

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 апреля 2020 г. № 644/261, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25 августа 2020 г. № 59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела возражение, поступившее 18.10.2021, поданное ООО «Агро Актив», Красноярский край, г. Красноярск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020706832, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2020706832 подано 13.02.2020 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено

ТАГАРСКИЙ
ИСТОЧНИК

комбинированное обозначение «», включающее словесные элементы «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита в две строки. Правовая охрана товарного знака испрашивается в коричневом, светло-коричневом, темно-коричневом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 21.06.2021 было принято решение (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение

по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Экспертиза отмечает, что заявленное обозначение, включающее словесные элементы «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК», в целом не обладает различительной способностью, поскольку является названием минерального источника.

В заключении по результатам экспертизы также приведены сведения о Тагарском месторождении минеральных вод, которое находится в Минусинском районе Красноярского края близ озера Тагарское

(<http://my.krskstate.ru/docs/minerals/tagarskoe-mestorozhdenie-vod/>,
<https://rfgf.ru/gin/itemview.php?id=5f7e150fedf30bdc6db9de44d94e3c7f>, и др.).

В заключении по результатам экспертизы также указано, что заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно местонахождения производителя товаров, так как заявитель находится в г.Красноярске, а Тагарское месторождение минеральных вод - в Минусинском районе Красноярского края близ озера Тагарское, кроме того, поскольку заявленное обозначение воспроизводит название источника воды, то в отношении всех заявленных товаров 32 класса (за исключением «воды») регистрация заявленного обозначения способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров (пункт 3 статьи 1483 Кодекса).

В отношении представленного заявителем Договора оказания услуг № ТИ1 от 01.03.2021 с ООО «Завод минеральных вод», который касается запуска совместного проекта по реализации товара под заявленным обозначением, его продвижению и регистрации в качестве товарного знака, экспертиза отмечает, что он имеет более позднюю дату заключения по отношению к дате подачи заявки и является (расценивается экспертизой) договором-намерением, то есть не может служить основанием для снятия ранее приведенных мотивов для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 18.10.2021, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента

об отказе в государственной регистрации товарного знака и привел следующие доводы в обоснование своей позиции:

- утверждение экспертизы о том, что словосочетание «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК» является названием минерального источника, не имеет какого - либо подтверждения, а упоминания о Тагарском месторождении минеральных вод, о Тагарском озере, а также о «Тагарской минеральной воде», подкрепляемые ссылками на интернет источники, содержат лишь ту или иную форму прилагательного «Тагарское»;

- понятия «Тагарское месторождение минеральных вод» и «Тагарский источник» не являются идентичными, поскольку месторождение минеральных вод - естественное скопление (бассейн) подземных минеральных вод, объем и контуры которых не постоянны в пространстве и во времени и зависят от геоструктуры вмещающих их горных пород и положения их среди других вод подземной гидросферы, а также состояния эксплуатации, а значение слова «источник» — это место появления чего-либо;

- слово «источник» в отличие от термина «месторождение минеральных вод» не может нести информативную функцию, оно обладает рядом значений, среди которых образ начала, чего-то нового и чистого, является широко распространенным и применимым в переносном значении даже в области исследований подземных вод;

- реального источника природной минеральной воды, самостоятельно выходящей на поверхность земли в районах Тагарского озера, Тагарского месторождения подземных минеральных вод, посёлков с наименованием Тагарское или в районе острова Тагарское, не существует.

- заявитель обращает внимание, что словосочетание «Тагарский источник» имеет образный подтекст, который ассоциируется с зарождением чего-то нового, полезного (источник пользы, источник силы, здоровья), другая ассоциация - это связь с тагарской культурой (а не месторождением), с её памятниками, на основе которых ведутся исторические исследования;

- фраза «Тагарский источник» может также означать - источник информации, поступившей из местности, носящей название «Тагарский / Тагарское», в принципе

что-то, зародившееся в посёлке Тагарское, в посёлке Озеро Тагарское или на озере Тагарское;

- единственный завод по розливу минеральных вод, расположенный на участке действующей одиночной водозаборной скважины №5 Тагарского месторождения минеральных подземных вод в Минусинском районе Красноярского края, производит и реализует воду под наименованием «ВОДА МИНУСИНСКАЯ» [интернет источник: <http://ozero-tagarskoe.ru/about/lechebnye-svojstva-mineralnoj-vody/>, зарегистрированный товарный знак по свидетельству № 276463], при этом минеральные воды, добываемые из указанного месторождения, используемые в первую очередь для наружного применения, не могут восприниматься в качестве чистого источника питьевой воды, готовой к употреблению внутрь;

