

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации (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 № 644/261, рассмотрела возражение, поступившее 04.02.2022. Данное возражение подано ООО «АЙСПИРИТ ГРУПП», Россия (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020770551, при этом установлено следующее.

Заявка №2020770551 на регистрацию комбинированного товарного знака



« » была подана на имя заявителя 09.12.2020 в отношении товаров 32 и 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 03.12.2021 о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; коктейли безалкогольные; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки фруктовые

безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых смесей]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков», товаров 33 класса МКТУ «аперитивы; водка; водка вишневая; дигестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; настойки горькие; экстракты фруктовые спиртовые». В отношении иных заявленных товаров 32 и 33 классов МКТУ Роспатентом было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020770551 (далее - решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Так, в частности, включенное в состав заявленного обозначения словосочетание «TWIN CHERRY», в переводе с английского языка - двойная вишня (см., например, <https://translate.google.ru/>), где: вишня - плодородное дерево с сочными, косточковыми темно-красными ягодами, также ягода этого дерева; двойной - вдвое больший, увеличенный в два раза; удвоенный (см. например: <https://dic.academic.ru/>), не обладает различительной способностью, поскольку характеризует заявленные товары, а именно указывает на их свойства, в связи с чем является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, учитывая семантическое значение словесного элемента «CHERRY», в отношении части заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ, не содержащих вишню (например, таких как: «напитки со вкусом кофе безалкогольные; сок томатный [напиток]; соки овощные [напитки]» 32 класса; «бренди; настойка мятная; сакэ; сидр грушевый» 33 класса), словосочетание «TWIN CHERRY», и, соответственно, заявленное обозначение в целом, квалифицировано

экспертизой как способное ввести потребителя в заблуждение относительно свойств товаров, что препятствует регистрации заявленного обозначения на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- словесные элементы «TWIN CHERRY» не являются ложными в отношении большинства исключенных товаров, поскольку эти товары могут содержать вишню, иметь вишневый вкус, цвет;

- заявитель просит исключить из перечня следующие товары 33 класса: «арак; вино из виноградных выжимок; кюрасо; ликер анисовый; спирт рисовый; экстракты спиртовые; эссенции спиртовые».

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены распечатки из сети Интернет (1).

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента и о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; квас; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; сусла; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления

напитков», товаров 33 класса МКТУ «аперитивы; вина; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; ликеры; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойки горькие; ром; сидры; экстракты фруктовые спиртовые».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллеги считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты подачи (09.12.2020) заявки №2020770551 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров


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

В соответствии с 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.



Заявленное обозначение «  » является комбинированным и состоит из словесных элементов «TWIN CHERRY», выполненных в две строки стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, а также из помещенного выше изобразительного элемента в виде стилизованного изображения вишен на веточке с листьями. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в темно-красном, светло-зеленом, темно-зеленом цветовом сочетании в отношении товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; квас; коктейли безалкогольные; коктейли на

основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; сусла; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков», товаров 33 класса МКТУ «аперитивы; вина; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; ликеры; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойки горькие; ром; сидры; экстракты фруктовые спиртовые».

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пунктов 1 (3) и 3(1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Как было указано выше, в состав заявленного обозначения включены словесные элементы «TWIN CHERRY». Согласно словарям основных европейских языков (<https://dic.academic.ru/>, www.slovari.yandex.ru и др.):

«TWIN» - это двойной, парный, сдвоенный,

«CHERRY» - вишня, черешня, вишенка.

Таким, заявленное обозначение «TWIN CHERRY» можно перевести с английского на русский язык как «двойная вишня» («двойная черешня»), где вишня – это плодородное дерево с сочными, косточковыми темно-красными ягодами, также

ягода этого дерева; двойной - вдвое больший, увеличенный в два раза; удвоенный (см. www.dic.academic.ru).

Следует согласиться с заявителем в том, что заявленное обозначение с учетом вышеприведенной семантики будет указывать на состав товаров 32 класса МКТУ «вино ячменное [пиво], пиво; пиво солодовое», поскольку согласно представленным заявителем источникам информации (1) известно изготовление вишневого пива, при производстве которого используют свежие или замороженные ягоды вишни, концентрированный вишневый сок.

