

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 поступившее 25.05.2020 возражение АО «Кондитерская фабрика «Пермская» (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018757492, при этом установила следующее.

Регистрация обозначения в качестве товарного знака по заявке №2018757492 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 26.12.2018 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «ОЛЮШКА», выполненное буквами русского алфавита.

Решение Роспатента от 17.01.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение оно сходно до степени смешения:

1) со словесными товарными знаками «Оленька Olen'ka», «Оленька», зарегистрированными на имя закрытого акционерного общества "Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана "МИР", 140002, Московская обл., г. Люберцы, Октябрьский пр-т, д.112 (св-во № 719432 [1] с приоритетом от

20.11.2018, св-во № 138033 [2] с приоритетом от 23.10.1995) для однородных товаров 30 класса МКТУ;

2) с комбинированным товарным знаком (знаком обслуживания) «Олюшкина сдобушка», зарегистрированным на имя общества с ограниченной ответственностью "Богородский каравай", 111116, Москва, ул. Лефортовский вал, 7Г, стр. 4, каб. 10 (св-во № 646243 [3] с приоритетом от 27.03.2017) для однородных товаров 30 класса МКТУ.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не является сходным до степени смешения с товарными знаками [1-3];

- заявленное обозначение не является сходным с товарными знаками «Оленька»[1-2] из-за различной фонетики, обусловленной тем, что в середине слова «Олюшка» мы слышим гласный звук [у], а в середине слова «Оленька» слышится гласный звук [и]. Если в середине слова «Олюшка» находится согласная буква «ш» и слышится звук [ш], который является глухим парным, твердым и шипящим, то в середине слова «Оленька» находится буква «н» и слышится звук [Н'], который является звонким непарным и мягким;

- словесное обозначение «Олюшка» также не является сходным и с комбинированным товарным знаком № 646243 «Олюшкина сдобушка»[3]. Как видно в отличии от словесного обозначения «Олюшка», которое состоит из одного слова, противопоставляемый товарный знак «Олюшкина сдобушка» состоит из двух слов в котором слово «сдобушка» является главным, а слово «Олюшка» зависимым. Слово «сдобушка» является производным от слова «сдоба», которое обозначает различное пищевое сырьё для хлебобулочных и кондитерских изделий, а также сдобное хлебобулочное изделие ([https://ru.wikipedia.org/wiki/Сдоба\\_\(значения\)](https://ru.wikipedia.org/wiki/Сдоба_(значения))). Кроме того, противопоставляемый заявке товарный знак «Олюшкина сдобушка» представляет собой комбинированный товарный знак: с изображением девушки в

красном платье в белый горох, сидящей за столом и пьющей чай. В волосы девушки вплетена лента зеленого цвета. Как следует из описания товарного знака, в левой руке девушка держит белую чашку с рисунком зеленого, розового и красного цветов, в которой налит чай. Перед девушкой на столе изображены чайник белого цвета с узором красного, розового и зеленого цветов, ложка белого цвета и бублики, выполненные желтым и коричневыми цветами, лежащие на тарелке белого цвета. За девушкой в качестве фона изображен ромбовидный орнамент бежевого и коричневого цветов. Таким образом, в словесном обозначении «Олюшкина сдобушка» акцент делается на хлебобулочном изделии и составе продукта. То есть при произношении словосочетание «Олюшкина сдобушка» должно ассоциироваться у потребителя с хлебобулочным изделием, которое принадлежит Олюшке, сделано ею или для нее. В сочетании с изображением девушки, комбинированный товарный знак «Олюшкина сдобушка» призван ассоциироваться у потребителя с процессом чаепития с хлебо-булочными изделиями. В то время как поданное на регистрацию товарного знака по заявке №2018757492 обозначение «Олюшка» представляет собой производное, уменьшительно-ласкательное от имени Ольга. Акцент в обозначении делается именно на имени. Заявленное к охране обозначение призвано ассоциироваться у потребителя с чем-то русским, православным. Именно поэтому на используемом заявителем этикете вафельных конфет с обозначением «Олюшка» изображена картинка русской девушки в русском наряде на фоне традиционной русской природы.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о регистрации товарного знака по заявке № 2018757492 в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (26.12.2018) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и

рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 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.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

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, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение “ОЛЮШКА”.

Государственная регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018757492 в заключении по результатам экспертизы указано его несоответствие требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства до степени смешения заявленного обозначения со знаками [1-3] в отношении однородных товаров.