- нахождение Тагарского месторождения минеральных вод и нахождение заявителя обозначения «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК» не обязаны совпадать, поскольку относятся к разным объектам (реальная скважина месторождения и образный, не существующий в реальности «источник»), кроме того, нахождение заявителя в столице края, где предполагается производство товара, не может вводить потребителя в заблуждение, поскольку относится к одному региону, в котором нет такого объекта как «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК», зато есть множество топонимов Тагарское/Тагарский, расположенных в разных местах Красноярского края;

- договор с заводом изготовителем был представлен заявителем с целью показать наличие реальных договорных отношений с производственным объектом, расположенным в определенном месте, при этом действующее законодательство не обязывает заявителя вводить товар под заявляемым на регистрацию в качестве товарного знака обозначением в гражданский оборот до начала процесса регистрации заявленного обозначения;

- на дату подачи возражения договор между заявителем и ООО «ЗМВ» является действующим договором сторон, которые предварительно договорились запускать проект в конце 2019 года и распределили участие, что позже было подробно отображено в действующем договоре и утверждено подписями ООО «ЗМВ» и ООО «Агро Актив»;

- наличие у заявленного обозначения «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК» образных значений и ряда смысловых ассоциаций, а также присутствие широкого понятия «источник», не указывающего непосредственно на воду, не позволяет сделать вывод о способности заявленного обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств заявленных товаров.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 21.06.2021 г и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020706832 в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ.

К возражению, в частности, приложены следующие материалы:

- договор оказания услуг № ТИ1 от 01.03.2021 и акты № 24 от 28.04.2021, № 35 от 30.04.2021, № 52 от 31.05.2021 к договору оказания услуг № ТИ1 от 01.03.2021 [1];
- буклет заявителя с примерами размещения заявленного обозначения на заявленном товаре в образах, показывающих связь с тагарской культурой [2];
- фото этикетки воды минеральной природной столовой питьевой газированной, включающей заявленное обозначение, с указанием всех требуемых законодательством сведений о товаре и его изготовителе [3].

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

С учетом даты (13.02.2020) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила).

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, 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.

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса и пунктом 35 Правил указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

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 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.

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(1) 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 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 признается ложным или вводящим в заблуждение.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение « », включающее словесные элементы «ТАГАРСКИЙ ИСТОЧНИК», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита в две строки.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении 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; сусли; суслио виноградное неферментированное; суслио пивное; суслио солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет

[напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При обращении к открытым словарно-справочным источникам информации, были выявлены следующие сведения:

Тагарское — озеро в Минусинском районе Красноярского края. Расположено в 14 километрах юго-восточнее города Минусинска, рядом с трассой федерального значения М-54 «Енисей». Известно как лечебное. Площадь поверхности — 1,34 км² (по другим данным — 1,21 км²). Площадь водосборного бассейна — 57,2 км² (по другим данным — 37 км²). Размеры озера — 1,43 на 0,85 км. Средняя глубина озера равна 2,7 метра, максимальная достигает 3,8 метра. Размеры озера, его глубина и солёность меняются в широких пределах в зависимости от количества осадков.

Озеро лежит на высоте 306,6 метра в степной местности, окружено холмами. Берега низкие, заболоченные. С востока впадает ручей Тагарский. Широкую известность озеру создали минеральная вода и грязи. Сейчас это климатический и бальнеологический курорт (см. <https://ru.wikipedia.org/wiki/Тагарское>).

Согласно информации, размещенной на портале Регион24 - озера Красноярского края и Хакасии, «...Одним из наиболее известных и популярных лечебных мест края по-прежнему остается озеро Тагарское... Применение воды и грязей Тагарского имеет свои особенности, связанные со спецификой функционирующей здесь краевой больницы и профилактория. В краевой больнице «Озеро Тагарское» основными методами лечения внелегочного туберкулеза являются антибактериальная терапия и оперативные вмешательства; вспомогательными методами - грязелечение и водолечение. С 1970 года как вспомогательный метод лечения в больнице используется подземная минеральная вода из скважины, пробуренной на ее территории. По составу она сульфатно-хлоридная, магниевонариевая с нейтральной средой. В ней обнаружены йод, бром, кремниевая кислота, свинец, медь, цинк, серебро, стронций, титан, ванадий, барий, марганец, сурьма, бор, алюминий, фтор, железо и другие элементы. В первые годы количество больных, принимавших воду, было небольшим, за ними осуществлялись тщательные

