

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 26.04.2021 возражение, поданное Коробко Павлом Вячеславовичем, Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019745086, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение  по заявке № 2019745086, поступившей 10.09.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30, 32, услуг 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, в желто-черном цветовом сочетании.

Согласно заявлению о внесении изменения от 25.02.2020 перечень заявленных услуг 35 и 43 классов МКТУ был уточнен заявителем (см. ф. 401 от 04.03.2020 г.).

Роспатентом 25.12.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019745086 в отношении всех товаров и услуг, основанном на заключении по результатам экспертизы, согласно которому установлено следующее:

- заявленное обозначение представляет собой словосочетание «ГОГОЛЬ МОГОЛЬ» (Гоголь-моголь - это кушанье из сырых яичных желтков, взбитых с сахаром, см. Современный толковый словарь русского языка, С.А. Кузнецова, Санкт-Петербург, изд. «Норинт», 2002, стр. 132). В связи с изложенным, заявленное словесное

обозначение «ГОГОЛЬ МОГОЛЬ» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса для части товаров 29 класса МКТУ («эгг-ног безалкогольный; яйца» и т.п.), товаров 30 класса МКТУ («сахар; сахар пальмовый» и т.п.) товаров 32 класса МКТУ («напитки на основе молочной сыворотки» и т.п.), поскольку указывает на вид и свойства товаров, на назначение услуг 35 и 43 классов МКТУ;

- заявленное обозначение «ГОГОЛЬ МОГОЛЬ» в отношении остальных заявленных товаров способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров (пункт 3 (1) статьи 1483 Кодекса);

- заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией товарных знаков:



по свидетельству № 721925 (с приоритетом от 12.09.2018),



по свидетельству № 721923 (с приоритетом от 16.03.2018),

Гоголь-Моголь

по свидетельству № 534386 (с приоритетом от 10.08.2012),

правовая охрана которым предоставлена в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ, правообладателем которых является ООО «Новый Книжный Центр», 127322, Москва, Огородный пр-д, д. 20, стр. 27, пом. 14 (пункт 6 (2) статьи 1483 Кодекса).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 26.04.2021, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 25.12.2020. Доводы возражения сводятся к следующему:

- на регистрацию было заявлено комбинированное обозначение, образованное за счёт визуального выделения общей части каждого из слов-элементов словосочетания - "ОГОЛЬ", которая разделена пробелом по горизонтали на две составляющих, верхнюю и нижнюю, выполненные в разном цвете, с добавлением к каждой из них соответствующей ей первой буквы элемента словосочетания, соответственно "Г" и "М", выполненных в цвете, аналогичном цвету соответствующей части словосочетания;

- заявленное обозначение не идентично словесному сочетанию «ГОГОЛЬ-МОГОЛЬ», а представляет собой изображение отдельных элементов этого сочетания, которое в результате стилизации обладает различительной способностью.

На основании изложенных доводов заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 25.12.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019745086 в отношении всех товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (10.09.2019) заявки № 2019745086 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе, указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар и т.д.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса (см. п. 35 Правил).

В соответствии с пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 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 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.

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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил 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 пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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).

Заявленное обозначение  по заявке № 2019745086 является комбинированным, выполнено в желто-черном цветовом сочетании. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 29, 30, 32, услуг 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне.

В части несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Заявитель в возражении настаивает на том, что заявленное обозначение не идентично словосочетанию «ГОГОЛЬ-МОГОЛЬ», а представляет собой изображение отдельных элементов этого сочетания, которое в результате стилизации обладает различительной способностью.

Словесные элементы выполнены таким образом, что заявленное обозначение легко прочитывается потребителем как «ГОГОЛЬ-МОГОЛЬ», то есть не утрачивает словесного характера. Несмотря на стилизацию исполнения каких-либо иных ассоциаций заявленное обозначение не вызывает, его смысл очевиден и не требует домысливания.

Как правомерно указано в заключении по результатам экспертизы, «ГОГОЛЬ-МОГОЛЬ» - это кушанье из сырых яичных желтков, стертых с сахаром. Гóголь-мóголь - десерт, основные компоненты которого - взбитый яичный желток и сахар (или сахарная пудра). Существует множество вариаций этого напитка: с добавлением вина, виски, ванилина, рома, хлеба, мёда, какао, фруктовых и ягодных соков. См. электронные словари: <https://ru.wikipedia.org/wiki/>, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/40034>. «Гоголь моголь» - напиток из молока, яиц, сахара и мускатного ореха. Часто добавляют ром или бренди. См. электронный словарь: https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_culinary/572/.

Таким образом, заявленное обозначение прямо, без домысливания указывает на назначение, свойства части заявленных товаров 29 класса МКТУ (*«эгг-ног безалкогольный; яйца; яйца улитки; белки для кулинарных целей; белок яичный; коктейли молочные; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко соевое; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сухое; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; порошок яичный; продукты молочные; сок лимонный для кулинарных целей; фундук обработанный»*), товаров 30 класса МКТУ (*«ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; ванилин [заменитель ванили]; вещества подслащивающие натуральные; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе; заменители кофе растительные; йогурт замороженный [мороженое]; какао; конфитюр молочный; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; мед; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе*

какао; сахар пальмовый; сахар; сладости; хлеб; хлеб из пресного теста»), товаров 32 класса МКТУ («напитки на основе молочной сыворотки; коктейли безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; соки фруктовые; сок яблочный безалкогольный; экстракты фруктовые безалкогольные»).

