

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 возражение, поступившее 24.05.2017, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ДиАл», г. Новосибирск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015726591, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2015726591 с приоритетом от 25.08.2015 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, перечисленных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки № 2015726591 на регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, в верхней части которого расположено стилизованное изображение лица девушки круглой формы, обрамленное платком с завязками «под косынку», а в нижней части – в две строки расположена надпись «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ», выполненная заглавными буквами стилизованным шрифтом буквами русского алфавита с окантовкой. Обозначение заявлено в следующем цветовом сочетании: красный, черный, желтый, бежевый, светло-коричневый, белый.

Роспатентом 24.01.2017 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015726591. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому

заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Согласно заключению по результатам экспертизы заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с общеизвестным товарным знаком со словесным элементом «Алёнка» (№ 80), признанным общеизвестным с 22.01.2009 в отношении товаров «шоколад, шоколадные изделия» 30 класса МКТУ на имя ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», Москва;

- с товарными знаками, включающими словесный элемент «Алёнка», по свидетельствам №№ 597581 (приоритет от 25.06.2015), 449747 (приоритет от 03.12.2010), 184515 (приоритет от 21.09.1999, срок действия регистрации продлен до 21.09.2019), зарегистрированными в отношении однородных товаров 29, 30 классов МКТУ, принадлежащими ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», Москва;

- с товарными знаками «ПОДРУГА АЛЁНКИ» (свидетельство № 221948, приоритет от 31.07.2000, срок действия регистрации продлен до 31.07.2020) и «АЛЁНКИНА СКАЗКА» (свидетельство № 235830, приоритет от 21.04.2000, срок действия регистрации продлен до 21.04.2020), зарегистрированными в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ, принадлежащими ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР», пос. Малаховка;

- с товарным знаком «АЛЁНКА» (свидетельство № 176967, приоритет от 20.11.1997, срок действия регистрации продлен до 20.11.2017), зарегистрированным в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ, принадлежащим ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР», г. Люберцы;

- с товарными знаками «МЕЧТА АЛЁНКИ» (свидетельство № 253852, приоритет от 28.03.2002, срок действия регистрации продлен до 28.03.2022) и «ВЕСЁЛАЯ АЛЁНКА» (свидетельство № 250164, приоритет от 28.03.2002, срок действия регистрации продлен до 28.03.2022), зарегистрированными в отношении

однородных товаров 29 класса МКТУ, принадлежащими ООО «Торговый дом «МИР-2000», Москва.

В заключении экспертизы отмечено, что при сопоставительном анализе заявленного комбинированного обозначения со словесными элементами «Алёнкино счастье» и противопоставленных товарных знаков со словесными элементами «Алёнка», «Алёнки», «Аленкина» очевидно их сходство до степени смешения по фонетическому и семантическому критериям оценки сходства обозначений, обусловленное тем, что все сравниваемые обозначения содержат в своем составе словесные элементы «Алёнка» или образованы на основе этого словесного элемента.

В поступившем 24.05.2017 возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 24.01.2017.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- в ответе на уведомление экспертизы заявитель указывал, что испрашивает регистрацию заявленного обозначения в отношении одного товара 29 класса МКТУ, а именно: «масло сливочное»;

- также заявитель заинтересован в регистрации заявленного обозначения в отношении товара «маргарин» 29 класса МКТУ;

- областью деятельности заявителя является производство сливочного масла, топленого масла, масляной пасты, молочного жира, спредов и топленых сливочно-растительных смесей;

- пять из противопоставленных экспертизой товарных знаков принадлежат лицам, которые не занимаются производством товаров, их деятельность направлена на препятствование добросовестной конкуренции;

- один из противопоставленных экспертизой товарных знаков (свидетельство № 176967) зарегистрирован для товаров 29 класса МКТУ, которые не однородны товарам «масло сливочное, маргарин»;

- на имя двух правообладателей противопоставленных товарных знаков зарегистрировано несколько тысяч товарных знаков, их репутация известна как Роспатенту, так и Суду по интеллектуальным правам, поэтому заявитель просит

учесть явно недобросовестный характер действий этих правообладателей при принятии решения и не рассматривать противопоставленные знаки как «серию»;

- в противопоставленных товарных знаках «ПОДРУГА АЛЁНКИ», «АЛЁНКИНА СКАЗКА», «МЕЧТА АЛЁНКИ», «ВЕСЁЛАЯ АЛЁНКА» имеется своя собственная семантика, при этом различное звучание обозначений очевидно;

