

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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 15.05.2019 возражение компании Pernod Ricard Mexico, S.A. de C.V., Мексика (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018739097 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2018739097 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 10.09.2018 на имя заявителя в отношении товаров 33 класса МКТУ «напитки алкогольные, кроме пива».

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой



объемное обозначение

в виде

изображений прозрачной стеклянной бутылки, горловина которой имеет зеленую полосу посередине, а тулово – четыре грани со скругленными краями и выдавленными на их поверхности орнаментальными изображениями.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 23.01.2019 о государственной регистрации товарного знака. Включение в этот товарный знак формы бутылки в качестве неохраняемого элемента мотивировано в заключении по результатам экспертизы несоответствием данного элемента заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что в заявленном обозначении форма бутылки не обладает различительной способностью, поскольку она обусловлена только функциональным назначением самой бутылки, являющейся традиционной упаковкой для указанных в заявке товаров.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 15.05.2019 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 23.01.2019.

Доводы возражения сводятся к тому, что в заявленном обозначении изображенная бутылка имеет не связанные с ее функциональным назначением конструктивные особенности в виде оригинальной рельефной формы ее тулова, обусловленной выдавленными на поверхности его граней рельефными выступами и ячеистыми углублениями, образующими в своей совокупности оригинальную орнаментальную композицию, стилизованную под письма и этническую графику индейцев, символику древнего народа ольмеков, жившего на территории современной Мексики.

При этом в возражении отмечается, что такая оригинальная форма бутылки никак не относится к стандартным формам бутылок, определяемым действующими ГОСТами №№ 10117.2-2001 и 32131-2013, а также указывается на длительное использование заявителем задолго до даты подачи заявки и широкую известность и узнаваемость среди потребителей соответствующей его продукции – текилы «OLMECA», для индивидуализации которой и используется заявленное объемное обозначение в качестве ее упаковки (бутылки).

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака без исключения из объема его правовой охраны формы бутылки.

К возражению и к корреспонденции, поступившей 30.09.2019, были приложены, в частности, копии следующих документов:

- распечатки сведений из сети Интернет [1];
- ГОСТы № 10117.2-2001 (для бутылок стеклянных для пищевых жидкостей) и № 32131-2013 (для бутылок стеклянных для алкогольной и безалкогольной пищевой продукции) [2];
- договор о поставке продукции заявителем в Россию и дополнения к нему [3];
- счета и товарные накладные на поставку заявителем в Россию по вышеуказанному договору текилы «OLMECA» [4];
- счета-фактуры и товарные накладные на поставку товаров в различные розничные торговые сети [5];
- рекламные материалы продукции заявителя [6];
- разрешения, направленные в таможенные органы Российской Федерации, на ввоз/вывоз и реализацию текилы «OLMECA» [7];
- отчеты по результатам маркетинговых исследований [8].

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

С учетом даты подачи заявки (10.09.2018) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской

Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем 1 пункта 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.

В соответствии с абзацем 6 пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Заявленное обозначение представляет собой объемное обозначение



в виде изображений прозрачной стеклянной бутылки, посередине горловины которой помещена зеленая полоса, а ее тулово имеет четыре грани со скругленными краями и с выдавленными на поверхности этих граней рельефными выступами и ячеистыми углублениями, образующими в своей совокупности орнаментальные изображения.

При этом соответствующая орнаментальная композиция, как было отмечено заявителем в возражении, стилизованная под письма и этническую графику индейцев, символику древнего народа ольмеков, жившего на территории современной Мексики, обуславливает соответствующие неровности, определенную рельефность, поверхности граней тулова бутылки.

Однако центральным элементом, обращающим на себя основное внимание в такой форме бутылки, является все же именно ее традиционная прямоугольная форма, в то время как вышеуказанные некоторые особенности, связанные с выдавленным рельефным орнаментом, не могут иметь основное индивидуализирующее значение, поскольку они не являются зрительно активными, то есть имеют лишь нюансный характер, а также в силу невозможности для потребителя, собственно, запомнить предлагаемую в заявленном обозначении строго определенную комбинацию соответствующих узоров, что обуславливает вывод об отсутствии у нее различительной способности – способности индивидуализировать товары, приведенные в заявке, то есть отличать соответствующие товары, а именно алкогольную продукцию, заявителя от однородных им товаров других производителей.

Представленные заявителем сведения из сети Интернет [1] содержат в себе информацию об использовании им заявленного обозначения в качестве упаковки (бутылки) для индивидуализации его продукции, а именно широко известной в мире текилы «OLMECA».

Так, задолго до даты подачи заявки данная продукция уже поставлялась заявителем в Россию, в частности, в соответствии с договором поставки [3], исполнение которого подтверждается счетами и товарными накладными [4]. В таможенные органы Российской Федерации направлялись соответствующие разрешения на ввоз/вывоз и реализацию текилы «OLMECA» [7].

Счета-фактуры и товарные накладные [5] свидетельствуют о ее поставках в различные розничные торговые сети на территории России, в магазинах которых распространялись, в частности, рекламные материалы о ней [6].

Отчеты по результатам маркетинговых исследований [8] указывают на популярность, известность и узнаваемость среди российских потребителей этой продукции заявителя – текилы «OLMECA».

Однако, в этой связи следует отметить, что все вышеуказанные документы касаются использования заявителем для индивидуализации данного товара исключительно бутылки с соответствующей этикеткой, и не имеется никаких сведений, например, результатов социологического опроса, собственно, об известности российским потребителям соответствующей определенной формы бутылки, которая воспринималась бы ими как характерная только лишь для продукции заявителя и на которой такая этикетка, напротив, отсутствовала бы.

Таким образом, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы об отсутствии у соответствующей формы бутылки в составе заявленного обозначения различительной способности в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 15.05.2019, оставить в силе решение Роспатента от 23.01.2019.**