

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (далее - Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 30.03.2022 возражение, поданное ООО «Бавар+», Москва (далее – заявитель), на решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020731892, при этом установила следующее.

Orlenok

Словесное обозначение «**Orlenok**» по заявке №2020731892 с приоритетом от 20.06.2020 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35, 38, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 30.11.2021 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020731892 в отношении всех услуг 38 класса МКТУ, при этом в отношении всех товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35, 41 классов МКТУ правовая охрана не была предоставлена. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому знак не соответствует требованиям пунктов 3, 6, 9 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

Обозначение «ORLENOK» (транслитерация русского слова «Орлёнок») воспроизводит название широко известной культовой песни советского периода. Данная песня была написана в 1936 году поэтом Яковом Шведовым на музыку композитора Виктора Белого к спектаклю Театра Моссовета «Хлопчик» драматурга Марка Даниэля. Вторую жизнь приобрела песня в годы Великой Отечественной войны. Особенно широкое распространение песня получила среди партизан. В партизанских отрядах она была и паролем, и отрядной песней. Многие комсомольцы-разведчики, бойцы Красной Армии и партизанских отрядов повторили подвиг героя песни, многих из них в отрядах так и звали — Орлёнок. Для поддержания боевого духа бойцов Красной Армии во время войны в 1943 году тиражом в 25 тысяч экземпляров в войска была разслана книжечка с песней «Орлёнок» (<https://kulturologia.ru/blogs/130418/38582/>). Позже данная песня стала неразрывно связанной с Всероссийским детским центром «Орлёнок», она является элементом педагогической культуры, помощником вожакого в сплочении ребят, в создании атмосферы романтики, добра и творчества (<https://center-orlyonok.ru/RU/Content/Songs>).


На основании положений подпункта 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Вместе с тем, без согласия от правообладателя вышеуказанного произведения заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных услуг 41 класса МКТУ, так как в случае его регистрации на имя заявителя потребитель может быть введен в заблуждение

относительно изготовителя услуг, либо того, что маркированные заявленным обозначением услуги введены в гражданский оборот с разрешения правообладателя указанного произведения (подпункт 1 пункт 3 статьи 1483 Кодекса).


Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками:




- с товарным знаком «» (по свидетельству №567185 с приоритетом от 06.06.2014) в отношении товаров 30 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 30 класса МКТУ [1];

- с товарным знаком «**ОРЛЕНОК**» (по свидетельству №247965 с приоритетом от 26.09.2002) в отношении товаров 30 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29, 30 классов МКТУ [2];



- с товарным знаком «» (по свидетельству №498480 с приоритетом от 03.08.2012) в отношении услуг 41 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 41 класса МКТУ [3];



- с товарным знаком «» (по свидетельству №498478 с приоритетом от 03.08.2012) в отношении услуг 41 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 41 класса МКТУ [4];

- с товарным знаком «**МИЛЁНОК**» (по свидетельству №219790 с приоритетом от 05.02.2001) в отношении товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ [5].

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 30.03.2022, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель выразил согласие с решением Роспатента от 30.11.2021 в части отказа в предоставлении в регистрации заявленного обозначения в отношении всех товаров и услуг 30, 41 классов МКТУ;

- настоящим возражением заявитель оспаривает решение Роспатента от 30.11.2021 только в части отказа в регистрации заявленного обозначения в отношении всех товаров и услуг 05, 29, 32, 35 классов МКТУ;

- заявитель соглашается с тем, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком [2], однако, отмечает, что товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения не являются однородными товарам 30 класса МКТУ указанного противопоставления [2], так как сравниваемые товары имеют разное назначение, отличную сферу применения и различный круг потребителей;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [5] не являются сходными до степени смешения, так как сравниваемые обозначения различаются по фонетическому, визуальному и семантическому критериям сходства;

- заявленное обозначение фонетически не сходно с противопоставленным товарным знаком [5], так как заявленное обозначение прочитывается как [ОРЛЕНОК], в то время как противопоставленный товарный знак [5] имеет следующее звучание [МИЛЕНОК], то есть сравниваемые товарные знаки имеют

разный состав гласных и согласных звуков, что определяет их фонетическое различие;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [5] различаются по визуальному признаку сходства, так как выполнены буквами различных алфавитов и с использованием различных шрифтов;

- заявленное обозначение «Orlenok» обозначает птенца орла (<https://gufo.me/dict/kuznetsov/орленок>), в то время как противопоставленный товарный знак «МИЛЁНОК» [5] имеет следующее словарно-справочное значение «возлюбленный» (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/mas/28542/милёнок>), следовательно, в сравниваемых обозначениях отсутствует подобие заложенных идей, ввиду чего они различаются и по семантическому критерию сходства.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 30.11.2021 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 05, 29, 32, 35, 38 классов МКТУ.