- что касается общеизвестного товарного знака, то заявителем инициирован опрос общественного мнения в социальной сети ВК, в котором предлагалось сравнить заявленное обозначение и общеизвестный товарный знак; опрос показал, что потребители не считают товар заявителя произведенным ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» или связанным с ним лицом;

- другие товарные знаки, принадлежащие ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», также не являются сходными с заявленным обозначением и потому не препятствуют его регистрации;

- словосочетание «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ» имеет отличное от слова «АЛЁНКА» смысловое значение;

- товары «масло сливочное, маргарин» в магазинах продаются на полках, где размещаются однородные товары разных производителей сливочного масла и спредов, и среди этих товаров нет товаров, производимых ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь».

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента по заявке № 2015726591 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное, маргарин».

К возражению приложены следующие материалы:

- (1) копия решения Роспатента от 24.01.2017;
- (2) распечатка сведений из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), касающихся ООО «Торговый дом «МИР-2000» и ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР»;
- (3) фотография упаковки продукции заявителя;
- (4) распечатка информации из социальной сети ВК.

До даты заседания коллегии по рассмотрению возражения, поступившего 24.05.2017, заявителем представлены дополнительные доводы и материалы.

Заявитель представил сведения об осуществлении им действий по преодолению мотивов для отказа в регистрации заявленного обозначения.

В частности, в результате переговоров с правообладателями противопоставленных товарных знаков, заявителем заключен и подан на регистрацию договор об отчуждении исключительного права на товарный знак по свидетельству № 253852 в отношении части товаров 29 класса МКТУ (одновременно оставшийся в регистрации № 253852 перечень товаров корректируется правообладателем для исключения однородности).

В отношении товарных знаков по свидетельствам №№ 221948, 235830 и 250164 достигнута договоренность и получены письма-согласия правообладателей.

В подтверждение сказанного заявителем представлены следующие материалы:

(5) копия заявления о регистрации отчуждения исключительного права на товарный знак по свидетельству № 253852 в отношении части товаров 29 класса МКТУ;

(6) копия договора об отчуждении исключительного права на товарный знак по свидетельству № 253852 в отношении части товаров 29 класса МКТУ;

(7) копия заявления ООО «Торговый дом «МИР-2000» о сокращении перечня товаров 29 класса МКТУ, указанных в свидетельстве № 253852;

(8) письмо-согласие от ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР»;

(9) письмо-согласие от ООО «Торговый дом «МИР-2000».

На заседании коллегии, состоявшемся 07.07.2017 с использованием видеоконференцсвязи, представителем заявителя был озвучен иной перечень товаров, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, нежели указанный в возражении.

Согласно протоколу заседания от 07.07.2017 регистрация товарного знака по заявке № 2015726591 испрашивается заявителем в отношении товаров 29 класса МКТУ: «масло сливочное, маргарин, жиры пищевые».

Коллегией обращено внимание заявителя на наличие в материалах заявки обращения ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», поданного в соответствии с абзацем третьим пункта 1 статьи 1493 Кодекса, в отношении которого заявителем высказано предположение о том, что данное обращение направлено в связи с изначально широким перечнем товаров, перечисленных в заявке № 2015726591, в том числе, включающим кондитерские и однородные им изделия.

Также коллегией указано о несоответствии формальным требованиям представленных заявителем писем-согласий (8) и (9). Заявителем в связи с этим заявлено ходатайство (10) о переносе заседания коллегии для представления новых писем, удовлетворяющих формальным требованиям.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения дела, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (25.08.2015) поступления заявки № 2015726591 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 25.03.2003 за № 4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с:

1) товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (статья 1492) в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации;

2) 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;

3) товарными знаками других лиц, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в подпунктах 1 и 2 настоящего пункта, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

В соответствии с требованиями пункта 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с пунктом 14.4.2.4 Правил при определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 14.4.2.2, 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

Звуковое (фонетическое) 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, согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

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

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

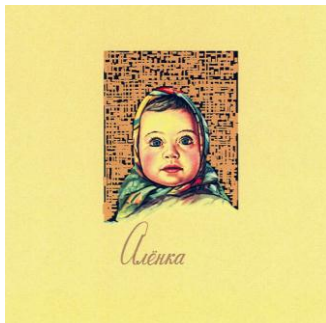
Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род/вид товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.