Следует различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Последним может быть предоставлена правовая охрана. В том случае, когда для того, чтобы сформулировать описательную характеристику товара или характеристику сведений об изготовителе, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, можно признать, что анализируемый элемент не является описательным.

Таким образом, в отношении услуг 35 класса МКТУ, связанных с продажами, заявленное обозначение не носит описательного характера и не способно прямо указывать на какие-либо характеристики данных услуг. Представляется нереальным, что магазины, торговые центры, предприятия, ведущие торговую деятельность, и т.п. специализируются только на продажах гоголь-моголя или продуктов, из которых состоит данное кушанье. То есть невозможно достоверно определить по блюду специализацию магазина, маркируемого заявленным обозначением.

В отношении услуг 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; пекарни; рестораны, рестораны самообслуживания, услуги ресторанов, обслуживающих "на вынос", услуги ресторанов, в том числе обеспечивающих доставку на дом и в офисы, услуги ресторанов по приготовлению блюд из предоставленных посетителями продуктов питания, предварительно купленных ими в этих ресторанах или в других объектах торговли; столовые на производстве и в учебных заведениях; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги по обеспечению продуктами питания; услуги ресторанов ваиюку; услуги ресторанов лапиши «удон» и «соба», представляющих собой услуги предприятий общественного питания, заявленное обозначение не

носит описательного характера и не способно прямо указывать на какие-либо характеристики данных услуг. Представляется нереальным, что кафе, рестораны и т.п. специализируются только на подаче гоголь-моголя или продуктов на его основе. Так, заявленное обозначение не может указывать на предпочтительность той или иной кухни, а также не принадлежит к какой-либо кухне (восточной, вегетарианской, русской и т.п.). То есть не представляется возможным достоверно определить по блюду направленность меню заведения, маркируемого заявленным обозначением.

Таким образом, заявленное обозначение в отношении услуг 35, 43 классов МКТУ является фантазийным и представляет собой оригинальную комбинацию, обладающую индивидуализирующей способностью.

На основании вышеизложенного, у коллегии отсутствуют основания для применения требований пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса в отношении услуг 35, 43 классов МКТУ.

В отношении вышеуказанных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ заявленное обозначение, как было установлено выше, не соответствует требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса и доводы экспертизы в этой части следует признать правомерными.

В части несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

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 товаре, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Заявленное обозначение в силу своего смыслового значения, указанного выше, является ложным относительно свойств, назначения следующих товаров на основании требований пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку данные товары не участвуют в изготовлении гоголя-моголя:

- 29 класса МКТУ «айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; анчоусы неживые; арахис обработанный; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; водоросли [приправа]; водоросли морские консервированные; гнезда птичьи съедобные; голотурии неживые / трепанги неживые; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; дичь; желатин; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; закуски легкие на основе фруктов; заменители молока; изделия из сои порционные / котлеты соевые; изделия из тофу порционные / котлеты из тофу; изделия колбасные; изделия мучные творожные; изюм; икра; икра баклажанная; икра кабачковая; икра рыб обработанная; йогурт; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; капуста квашеная; кефир [напиток молочный]; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клецки картофельные; клипфиск [треска солено-сушеная]; колбаса кровяная; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; корн-доги / сосиски в тесте на палочках; корнишоны; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кукуруза сахарная, обработанная; кумыс [напиток молочный]; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; 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 сливочное; масло соевое

пищевое; мидии неживые; миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски неживые; молоко сгущенное; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи сушеные; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары неживые; паста томатная; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; печень; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; продукты рыбные пищевые; простокваша [скисшее молоко]; птица домашняя неживая; пульткоги [корейское мясное блюдо]; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; смеси жировые для бутербродов; сметана [сквашенные сливки]; соки овощные для приготовления пищи; сок томатный для приготовления пищи; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; спреды на основе орехов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сыры; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; тахини [паста из семян кунжута]; творог соевый; трюфели консервированные; тунаец неживой; устрицы неживые; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; финики; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; хлопья картофельные; хумус [паста из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые;

экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; эскамолес [съедобные личинки муравьев]; юба [спаржа соевая]; ягоды консервированные; якитори»;

- 30 класса МКТУ «бадьян; баоцзы [китайские пирожки]; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; блюда на основе лапши; бриоши; булгур; булки; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; бургеры; бурито; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи; галеты солодовые; гамбургеры; гвоздика [пряность]; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; гренки; гречиха обработанная; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; закваски; закуска легкая на основе риса; закуска легкая на основе хлебных злаков; заправки для салатов; зефир [кондитерские изделия]; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения помещений; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские на основе фундука; изделия макаронные; имбирь [пряность]; камень винный для кулинарных целей / тартрат калия кислый для кулинарных целей; каперсы; карамели [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кимчи [жон-оль из ферментированных овощей]; киноа обработанная; киш; клейковина пищевая; клецки на основе муки; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; кулебяки с рыбой; кулебяки с овощной начинкой; кускус [крупа]; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; леденцы; лед