При подготовке к рассмотрению возражения были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении более широкого перечня товаров, нежели чем было установлено в рамках решения Роспатента от 30.11.2021.

Коллегия отмечает, что выявление новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотрено пунктом 45 Правил ППС.

Указанные выше дополнительные обстоятельства были оглашены на заседании коллегии 12.07.2022 и занесены в соответствующую графу протокола

членами коллегии. Заявителю была предложена возможность предоставить свои письменные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств.

Коллегия отмечает, что на дату рассмотрения возражения (12.08.2022) заявителем не было представлено письменных пояснений в отношении дополнительных обстоятельств.

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

С учетом даты (20.06.2020) поступления заявки №2020731892 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

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

В соответствии с пунктом 6 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 тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с положениями пункта 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 заявленном обозначении.

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

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

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

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.

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).

Согласно подпункту 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы

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

Orlenok

Заявленное обозначение «Orlenok» является словесным, выполненным оригинальным шрифтом заглавной и строчными буквами латинского алфавита.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35, 41 классов МКТУ основано на противоречии пунктам 3, 6, 9 (1) статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при подготовке к рассмотрению возражения коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении более широкого перечня товаров, нежели чем было установлено в рамках решения Роспатента от 30.11.2021.

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

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

Оценка обозначения на соответствие требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения рядовыми, средними потребителями – адресатами товаров и услуг, для индивидуализации которых испрашивается правовая охрана обозначения, в отношении конкретных товаров / услуг.

Orlenok

Заявленное обозначение «Orlenok» (транслитерация русского слова «Орлёнок») воспроизводит название широко известной культовой песни советского периода. Данная песня была написана в 1936 году поэтом Яковом Шведовым на музыку композитора Виктора Белого к спектаклю Театра Моссовета «Хлопчик» драматурга Марка Даниэля. Вторую жизнь приобрела песня в годы Великой Отечественной войны. Особенно широкое распространение песня получила среди партизан. В партизанских отрядах она была и паролем, и отрядной песней. Многие комсомольцы-разведчики, бойцы Красной Армии и партизанских отрядов повторили подвиг героя песни, многих из них в отрядах так и звали — Орлёнок. Для поддержания боевого духа бойцов Красной Армии во время войны в 1943 году тиражом в 25 тысяч экземпляров в войска была разослана книжечка с песней «Орлёнок» (<https://kulturologia.ru/blogs/130418/38582/>). Позже данная песня стала неразрывно связанной с Всероссийским детским центром «Орлёнок», она является элементом педагогической культуры, помощником вожакого в сплочении ребят, в создании атмосферы романтики, добра и творчества (<https://center-orlyonok.ru/RU/Content/Songs>). Данная песня часто исполнялась на различных концертах, например, на Праздничном пионерском концерте в 1983 году (https://www.youtube.com/watch?v=maxR_ZrIs1I), на концерте «Победа. Одна на всех» (<https://www.youtube.com/watch?v=LH6liY59Sa8>), на концерте в телестудии «Орлёнок» (<https://www.youtube.com/watch?v=VnDlIEnCZj8>), на концерте финалистов музыкального конкурса «Главные детские песни 2.0» (<http://belgorod-news.net/society/2022/08/15/90431.html>). Указанное в совокупности подтверждает известность названия произведения искусства (песни «Орлёнок») на территории России. Право на указанное музыкальное произведение возникло ранее даты приоритета заявленного обозначения, так как обнародовано такое произведение было в 1936 году, при дате подачи заявки №2020731892 – 20.06.2020.

Указанные выше сведения позволяют установить факт известности российским потребителям названия музыкального произведения «Орлёнок» до даты приоритета заявленного обозначения. Установления сходства в данном случае

не требуется ввиду фонетического тождества названия произведения «Орлёнок» и

заявленного обозначения «**Orlenok**».

