

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 27.07.2023, поданное Индивидуальным предпринимателем Плехановым Максимом Александровичем, Нижегородская область, Богородский район, д. Сартаково (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021786695, при этом установила следующее.

Заявка №2021786695 на регистрацию словесного обозначения

«**БОКВЮРСТ**» была подана на имя заявителя 24.12.2021 в отношении товаров 29 класса МКТУ «ветчина; желе мясное; изделия колбасные; консервы мясные; корн-доги; котлеты; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; паштеты; полуфабрикаты, включенные в 29 кл.; полуфабрикаты из мяса и/или мяса птицы, в том числе замороженные; птица домашняя неживая; свинина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; чипсы из мяса и/или мяса птицы; мясная соломка; продукты из мяса и/или мяса птицы» и 30 класса МКТУ «паштет запеченный в тесте; пельмени; пицца; подливки мясные; полуфабрикаты, включенные в 30 кл.; полуфабрикаты из мяса и/или мяса птицы в тесте, в том числе замороженные;

сэнвичи; хот-доги; чизбургеры [сэнвичи]».

Роспатентом было принято решение от 30.03.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021786695 в отношении всех заявленных товаров, как несоответствующее требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение «БОКВЮРСТ» (транслитерация от немецкого слова Bockwurst — «САРДЕЛЬКА»; см. <https://www.multitran.com/m.exe?s=Bockwurst&l1=3&l2=2>) указывает на вид и свойства заявленных товаров, является неохраноспособным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 27.07.2023 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- при оценке возможности правовой охраны обозначения следует исходить из того, как обозначение «БОКВЮРСТ» воспринимает рядовой российский потребитель, под которым подразумевается гражданин или житель Российской Федерации, владеющий государственным языком - русским языком;

- экспертизой не обосновано, по каким причинам российским потребителем словесный элемент, выполненный буквами русского алфавита, БОКВЮРСТ должен ассоциироваться со словом из немецкого или иного языка и восприниматься как описательная характеристика товаров 29, 30 класса МКТУ;

- словесный элемент БОКВЮРСТ отсутствует в общедоступных словарно-справочных источниках информации, в связи с чем необходимо заключить о том, что оно не имеет смыслового значения, является фантастичными для товаров, в отношении которых направлена заявка;

- заявитель считает необходимым обратить внимание на тот факт, что средний российский потребитель не владеет немецким языком;

- эксперт не привел доказательства использования такого обозначения российским потребителем и приобретения для российского потребителя этим

обозначением свойств описательности применительно к определенным товарам или услугам;

- заявитель ссылается на судебную практику.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29 и 30 классов МКТУ.

На заседании по рассмотрению возражения, состоявшемся 25.09.2023, в рамках пункта 45 Правил, коллегией были выдвинуты дополнительные основания, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака на основании требований пункта 3 статьи 1483 Кодекса, а именно регистрация заявленного обозначения в отношении части товаров 29 и 30 классов МКТУ способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида, свойств и назначения товаров.

К позиции коллегии были приложены сведения из сети Интернет, а именно: статья из Википедии [1], ГОСТ 7.79-2000 Правила транслитерации кирилловского письма латинским алфавитом [2], словарная статья сайта <https://dic.academic.ru/> [3].

Заявитель 17.10.2023 представил свою позицию относительно дополнительных оснований, которая сводится к тому, что заявленное обозначение представляет собой фантазийное обозначение, не является описательным, не способно ввести потребителя в заблуждение.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегией было установлено следующее.

С учетом даты подачи (24.12.2021) заявки № 2021786695 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охранных способностей 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 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, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ 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.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;
- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявлением обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявлении обозначении и изготовителе товаров, включая результаты

социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявлением обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 или 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 в целом признается ложным или вводящим в заблуждение.

БОКВЮРСТ

Заявленное словесное обозначение « **БОКВЮРСТ** » по заявке №2021786695 выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ «*ветчина; желе мясное; изделия колбасные; консервы мясные; корн-доги;*

котлеты; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; паштеты; полуфабрикаты, включенные в 29 кл.; полуфабрикаты из мяса и/или мяса птицы, в том числе замороженные; птица домашняя неживая; свинина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; чипсы из мяса и/или мяса птицы; мясная соломка; продукты из мяса и/или мяса птицы» и 30 класса МКТУ «паштет запеченный в тесте; пельмени; пицца; подливки мясные; полуфабрикаты, включенные в 30 кл.; полуфабрикаты из мяса и/или мяса птицы в тесте, в том числе замороженные; сэндвичи; хот-доги; чизбургеры [сэндвичи]».

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям, изложенным в пункте 1 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Обзор словарно-справочной литературы показал, что слово «БОКВЮРСТ» является транслитерацией русскими буквами немецкого слова «Bockwurst» (оно же «БОКВУРСТ»), которое имеет в переводе с немецкого языка на русский язык значение «горячая сарделька» [3].

