

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 07.11.2014, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп», г. Уфа (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2012730464, при этом установила следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2012730464 с приоритетом от 29.08.2012 на имя заявителя заявлено словесное обозначение «МАРТОВСКОЕ». Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 18.08.2014 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, на основании пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение представляет собой сорт пива, разработанный в 1935 году специалистами ВНИИ пивоваренной промышленности (см. <http://nubo.ru/texts/ost350.html>, [http://ru.wikipedia.org/wiki/Мартовское_пиво_\(сорт\)](http://ru.wikipedia.org/wiki/Мартовское_пиво_(сорт))), указывает на вид части

заявленных товаров 32 класса МКТУ (пиво), в связи с чем не обладает различительной способностью.

Кроме того, заключение мотивировано тем, что в отношении другой части товаров 32 класса МКТУ и всех товаров 33 класса МКТУ словесный элемент «МАРТОВСКОЕ» способен ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров.

В возражении от 07.11.2014 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- ссылку экспертизы на страницу <http://nubo.ru/texts/ost350.html> нельзя признать правомерной, так как указанный на данной странице Общесоюзный стандарт, утвержденный Народным комиссариатом пищевой промышленности 17.03.1938 года, в настоящее время не действует;

- ссылку на сайт [http://ru.wikipedia.org/wiki/Мартовское_пиво_\(сорт\)](http://ru.wikipedia.org/wiki/Мартовское_пиво_(сорт)) также нельзя признать правомерной, поскольку в Постановлении Федерального арбитражного суда Московского округа от 03.08.2011 №Ф05-7164/11 по делу №А40-73616/2010 указано: «Что касается информации из сети Интернет, Википедия, то она носит сомнительный характер и не может быть отнесена к официальным данным, а также словарно-справочным источникам»;

- заявленное обозначение не является сортом пива, в связи с чем не может вводить потребителей в заблуждение относительно части товаров 32 класса МКТУ и всех товаров 33 класса МКТУ;

- если предположить, что заявленное обозначение является сортом пива, то очевидно, что в отношении безалкогольных напитков 32 класса МКТУ и алкогольных напитков 33 класса МКТУ оно будет восприниматься фантазийно.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 18.08.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2012730464 в отношении всех товаров 32, 33 классов МКТУ.

При подготовке к заседанию коллегии были выявлены дополнительные источники словарно-справочной информации. В связи с этим заседание коллегии было перенесено на более поздний срок.

На основании абзаца 2 пункта 4.8 Правил ППС в уведомлении о переносе даты заседания коллегии от 03.04.2015 заявителю были указаны новые словарно-справочные источники (см. <http://dic.academic.ru> (Энциклопедия Кольера); Алкогольные напитки: Попул. энцикл./Ред.-сост. С.П. Самуэль, Е.К. Знак – Мн.: ПП «МЕТ», 1994 г., стр. 223), отсутствующие в оспариваемом решении Роспатента, которые подтверждают вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель, ознакомившись с новыми основаниями, приведенными в уведомлении от 03.04.2015, представил отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- в Энциклопедии Кольера представлена следующая информация: «Мартовское пиво – сезонный напиток, производимый главным образом в силу установившейся традиции. Оно поступает в продажу в середине марта и продается не более месяца. Это – темный напиток, приготавливаемый из сильно обжаренного солода; обычно оно дольше созревает и часто имеет более высокое содержание спирта и вязкость, чем большинство сортов пива». Из данной ссылки следует, что обозначение «мартовское» является характеристикой пива, но не подтверждает отсутствие различительной способности обозначения;

- словарно-справочные материалы содержат информацию о «Кока-коле», «Птичьим молоке», «Пепси-коле» без ссылки на то, что они являются товарными знаками;

- указанный коллегией источник «Алкогольные напитки: Попул. энцикл./Ред.-сост. С.П. Самуэль, Е.К. Знак» заявитель в сети Интернет не обнаружил, и коллегия не указала ссылку на страницу в сети Интернет для ознакомления с содержанием данного источника;

- таким образом, из представленной коллегией информации не следует, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения необидительными.

С учетом даты (29.08.2012) поступления заявки №2012730464 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 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 неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров.

Согласно пункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, в том числе указывающим на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также время, место, способ производства или сбыта относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвalebный характер), указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров.

Согласно подпункту 2.3.2.4 Правил элементы, указанные в подпунктах 2.3.2.1, 2.3.2.2, 2.3.2.3 и 2.3.2.4 Правил, могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения, предусмотренные в подпунктах 2.3.2.1, 2.3.2.2, 2.3.2.3 и 2.3.2.4 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.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 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.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «МАРТОВСКОЕ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ.

Анализ охраноспособности заявленного обозначения на соответствии требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словарно – справочные источники (<http://nubo.ru/texts/ost350.html>, [http://ru.wikipedia.org/wiki/Мартовское_пиво_\(сорт\)](http://ru.wikipedia.org/wiki/Мартовское_пиво_(сорт)), <http://dic.academic.ru> (Энциклопедия Кольера); Алкогольные напитки: Попул. энцикл./Ред.-сост. С.П. Самуэль, Е.К. Знак – Мн.: ПП «МЕТ», 1994 г., стр. 223), содержат следующую информацию:

- Мартовское пиво – сезонный напиток, производимый главным образом в силу установившейся традиции. Оно поступает в продажу в середине марта и продается не более месяца. Это – темный напиток, приготовляемый из сильно обжаренного солода; обычно оно дольше созревает и часто имеет более высокое содержание спирта и вязкость, чем большинство сортов пива;

- Мартовское пиво – сорт пива; содержание алкоголя в весовых процентах - 3,8; стойкость в днях – 8; органолептические свойства – слегка сладковатый вкус и ясно выраженный солодовый аромат.

Довод заявителя о том, что указанный коллегией источник «Алкогольные напитки: Попул. энцикл./Ред.-сост. С.П. Самуэль, Е.К. Знак» в сети Интернет им не обнаружен, следует признать неубедительным, поскольку он не воспользовался возможностью найти его в иных доступных местах или запросить его у коллегии.

Относительно довода заявителя об информации, содержащейся в словарно – справочных источниках о товарных знаках «кока – кола», «пепси – кола», словосочетании «Птичье молоко» необходимо отметить, что указанная информация не касается рассматриваемого обозначения.

Таким образом, приведенная выше информация из словарно – справочных источников позволяет коллегии прийти к выводу о том, что в силу своего смыслового значения заявленное обозначение «МАРТОВСКОЕ» в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво» указывает на свойства товара, в связи с чем заявленному обозначению не может быть предоставлена правовая охрана.

Коллегия отмечает, в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива)», которые являются однородными товару 32 класса МКТУ «пиво», представляя собой алкогольную продукцию (см., например, пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», с изменениями и дополнениями), заявленное обозначение «МАРТОВСКОЕ» способно породить в сознании потребителей не соответствующее

действительности представление о товаре. Иными словами, усматривается угроза введения потребителя в заблуждение относительно свойств продукции.

Учитывая изложенное, регистрация заявленного обозначения на имя заявителя в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива)» способна ввести потребителя в заблуждение относительно товара.

В отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков» представляющих иной вид товаров, который отличается от алкогольных напитков по составу, способу изготовления, условиям реализации, обозначение «МАРТОВСКОЕ» следует признать фантазийным, поскольку связь данного элемента потребителем с какими-либо характеристиками алкогольной продукции является неочевидной и не доказана экспертизой.

Резюмируя изложенное, коллегия считает возможным предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке №2012730464 в отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков».

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

удовлетворить возражение от 07.11.2014, отменить решение Роспатента от 18.08.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2012730464.