наблюдения. К настоящему времени накоплен обширный опыт успешного ее применения, в связи с чем на территории больницы и 1988 году пробурена еще одна скважина. Ее дебит достигает 56 кубометров в сутки, минерализация составляет два с половиной грамма на литр. По заключению Томского НИИ курортологии вода может быть использована как лечебная для исцеления хронических гастритов, колитов, энтероколитов, заболеваний печени и желчевыводящих путей, панкреатитов, обмена веществ. Наряду с бальнеологическими целями тагарская минеральная вода рекомендуется и как столовая, рассчитанная на широкое использование. Ее употребление благотворно сказывается на пищеварении, обмене веществ. Кроме того, это приятный, хорошо утоляющий жажду напиток. Она близка широко известным «Московскому» и «Ижевскому» минеральным источникам, уступает им лишь немного по минерализации. Поэтому наряду с лечебными целями в ближайшее время планируется организация розлива тагарской воды в бутылки для более широкого ее использования на всем юге края» (см. <http://www.region24.net/pages/p007.php>).

Заявитель также подтверждает существование реального объекта – Тагарского месторождения минеральных вод, расположенного около озера Тагарское, ссылка на который была приведена в заключении по результатам экспертизы (<http://my.krskstate.ru/docs/minerals/tagarskoe-mestorozhdenie-vod/>).

Таким образом, озеро Тагарское и расположенное близ него месторождение минеральных вод действительно являются источниками минеральной воды, при этом отсутствие ссылки на реальный источник или родник под названием «ТАГАРСКИЙ» как на место естественного выхода подземных вод на земную поверхность на суше или под водой, не опровергает вывод о том, что заявленное обозначение включает в себя указание на место происхождения минеральной воды и на состав сырья для производства напитков, включенных в заявленный перечень товаров 32 класса МКТУ – воду, которая добывается в районе Тагарского озера и Тагарского месторождения минеральных вод.

Сведения том, что заявитель состоит в договорных отношениях с заводом по розливу минеральных вод – ООО «Завод минеральной воды и безалкогольных напитков», который расположен на участке действующей одиночной водозаборной

скважины №5 Тагарского месторождения минеральных подземных вод в Минусинском районе Красноярского края (поселок Озеро Тагарское, Юго-западный берег, строение №4 (<http://ozero-tagarskoe.ru/about/lechebnye-svojstva-mineralnoj-vody/>)), подтверждают вывод о происхождении товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака.

Исходя из указанного, коллегия делает вывод о том, что включение в заявленное обозначение словесного элемента «ТАГАРСКИЙ» является прямым указанием на место происхождения и производства товаров 32 класса МКТУ, т.е. не соответствующим требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса, при этом никаких документов в подтверждение того, что заявленное обозначение в результате длительного и интенсивного использования в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ приобрело различительную способность и воспринимается потребителем как товарный знак заявителя, не представлено.

Что касается материалов [1] – [3], включая Договор оказания услуг №ТИ1 от 01.03.2021 с приложенными к нему актами, то они относятся к периоду времени после даты (13.02.2020) подачи заявки №2020706832 на регистрацию товарного знака, поэтому в качестве подтверждения приобретенной различительной способности заявленного обозначения дату подачи заявки не могут выступать, кроме того, эти документы относятся к производству только одного вида товара – минеральной воды.

В отношении оснований для отказа по пункту 3(1) статьи 1483, указанных в заключении по результатам экспертизы, коллегия установила следующее.

Коллегия приняла во внимание представленный договор с заводом по розливу минеральных вод – ООО «Завод минеральной воды и безалкогольных напитков» [1] и полагает возможным снять основание, мотивированное тем, что потребитель будет введен в заблуждение относительно местонахождения производителя товаров.

Что касается способности заявленного обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно вида и свойств товаров 32 класса МКТУ, то, несмотря на полисемичность слова «источник», применительно к товарам 32 класса МКТУ, относящимся к жидкостям (напиткам), оно воспринимается прежде всего как

источник воды (небольшой естественный водоём, струя воды, выходящая на поверхность из земли (<https://ru.wiktionary.org/wiki/источник>)).

Соответственно для части товаров 32 класса МКТУ, которые в своем составе не содержат воду (порошки для изготовления газированных напитков; таблетки для изготовления газированных напитков), заявленное обозначение способно вводить потребителя в заблуждение относительно вида и свойств этих товаров, поскольку порошки и таблетки не являются жидкостями, в состав которых может входить вода, источник которой связан с Тагарским озером.

Резюмируя изложенное, коллегия полагает, что решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020706832, мотивированное несоответствием его требованиям пунктов 1(3) и 3(1) статьи 1483 Кодекса, следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.10.2021, и оставить в силе решение Роспатента от 21.06.2021.