На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, состоящее из изобразительной и словесной частей. Изобразительная часть представлена стилизованным изображением женского лица, обрамленного платком с завязками внизу. Словесная часть представлена надписью «АЛЁНКИНО

СЧАСТЬЕ», выполненной под изобразительным элементом в две строки, причем слово «СЧАСТЬЕ» расположено строго горизонтально, а слово «АЛЁНКИНО» – полукругом. Обозначение заявлено в следующем цветовом сочетании: красный, черный, желтый, бежевый, светло-коричневый, белый.



[1] Общеизвестный товарный знак № 80 представляет собой комбинированное обозначение в виде прямоугольной этикетки. В центральной части этикетки размещена лицевая ее часть с изображением девочки в платочке с широко открытыми глазами, под которым расположено слово «Алёнка», выполненное буквами русского алфавита шрифтом, стилизованным под рукописный. Цветовое сочетание общеизвестного товарного знака: желтый, темно-коричневый, золотистый, зеленый, красный. Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует в отношении товаров 30 класса МКТУ «шоколад, шоколадные изделия».



[2] Товарный знак по свидетельству № 597581 представляет собой комбинированное обозначение в виде прямоугольника, внутри которого расположены круг с изображением девочки в платочке с широко открытыми глазами и словесный элемент «Алёнка», выполненный буквами русского алфавита шрифтом, стилизованным под рукописный. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: темно-оранжевый, оранжевый, светло-желтый, желтый, светло-коричневый, коричневый, темно-коричневый, черный, голубой, красный, темно-красный, светло-зеленый, зеленый. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 29, 30, 31 и услуг 35, 41, 43 классов МКТУ.

АЛЁНКА

[3] Товарный знак по свидетельству № 449747 представляет собой словесное обозначение «АЛЁНКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 29, 30, 31 классов МКТУ.



[4] Товарный знак по свидетельству № 184515 представляет собой комбинированное обозначение в виде прямоугольника, содержащего изображение девочки в платочке с широко открытыми глазами, под которым расположено слово «Алёнка», выполненное буквами русского алфавита шрифтом, стилизованным под рукописный. Справа и слева от изображения девочки под углом 90° к горизонту размещен словесный элемент «ALIONKA», выполненный заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 29, 30, 31 классов МКТУ.

ПОДРУГА АЛЁНКИ

[5] Товарный знак по свидетельству № 221948 представляет собой словесное обозначение «ПОДРУГА АЛЁНКИ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в две строки. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 05, 29, 30 и услуг 35, 42 классов МКТУ.

АЛЁНКИНА СКАЗКА

[6] Товарный знак по свидетельству № 235830 представляет собой словесное обозначение «АЛЁНКИНА СКАЗКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в две строки. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 05, 29, 30 и услуг 35, 42 классов МКТУ.

АЛЕНКА

[7] Товарный знак по свидетельству № 176967 представляет собой словесное обозначение «АЛЕНКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 05, 29, 32 классов МКТУ.

МЕЧТА АЛЁНКИ

[8] Товарный знак по свидетельству № 253852 представляет собой словесное обозначение «МЕЧТА АЛЁНКИ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в одну строку. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 03, 05, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 43 классов МКТУ.

ВЕСЁЛАЯ АЛЁНКА

[9] Товарный знак по свидетельству № 250164 представляет собой словесное обозначение «ВЕСЁЛАЯ АЛЁНКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в одну строку. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 03, 05, 29, 30, 32 и услуг 43 классов МКТУ.

Анализ перечней товаров, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, и товаров, в отношении которых действует правовая охрана противопоставленных товарных знаков [1] – [9], показал следующее.

Согласно протоколу заседания коллегии по рассмотрению возражения заявитель просит рассматривать возможность регистрации заявленного обозначения только в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ: «масло сливочное, маргарин, жиры пищевые».

Правовая охрана противопоставленного общеизвестного товарного знака действует в отношении товаров «шоколад, шоколадные изделия» 30 класса МКТУ. Эти товары не однородны товарам, в отношении которых спрашивается регистрация заявленного обозначения, поэтому общеизвестный товарный знак [1], в данном случае, может не учитываться как препятствующий регистрации заявленного обозначения в соответствии с пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

Правовая охрана товарного знака [7] действует в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ: «мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца».

