

**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 29.12.2016, поданное ООО «Завод Трехсосенский», Ульяновская обл., г. Димитровград (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2014741927 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны обозначению по заявке № 2014741927, поданной 12.12.2014, испрашивалось на имя заявителя в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво» в цветовом сочетании: «коричневый, желтый, желто-коричневый».

Согласно материалам заявки заявлено комбинированное обозначение



, содержащее изобразительный элемент в виде стилизованного изображения деревянной кадки с предметами домашней утвари, а также расположенный под ним словесный элемент «ВАРИМ СУСЛО», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита.

Решение Роспатента от 31.08.2016 о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2014741927 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Указанные доводы мотивированы тем, что:

- словесный элемент «ВАРИМ СУСЛО» (заниматься приготовлением сладковатого навар на муке и солоде. См. [tolkslovar.ru](http://tolkslovar.ru), [dic.academic.ru](http://dic.academic.ru)) является неохраняемым, так как указывает на состав и назначение товаров;
- представленные заявителем дополнительные материалы (товарные накладные, счета-фактуры) не свидетельствуют о приобретении словесным элементом «Варим сусло» различительной способности.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 29.12.2016 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 31.08.2016.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- ни один из источников экспертизы ([tolkslovar.ru](http://tolkslovar.ru), [dic.academic.ru](http://dic.academic.ru)), не дают определения словосочетанию «ВАРИМ СУСЛО». На указанных сайтах можно найти значение слов «СУСЛО» или слова «ВАРИТЬ»;
- согласно словарным данным «СУСЛО» - это «водный раствор экстрактивных веществ растительного сырья или солода, предназначенный к сбраживанию»; «сладковатый навар на муке и солоде; сусло еще не имеет дрожжей и хмеля, это полуфабрикат для приготовления пива»; «неперебродивший отвар крахмалистых и сахаристых веществ, употребляемых для изготовления пива, кваса»;
- «СУСЛО» действительно - один из компонентов, используемых при приготовлении различных напитков, в том числе и пива. Однако, «СУСЛО» - это промежуточный компонент («водный раствор», «навар», «полуфабрикат»), который используется при приготовлении пива, вина и кваса, виски, а также при приготовлении теста и в качестве добавок к различным кушаньям;
- «пивное сусло» - в пиво- и квасоварении – это «водный раствор экстрактивных веществ растительного сырья или солода, предназначенный к сбраживанию»;
- из содержания приведенных определений следует, что «СУСЛО» - это продукт, образующийся в процессе приготовления - т.е. некая промежуточная фракция, которая не может указывать на конечный продукт - квас, джин, булочку, пряник, вино, в данном случае - «пиво»;

- заявителем приведена схема технологического процесса производства пива, которая наглядно показывает место в технологической цепочке, которое занимает сусло;
- заявленное обозначение не указывает ни на состав, ни на назначение товара 32 класса МКТУ «пиво», поскольку не содержит никаких прямых указаний, требует дополнительного рассуждения, домысливания, ассоциации;
- «ВАРИМ СУСЛО» - это высказывание, выражающее отношение говорящего к происходящему - «мы варим сусло здесь и сейчас и посмотрите, как это у нас хорошо получается и какой замечательный результат ждет всех нас – освежающий пенный напиток, любимый всеми»;
- словосочетание «ВАРИМ СУСЛО» отличается яркая эмоциональная, стилистическая окраска, определенность, выраженная в описываемом действии, происходящем на наших глазах;
- «ВАРИМ СУСЛО» - это обращение к потребителю, сообщение, предназначенное для него. В этом предложении, заявитель, являющийся производителем пива, раскрывает особенность изготовления им этого напитка - он сообщает потребителю, что сусло он варит, в отличие от иных производителей, которые, возможно, при изготовлении пива используют пивные порошковые смеси или концентраты;
- заявитель провел подготовительную работу, начиная с 2011 года, по разработке и запуску пива под названием «ВАРИМ СУСЛО»;
- заявителем приведены данные по объемам продаж, по разработке, выпуску этикеток, ярлыков, стикеров и т.д., сведения о разработанном дизайне, полиграфической продукции рекламного характера на различные наименования пива, в том числе под названием «ВАРИМ СУСЛО», сведения о товарных накладных и счетах-фактур, отчет о проведении промоотирующих акций по марке «ВАРИМ СУСЛО», отчет о маркетинговых исследованиях по марке «ВАРИМ СУСЛО», данные по экспорту пива под названием «ВАРИМ СУСЛО», справка об объемах реализации, выдержки из отчета о результатах количественного маркетингового исследования по оценке фасованного пива «ВАРИМ СУСЛО» (исследования проводились в Москве, Санкт-Петербурге, Волгограде, Нижнем Новгороде, Туле, Челябинске);

