

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

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 30.04.2020 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 17.10.2022 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Публичным акционерным обществом «Абрау – Дюрсо», Москва, (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021776848, при этом установлено следующее.

Комбинированное обозначение « **7 знаков** » по заявке №2021776848, поданной 23.11.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 33 и услуг 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в заявке.

Роспатентом 28.06.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021776848 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Входящая в состав заявленного обозначения цифра «7» не имеет характерного графического исполнения, вследствие чего не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение «7 злаков», где «злак» - травянистые растения, идущие в пищу; название семейства однодольных, преимущественно травянистых растений со стеблем в виде полой коленчатой соломины и с мелкими цветками, собранными в соцветия (например, хлебные злаки, кормовые злаки), см. «Малый академический словарь», Институт русского языка Академии наук СССР. Евгеньева А. П. , 1957-1984) в силу своего семантического значения указывает на состав и свойства товаров и услуг.

Согласно сведениям из сети Интернет в настоящее время злаковые растения широко используется при производстве товаров, являющихся однородными заявленным товарам 33 класса МКТУ и связанным с ними услугам 35 класса МКТУ.

См. <https://semenagost.ru/statyi/semena-zernovyx/>, <https://sadda.ru/krepkij-alkogol/spirt-etilovyj-ekstra.html>, <https://winestyle.ru/articles/vodka/marki-vodki.html>, <https://buturlin.ru/production>, <https://vypivaem.ru/kakie-byvajut-raznovidnosti-alkogolnyh-napitkov/> - (1).

Таким образом, заявленное обозначение в целом не обладает различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 17.10.2022 поступило возражение и дополнения к нему, основные доводы которых сводятся к следующему:

- заявитель ограничивает заявленный перечень товаров и услуг до следующих позиций 33 класса МКТУ *«аперитивы; водка; водка анисовая; водка вишневая; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; напитки, полученные перегонкой; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки спиртовые; настойки горькие; экстракты спиртовые; эссенции спиртовые»* и услуг 35 класса МКТУ *«агентства по импорту-экспорту; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; продажа аукционная; услуги снабженческие для*

третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; организация торговых ярмарок; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; объединение различных товаров, исключая их транспортировку, которое позволяет покупателям удобно просматривать и приобретать эти товары, в том числе через розничные и оптовые магазины, через торговые автоматы, через каталоги продаж по почте или с помощью электронных средств, например, через веб-сайты или телемагазины» (далее – уточненный перечень);


- в заявленном обозначении цифра «7» неразрывно графически и семантически связана со словесным элементом «злаков» и образует единое (неделимое) фантазийное обозначение, которое легко воспринимается и прочитывается как словосочетание «семь злаков»;

- в подтверждение охраноспособности цифры «7» в составе заявленного обозначения заявитель приводит примеры зарегистрированных товарных знаков, в которых цифра «7» признана охраноспособным элементом («**7 ЧУДЕС**» по свидетельству №721819; «**7ЦВЕТОВ**» по свидетельству № 217598;



по свидетельству № 303285; «**7 футов**» по свидетельству



№327935; по свидетельству №716058;  по свидетельству № 687786;

- согласно общедоступным и известным российскому потребителю словарно-справочным издания (<https://dic.academic.ru/>, <https://ru.wikipedia.org/>) слово «злак» имеет следующее значение «Злаки, или Злаковые (лат. Gramineae), или Мятликовые (лат. Poaceae) - семейство однодольных растений, к которому относятся такие известные и давно используемые в хозяйстве растения, как пшеница, рожь, овёс, рис, кукуруза, ячмень, просо, бамбук, сахарный тростник»;

- учитывая то обстоятельство, что под значением словесного элемента «злак» может подразумеваться различного вида однодольные растения, не представляется

возможным прийти к какому-либо однозначному определению смыслового значения «злак». Эта же позиция относится ко всему обозначению в целом, то есть, если рассматривать заявленное обозначение в том виде, как оно заявлено на регистрацию, то вряд ли простому российскому потребителю будет понятно, о каких конкретно «семи злаках» и тем более об их свойствах в том или ином продукте идет речь;