Коллегия полагает, что товары заявителя не однородны указанным товарам по условиям реализации, кругу потребителей, и, кроме того, они могут быть отнесены к разным родовым группам: масложировая продукция, с одной стороны, мясная, рыбная и фруктово-овощная продукция, с другой стороны. Отнесение этих продовольственных товаров к неоднородным обусловлено отсутствием их совместной встречаемости на одной прилавке, а также отсутствием тождества заявленного обозначения и знака [7], что в совокупности не приведет к впечатлению о том, что эти товары изготавливаются одним производителем. Таким образом, товарный знак [7] также может быть исключен из сравнительного анализа как не препятствующий регистрации заявленного обозначения в отношении скорректированного заявителем перечня товаров.

Правовая охрана знаков [2] – [4] действует в отношении товаров «молочные продукты, сыры» 29 класса МКТУ, являющихся однородными товарам «масло сливочное, маргарин, жиры пищевые», для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, поскольку данные товары имеют общий круг потребителей, условия сбыта, реализуются на одних полках в магазинах. Кроме того, при определении однородности рассматриваемых товаров коллегией учтены следующие понятия:

- «молочная продукция» – продукты переработки молока, включающие в себя молочный продукт, молочный составной продукт, молокосодержащий продукт, побочный продукт переработки молока, продукция детского питания на молочной основе, адаптированные или частично адаптированные начальные или последующие молочные смеси (в том числе сухие), сухие кисломолочные смеси, молочные напитки (в том числе сухие) для питания детей раннего возраста, молочные каши, готовые к употреблению, и молочные каши сухие (восстанавливаемые до

готовности в домашних условиях питьевой водой) для питания детей раннего возраста;

- «сливочное масло» – масло из коровьего молока, в котором массовая доля жира составляет не менее 50 процентов;

- «сливочно-растительный спред» – молокосодержащий продукт на эмульсионной жировой основе, в котором массовая доля общего жира составляет от 39 до 95 процентов и массовая доля молочного жира в жировой фазе – от 50 до 95 процентов;

- «сыр» – молочный продукт или молочный составной продукт, произведенный из молока, молочных продуктов и (или) побочных продуктов переработки молока с использованием или без использования специальных заквасок, технологий, обеспечивающих коагуляцию молочного белка с помощью молокосвертывающих ферментов, или кислотным, или термокислотным способом с последующим отделением сырной массы от сыворотки, ее формованием, прессованием, с посолкой или без посолки, созреванием или без созревания с добавлением или без добавления немолочных компонентов, вводимых не в целях замены составных частей молока (см. положения раздела II Технического регламента Таможенного союза ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», утвержденного Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67);

- «маргарин» – пищевой жир, имеющий вид сливочного масла; смесь растительных масел с животными жирами (см. Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова, – <http://dic.academic.ru>);

- «пищевые жиры» – сало, тук (устар.), масло, шпик, лярд, маргарин, растительное масло (см. Идеографический словарь русского языка, М.: издательство ЭТС. Баранов О.С., 1995, – <http://dic.academic.ru>).

Данные определения показывают, что пищевые жиры включают такие товары как масло, маргарин, спред. При этом масло и спред относятся к молочным или молокосодержащим продуктам. Маргарин считается растительным заменителем

масла. Указанное обеспечивает отнесение данных продуктов к одной группе молочных товаров или их заменителей, и, следовательно, обуславливает их однородность.

Перечни товарных знаков [5], [6], [8], [9] содержат позиции «сливочное масло»/«масло сливочное», «маргарин», «пищевые жиры»/«жиры пищевые» – идентичные товарам, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, что обеспечивает вывод об однородности сравниваемых товаров.

Таким образом, правомерным является противопоставление товарных знаков [2] – [6], [8], [9], зарегистрированных в отношении товаров, являющихся однородными товарам, для которых заявитель испрашивает регистрацию заявленного обозначения, и имеющих более ранние даты приоритетов.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и указанных товарных знаков свидетельствует об их сходстве по фонетическому и семантическому критериям сходства ввиду следующего.

В заявленном обозначении, состоящем из словесной и изобразительной частей, основным элементом, обуславливающим индивидуализирующую способность обозначения, следует признать словесный элемент «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ», поскольку именно благодаря словесному элементу происходит запоминание обозначения. Изобразительный элемент, в свою очередь, поддерживает смысловую нагрузку обозначения, связанную с образом девочки/девушки по имени Алёнка.