Кроме того, встречается информация (1) о квасе, в который добавляется вишня с целью придания ему нового, необычного, фруктового вкуса. Напитки безалкогольные из сухофруктов также могут быть произведены с добавлением сушеной вишни. Что касается товаров 32 класса МКТУ «порошки для изготовления газированных напитков; таблетки для изготовления газированных напитков», то данные ингредиенты для составления напитков могут включать вишневые ароматизаторы, компоненты вишни. При применении вышеупомянутых товаров могут быть произведены вишневые газированные напитки.

В возражении указывается на возможность регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 32 класса МКТУ «шенди». Шенди – (от англ. «shandy») – это прохладительный напиток, на основе пива и лимонада. В сети Интернет содержатся информация о вишневом шенди, а именно о коктейле на основе пива, в который добавляют вишню (<https://playboyrussia.com/lifestyle/bar/4-potryasnykh-retsepta-kokteyley-s-pivom-osvezhayut-i-raduyut-101751/>).

Заявитель оспаривает также отказ в регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 32 класса МКТУ «оршад». Оршад - это прохладительный напиток, миндальное молоко с сахаром (см. Ушаков. Толковый словарь русского языка Ушакова. 2012). При этом, существуют рецепты ягодных оршадов, в которые можно добавлять, в том числе, и вишню (см., например, <https://www.gotovim.ru/recepts/drink/orshady/2134.shtml>).

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается также в отношении товаров 32 класса МКТУ «лимонады». Согласно информации из

сети Интернет (см., например, <https://webspoon.ru/receipt/vishnevyjj-limonad>) встречаются многочисленные рецепты приготовления данного напитка с использованием вишни, а также предложения к продаже вишневого лимонада (см., например, <https://www.m2-shop.ru/catalog/napitki-74/limonadi-76/limonad-gazirovanniy-napitok-m2-vishnya-35106>, <https://lfmmaikor.ru/product/limonady/> limonad -vishnevyu-0-5-1/).

Что касается товаров 32 класса МКТУ «коктейли на основе пива; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки со вкусом чая безалкогольные», то в каждый из этих напитков, сделанных на базе пива, меда, риса, сои, чая, могут быть добавлены сиропы, концентраты вишни с целью изменения вкуса напитка, придания ему оригинального аромата.

Коллегией была выявлена информация о вишневых винах, которые могут быть изготовлены в домашних условиях (см., например, <https://alcofan.com/delaem-domashnee-vishnevoe-vino.html>), либо приобретены в магазинах (см., например, <https://winestyle.ru/wine/cherry-raw/>).

На сайте <https://www.cigarpro.ru/drinks/Liqueur/Vishnyovyu/> указано следующее: «вишневый ликер — это один из наиболее популярных сортов сладкого алкоголя, который имеет универсальный вкусоаромат. Сочные ноты букета напитка обусловлены использованием натуральных ягод вишни, которые подвергаются процессу настаивания на спирте. Упомянутый сайт содержит предложение к продаже ликера «Bols Cherry Brandy», в составе которого присутствует вишня.

Кроме того, в сети Интернет встречается информация о следующих алкогольных напитках, при производстве которых используется вишня: виски (например, Виски Jim Beam Red Stag Black Cherry, производитель - Jim V.Beam Distilling Co), в составе которого присутствует вишня (см. <https://l-wine.ru/collection/item/jim-beam-red-stag-black-cherry--172008/>), джин с вишневым вкусом (см., https://winestyle.ru/gin/tag_cherry/), ром с вишневым вкусом (https://winestyle.ru/rum/tag_cherry/), вишневый сидр (<https://aqua-beer.ru/product/naturalnyj-polusladkij-sidr-kelvish-vishnevyj-0451/>), а также вишневая медовуха

(<https://online.metro-cc.ru/category/alkogolnaya-produkciya/pivo-sidr/medovuha-vishnevaya-royal-steklo-075-1>). Добавление новых вкусов в традиционные напитки позволяет расширить линейку производимой продукции и привлекать новых покупателей.

Согласно Федеральному закону от 22.11.1995 N 171-ФЗ (ред. от 28.07.2012) «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении употребления (распития) алкогольной продукции» сусло – это спиртосодержащая пищевая продукция, являющаяся полуфабрикатом производства алкогольной продукции, с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения, более 1,5% от ее объема, получаемая в зависимости от вида алкогольной продукции из ягод винограда (виноградное сусло), из иных фруктов (фруктовое сусло), из воды, пивоваренного солода, хмеля и (или) хмелепродуктов (пивное сусло), из воды и меда (медовое сусло). Следовательно, существуют фруктовые виды сусла, которые могут быть изготовлены, в том числе, из вишни. Более того, в сети Интернет (см., например, <https://tonnasamogona.ru/vino/vishnevoe-v-domashnix-usloviyah.html>) представлены рецепты изготовления вишневого сусла: для этого определенное количество ягод измельчается удобным способом в зависимости от наличия или отсутствия косточек и процеживается через марлю, после чего по вкусу разбавляется водой. Важно чтобы пропорции были следующими: не более 1/3 воды на 2/3 сусла. Затем полученную основу необходимо поставить настаиваться на 2-3 дня в температурных условиях не менее 18°C.