- в ответ на уведомление экспертизы о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства заявителем были представлены доказательства приобретенной различительной способности заявленного обозначения, а именно - документы, подтверждающие поставки и реализацию, продукции под обозначением «ВАРИМ СУСЛО» в виде договоров с приложенными к ним актами, товарными накладными, счетами-фактурами за 2013 - 2014 (до 12.12.) годы в города: Белгород, Пермь, Челябинск, Дмитровград, Пятигорск, Ростов-на-Дону и Ростовскую область (г. Таганрог), г. Волжск Волгоградская области, г. Волгоград, г. Ставрополь, г. Армавир, г. Краснодар и Краснодарский край, г. Астрахань, г. Тверь, г. Иваново и города Ивановской области, г. Тулу, г. Владимир и Владимирскую область (г. Муром), г. Ярославль, г. Мурманск, г. Калугу и т.д.;

- широкий охват территорий способствовал формированию у потребителей мнения о качестве и свойствах пива под маркой «ВАРИМ СУСЛО», обеспечил его узнаваемость.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении заявленного товара 32 класса МКТУ «пиво» с включением словесного элемента «ВАРИМ СУСЛО» в качестве охраняемого.

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены следующие материалы (копии):

- приказ генерального директора завода – заявителя № 06 от 15.01.13 – (1);
- распоряжение № 117 от 12.02.13 – (2);
- договор на оказание дизайнерских услуг № 21 от 01.07. 2012 – (3);
- договор на оказание дизайнерских услуг № 05 от 20.07.2014 – (4);
- договоры с ООО «Мастер Студия» на производство полиграфической продукции - листовок, стакеров, тейбтокеров «ВАРИМ СУСЛО» – (5);
- товарные накладные №№ 2009 от 23.05.2014 и 3329 от 28.08.2014, счета-фактуры № 1090 от 23.05.2014 и 1813 от 28.08.2014 – (6);
- спецификации ООО Типография «МИР ПЕЧАТИ» к договору № 97 от 17.08.2010 – (7);

- накладная № 14-00273563733 от 23.10.2014, счет-фактуры № А-Р-296.35 от 23.10.2014 – (8);
- справка заявителя об объемах затрат на продвижение пива под маркой «ВАРИМ СУСЛО» в 2013-2014 гг. – (9);
- справка заявителя о поставках пива «ВАРИМ СУСЛО» за рубеж – (10);
- отчет маркетингового центра «АРТЕфакт» о проведении промоотирующих акций по марке «ВАРИМ СУСЛО» – (11);
- отчет о маркетинговых исследованиях по марке «ВАРИМ СУСЛО», проведенных маркетинговым центром «АРТЕфакт» – (12);
- письмо от компании «Nielsen Holdings N.V.» – (13);
- справка об объемах реализации пива, маркируемого обозначением «ВАРИМ СУСЛО», в 2013-2014 гг. – (14);
- выдержки из отчета о результатах количественного маркетингового исследования (холл-теста) по оценке фасованного пива, маркируемого обозначением «ВАРИМ СУСЛО» – (15);
- образцы листовок и пакетов пива, маркируемого обозначением «ВАРИМ СУСЛО», в кегах - (16).

На заседании коллегии, состоявшемся 15.02.2017, заявителем были приобщены к материалам дела рекламно-информационные документы (17), а также переписка потребителей пива из сети Интернет (18).

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих при рассмотрении возражения, поступившего 29.12.2016, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты подачи заявки (12.12.2014) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. № 4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 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. Положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно подпункту (2.3.2.3) пункта 2.3. Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров, указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер), указания материала или состава сырья, обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара и т.д.

Положения, предусмотренные, в частности, в подпункте (2.3.2.3) пункта 2.3. Правил, не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования для конкретных товаров.

Доказательства приобретения обозначением различительной способности представляются заявителем. К таким доказательствам, в частности, относятся сведения о длительности использования обозначения, об интенсивности его использования и т.д.



Заявленное обозначение  по заявке № 2014741927 является комбинированным, представляет собой квадрат, на фоне которого расположен словесный элемент «ВАРИМ СУСЛО», выполненный стилизованным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Над словесным элементом «ВАРИМ СУСЛО» расположено изображение кадки. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво» в цветовом сочетании: «коричневый, желтый, желто-коричневый».

Решение Роспатента от 31.08.2016 мотивировано несоответствием заявленного обозначения положению, предусмотренному пунктом 1 статьи 1483 Кодекса, в части отнесения словесного элемента «ВАРИМ СУСЛО» к неохраняемым элементам.

При рассмотрении возражения, поступившего 29.12.2016, коллегией были приняты во внимание следующие обстоятельства.

Словесный элемент заявленного обозначения «ВАРИМ СУСЛО» представляет собой словосочетание, состоящее из глагола и существительного. Существительное «СУСЛО» является компонентом заявленного товара «пиво», что заявителем в материалах возражения не отрицается. В словесном элементе «ВАРИМ СУСЛО», заявитель, являющийся заводом-производителем пива, сообщает потребителю о деталях приготовления этого пенного напитка: сусло именно варится, в отличие от иных производителей, которые, могут использовать при изготовлении пива порошковые смеси или концентраты. Указанное смысловое значение придает элементу «ВАРИМ СУСЛО» стилистическую окраску, выраженную в определенном действии.