Установив факт известности российским потребителям песни «Орлёнок» и принимая во внимание ассоциирование данного названия с создателем данного произведения, коллегии надлежит проверить ассоциативную связь между услугами, в отношении которых испрашивается регистрация, и названием известной песни как воспринимаемые происходящими из одного источника.

Вместе с тем, коллегия принимает во внимание то обстоятельство, что заявитель исключил все услуги 41 класса МКТУ из перечня заявленных на регистрацию товаров и услуг.

Коллегия отмечает, что заявленное обозначение «**Orlenok**» имеет словарно-справочное значение «птенец орла» (<https://gufo.me/dict/kuznetsov/орленок>), при этом, в заявленном обозначении отсутствуют какие-либо изобразительные элементы, которые могли бы вызывать у потребителей ассоциации с песней «Орлёнок», равно как и с Всероссийским детским центром «Орлёнок» (например, изображения пионерских галстуков, красных знамен, пионерских барабанов, пионерской формы (<http://rpo-ramenki.ru/simvolika>)).

Что касается заявленных на регистрацию товаров и услуг 05, 29, 32, 35, 38 классов МКТУ, то коллегия отмечает, что в отношении данных товаров и услуг

заявленное обозначение «**Orlenok**» будет являться фантазийным и не будет вводить потребителя в заблуждение относительно производителя товаров/изготовителя услуг, либо того, что маркированные заявленным обозначением товары/услуги введены в гражданский оборот с разрешения правообладателя указанного произведения.

Следовательно, с учётом исключения из перечня заявленных товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35, 38, 41 товаров и услуг 30, 41 классов МКТУ, заявленное обозначение не будет противоречить положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов решения Роспатента от 30.11.2021 о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 9 статьи 1483 Кодекса, то коллегия отмечает следующее. Согласно Обзору практики Суда по интеллектуальным правам по вопросам, связанным с применением пунктов 2, 4, 5, 8 и 9 статьи 1483 Кодекса «с учетом того что подпунктом 1 пункта 9 статьи 1483 ГК РФ ограничения в отношении регистрации товарных знаков, тождественных персонажам известных в Российской Федерации на дату подачи заявки произведений, установлены в пользу правообладателей и их правопреемников, лицами, наделенными правом на подачу возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по этому основанию, могут быть те лица, которые являются обладателями авторских прав на дату подачи возражения» (постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 21.04.2017 по делу №СИП-414/2016). Аналогичная позиция содержится в постановлении президиума Суда по интеллектуальным правам от 09.10.2014 по делу №СИП-296/2013.

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

В отношении того, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками [1-5], коллегия нашла целесообразным сообщить следующее.

В связи с тем, что заявитель выразил согласие с решением Роспатента от 30.11.2021 в части отказа в регистрации заявленного обозначения в отношении всех товаров и услуг 30, 41 классов МКТУ, товарные знаки [1, 3, 4], противопоставленные в отношении товаров и услуг 30, 41 классов МКТУ, могут не

учитываться при анализе заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Противопоставленный товарный знак «**ОРЛЕНОК**» [2] представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [2] было установлено, что сравниваемые знаки содержат фонетически и семантически тождественные словесные элементы «Orlenok»/«ОРЛЕНОК» («птенец орла») (<https://gufo.me/dict/kuznetsov/oplenok>).

Сравниваемые обозначения выполнены буквами разных алфавитов, однако, данное обстоятельство нивелируется тем, что сравниваемые обозначения являются фонетически и семантически тождественными.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что товары 05 класса МКТУ «вода мелиссовая для фармацевтических целей; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; молоко миндальное для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; настои лекарственных; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; сиропы для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «заменители кофе;

цикорий; чай; чай со льдом; какао; кофе; кофе-сырец; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары совпадают по назначению (для приёма внутрь), кругу потребителей (люди различного возраста), условиям реализации (могут оказываться в сети Интернет посредством онлайн-заказов и последующей доставке).