Анализ вышеизложенной информации позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение, включающее словесный элемент «TWIN CHERRY» может указывать на состав товаров 32 класса МКТУ «вино ячменное [пиво]; квас; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки со вкусом чая безалкогольные; оршад; пиво; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сусла; таблетки для изготовления газированных напитков;

шенди», товаров 33 класса МКТУ «вина; виски; джин; ликеры; напиток медовый [медовуха]; ром; сидры», в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и было принято решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020770551. Следовательно, в отношении упомянутых товаров 32 и 33 классов МКТ заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Ввиду того, что словесные элементы «TWIN CHERRY» не занимают в заявленном обозначении доминирующего положения, они могут быть включены в его состав в качестве неохраняемых элементов.

Вместе с тем, коллегия не может согласиться с заявителем в том, что словесные элементы «TWIN CHERRY» являются описательными и по отношению к товарам 32 класса МКТУ «пиво имбирное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива», товарам 33 класса МКТУ «водка анисовая».

Так, в частности, имбирное пиво – это подслащённый газированный напиток с имбирным вкусом. В оригинальный рецепт входят следующие продукты: имбирь, сахар, вода, лимонный сок и дрожжи *Saccharomyces florentinus*. Спустя несколько дней брожения данная смесь образует имбирное пиво (см. <https://ru.wikipedia.org/wiki>, https://tftwiki.ru/wiki/Ginger_beer). Таким образом, основным компонентом, используемым при производстве данного вида напитка является имбирь, который придает особый вкус данному напитку и получил название благодаря именно этому ингредиенту. Заявителем не было представлено материалов, свидетельствующих о том, что в состав данного товара может входить вишня.

Анисовая водка – это обширное семейство крепких алкогольных напитков, настоянных на ароматных семенах аниса. Базовые ингредиенты анисовой водки — спирт (дистиллят), вода, анис звездчатый или обыкновенный. В качестве компонентов анисовой водки могут использоваться травы, корни и специи: гвоздика, корица, укроп, корень имбиря, миндаль, кориандр, фенхель и др. (см. <https://winestyle.ru>). Вместе с тем, коллегией не было установлено, что среди

компонентов данного напитка используется вишня.

В отношении товаров 32 класса МКТУ «сусло пивное» было установлено следующее. Пивное сусло - это спиртосодержащая пищевая продукция, являющаяся полуфабрикатом производства пива и/или пивных напитков, с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения, более 1,5% от ее объема, получаемая из воды, пивоваренного солода, хмеля и/или хмелепродуктов (см. www.dic.academic.ru). Следовательно, пивное сусло - это продукт, получаемый из воды, солода и хмеля и/или хмелепродуктов. При этом, коллегией не было выявлено информации о том, что вишня является компонентом или может входить в состав пивного сусла.

Солодовое сусло – это продукт, получаемый путем смешивания солода (зёрен ячменя, ржи, кукурузы, пшеницы, других злаковых культур) и воды, а также выдерживание этой смеси (затора) при определенных температурах, оптимальных для действия ферментов (см. <https://napitkidoma.ru/prigotovlenie-solodovogo-susla>). Среди компонентов производства данного продукта не было выявлено вишни.

Экстракт хмелевой для изготовления пива - это товар, получаемый путем экстракции хмеля, при этом под экстракцией понимается извлечение отдельных составляющих из твердого вещества с помощью соответствующих растворителей. В процессе производства данного продукта вишня никак не может быть применена.

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение, состоящее из словесных элементов «TWIN CHERRY» способно ввести потребителя в заблуждение относительно состава товаров 32 класса МКТУ «пиво имбирное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива», товаров 33 класса МКТУ «анисовая водка», в связи с чем для приведенных товаров оно не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 04.02.2022, изменить решение Роспатента от 03.12.2021, зарегистрировать товарный знак по заявке №2020770551.