

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью 4 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, поступившее 20.08.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «БАВАРИЯ», г. Новосибирск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019759534, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «NEPIVO» по заявке №2019759534 с приоритетом от 22.11.2019 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 09.06.2020 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019759534 в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому знак не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение «NEPIVO» несмотря на слитное написание двух словесных элементов "NE" ("«НЕ» - отрицательная частица, сообщающая следующему за ним слову значение противоположное или отрицательное) и "PIVO" («пиво», см., Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940), не потерял своего семантического значения и воспринимается потребителем как "не пиво", в связи с чем для всех заявленных товаров регистрация заявленного обозначения способна ввести потребителя в

заблуждение относительно вида, состава товаров, что препятствует регистрации в соответствии с положениями пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.08.2020, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:


- заявителем, на стадии экспертизы, был сокращен перечень товаров: из перечня был исключен товар «вино ячменное [пиво]». Таким образом, правовая охрана обозначения испрашивалась только для товара «коктейли на основе пива»;

- по мнению заявителя, заявленное на регистрацию обозначение «NEPIVO» для товара «коктейли на основе пива», является фантазийным и не может вводить потребителя в заблуждение относительно вида и состава товаров;

- заявленное обозначение порождает в сознании потребителей ассоциации, так или иначе связанные с пивом. При этом потребитель понимает, что маркированный данным обозначением товар не является пивом, но имеет какое-то опосредованное к нему отношение (сделан на основе пива). Для потребителя понятна такая конструкция обозначения (с использованием отрицательной частицы «НЕ»). Изготовитель, маркируя товары данным обозначением, фактически информирует потребителя: «Этот продукт не является пивом, но изготовлен на основе пива»;

- заявленное обозначение представляет собой одно слово, слитное написание говорит о дополнительной фантазийности обозначения, и для товаров, не являющихся пивом, обозначение не может вводить потребителя в заблуждение.;

- пиво и напитки на основе пива (пивные напитки) - являются разными продуктами, поскольку эти продукты, различаются по составу и способу производства;

- в практике Роспатента существует определенное количество товарных знаков с аналогичной конструкцией, например, товарный знак «» по

свидетельству № 695618 зарегистрированный в отношении товаров 29 класса МКТУ «молоко злаковое, молоко арахисовое, молоко рисовое, молоко соевое; овсяное молоко, молоко злаковое, молоко арахисовое, молоко рисовое, молоко

соевое с фруктовыми добавками»; товарный знак « **NE SYR** » по свидетельству №704862 зарегистрированный в отношении товаров 29 класса МКТУ «молочные продукты с полной или частичной заменой белков или жиров, включая сыры с полной или частичной заменой белков или жиров, в том числе на растительной основе, включая овсяную, злаковую, арахисовую, рисовую и соевую основы»,

небанк.

товарный знак « » по свидетельству № 687176 зарегистрированный в отношении услуг 36 класса МКТУ «банки сберегательные» и т.д.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 09.06.2020 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2019759534 в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ «коктейли на основе пива».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (22.11.2019) поступления заявки № 2019759534 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

Согласно подпункту 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «NEPIVO», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесный элемент «NEPIVO» заявленного обозначения представляет собой транслитерацию буквами латинского алфавита словесного элемента «НЕПИВО», который образован из отрицательной частицы «NE»/«НЕ» (служит для выражения отрицания при разных членах предложения. Не уходи. Не я же это сказал. Он живёт не один. Съездил не без пользы (с некоторой пользой). Не могу не согласиться (вынужден согласиться). Он человек не неприятный, см. Интернет, словари, <https://gufo.me/dict/ozhegov>) и словесного элемента «PIVO»/«ПИВО» (слабоалкогольный напиток, получаемый спиртовым брожением солодового сусла (чаще всего на основе ячменя) с помощью пивных дрожжей, обычно с добавлением хмеля, см. Интернет, словари, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/21028>).

Таким образом, словесный элемент «NEPIVO» воспринимается как слитное написание двух словесных элементов в значении «не пиво», и, следовательно, в отношении продуктов, которые имеют отношение к пиву, содержат в своем составе пиво, то есть в отношении испрашиваемых товаров «коктейли на основе пива» заявленное обозначение будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида, состава товаров, в связи с чем, не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Довод заявителя о том, что существует ряд зарегистрированных товарных знаков на различных лиц, которые имеют схожую конструкцию с заявленным обозначением, не может быть принят во внимание, поскольку делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно.

В связи с изложенным, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение «NEPIVO», как правомерно указано в решении Роспатента, не соответствует требованиям, изложенным в пункте 3 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.08.2020, оставить в силе решение Роспатента от 09.06.2020.