Товары 05 класса МКТУ «добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; прополис для фармацевтических целей» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «мёд; прополис; молочко маточное пчелиное [за исключением используемого для медицинских целей]» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к продуктам пчеловодства, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 05 класса МКТУ «мука рыбная для употребления в пищу; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «мука» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к муке, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 05 класса МКТУ «мясо лиофилизированное для медицинских целей» заявленного обозначения являются сопутствующими товарам 30 класса МКТУ «вещества связующие для колбасных изделий; продукты для размягчения мяса в домашних условиях» противопоставленного товарного знака [2] и однородны им, так как сравниваемые товары относятся к мясу и к мясным продуктам, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 05 класса МКТУ «молоко сухое для детей; молочные ферменты для фармацевтических целей; смеси молочные сухие для детского питания» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ

«стабилизаторы для взбитых сливок» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к кисломолочной продукции, совпадают по назначению, кругу потребителей, условиям реализации.

Товары 29 класса МКТУ «арахис обработанный; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; спреды на основе орехов; фундук обработанный; миндаль толченый» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «орех мускатный» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к орехам или к продуктам питания на их основе, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 29 класса МКТУ «андуйет; ветчина; дичь; желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; конфи утиное; мозг костный пищевой; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; пулькоги; сало; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; субпродукты; экстракты мясные; якитори» заявленного обозначения являются сопутствующими товарам 30 класса МКТУ «вещества связующие для колбасных изделий; продукты для размягчения мяса в домашних условиях» противопоставленного товарного знака [2] и однородны им, так как сравниваемые товары относятся к мясу и к мясным продуктам, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 29 класса МКТУ «кукуруза сахарная, обработанная» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «кукуруза молотая; кукуруза поджаренная» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к изделиям из кукурузы, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 29 класса МКТУ «коктейли молочные; компоты; молоко арахисовое; молоко кокосовое; молоко миндальное; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко

соевое; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; эгг-ног безалкогольный; заменители молока» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «заменители кофе; цикорий; чай; чай со льдом; какао; кофе; кофе-сырец; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к напиткам безалкогольным, совпадают по назначению (для приёма внутрь), кругу потребителей (люди различного возраста), условиям реализации (могут оказываться в сети Интернет посредством онлайн-заказов и последующей доставке).

Товары 29 класса МКТУ «агар-агар для кулинарных целей; альгинаты для кулинарных целей; белки для кулинарных целей; лецитин для кулинарных целей; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко рисовое для кулинарных целей; пектины для кулинарных целей; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; ферменты молочные для кулинарных целей» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «ароматизаторы; ароматизаторы [за исключением эфирных масел]; бадьян; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматическое вещество]; вещества ароматические кофейные; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для пищевого льда; продукты пищевые, содержащие крахмал; вода морская [для приготовления пищи]; глюкоза пищевая; эссенции пищевые [за исключением эфирных эссенций и эфирных масел]; крахмал пищевой; таблетки дрожжевые [за исключением используемых для лечебных целей]» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к веществам, добавляемым в продукты питания, совпадают по назначению, кругу потребителей, условиям реализации.

Товары 29 класса МКТУ «молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; крем сливочный; масло сливочное; продукты молочные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; йогурт; кефир; кумыс; сметана; сыворотка молочная; сыры; творог; ферменты сычужные; закваска сычужная» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «стабилизаторы для взбитых сливок» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к кисломолочной продукции, совпадают по назначению, кругу потребителей, условиям реализации.

Товары 29 класса МКТУ «анчоусы неживые; водоросли морские консервированные; голотурии неживые; икра; икра рыб обработанная; клипфиск [треска солено-сушеная]; консервы рыбные; клемы [неживые]; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски неживые; муссы рыбные; омары неживые; продукты рыбные пищевые; раки неживые; ракообразные неживые; ракушки неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; трепанги неживые; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыб; экстракты водорослей пищевые» заявленного обозначения являются сопутствующими товарам 30 класса МКТУ «суши» противопоставленного товарного знака [2] и однородны им, так как суши представляют рисовые котлетки (катышки), покрытые сверху кусочком сырой рыбы или сырой креветкой и пропитанные (приправленные) своеобразным соусом (вместо рыбы может выступать моллюск, икра, и другие ингредиенты (https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_culinary/2085/суши)). Рыба, различные морепродукты, суши могут производиться одним предприятием (<http://nenashevo.ru/production/proizvodstvo-ryby/>). Таким образом, сравниваемые товары совпадают по назначению, кругу потребителей, условиям реализации.