С учетом сказанного, смысловое и фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленных знаков обеспечивается вхождением в них одного и того же женского имени «Алёнка».

Коллегия не может согласиться с доводом заявителя об ином смысловом значении словосочетания «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ» в отличие от слова «Алёнка» или словосочетаний «АЛЁНКИНА МЕЧТА», «АЛЁНКИНА СКАЗКА», «МЕЧТА АЛЁНКИ», «ВЕСЁЛАЯ АЛЁНКА», поскольку во всех перечисленных словосочетаниях, включая «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ», именно слово «АЛЁНКИНО»

является главным, определяющим индивидуализирующую способность всего словосочетания.

Семантика словосочетания «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ» определяется словарными значениями входящих в него слов, а именно: 1) Алёнкино – прилагательное, характеризующее принадлежность (притяжательное), образованное от женского имени Алёнка (см. <http://goldlit.ru/component/slog?words=аленкина>); 2) счастье – чувство и состояние полного, высшего удовлетворения; успех, удача (см. Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова, – <http://dic.academic.ru>).

Слово «счастье» имеет значение нечто абстрактного, в то время как указание имени определяет, чье именно счастье имеется в виду, а следовательно, приводит к формированию определенного образа, связанного с состоянием именно Алёнкиным.

Что касается знаков [5], [6], [8], [9], состоящих из словосочетаний, то ведущую роль в смысловой нагрузке этих знаков также принимают на себя слова, образованные от женского имени «Алёнка»:

- «ПОДРУГА АЛЁНКИ» – девочка, девушка или женщина, состоящая в дружеских отношениях с Алёнкой;

- «АЛЁНКИНА СКАЗКА» – поэтическое произведение, созданное Алёнкой, или, в переносном значении, нечто чудесное для Алёнки;

- «МЕЧТА АЛЁНКИ» – созданный Алёнкиным воображением предмет желаний, стремлений;

- «ВЕСЁЛАЯ АЛЁНКА» – проникнутая весельем, приятная для взора, не мрачная Алёнка (см. слова «подруга», «сказка», «мечта», «весёлый» в Толковом словаре Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова, – <http://dic.academic.ru>).

Как видно, во всех словосочетаниях на запоминание образов знаков [5], [6], [8] и [9] существенным образом влияет слово, определяющее относимость чего-либо к Алёнке, поэтому нельзя признать, что «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ» и приведенные выше словосочетания не ассоциируются друг с другом.

Кроме того, коллегия приняла во внимание то обстоятельство, что слово «счастье» входит в состав большого количества товарных знаков, представляющих

собой словосочетания, зарегистрированных на имя разных лиц в отношении товаров 29 класса МКТУ, что показывает второстепенную роль слова «счастье» в составе подобных товарных знаков, например: «Секрет семейного счастья», «Монетка счастья», «Домашнее счастье», «Пилюли счастья», «Васькино счастье», «Зорькино счастье», «Мешок счастья», «Мишкино счастье», «Пачка счастья», «Поставщик счастья», «Вкус счастья», «Островок счастья», «Улыбнись счастьем!» и др. (см. свидетельства №№ 266568, 295430, 444311, 459027, 474848, 485050, 488451, 489377, 542660, 534448, 545396, 596152, 599101, 609122).

Что касается графического критерия, то, как указано выше, изобразительный элемент заявленного обозначения поддерживает его семантику, иллюстрируя девочку/девушку по имени «Алёнка», поэтому его наличие не меняет образы и ассоциации, вызываемые семантикой словосочетания «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ», напротив, усиливает ведущую роль прилагательного «Алёнкино». Некоторые графические отличия, имеющиеся в сравниваемых обозначениях, носят второстепенный характер и не способствуют признанию обозначений несходными ввиду превалирования семантического критерия.

Таким образом, смысловой признак сходства словесных обозначений, в данном случае, превалирует и определяет ассоциирование заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

На основании вышеизложенного следует констатировать, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [2] – [6], [8], [9] в отношении однородных товаров и, значит, не соответствует положениям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Что касается опроса, проведенного заявителем в социальной сети ВК, то его результаты не могут служить причиной для снятия противопоставлений товарных знаков, принадлежащих ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь» ввиду следующего.

