

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 10.11.2023 возражение, поданное ИП Бойко Александром Сергеевичем, Кемеровская обл. (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022772224, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**ПРОСТОПИВО**» по заявке №2022772224 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 11.10.2022 на имя заявителя для индивидуализации товаров и услуг 32, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 12.07.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг. В соответствии с заключением по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение «**ПРОСТОПИВО**» (состоит из слов «просто» – наречие к простой, всего лишь, всего-навсего, не иначе как, см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/136137/просто>); «пиво» – слабый алкогольный

напиток, получаемый брожением сусла из ячменного солода с прибавлением хмеля, см. https://big_medicine.academic.ru/6675/пиво) в целом не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на вид и назначение товаров и связанных с ними услуг.

Учитывая семантику заявленного обозначения, оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении части заявленных товаров и услуг 32, 35 классов МКТУ, поскольку способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения товаров и связанных с ними услуг согласно положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заявителем не были предоставлены документы о приобретении различительной способности заявлением обозначением, в связи с чем, у экспертизы нет оснований для снятия мотивов по пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, основные доводы при этом сводятся к фантастичному характеру заявленного обозначения.

По мнению заявителя, словосочетание «Просто Пиво» не является общеупотребимым для обозначения или краткого описания какого-либо сорта пива, а также его характеристик, определяющих вкусовые качества, как, например, словосочетания «Живое Пиво», «Светлое Пиво», «Темное Пиво», «Нефильтрованное Пиво» и др., не вошло во всеобщее употребление среди потребителей.

Кроме того, заявленное обозначение является искусственно созданным словом, оснований же для его разбиения на отдельные составляющие не имеется.

Заявитель обращает внимание, что ранее было зарегистрировано множество товарных знаков, словесный элемент которых представляет собой словосочетание со словом «ПИВО» или со словом «ПРОСТО», например, «**Пивопровод**» по свидетельству №778032, «**ПИВОПИТЬ**» по свидетельству №874491, «» по свидетельству №626125, «**МОЁПИВО**» по свидетельству №832835,

«простоцветы» по свидетельству №732007, «**ПРОСТОДОМ**» по свидетельству

№651746, «ПРОСТОБАНК» по свидетельству №801609, «ПРОСТОКОЛЕСА» по свидетельству №739076 и др.

Заявитель просит рассматривать заявленное обозначение для следующих скорректированного перечня товаров и услуг:

32 класс МКТУ – «*вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива»;*;

35 класс МКТУ – «*демонстрация товаров; продвижение продаж для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправлений; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или интернет-сайтов».*

Дополнительно заявитель обращает внимание на то, что в оспариваемом решении административного органа не приводятся никакие обоснования того, почему обозначение «ПРОСТОПИВО» является неохраняемым в отношении услуг 35 класса МКТУ, которые в уточненном перечне относятся к торговой деятельности. Заявленное обозначение никак не может указывать на вид и назначение услуг 35 класса МКТУ, т.к. в нем отсутствует какая-либо отсылка к торговой деятельности. Товары и услуги 32, 35 классов МКТУ не являются однородными.

На заседании коллегии, состоявшемся 15.12.2023, заявитель указал, что регистрация товарного знака по заявке №2022772224 испрашивается в отношении вышеупомянутого скорректированного перечня товаров и услуг 32, 35 МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия пришла к выводу о неубедительности доводов, изложенных в возражении.

С учетом даты (11.10.2022) поступления заявки №2022772224 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 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 требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

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

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельны буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя

товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявлением обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявлении обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявлением обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается

вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначеннное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 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.

Обозначение «**ПРОСТОПИВО**» по заявке №2022772224 с приоритетом от 11.10.2022 является словесным, выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами кириллического алфавита.

С учетом доводов возражения регистрация товарного знака по заявке №2022772224 испрашивается для следующего скорректированного перечня товаров и услуг:

32 класс МКТУ – *вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; шенди; экстракты хмельевые для изготовления пива.*

35 класс МКТУ – *демонстрация товаров; продвижение продаж для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по развозной продаже товаров; услуги розничной продажи товаров по каталогу путем почтовых отправлений; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или интернет-сайтов.*

Анализ заявленного обозначения показал, что оно включает в свой состав словесный элемент «ПРОСТОПИВО», представляющее собой сложносоставное слово, образованное из двух лексических единиц русского языка с определенным смысловым значением – слов «ПРОСТО» и «ПИВО».

