


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, рассмотрела поступившее 18.02.2022 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ВСК», Ульяновская обл. (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021741113, при этом установила следующее.



Обозначение «» по заявке №2021741113 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 30.06.2021 на имя заявителя для индивидуализации товаров 32, 33 классов Международной классификации товаров и услуг МКТУ (далее - МКТУ), указанных в перечне регистрации.

Роспатентом 28.07.2022 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32, 33 классов с указанием словесного элемента «БРОДИМ В ТАНКАХ» в качестве неохраняемого по причине его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что включенный в состав заявленного обозначения словесный элемент «БРОДИМ В ТАНКАХ» в силу своего семантического значения в отношении

заявленных товаров воспринимается потребителями как указание на способ производства товаров, в связи с чем является неохраняемым.

Слово «бродим» образовано от глагола «бродить», то есть находится в состоянии брожения, ферментироваться, закисать;

Слово «танк» в отношении заявленного перечня товаров, а также с учетом указанного значения слова «бродим» может быть воспринят потребителями в таком значении как «цилиндро-конический танк», то есть ёмкость для производства пива, предназначенная в первую очередь для приготовления пива в домашних условиях, а именно: для брожения, созревания и дображивания продукта, его карбонизации (см. <https://zeo55.ru/shop/23/desc/cilindro-konicheskiy-tank?yclid=5784141170611358234>; Словарь сокращений и аббревиатур. Академик. 2015; [https://kartaslov.ru/карта-словосочетания/толкование/Цилиндро-конический+танк](https://kartaslov.ru/карта-словосочетания/толкование/Цилиндро-конический+танк;); <https://lektsii.org/4-8261.html>, <https://www.braukraft.ru/school-less8.html>; <https://food-mechanics.ru/?p=1345>; <https://longus.ru/vino/tehnolog/red/112-brozhenie-v-metallicheskih-tankakh.html>).

В своем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом отметив следующее:

- словесный элемент «БРОДИМ В ТАНКАХ» не указывает на способ приготовления, а является фантазийным в отношении заявленных товаров 32 и 33 классов МКТУ;



- указанные в оспариваемом решении Роспатента ссылки на страницы в сети Интернет ведут не на энциклопедии или справочники, а на сайты сомнительного содержания, из которых невозможно идентифицировать, кто, когда и для каких целей разместил там информацию;

- экспертиза истолковала слово «танк» в каком-то конкретном узкоспециализированном значении, сославшись на определение цилиндрико-конического танка, которое отсутствует в заявленном обозначении, т.е. выводы экспертизы носят характер домысливания;


- заявленное обозначение «БРОДИМ В ТАНКАХ» представляет собой неделимое фантазийное словосочетание, вычленение из состава которого семантики отдельных слов недопустимо;

- при экспертизе заявленного обозначения необходимо руководствоваться единообразием подходов и учитывать уже принятые решения в аналогичных или схожих ситуациях, что также подчеркивается Судом по интеллектуальным правам (постановление от 10.02.2021 по делу №СИП-432/2020), в данном же случае заявитель уже является правообладателем серии товарных знаков для индивидуализации товаров 32 класса МКТУ, в которых словесные элементы, например, слово «ВАРИМ», не исключены из правовой охраны:


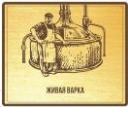
«Искусство варить» [1] по свидетельству №521445, «» [2] по


свидетельству №539786, «» [3] по свидетельству №614566, «» [4]

по свидетельству №641074, «ВАРИМ СУСЛО» [5] по свидетельству №669663,

«» [6] по свидетельству №670661, «» [7] по свидетельству №681084,

«» [8] по свидетельству №689708, «» [9] по свидетельству №713526,

«» [10] по свидетельству №734595, «» [11] по свидетельству

№740106, «» [12] по свидетельству №743490, «» [13] по

свидетельству №785093, «» [14] по свидетельству №863880;

- таким образом, заявленное обозначение входит в серию фантазийных обозначений заявителя с общим способом формирования словесных элементов, ассоциативно связанных с деятельностью заявителя, занимающегося производством товаров 32 и 33 классов МКТУ, в том числе пива, которые, вместе с тем, не указывают на реальную технологию производства.

Поскольку, по мнению заявителя, заявленное обозначение полностью отвечает требованиям, предъявляемым законодательством к товарным знакам, в возражении содержится просьба изменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2021741113 в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров 32, 33 классов МКТУ без исключения из охраны словесного элемента «БРОДИМ В ТАНКАХ».

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия сочла приведенные в возражении доводы неубедительными.

С учетом даты (30.06.2021) поступления заявки №2021741113 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, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации 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; отдельные 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.

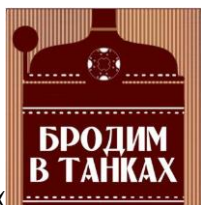
При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

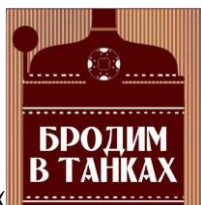
Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, 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 заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным 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, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.