натуральный или искусственный; лед пищевой; лепешки рисовые; лепешки пшеничные; ломпер [лепешка на основе картофеля]; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; марципан; куркума; мисо [приправа] / паста соевая [приправа]; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоладно-молочные; напитки шоладные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; окономияки [японские пикантные блины]; онигири [рисовые шарики]; орехи в шоколаде; орех мускатный; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштет запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печенье; печенье сухое; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; пироги; пицца; пирожные; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудинг рисовый; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; релиш [приправа]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп из мелассы / сироп золотой; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в

пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соусы [приправы]; соусы для пасты; соус яблочный [приправа]; спагетти; специи; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; сухари; сухари панировочные; суши; сэмбэй [рисовые крекеры]; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортильы; травы огородные консервированные [специи]; украшения шоколадные для тортов; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы [пельмени китайские]; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; шоколад; штрудель; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный»;

- 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; 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 обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; сок

томатный [напиток]; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусли; сусли виноградное неферментированное; сусли пивное; сусли солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков».

На основании вышеизложенного, у коллегии есть основания для вывода о том, что заявленное обозначение в отношении вышеуказанных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ не соответствует требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В заключении по результатам экспертизы заявленному обозначению [1] противопоставлены следующие товарные знаки:

☺ ГОГОЛЬ ☺ МОГОЛЬ ☺

свидетельству № 721925 (с приоритетом от 12.09.2018) [2],



свидетельству № 721923 (с приоритетом от 16.03.2018) [3],

Гоголь-Моголь

свидетельству № 534386 (с приоритетом от 10.08.2012) [4]. Правообладатель: ООО «Новый Книжный Центр». Правовая охрана товарных знаков [2-4] действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельств.

Указанные товарные знаки [2-4] образуют серию товарных знаков одного лица, объединенных словесным элементом «Гоголь моголь».

Фонетическое и смысловое сходство заявленного обозначения и основного индивидуализирующего элемента «Гоголь моголь» противопоставленных товарных знаков [2-4], с другой стороны, обуславливает фонетическое и смысловое тождество сравниваемых обозначений в целом.

Графический критерий сходства имеет в данном случае второстепенное значение ввиду превалирования фонетического и смыслового признаков. Вместе с

тем, сравниваемые обозначения [1] и [2-4] визуально близки ввиду использования при написании словесных элементов букв русского алфавита.

Таким образом, сравниваемые обозначения [1] и [2-4] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия, что заявителем не оспаривается.

В отношении однородности сравниваемых услуг 35 класса МКТУ коллегия отмечает следующее.

Заявленные услуги 35 класса МКТУ *«услуги по розничной продаже продуктов питания; услуги магазинов по розничной продаже продуктов питания, услуги магазинов по розничной продаже продуктов питания, объединяющих на одной площадке несколько разных продавцов, услуги магазинов по розничной продаже продуктов питания, со специально оборудованными зонами для потребления покупателями купленных продуктов питания (фуд-кортами), услуги магазинов по розничной продаже продуктов питания, предоставляющих покупателям услуги по приготовлению купленных продуктов питания с возможностью или без их потребления на месте (магазины с ресторанными двориками), услуги магазинов по розничной продаже продуктов питания «на вынос»; услуги по развозной продаже продуктов питания; услуги по розничной продаже продуктов питания по каталогу в сети Интернет; услуги по розничной продаже продуктов питания с использованием сети Интернет; услуги по розничной продаже продуктов питания с помощью автоматов; услуги пекарни в части розничной продажи продуктов питания; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж»* и услуги 35 класса МКТУ *«маркетинг; телемаркетинг; агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; демонстрация товаров; макетирование рекламы; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; организация выставок в рекламных целях; организация торговых ярмарок в рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех*

медиа­средствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство рекламных фильмов; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; торговля розничная фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги рекламные "оплата за клик"/услуги PPC; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» противопоставленных товарных знаков [2-4] являются однородными, поскольку объединены общей родовой группой «продвижение товаров», имеют общее назначение (для продажи, реализации продукции), круг потребителей.

Принимая во внимание высокую степень сходства заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2-4], названных признаков достаточно для установления однородности сравниваемых услуг.

На основании проведенного анализа коллегия пришла к заключению о том, что заявленное обозначение [1] и противопоставленные знаки [2-4] являются сходными до степени смешения в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ заявленного перечня.

Таким образом, принимая во внимание сходство до степени смешения сравниваемых обозначения [1] и серии знаков [2-4], а также однородность услуг 35 класса МКТУ, для маркировки которых они предназначены, можно сделать вывод об обоснованности решения Роспатента от 25.12.2020 в части противоречия заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 26.04.2021, отменить решение Роспатента от 25.12.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019745086.