

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
коллегии 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 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, рассмотрела поступившее 24.09.2019 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Рукиным С.И., Санкт-Петербург (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018706952, при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака «» по заявке № 2018706952 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по

интеллектуальной собственности от 22.02.2018 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ – *«паста томатная; пюре томатное; сок томатный для приготовления пищи»*, товаров 31 класса МКТУ – *«овощи необработанные, в том числе томаты»*.

Роспатентом 24.05.2019 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018706952 в отношении всего вышеприведенного перечня товаров с указанием на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса в качестве неохранных следующих элементов обозначения: натуралистичное изображение помидора; словесные элементы «Черри Медовые».

Указанное обосновано в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения, согласно которому входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» и натуралистичное изображение помидора (Медовые – имеющий какие-либо свойства, напоминающие чем-либо мед (со сладковатым вкусом); перен. приятный, сладостный; медовый – сладкий | Черри — вишневидные томаты, от англ. cherry – садовая разновидность томатов с мелкими плодами (10-30 г.) – см. Интернет-словари: <http://www.slovopedia.com/>; <http://dic.academic.ru/>) являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на вид и свойства товаров и не обладают различительной способностью.

В заключении экспертизы также отмечено, что согласно источникам, доступным широкому кругу потребителей, слово «МЕДОВЫЕ» может восприниматься в качестве указания на свойства товаров (согласно семантическому значению, содержащемуся в словарно-справочных источниках), при этом данное обозначение в отношении товаров, относящихся к томатам, введено в гражданский оборот не заявителем, задолго до даты подачи заявки, что подтверждается, в частности, включением сорта томатов «МЕДОВЫЙ» в государственный реестр селекционных достижений в 2007 году под № 43823, код сорта (идентификатор) 9463805 (см. <https://reestr.gossort.com/reestr/sort/9463805>). Сведения об использовании обозначения «медовый» в отношении однородных товаров представлены на различных ресурсах сети Интернет, например,

<https://tomatland.ru/catalog/4555>, <https://dachamechty.ru/tomat/uborka/medovyj.html> и др., что подтверждает невозможность подобного обозначения выступать в качестве товарного знака.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 24.09.2019, заявителем приведены следующие доводы:

- слово «МЕДОВЫЕ» может восприниматься в качестве указания на свойства товаров;

- указание на свойство товара по смыслу подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса имеет место тогда, когда заявленное обозначение воспроизводит типичный, свойственный или характерный, то есть присущий признак товара или услуги;

- без обращения к словарно-справочной литературе ясно, что прямое значение прилагательного «Медовые», которое понятно рядовому потребителю без дополнительных рассуждений и домысливания, – это содержащий мед, приготовленный из меда или с медом;

- содержание меда не является характерным или присущим свойством товаров, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения; томаты не содержат мед;

- не существует сорта, отмеченного такой характеристикой как содержание меда; томаты также не относятся к категории товаров, которые перерабатываются с использованием меда для целей получения иного продукта – смесей, консервов, соусов и прочее;

- описательная характеристика томатов и продукции на основе томатов как «медовых» носит неправдоподобный характер; последнее служит доводом в пользу фантазийности заявленного обозначения;

- вывод заявителя основывается на анализе судебной практики, например, постановления Президиума Суда по интеллектуальным правам от 25.01.2016 по делу № СИП-282/2015, от 11.11.2016 по делу № СИП-293/2016, от 17.08.2017 по делу № СИП-773/2016;

- указывая на неохраемость элемента «Медовые» в силу его смыслового значения («со сладковатым вкусом», «приятный, сладостный», «сладкий»), экспертиза ссылаясь на интернет-словари <http://www.slovopedia.com/> и <http://dic.academic.ru/>; поисковый запрос слова «Медовые» в указанных интернет-словарях отсылает к толковым словарям Д.Н. Ушакова, СИ. Ожегова, Т.Ф. Ефремовой, словарям русских синонимов, фразеологическому словарю русского языка, а также этимологическому русскоязычному словарю Макса Фасмера;

- анализ вышеперечисленных словарно-справочных источников со значениями слова «Медовые» показывает, что семантика прилагательного «Медовые» не сводится только к значению «сладкий»; прилагательное «Медовые» имеет различные толкования, большое количество синонимов и что важно – употребляется в прямом и переносном смысле; в переносном значении слово «Медовые» имеет множество смысловых оттенков;