- непосредственно злаковые культуры в состав алкогольных напитков не входят. Из некоторых злаковых культур может производиться спирт, а также солод, которые затем могут войти в состав некоторых алкогольных напитков, о чем и указано в тех интернет-ссылках, которые были приведены экспертизой в Решении;

- для возникновения тех или иных ассоциаций при восприятии заявленного обозначения « **7 злаков** » потребителю понадобятся дополнительные домысливания и рассуждения, а, следовательно, оно не может напрямую указывать на свойство и состав товаров и услуг;

- заявленное обозначение было придумано заявителем для индивидуализации своей продукции. Так, при обращении к глобальной сети Интернет по запросу «7 злаков» не нашлось никаких упоминаний об алкогольных товарах, маркированных обозначением «7 злаков», следовательно, оно не является общеупотребимым или распространенным. Выпадает лишь продукция в виде зерновых каш, которые действительно содержат в своем составе ингредиенты из семи злаков;

- заявитель отмечает, что на его имя были зарегистрированы следующие товарные знаки « **7 трав** » по свидетельству № 877362 и « **7 овощей** » по свидетельству №805028 в отношении товаров 33 класса МКТУ;

- указанные товарные знаки используются ПАО «Абрау – Дюрсо» для маркировки алкогольной продукции. Настойка горькая «7 овощей» и джин «7 трав» активно рекламируются и поставляются через федеральные розничные торговые сети (Ашан, Метро, ДА!, Винлаб и пр.) и стандартные розничные магазины и предприятия общепита практически во все регионы России;

- заявляемое обозначение « **7 злаков** » воспринимается потребителем как продолжение серии товарных знаков и линейки товаров заявителя, включающих

выполненный в одинаковой последовательности словесно-цифровой элемент. При этом цифра «7», расположенная в начальной позиции обозначений «7 овощей», «7 трав», «7 злаков», и образующая главный критерий в серии товарных знаков заявителя, зарегистрирована в товарных знаках «7 овощей» и «7 трав» без дискламации, поэтому нет никаких оснований для принятия в рассматриваемом случае иного решения;

- заявитель в подтверждение своих доводов приводит судебную практику (решение Суда по интеллектуальным правам от 05.10.2022 по делу № СИП-1089/2021 в отношении обозначения «Три шоколада»).

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 28.06.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021776848 в отношении указанного выше уточненного перечня.

В подтверждение изложенных доводов с возражением и в дополнительных материалах, заявителем были представлены следующие документы:

1. Решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по рассматриваемой заявке;
2. Распечатки электронных словарей с сайтов <https://dic.academic.ru/>, <https://ru.wikipedia.org/> значения слова «злак»;
3. Справка о поставках алкогольной продукции «7 овощей» и джин «7 трав» в регионы с приложением подтверждающих документов;
4. Документы, подтверждающие поставки алкогольной продукции «7 овощей» и джин «7 трав» в федеральные сети;
5. Документы, подтверждающие активную рекламу алкогольной продукции «7 овощей» и джин «7 трав»;
6. Справка о группе компаний «Абрай-Дюрсо» и приложение к ней (выписка из реестра ЗАО «Абрау-Дюрсо»; выписки из ЕГРЮЛ в отношении ООО ТД «Абрау» и ООО ТД «Абрау Юг»;
7. Решение Суда по интеллектуальным правам от 05.10.2022 по делу № СИП-1089/2021.

Изучив материалы дела, и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (23.11.2021) поступления заявки № 2021776848 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный 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 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) 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.

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 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.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в том числе:

- простые геометрические фигуры, линия, числа;
- сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования и т.д.

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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Заявленное обозначение по заявке №2021776848 представляет собой комбинированное обозначение « **7** **злаков** », включающее цифру «7» и словесный элемент «злаков».