Согласно статье из Википедии [1], которая содержит ссылки на словарно-справочные источники информации, боквурст (нем. Bockwurst) — традиционное и популярное мясное изделие в Германии, варёно-копчёная сарделька, перед подачей разогревается в горячей воде. Своё название получила по сорту крепкого мартовского пива бокбир, с которым изначально и подавалась. Боквурст обычно едят с горчицей. В ГДР родиной боквурста считался город Хальберштадт, где в 1895 году уличный торговец боквурстами Фридрих Хайне придумал упаковывать боквурсты в жестяные консервные банки.

В немецких кулинарных книгах указывается, что боквурст изготавливается из свинины и сала. Допускается добавление говядины. Если используются другие сорта мяса, то это указывается в наименовании: куриный боквурст, боквурст из баранины.

Учитывая вышеприведённую семантику словесный элемент «БОКВЮРСТ» по отношению к испрашиваемым товарам 29 класса МКТУ таким как: «консервы мясные; корн-доги; изделия колбасные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; полуфабрикаты, включенные в 29 кл.; полуфабрикаты из мяса

и/или мяса птицы, в том числе замороженные; птица домашняя неживая; свинина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; продукты из мяса и/или мяса птицы» и товарам 30 класса МКТУ «полуфабрикаты, включенные в 30 кл.; полуфабрикаты из мяса и/или мяса птицы в тесте, в том числе замороженные; сэндвичи; хот-доги» способно восприниматься как указание на вид товара – сарделька (сосиска /полуфабрикат из мяса) или как указание на состав товара или основу из которого он изготовлен, а также назначение товара для приготовления такого кулинарного изделия как «БОКВУРСТ»/ «БОКВЮРСТ».

Довод заявителя о том, что данное слово является иностранным и неизвестным российскому потребителю не является убедительным, поскольку любой потребитель способен обратиться к словарно-справочным источникам информации и выявить соответствующее значение. Заявленное обозначение «БОКВЮРСТ» (Bockwurst) ничем иным как названием мясного изделия не является, что обуславливает отсутствие вероятности восприятия потребителем его в каком-либо ином значении. Также следует отметить, что согласно поисковым запросам системы «Google» различные производители предлагают к продаже такое мясное изделие как «сардельки Боквурст» см. например <https://megamarket.ru/catalog/details/kolbaski-mikoyan-bokvurst-polukopchenye-300-g-100043596388/>; https://lenta.com/product/sardelki-das-gut-bokvurst-rossiya-500g-524557/?utm_referrer=https%3A%2F%2Fwww.google.com%2F.

Следует отметить, что Интернет – это глобальная информационная сеть, благодаря которой широкий круг потребителей способен получить различного рода информацию, в том числе научную, деловую, познавательную, энциклопедическую, справочную, развлекательную и иную нужную и важную информацию. В этой связи, покупая какой- либо товар, средний российский потребитель благодаря данным сети Интернет может узнать подробную информацию о товаре, его характеристиках, качестве, свойстве, цене и так далее.

С учетом изложенного, с достоверностью можно констатировать, что словесный элемент «БОКВЮРСТ» для вышеуказанных товаров 29 и 30 классов МКТУ является неохраноспособным элементом на основании пункта 1 статьи 1483

Кодекса, поскольку не обладает различительной способностью, носит описательный характер.

Вместе с тем коллегия отмечает, что заявителем не были представлены документы, доказывающие различительную способность обозначения «БОКВЮРСТ» (заявителем не представлены необходимые сведения об объемах реализованное продуцции; длительности и регулярности использования; объеме затрат на рекламу; а также сведения об информированности потребителя о товарах заявителя, маркированных указанным обозначением).

На основании вышеизложенных фактов, нельзя сделать вывод о том, что обозначение «БОКВЮРСТ» широко известно среднему российскому потребителю и длительно используется заявителем на территории всей Российской Федерации.

При указанных обстоятельствах у коллегии отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Анализ заявленного обозначения на предмет его соответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В отношении остальных заявленных товаров 29 класса МКТУ «ветчина; желе мясное; котлеты; паштеты; чипсы из мяса и/или мяса птицы; мясная соломка», а также товаров 30 класса МКТУ «паштет запеченный в тесте; пельмени; пицца; подливки мясные; чизбургеры [сэндвичи]», которые не являются сардельками, не входят в состав / на основе их не может быть приготовлено такое кулинарное изделие как «БОКВЮРСТ» (Bockwurst) заявленное обозначение, которое состоит из неохраняемого описательного указания «БОКВЮРСТ», явно не соответствует действительности, то есть является ложным в отношении вида товара, технологии изготовления товаров, свойств товаров, что не соответствует требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, резюмируя все обстоятельства можно сделать вывод о том, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктам 1, 3 статьи

1483 Кодекса. Следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.07.2023, изменить решение Роспатента от 30.03.2023, отказать в регистрации товарного знака по заявке №2021786695 с учетом дополнительных оснований.