Товарный знак [1] представляет собой словесное обозначение

**ОЛЕНЬКА**

**OLEN'KA**

Товарный знак зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 30 класса МКТУ - батончики злаковые; блины; блюда на основе лапши; булки; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; галеты солодовые; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; дрожжи; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские мучные; изделия макаронные; какао; карамели [конфеты]; каши; каши молочные; кетчуп [соус]; конфеты; конфеты мятные; кофе; крахмал пищевой; крекеры; крупа манная; крупы пищевые; кулебяки с мясом; лапша; леденцы; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; маринады; марципан; маффины [мучные кондитерские изделия]; мед; мороженое; мука пищевая; муссы десертные [кондитерские изделия]; мюсли; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки шоколадные; орехи в шоколаде; пастилки [кондитерские изделия]; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; печенье; пироги с мясной начинкой; пироги [мучные кондитерские изделия]; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки пекарские; пралине; приправы; продукты зерновые; пряники; пряности; равиоли; резинки жевательные; рис; рулеты [мучные кондитерские изделия]; сахар; сладости; соль поваренная; соусы [приправы]; спагетти; специи; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; торты; тесто готовое; тортильлы; уксус; халва; хлеб; хлопья [продукты зерновые]; хлопья

кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай; чизбургеры [сэндвичи]; шоколад..

Товарный знак [2] состоит из слова **ОЛЕНЬКА**, выполненного стандартным шрифтом. Знаку предоставлена правовая охрана в отношении товаров 30 класса МКТУ - кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе, мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое, мед, сироп из патоки, дрожжи, пекарные порошки, соль, горчица, уксус, соусы (приправы), пряности, пищевой лед.



Товарный знак [3] состоит из изображения девочки, сидящей за столом, и словосочетания «Олюшкина Сдобушка», выполненного оригинальным шрифтом. Знак зарегистрирован для товаров 30 класса МКТУ – изделия кондитерские для украшения новогодних елок; хлеб из пресного теста; сухари; печенье; галеты солодовые; конфеты; вафли; бриоши; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; карамели [конфеты]; продукты зерновые; шоколад; сладости; хлопья кукурузные; блины; пряники; помадки [кондитерские изделия]; птифуры [пирожные]; хлеб; пироги; изделия кондитерские мучные; печенье сухое; булки; пудинги [запеканки]; пралине; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; кулебяки с мясом; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские на основе арахиса; хлопья [продукты зерновые]; крекеры; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; мюсли; халва.

Товары 30 класса МКТУ (вафли; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]), в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и для которых зарегистрированы товарные знаки [1-3], являются однородными,

поскольку они совпадают по виду либо относятся к одной родовой группе товаров - кондитерским изделиям, имеют одинаковое назначение, один круг потребителей и одинаковые условия реализации, что заявителем в возражении не оспаривается.

Сравнительный анализ на тождество и сходство заявленного обозначения и противопоставленных экспертизой товарных знаков показал, что они ассоциируются между собой в целом, несмотря на отдельные отличия, что обусловлено следующим.

Заявленное обозначение «ОЛЮШКА» и противопоставленные знаки «ОЛЕНЬКА» [1-2] являются сходными семантически, фонетически, и графически поскольку они представляют собой уменьшительно-ласкательные варианты одного и того же женского имени Ольга, состоят из одинакового количества слогов, имеют совпадающие начальные и конечные части, выполнены буквами одного алфавита.

Что касается заявленного обозначения «ОЛЮШКА» и товарного знака



[3], то их сходство обусловлено фонетическим сходством заявленного обозначения и словесного элемента «ОЛЮШКИНА», выполняющего в знаке основную индивидуализирующую функцию. Изображение девочки за столом иллюстрирует смысловое значение словосочетания «ОЛЮШКИНА СДОБУШКА». При этом слово «Сдобушка» является слабым элементом знака в силу того, что оно воспринимается как указание на вид хлебобулочных изделий, в отношении которых зарегистрирован товарный знак. Фонетическое сходство обозначений обусловлено совпадением пяти начальных звуков слов «ОЛЮШКА» и «ОЛЮШКИНА».

Что касается семантического сходства сравниваемых обозначений, то оно обусловлено ассоциациями с девочкой Олюшкой (Олюшка – уменьшительно-ласкательное от женского имени Ольга).

В отношении визуального признака сходства обозначений коллегия отмечает, что этот признак относится к второстепенным признакам сходства словесных

обозначений, не оказывающим существенного влияния на восприятие знаков потребителем. Однако следует отметить, что выполнение знаков с использованием букв одного алфавита сближает сравниваемые обозначения в визуальном плане.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения, так как они ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на некоторые отличия.

С учетом установленного сходства обозначений и однородности товаров, являющихся товарами широкого потребления, степень внимания к которым при их покупке потребителями является невысокой, существует вероятность смешения их в гражданском обороте при маркировке сравниваемыми обозначениями, следовательно, вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ является правомерным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.05.2020, оставить в силе решение Роспатента от 17.01.2020.**