Согласно доводам возражения правовая охрана товарного знака по рассматриваемой заявке испрашивается в отношении уточненного перечня товаров 33 класса МКТУ *«аперитивы; водка; водка анисовая; водка вишневая; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; напитки, полученные перегонкой; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки спиртовые; настойки горькие; экстракты спиртовые; эссенции спиртовые»* и услуг 35 класса МКТУ *«агентства по импорту-экспорту; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; продажа аукционная; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; организация торговых ярмарок; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; объединение различных товаров, исключая их транспортировку, которое позволяет покупателям удобно просматривать и приобретать эти товары, в том числе через розничные и оптовые магазины, через торговые автоматы, через каталоги продаж по почте или с помощью электронных средств, например, через веб-сайты или телемагазины»* (далее – уточненный перечень).

Отказ в государственной регистрации товарного знака по рассматриваемой заявке в заключении по результатам экспертизы обоснован тем, что в заявленном обозначении цифра «7» не имеет характерного графического исполнения, вследствие чего не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом, а

также в целом заявленное обозначение в силу своего семантического значения указывает на состав и свойства товаров и услуг.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение представляет собой сочетание цифры и слова, которые при произношении обретают словесный характер, где цифра согласуется с существительным, превращаясь в легко произносимое словосочетание «семь злаков». Восприятию заявленного обозначения как единой грамматической конструкции способствует его графическое исполнение, так, цифра «7» и словесный элемент «злаков» выполнены на одной линии, одним цветом, в слове «злаков» отсутствует заглавная буква.

Согласно словарно-справочным источникам информации «7» – это числительное, обозначающее число или количество чего-либо; слово «злак» - мн. ч. (*зла́ки, -ов*) – ботаническое название семейства однодольных, преимущественно травянистых растений со стеблем в виде полой коленчатой соломины и с мелкими цветками, собранными в соцветия (колосья, метелки и т. п.). Хлебные злаки. Кормовые злаки (см. Словарь русского языка: В 4-х т. / РАН, Ин-т лингвистических исследований; Под ред. А. П. Евгеньевой. — 4-е изд., стер. — М.: Рус. яз.; Полиграфресурсы, 1999 (электронная версия) на сайте <https://kartaslov.ru/>).

По оценкам одних ученых, количество злаков достигает 10 000 видов (см: <https://tarologiay.ru/>).

Учитывая, что существующих видов злаков превышает семь, а в самом заявленном обозначении не содержится указания на конкретные виды злаковых культур, то соответственно вариации ингредиентов для производства товаров 33 класса МКТУ уточненного перечня, формально соответствующих обозначению «7 злаков», могут быть различны.

Таким образом, коллегия полагает, что применительно к товарам и услугам уточненного перечня заявленное обозначение « **7 злаков** » не может восприниматься без дополнительных рассуждений, домысливаний, ассоциаций как прямо указывающее на состав и свойство товаров и услуг.

Кроме того, согласно информации, расположенной на сайте <https://sadda.ru/krepkij-alkogol/spirt-etilovyj-ekstra.html>, указанном экспертизой, при создании водки Супер-Премиум используют спирт, изготовленный только зерна пшеницы и ржи. Других злаков не допускается, как и картофеля. Что касается других ссылок (1), указанных в заключении по результатам экспертизы, то в них отсутствует информация о том, что при производстве алкогольной продукции в качестве сырья одновременно может использоваться семь и более злаков.

Коллегией также принят во внимание довод заявителя о наличии товарных знаков, зарегистрированных на его имя в отношении товаров 33 класса МКТУ, а именно:

« **7 трав** » по свидетельству № 877362 и « **7 овощей** » по свидетельству №805028, и используемых им в отношении алкогольной продукции.

Резюмируя вышеизложенное, заявленное обозначение в отношении уточненного перечня товаров и услуг 33, 35 классов МКТУ, указанного выше, соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 17.10.2022, отменить решение Роспатента от 28.06.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021776848.