Вместе с тем коллегия обращает внимание на то, что остальные товары 29 класса МКТУ «алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу;

артишоки консервированные; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; гнезда птичьи съедобные; голубцы, фаршированные мясом; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле; желатин; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закуски легкие на основе фруктов; изделия из сои порционные; изделия из тофу порционные; изюм; икра баклажанная; икра кабачковая; имбирь консервированный; имбирь кристаллизованный; имбирь маринованный; капуста квашеная; кассуле; квार्к; кимчи; клей рыбий пищевой; клецки картофельные; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; консервы овощные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; концентраты овощные для приготовления пищи; концентраты фруктовые для приготовления пищи; корн-доги; корнишоны; котлеты из тофу; котлеты соевые; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; личинки муравьев съедобные, приготовленные; лук консервированный; маргарин; мармелад, за исключением кондитерских изделий; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло соевое пищевое; муссы овощные; мякоть фруктовая; насекомые съедобные неживые; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи обработанные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; оладьи из тертого картофеля; оладьи картофельные; оливки консервированные; омлеты; паста томатная; паста фруктовая прессованная; перец консервированный; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; пудинг белый; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; рататуй; салаты овощные; салаты фруктовые; сате; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки растительные; смеси жировые для

бутербродов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; спаржа соевая; спреды на основе овощей; супы; супы овощные; сырники; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; тахини; темпе; тофу; трюфели консервированные; фалафель; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты обработанные; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; хлопья картофельные; хумус; цветы сухие съедобные; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; шукрут; ягоды консервированные; яйца; яйца улитки» заявленного обозначения не являются однородными товарам 30 класса МКТУ «ароматизаторы; ароматизаторы [за исключением эфирных масел]; бадьян; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматическое вещество]; вещества ароматические кофейные; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для пищевого льда; вода морская [для приготовления пищи]; глюкоза пищевая; горчица; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе; изделия макаронные; йогурт замороженный; какао; какао-продукты; каперсы; каши молочные; клейковина пищевая; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; куркума пищевая; кускус; кушанья мучные; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; лепешки рисовые; мальтоза; мед; молочко маточное пчелиное [за исключением используемого для медицинских целей]; мороженое; мороженое фруктовое; мука; мюсли; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные; овес дробленный; овес очищенный; орех мускатный; патока; перец; петифуры; попкорн; порошки для мороженого; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты мучные; продукты на основе овса; продукты пищевые, содержащие крахмал; прополис; пряности; пудинги; равиоли; резинка жевательная [за исключением используемой для медицинских

целей]; рис; сахар; семя анисовое; солод; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; суши; сэндвичи; таблетки дрожжевые [за исключением используемых для лечебных целей]; табуле [блюдо из овощей, гороха, масла и лимонного сока]; такос [пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей]; тапиока; уксус; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай; чай со льдом; экстракт солодовый; эссенции пищевые [за исключением эфирных эссенций и эфирных масел]» противопоставленного товарного знака [2], так как указанные товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения относятся к яйцам и яйцепродуктам, к рыбе и продуктам рыбным, к морепродуктам, к экзотическим товарам животного происхождения, к масложировой продукции, к овощам и к продуктам консервированным из них, к фруктам и к продуктам готовым из них, к продуктам готовым пастообразным, к продуктам готовым из соевых бобов, к грибам, а также к супам и бульонам, в то время как товары 30 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2] относятся к продукции мукомольной и зерновой, к изделиям хлебобулочным, к сахару и продуктам сахарного производства, к чаю, кофе, какао и напиткам на их основе, к мороженому и порошкам для его изготовления, к льду, к веществам, добавляемым в продукты питания, к продуктам для сбраживания, к приправам, пряностям и специям, к продуктам пчеловодства, к изделиям бутербродным, к изделиям кулинарным на основе злаков, а также к кондитерским изделиям, то есть сравниваемые товары относятся к разным сферам назначения, обладают отличным кругом потребителей и не являются взаимозаменяемыми.

Товары 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки

обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «заменители кофе; цикорий; чай; чай со льдом; какао; кофе; кофе-сырец; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные» противопоставленного товарного знака [2], так как сравниваемые товары относятся к напиткам безалкогольным, совпадают по назначению (для приёма внутрь), кругу потребителей (люди различного возраста), условиям реализации (могут оказываться в сети Интернет посредством онлайн-заказов и последующей доставке).