Так, согласно общедоступным словарно-справочным данным слово «просто¹» употребляется, в частности, как наречие, образованное от прилагательного «простой», а также в значении «всего лишь, всего-навсего, не иначе как».

В свою очередь прилагательное «простой²» может иметь ряд значений, среди которых можно выделить такие как: 1. элементарный по составу, однородный, не составной. *Химически простые вещества. Простое предложение. Простое число.* 2. безыскусственный, не замысловатый, не вычурный; скромный. *Простая мебель. Простая пища. Простое платье.* 3. обыкновенный, ничем не примечательный, не выделяющийся среди других; заурядный. *Простой смертный. Простые люди всего мира. Работать простым экономистом. Говорить о самых простых вещах. Ведь это не простое письмо.* 4. обычный для какого-либо вида предметов, не имеющих специального назначения, каких-либо особых признаков. *Налей простой водички (без каких-либо добавлений). Простая карта (не козырная).* 5. недостаточно обработанный, отделанный; грубый по качеству, не лучшего качества. *Мука простого помола. Простое мыло. Простая соль. Писать на простой синей бумаге. Простой холст (небелёный). Простые чулки (хлопчатобумажные).*

¹ см. Энциклопедический словарь, 2009, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/136137/просто>.

² см. Энциклопедический словарь, 2009, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/136143/простой>.

В свою очередь под словом «пиво³» понимается слабый алкогольный напиток, получаемый брожением сусла из ячменного солода с прибавлением хмеля.

Учитывая вышеприведенное смысловое значение словесных элементов «ПРОСТО» и ПИВО», которые легко прочитываются в составе сложносоставного «ПРОСТОПИВО», можно сделать вывод, что заявленное обозначение воспринимается в качестве указания на вид слабоалкогольного напитка, который при этом сам по себе является обычным по составу, не наделен какими-либо иными характеристиками, присущими пиву как виду товара.

В этой связи следует обратить внимание на терминологию, приведенную в ГОСТ Р 53358-2009 «Продукты пивоварения. Термины и определения», согласно которой под «пивом» подразумевается алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового спирта, ароматических и вкусовых добавок.

Между тем, данный ГОСТ содержит также упоминание такой продукции как напитки, изготавливаемые на основе пива (пивные напитки), т.е. алкогольную продукцию с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, не более 7% объема готовой продукции, которая произведена из пива (не менее 40% объема готовой продукции) и (или) приготовленного из пивоваренного солода пивного сусла (не менее 40% массы сырья), воды с добавлением или без добавления зернопродуктов, сахаросодержащих продуктов, хмеля и (или) хмелепродуктов, плодового и иного растительного сырья, продуктов их переработки, ароматических и вкусовых добавок, без добавления этилового спирта.

Исходя из указанной терминологии, под обычным (простым) пивом понимается только напиток, получаемый брожением сусла из ячменного солода с прибавлением хмеля без каких-либо вкусовых добавок.

³ см. Большая медицинская энциклопедия. 1970, https://big_medicine.academic.ru/6675/пиво.

В то же время на рынке слабоалкогольных напитков присутствует множество пивных напитков, включающих ингредиенты, не содержащиеся в обычном (простом) пиве.

Обратившись к перечню товаров 32 класса МКТУ, коллегия установила, что в отношении таких товаров как «*пиво; сусла; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива*» заявленное обозначение воспринимается в качестве характеристики товара, вызывая правдоподобное представление о пиве, как виде товара, приведенном в ГОСТ Р 53358-2009, а также его ингредиентах (составе).

Аналогичный вывод можно сделать и в отношении услуг 35 класса МКТУ, которые относятся к торговой деятельности. Так, предприятия, осуществляющие реализацию продуктов питания или напитков, зачастую при сопровождении своей деятельности используют простые указания на вид предлагаемой к продаже продукции, например, «СОКИ, ВОДЫ», «ВИНА», «ПИВО». В данном случае наименование продукта (напитка) выступает в качестве характеристики торговой деятельности, т.е. вызывает представление об области оказания услуг, т.е. указывает на их назначение.

Описательный характер заявленного обозначения по отношению к названным товарам и услугам 32, 35 классов МКТУ приводит к выводу о том, что оно является неохраняемым согласно требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

Следует отметить, что обозначениям, описательным по своей сути, может быть предоставлена правовая охрана в том, случае, если на дату их подачи на регистрацию в качестве товарного знака они приобрели различительную способность и стали ассоциироваться с конкретным производителем.