Обозначение «» по заявке №2021741113 с приоритетом от 30.06.2021 является комбинированным, представляет собой композицию в виде сужающейся кверху фигуры красно-бордового цвета с узором из горизонтальных повторяющихся полос и прерывистых линий. В верхней части композиции размещен красно-бордовый круг с вписанными в него мелкими белыми фигурами – кругами и полукругами, образующими своеобразный узор. В центре композиции расположено словосочетание «БРОДИМ В ТАНКАХ», выполненное буквами кириллического алфавита в оригинальной графической манере в белом цвете. Фон композиции выполнен в виде вертикальных полос бежевого и светло-красного цветов.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении следующих товаров 32, 33 классов МКТУ:

32 класс МКТУ - *вино ячменное [пиво]; квас; коктейли на основе пива; напитки на базе меда безалкогольные; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусли виноградное неферментированное; сусли пивное; сусли солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива;*

33 класс МКТУ - *напиток медовый [медовуха]; сидры.*

Анализ заявленного обозначения показал, что входящий в его состав словесный элемент «БРОДИМ В ТАНКАХ» представляет собой словосочетание, в котором словесные элементы связаны друг с другом лексически и грамматически. Семантика обозначения «БРОДИМ В ТАНКАХ» в целом определяется смысловым значением входящих его состав словесных элементов «БРОДИМ» (от глагола «бродить») и «ТАНКАХ» (от существительного «танк»), являющихся лексическими единицами русского языка.

Согласно Толковому словарю русского языка под редакцией С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/277390>) слово «бродить» означает: 1. то же, что брести (но обозначает действие, совершающееся не в одно время, не за один приём или не в одном направлении), например, *бродить по лесу*; 2.

(переносное) то же, что блуждать (в 3 значениях), например, *мысли бродят, улыбка бродит на лице* (едва заметна, появляется и исчезает); 3. находиться в брожении, например, *вино бродит*.

В том же источнике информации (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/278856>) приводятся следующие значения слова «танк»: 1. бронированная самоходная боевая машина на гусеничном ходу с мощным вооружением, например, *тяжелый, лёгкий танк, танк-амфибия*; 2. специально оборудованный резервуар для хранения и перевозки жидкостей.

Необходимо отметить, что при анализе того или иного обозначения на предмет его охраноспособности учитывается специфика товаров (услуг), в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны товарному знаку. В данном случае регистрация товарного знака со словесным элементом «БРОДИМ В ТАНКАХ» по заявке №2021741113 испрашивается для индивидуализации конкретных товаров 32, 33 классов МКТУ, представляющих собой пиво и напитки на его основе, ингредиенты для варки пива, квас, напитки на основе меда (медовуха), сидры, где:

пиво - слабоалкогольный (от 1,5 до 6 объемных % спирта) пенистый напиток, изготавливается спиртовым брожением сусле из солода, хмеля и воды, в которое иногда добавляют рис и сахар (см. Большой энциклопедический словарь, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/233278>);

квас - освежающий напиток, который изготавливают из смеси ржаного и ячменного солода, ржаной муки или ржанных сухарей, сахара и воды с последующим спиртовым и молочнокислым брожением (см. Большой энциклопедический словарь, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/152278>);

медовуха - старинный народный хмельной медовый напиток (см. Энциклопедический словарь, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/112452/медовуха>);

сидр - слабоалкогольное плодово-ягодное вино, получаемое брожением яблочного сока (см. Энциклопедический словарь, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/52347/сидр>).

Следует констатировать, что в совокупности с изобразительным элементом, который напоминает стилизованное изображение емкости цилиндрической формы, напоминающим резервуар, словосочетание «БРОДИМ В ТАНКЕ» в отношении вышеуказанных товаров 32, 33 классов МКТУ вызывает правдоподобное представление не о движущейся самоходной машине, а о технологическом процессе производства товаров, а именно процессе брожения, происходящем в определенной емкости (танке).

Так, под брожением понимается процесс ферментативного расщепления органических веществ, преимущественно углеводов, протекающий без использования кислорода, служит источником энергии для жизнедеятельности организма и играет большую роль в круговороте веществ в природе. Некоторые виды брожения, вызываемые микроорганизмами (спиртовое, молочнокислое, маслянокислое, уксуснокислое), используются в производстве этилового спирта, глицерина и других технических и пищевых продуктов (см. Большой Энциклопедический словарь, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/78434>).

В свою очередь «танк» – это общепринятое название бродильного чана, который используется при изготовлении напитков, например, пива. Типы бродильных чанов, их свойства описаны в различных источниках информации, как приведенных экспертизой, так и выявленных коллегией в процессе рассмотрения возражения, см. Краткий курс пивоварения / Л. Нарцисс; при участии В. Бака; пер. с немецкого А.А. Куреленкова. - СПб.: Профессия, 2007. Данный источник информации позиционируется как книга, предназначенная для технологов, пивоваров, инженеров, менеджеров по производству, поставщиков сырья и оборудования для пивоварения.

Таким образом, резюмируя все вышеизложенное, можно сделать вывод, что спорный словесный элемент «БРОДИМ В ТАНКАХ» в составе заявленного обозначения воспринимается в качестве указания на свойства товаров, а именно на технологию их производства.

С учетом отсутствия предусмотренных пунктом 35 Правил доказательств приобретения обозначением «БРОДИМ В ТАНКАХ» различительной способности у коллегии нет оснований для вывода о том, что российский потребитель

воспринимает спорное обозначение не в качестве характеристики товаров, а как средство индивидуализации продукции заявителя.

В силу имеющихся обстоятельств словесное обозначение «БРОДИМ В ТАНКАХ» признается неохраняемым на основании требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса и пункта 35 Правил.

Что касается примеров товарных знаков [1] - [14], принадлежащих заявителю, касающихся обозначений, в составе которых фигурируют иные словесные элементы, например, «ВАРИМ», «ВАРИТЬ», то они не опровергают вышеприведенные выводы относительно неохраноспособности словесного элемента «БРОДИМ В ТАНКАХ». Поскольку спорный словесный элемент «БРОДИМ В ТАНКАХ» не является зарегистрированным товарным знаком заявителя, нет оснований говорить о нарушении принципа правовой определенности и единообразия подходов федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности при экспертизе заявленного обозначения.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.11.2022, оставить в силе решение Роспатента от 28.07.2022.