

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 18.06.2021 возражение, поданное ООО «ОПТАЛК», Москва (далее – заявитель), на решение об отказе государственной регистрации товарного знака по заявке №2019744723, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**Alambic**» по заявке №2019744723, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 07.09.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 28.08.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг (далее – решение Роспатента), основанное на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное словесное обозначение «**Alambic**» представляет собой лексическую единицу французского языка и на русский язык переводится как «перегонный аппарат, дистиллятор» (см. <https://translate.academic.ru/alambic/fr/ru/>), не обладает различительной способностью, так как в отношении части заявленных товаров 33 класса МКТУ представляет собой описание способа (технологии) приготовления товаров, указывает на свойства товаров, в связи с чем является неохраняемым обозначением на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ и другой части заявленных товаров 33 класса МКТУ заявленное обозначение не может быть зарегистрировано на основании положений, предусмотренных пунктом 3 статьи 1483 Кодекса, так как подобная регистрация обозначения будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров.

В поступившем возражении заявитель выразил следующие доводы относительно решения Роспатента:

- аламбик предназначен не только для дистилляции спирта, но и для получения целебных масел и парфюмерии;

- заявленное обозначение «**Alambic**» не указывает напрямую на свойства и никаким образом не описывает заявленные товары 32, 33 классов МКТУ;

- заявленное обозначение, исходя из неоднозначности и неочевидности его смыслового значения, то есть своей фантазийности, в отношении испрашиваемых товаров 32, 33 классов МКТУ будет восприниматься потребителями как обладающее различительной способностью;

- следовательно, регистрация заявленного обозначения также не способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров, не будет противоречить пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 28.08.2020 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (07.09.2019) поступления заявки №2019744723 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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, 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 подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; общепринятые наименования; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 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 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, в частности, 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.

Заявленное обозначение по заявке №2019744723 представляет собой словесное обозначение «**Alambic**», выполненное близким к стандартному шрифтом заглавной и строчными буквами латинского алфавита. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения «**Alambic**» на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесный элемент «Alambic» является лексической единицей французского языка и согласно словарно-справочной информации имеет определенное значение «перегонный аппарат, дистиллятор» (см. <https://translate.academic.ru/alambic/fr/ru/>). Аламбик

используется для получения различных алкогольных напитков: бренди, кальвадоса, коньяка, виски, ракии, джина и других (<https://alcopribor.ru/stati/ustroystvo-apparata/napitki-poluchaemye-s-pomoshchyu-alambika>).

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 «Alambic» для заявленных товаров 33 класса МКТУ «арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые», является неохраноспособным элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на способ (технологию) получения данных товаров (посредством перегонного аппарата - аламбика), а также на свойства указанных товаров (крепкий алкоголь).

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

На основании вышеизложенных фактов, нельзя сделать вывод о том, что обозначение «**Alambic**» 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 «**Alambic**» на предмет его соответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В отношении остальных заявленных товаров 33 класса МКТУ «аперитивы; вина; вино из виноградных выжимок; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; сидр грушевый; сидры», а также всех товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе 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; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков», которые не изготавливаются посредством перегонки, то есть с помощью аламбика, и не являются крепкими алкогольными напитками, заявленное обозначение, которое состоит из неохраняемого описательного указания «Alambic», явно не

соответствует действительности, то есть является ложным в отношении 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 18.06.2021, оставить в силе решение Роспатента от 28.08.2020.