При проведении подобных опросов респонденты осознано и целенаправленно подходят к вопросу о восприятии приводимых товарных знаков, а также имеют

возможность непосредственно сравнить товарные знаки и обдумать свой ответ необходимое время. На практике, как правило, возможность одновременного восприятия сравниваемых обозначений у потребителей отсутствует, они сравнивают товарный знак с образом, хранящимся в их памяти, и при этом не думают о вопросах смешения товарных знаков.

Кроме того, сомнительной является достоверность данных проведенного опроса ввиду использования для его проведения страницы в социальной сети, рекламирующей продукцию заявителя, содержащей сведения о подарках от заявителя за участие в голосовании.

При этом анализ информации (4) показал, что вопрос и предложенные варианты ответов не соотносятся друг с другом. Так, перед респондентами поставлен вопрос о наличии у них ассоциаций при восприятии заявленного обозначения, связанных с производителем кондитерских изделий «АЛЁНКА» кондитерской фабрикой «Красный Октябрь». Однако для ответа респондентам предложены не очевидные варианты (да, нет, затрудняюсь), а содержащие дополнительные выводы, касающиеся схожести представленных для сравнения обозначений и о взаимосвязи заявителя и кондитерской фабрики «Красный Октябрь».

Изложенное свидетельствует о том, что, читая варианты ответов, у потребителя формируется определенное мнение, основанное на совокупности различных критериев (сходства, ассоциирования, взаимосвязи).

Таким образом, результаты проведенного опроса не могут повлиять на вывод коллегии о сходстве знаков, установленный на основе норм Кодекса и Правил.

В отношении действий заявителя по преодолению части противопоставлений, следует отметить, что представление писем-согласий (8) и (9) от правообладателей знаков [5], [6], [9] и отчуждение в пользу заявителя знака [8] в отношении части товаров не приведет к выводу о соответствии заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса и о возможности его регистрации на имя заявителя, поскольку противопоставление знаков [2] – [4] заявителем не преодолено.

В связи с указанным обстоятельством коллегия отказала в удовлетворении ходатайства (10) о переносе заседания по рассмотрению возражения, поступившего 24.05.2017, обоснованному приведением в соответствие представленных писем-согласий (8) и (9), не содержащих, в частности, даты их составления.

Следовательно, у коллегии отсутствуют основания для отмены решения Роспатента от 24.01.2017.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 13.07.2017 поступило «особое мнение» представителя заявителя, в котором:

- изложены доводы о неправомерности выводов коллегии, о необходимости учета мнения потребителей, проиллюстрированного результатами опроса в социальной сети ВК, о смысловом несхождении заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, о ведущей роли слова «СЧАСТЬЕ» в словосочетании «АЛЁНКИНО СЧАСТЬЕ»;

- представлены письма-согласия от правообладателей товарных знаков [5], [6], [9], датированные 04.07.2017, и распечатки сведений о товарных знаках «Алёнушкино подворье», «Аленкин этюд», «АЛЕНКИНЫ СКАЗКИ», «АЛЁНУШКА», «СЕСТРИЦА АЛЁНУШКА» (свидетельства №№ 441636, 335825, 175950, 126781, 309532).

В отношении данного обращения коллегия отмечает, что все приведенные доводы особого мнения, в том числе касающиеся опроса потребителей, уже проанализированы в настоящем заключении и не требуют дополнительных пояснений.

В отношении представленных заявителем регистраций товарных знаков коллегия отмечает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом обстоятельств конкретного дела. При этом сделанная заявителем подборка является некорректной, поскольку только один из приведенных знаков (свидетельство № 441636) зарегистрирован для товаров 29 класса МКТУ, являющихся предметом анализа в настоящем споре. Правомерность же регистраций указанных товарных знаков, в том числе принадлежащего ОАО «Московская

кондитерская фабрика «Красный Октябрь» товарного знака «АЛЁНУШКА», не может быть оценена в рамках рассматриваемого возражения на решение Роспатента от 24.01.2017.

Что касается представленных вновь писем-согласий от правообладателей знаков [5], [6], [9], то они датированы «задним числом» и не содержат согласия в отношении испрашиваемого заявителем товара «жиры пищевые», для которого заявитель испрашивает регистрацию заявленного обозначения согласно протоколу заседания коллегии от 07.07.2017, что не позволяет считать их основанием для снятия противопоставлений товарных знаков [5], [6], [9].

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 24.05.2017, оставить в силе решение Роспатента от 24.01.2017.