевом цветовом сочетании.

Согласно доводам, изложенными в решении Роспатента, препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака является серия товарных знаков, включая общеизвестный товарный знак по свидетельству № 80



[1], представляющий собой комбинированное обозначение , включающее изображение девочки, под которым размещен словесный элемент «Аленка», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита.

Товарный знак признан общеизвестным с 22.01.2009 и охраняется в отношении товаров 30 класса МКТУ «шоколад, шоколадные изделия».

А также товарные знаки:



по свидетельству №597124 [2];



по свидетельству №597123 [3];



по свидетельству №595652 [4];



по свидетельству №597581 [5];



по свидетельству №486205 [6];



по свидетельству №184515 [7];



по международной регистрации №1138966 [8].

Доминирующее положение в указанных регистрациях занимает изобразительный элемент в виде изображения девочки.

Все противопоставленные товарные знаки зарегистрированы в отношении однородных и идентичных товаров 30 класса МКТУ, относящихся к кондитерским изделиям и шоколаду, что заявителем не оспаривается.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что товары 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, относятся к дешевым товарам широкого потребления и краткосрочного пользования, степень внимательности потребителей к которым значительно снижается, а опасность смешения соответственно увеличивается.

Обозначение считается сходным до степени смешения с конкретным товарным знаком, если обычные потребители соответствующего товара ассоциируют обозначение с товарным знаком в целом, несмотря на отдельные отличия, при этом вероятность смешения зависит от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров. При этом такая вероятность может иметь место и при низкой степени сходства, но идентичности товаров.

Кроме того, вероятность смешения зависит не только от степени сходства обозначений и степени однородности товаров, но и иных факторов, в том числе от того, используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров, длительности и объема использования товарного знака правообладателем, степени известности, узнаваемости товарного знака, степени внимательности потребителей, зависящей, в том числе от категории товаров и их цены, наличия у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим элементом.

Сходство заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками [1] – [8] установлено на основании общего зрительного впечатления, которое возникает у потребителя при восприятии изобразительных элементов заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, занимающих доминирующее положение, а именно образа маленькой девочки.

Сходство общего зрительного восприятия сравниваемых обозначений обусловлено также видом и характером изображений, а именно натуралистическим изображением маленькой девочки, одинаковым композиционным построением обозначений, при этом мелкие детали, различие которых может быть выявлено при более тщательном рассмотрении, при первом впечатлении может быть потребителем не замечено.

При возникновении сходных ассоциаций играет роль также интенсивное использование образа маленькой девочки в противопоставленных товарных знаках при производстве однородных товаров и продвижении их на российском потребительском рынке правообладателем в лице ОАО «Московская кондитерская

фабрика «Красный Октябрь» (в настоящее время ПАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь»).

Сведения об известности и интенсивном использовании обозначения, содержащего изображение маленькой девочки, охраняемого серией противопоставленных товарных знаков, подтверждается открытыми источниками информации (см. [https://ru.wikipedia.org/wiki/Алёнка\\_\(шоколад\)](https://ru.wikipedia.org/wiki/Алёнка_(шоколад))), признанием общеизвестным товарного знака с изображения девочки [1], а также сведениями, представленными ПАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь».

Подтверждением широкой известности изображения, включенного в противопоставленные товарные знаки, служит также представленный Аналитический отчет [9], согласно которому обозначение, включенное в серию противопоставленных товарных знаков [1] – [8], известно 99,3 % респондентов, в то время как заявленное обозначение обладает низким уровнем известности (7,8%).

Что касается мнения респондентов о сходстве знаков, то его нельзя признать объективным и обоснованным, поскольку оно получено без учета признаков тождества и сходства до степени смешения товарных знаков, установленных, исходя из положений Кодекса и Правил, применяемых при экспертизе товарных знаков, а также без учета методических подходов, выработанных при таком анализе.

Таким образом, оценивая изложенные обстоятельства в совокупности, коллегия приходит к выводу о возможности смешения заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками [1] - [8] в отношении однородных и идентичных товаров 30 класса МКТУ, что определяет его несоответствие положениям, предусмотренным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

В отношении представленного заявителем отзыва на письмо ПАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» коллегия отмечает, что информация, содержащаяся в данном письме, учитывалась только с точки зрения известности и интенсивности использования товарных знаков, включающих изображение девочки, в отношении шоколада и кондитерских изделий.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 04.10.2018, и оставить в силе решение Роспатента от 06.07.2018.**