При оценке наличия приобретенной различительной способности заявленного обозначения могут быть приняты во внимание сведения, приведенные в пункте 35 Правил, указанные выше.

В данном деле заявитель не представил каких-либо документов, свидетельствующих о том, что заявленное обозначение воспринимается потребителем не как указание на вид и свойства слабоалкогольного напитка, а как средство индивидуализации, принадлежащего конкретному лицу.

Что касается примеров регистраций товарных знаков со словесными элементами «ПРОСТО» и «ПИВО», приведенных заявителем в обоснование своей позиции о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, то они не могут быть приняты во внимание в настоящем деле, поскольку спорные словесные элементы употребляются в совокупности с другими словами. Возможность оценки правомерности предоставления правовой охраны упомянутым товарным знакам в рамках настоящего дела не предусмотрена. Между тем коллегия считает необходимым обратить внимание заявителя на ранее вынесенный отказ

административного органа в регистрации товарного знака «» по заявке №2020756012, включающего тождественный словесный элемент «ПРОСТОПИВО».

Однако необходимо отметить, что регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака также испрашивается для таких товаров 32 класса МКТУ как «вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво имбирное; пиво солодовое; сусло виноградное неферментированное; шенди».

Так, вино ячменное⁴ [пиво] (барливайн) - крепкое английское пиво, разновидность крепкого эля от коричнево-золотистого до чёрного цвета с содержанием алкоголя 8,0-12,0 %.

Коктейли на основе пива⁵ - это коктейли, которые готовятся путем смешивания пива с другими ингредиентами (например, с дистиллированным напитком) или другим сортом пива. В этом типе коктейлей основным ингредиентом обычно является пиво.

Пиво имбирное⁶ - подслащенный и газированный, обычно безалкогольный напиток. Исторически оно производилось путем естественного брожения подготовленной имбирной стружки, дрожжей и сахара. Современное имбирное пиво часто не варят, а изготавливают, часто со вкусовыми и цветовыми добавками, с искусственным газированием. Имбирные эли не варят.

⁴ <https://ru.wikipedia.org/wiki/Барливайн>.

⁵ https://translated.turropages.org/proxy_u/en-ru.ru.d96b0cf-65a84f4e-09a2d67e-74722d776562/https/en.wikipedia.org/wiki/Beer_cocktail.

⁶ https://ru.wikipedia.org/wiki/Имбирное_пиво.

Пиво солодовое⁷ - это сладкое, слабоалкогольное пиво (0-2,5%), которое варится как обычное пиво, но с низкой или минимальной ферментацией. Чтобы поддерживать низкое содержание алкоголя, можно использовать один из двух методов: либо дрожжи добавляют при температуре около 0°C (в результате содержание алкоголя составляет менее 0,5%), либо брожение останавливают при желаемом содержании алкоголя (обычно в диапазоне от 1 до 2%). Его готовят из сиропа из ячменного солода, сахара, дрожжей, хмеля и воды.

Сусло виноградное неферментированное⁸ (муст) - разновидность сусла: выжатый прессом неосветлённый сок винограда (при производстве плодовых вин - также и иных фруктов). помимо вина, из виноградного сусла получают бальзамический уксус, бекмес, винкотто, а также некоторые национальные блюда (например, акалмышь).

Шенди⁹ - коктейль из пива с каким-либо газированным напитком.

Все вышеуказанные товары согласно определению ГОСТ Р 53358-2009 не могут быть отнесены к обычному (простому) пиву или составу для его изготовления, поскольку представляют собой пивные напитки и ингредиенты для изготовления иной алкогольной продукции.

В отношении этих товаров заявленное обозначение вызывает ложное указание на вид товара и его свойства, следовательно, не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака согласно требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Резюмируя все вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что предоставление правовой охраны заявленному обозначению противоречит требованиям пунктов 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса, что подтверждает обоснованность доводов экспертизы, приведенных в решении Роспатента от 12.07.2023. В этой связи отсутствуют основания для удовлетворения поступившего возражения и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

⁷ https://translated.turbopages.org/proxy_u/en-ru.ru.eb03c155-65a84e62-5de424f1-74722d776562/https/en.wikipedia.org/wiki/Malt_beer.

⁸ <https://ru.wikipedia.org/wiki/Муст>.

⁹ [https://cyclowiki.org/wiki/Пиво_с_газировкой_\(коктейль\)](https://cyclowiki.org/wiki/Пиво_с_газировкой_(коктейль)).

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.11.2023, оставить в силе решение Роспатента от 12.07.2023.