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком [2] в отношении однородных товаров 05, 29, 32 классов МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Тем не менее, решение о регистрации заявленного обозначения №2020731892 должно быть изменено, так как при анализе на предмет однородности товаров 29 класса МКТУ заявленного обозначения и товаров 30 класса МКТУ сходного противопоставленного товарного знака [2] были выявлены

неоднородные товары (перечень приведен по тексту заключения выше), в отношении которых заявленное обозначение также должно быть зарегистрировано.

В отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [5] коллегия отмечает следующее.

Противопоставленный товарный знак «**МИЛЁНОК**» [5] представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ.

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [5] было установлено, что они содержат словесные элементы «Orlenok»/«МИЛЁНОК», которые произносятся следующим образом: [О Р Л Ё Н О К] / [М И Л Ё Н О К], различаются звуками [ОР]/[МИ], расположенных в начальных частях сравниваемых обозначений, то есть имеют отличия в два звука, с которых начинается их прочтение, что свидетельствует о том, что они различаются по фонетическому признаку сходства.

Заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [5] выполнены буквами разных алфавитов (латинского и русского соответственно), что свидетельствует о том, что они различаются по визуальному признаку сходства. Кроме того, заявленное обозначение выполнено оригинальным шрифтом с обводкой букв, что усиливает различное восприятие сравниваемых обозначений потребителями.

Заявленное обозначение «Orlenok» является транслитерацией русского слова «Орлёнок» и обозначает птенца орла (<https://gufo.me/dict/kuznetsov/орленок>), в то время как противопоставленный товарный знак «МИЛЁНОК» [5] трактуется как «возлюбленный» (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/mas/28542/милёнок>), следовательно, в сравниваемых обозначениях отсутствует подобие заложенных идей, ввиду чего они различаются и по семантическому критерию сходства.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что сравниваемые обозначения имеют фонетические, визуальные и семантические отличия, а, следовательно, не являются сходными до степени смешения.

Товары 05 класса МКТУ заявленного обозначения являются однородными товарам 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [5], так как сравниваемые товары относятся к фармацевтическим и прочим препаратам для медицинских целей, к ветеринарным препаратам, к средствам для борьбы с вредными видами растительного и животного мира, к изделиям для гигиенических целей, а также к препаратам санитарно-гигиеническим, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения являются однородными товарам 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [5], так как сравниваемые товары относятся к мясу и мясным продуктам, к продукции кисломолочной, к яйцам и яйцепродуктам, к рыбе и продуктам рыбным, к морепродуктам, к экзотическим товарам животного происхождения, к масложировой продукции, к овощам и к продуктам консервированным из них, к фруктам и к продуктам готовым из них, к продуктам готовым пастообразным, к продуктам готовым из соевых бобов, к грибам, к орехам, к продуктам растительного происхождения, к ферментам и белкам, а также к супам и бульонам, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Так как заявитель не оспаривает решение Роспатента от 30.11.2021 в части отказа в регистрации заявленного обозначения в отношении всех товаров и услуг 30, 41 классов МКТУ, анализ однородности товаров 30 класса МКТУ заявленного обозначения и товаров 30 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [5] в настоящем заключении не требуется.

Товары 32 класса МКТУ заявленного обозначения являются однородными товарам 32, 33 классов МКТУ противопоставленного товарного знака [5], так как сравниваемые товары относятся к безалкогольным и алкогольным напиткам, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Услуги 35 класса МКТУ заявленного обозначения являются однородными услугам 35 МКТУ противопоставленного товарного знака [5], так как сравниваемые услуги относятся к услугам по продвижению товаров, к услугам по изучению рынка, к услугам в области бизнеса, к посредническим услугам, к услугам в области бухгалтерского учёта, к услугам конторским и секретарским, к услугам кадровым, к услугам по прокату офисного оборудования, а также к услугам информационно-справочным, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Вместе с тем, установленное выше отсутствие сходства сравниваемых обозначений приводит к отсутствию возможности смешения потребителями однородных товаров, маркированных ими.

Таким образом, противопоставленный товарный знак [5] не является препятствием для регистрации заявленного обозначения в отношении товаров и услуг 05, 29, 32, 35 классов МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 30.03.2022, изменить решение Роспатента от 30.11.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020731892.