Кроме того, коллегией учтены документы, подтверждающие приобретение заявленным обозначением со словесным элементом «ВАРИМ СУСЛО» различительной способности, в том числе до даты подачи заявки № 2014741927.

Согласно документам (1,2) в январе-феврале 2013 года заявителем был введен новый сорт разливного пива, маркируемого обозначением «ВАРИМ СУСЛО», в линейку разливных сортов завода, для чего была разработана соответствующая документация. Из документов (9) следует, что заявителем согласно распределению бюджета на продвижение марки пива «ВАРИМ СУСЛО» были выделены денежные средства: 2 014 586, 00 рублей с момента запуска по 31.12.2013, а также 3 002 075, 00 рублей с 01.01.2014 по 31.12.2014. Предварительно, согласно договору и дополнительным соглашениям к нему (3) в июле 2012 года по заказу заявителя был разработан ярлык «ВАРИМ СУСЛО» с иллюстрацией, была проведена адаптация этого ярлыка на этикетку, а также были разработаны тейблтокеры, стикеры и листовки с обозначением «ВАРИМ СУСЛО». Разработка и создание пакетов, листовок и другой полиграфической продукции с обозначением «ВАРИМ СУСЛО»

была произведена по заказу заявителя согласно договорам и сопроводительной документации (4-8). Из тех же документов следует, что на пакетах, листовках и другой полиграфической продукции присутствует заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом «ВАРИМ СУСЛО».

Из отчета (13) следует, что марка пива «ВАРИМ СУСЛО» представлена на рынке розничной торговли с октября 2013 года. При этом в документах (14) отмечено, что заявителем за период с октября 2013 года по декабрь 2014 продано пиво марки «ВАРИМ СУСЛО» в объеме 2 600 690, 00 литров. Из представленных договоров и товарных накладных на стадии экспертизы, а также документов (10) следует, что «пиво», маркируемое обозначением «ВАРИМ СУСЛО», распространяется не только на территории Российской Федерации, но и также отгружается на экспорт в Беларусь, Израиль, Казахстан, Литву, Таджикистан. Реализация указанного пива на территории Российской Федерации осуществлялась в Волгоградской, Тульской, Ростовской, Белгородской, Владимирской, Ярославской, Калужской, Московской, Новосибирской, Кемеровской и других областях.

Согласно отчету о проведении промоакций (11) ознакомление потребителей с пивом, маркируемым заявленным обозначением, с целью повышения эффективности его продаж проходило в различных городах Российской Федерации (Москва, Санкт-Петербург, Нижний Новгород, Самара, Челябинск и т.д.) в период 2013-2014 годы. Согласно отчету о проведении маркетинговых исследований за октябрь 2014 (12) в различных городах (Москва, Екатеринбург и т.д.) исследуемая марка пива «ВАРИМ СУСЛО» присутствует на рынке порядка одного года, узнаваема респондентами и пользуется спросом. В том же исследовании (12) отмечено, что по узнаваемости и потребляемости пиво «ВАРИМ СУСЛО» занимает приблизительно одинаковые места с такими марками пива как «Белый медведь», «Сибирская корона», «Арсенальное живое». В исследовании (12) отдельно отмечено, что исследуемая марка пива «ВАРИМ СУСЛО» оценивается лучше относительно конкурентов по следующим характеристикам: свежее, вкусное, натуральное, вызывает доверие, плотное и густое, приятно пахнет. Оценка марки пива «ВАРИМ СУСЛО» на основе макета стеклянной бутылки, а также ПЭТ-



упаковки этого пива в конкурентном окружении отражена в отчете о результатах маркетингового исследования (15). В отчете (15) также дана оценка дизайна этикетки и ее различных элементов в целом: около 47 % респондентов нравится необычное название марки «ВАРИМ СУСЛО», 56 % респондентов одобряют темно-коричневый фон этикетки. В материалах (16,17) представлены образцы листовок и пакетов пива, маркируемого заявленным обозначением «ВАРИМ СУСЛО», в кегах и бутылках.

Из переписки потребителей пива из сети Интернет за март, апрель, октябрь 2014 года (18) следует, что пиво марки «ВАРИМ СУСЛО» известно потребителям и пользуется спросом.

Изложенное выше свидетельствует о том, что заявленное обозначение приобрело различительную способность и ассоциируется с заявителем как до, так и после даты подачи рассматриваемой заявки в качестве средства индивидуализации заявленного товара 32 класса МКТУ «пиво».

На основании вышеизложенного, у коллегии отсутствуют основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 29.12.2016, изменить решение Роспатента от 31.08.2016 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2014741927.**