- прилагательное «Медовые» в обозначении «Черри Медовые» может наводить потребителя на мысль об аромате или цвете продукта (цвета меда), формировать ассоциации: пряный, дикий, лесной; у потребителей могут складываться представления о натуральности, полезности продукта через цепочку ассоциаций «медовый-мед-пасека-натуральный-полезный»;

- наличие в русском языке фразеологизма «медовый месяц» может повлечь возникновение ассоциаций потребителя с чем-то долгожданным, многообещающим;

- представление о товарах заявителя, как имеющих сладковатый вкус, также может возникнуть; более того, формирование таких ассоциаций у потребителя – это целенаправленный прием; но важно понимать, формирование представлений о товарах как имеющих нехарактерную сладость происходит не на прямую, а через цепочку ассоциаций и в большей степени за счет слогана «возможно самые сладкие в мире», присутствующего в обозначении заявителя; такие ассоциации в свою очередь наводят на мысль о том, что продукт заявителя – нетипичный товар, имеющий особый вкус, отличный от вкуса аналогичных товаров иных производителей;

- в прямом значении слово «Медовые» указывает на неправдоподобную характеристику товара, что исключает возможность его восприятия в качестве фактической характеристики товаров; в отношении заявленных товаров элемент может восприниматься лишь в переносном значении, а в переносном значении элемент «Медовые» имеет множество толкований, что не позволяет однозначно установить, на какое из «свойств» указывает элемент;

- внесение сорта в Государственный реестр селекционных достижений еще не говорит о фактическом введении сорта в оборот; следует отличать сорта, внесенные в Государственный реестр селекционных достижений, допущенных к использованию, и сорта, внесенные в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений;

- статьей 1483 Кодекса установлена корреляция товарных знаков и селекционных достижений, внесенных в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений;

- факт наличия сведений о сорте «МЕДОВЫЙ» в Государственном реестре селекционных достижений, допущенных к использованию, не может являться препятствием для получения охраны данного словесного элемента в качестве товарного знака, в том числе для товаров, указанных в заявке № 2018706952;

- в реестре охраняемых селекционных достижений в отношении томатов сосуществуют три сорта с использованием прилагательного «Медовый»: «Медовый гигант» № 4300, «Медовая гроздь» № 6850, «Медовый спас» № 10070; факт наличия данных сортов позволяет сделать вывод о возможности сосуществования наряду с допущенным к использованию селекционным достижением «МЕДОВЫЙ» иных идентификаторов аналогичного товара, содержащих данный элемент;

- учитывая статус сорта «МЕДОВЫЙ» и наличие иных сортов, содержащих данное прилагательное в названии, можно сделать вывод об отсутствии у сорта «МЕДОВЫЙ» той степени уникальности и известности, при которой любое использование названия «МЕДОВЫЕ» ассоциировалось бы непосредственно с указанием на данный сорт; а отсутствие у сорта статуса охраняемого селекционного достижения как раз подтверждает его несостоятельность в том, чтобы являться

препятствием для регистрации сходного до степени смешения обозначения «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» в качестве товарного знака;

- сорт «МЕДОВЫЙ» и заявленное обозначение нельзя признать идентичными маркировками с точки зрения восприятия их потребителями;

- «Медовый» как идентификатор сорта – это название семян для самостоятельного выращивания растений садоводами и дачниками, заявленное обозначение «Черри Медовые» – оригинальное название продукции заявителя, реализуемой в розничных продуктовых магазинах;

- с тем, что сорт томатов «МЕДОВЫЙ» и заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение «Черри Медовые» – это два отличных друг от друга идентификатора, которые могут сосуществовать, не смешиваясь для потребителя, согласен сам оригинатор сорта томатов «МЕДОВЫЙ» ООО Агрофирма «Деметра-Сибирь», который предоставил заявителю письмо, подтверждающее, что ООО Агрофирма «Деметра-Сибирь» осведомлено о существовании на рынке товаров «Черри Медовые», не видит смешения между сортом томатов «Медовый» и продукцией заявителя «Черри Медовые», считает возможным их сосуществование на рынке;

- Интернет-запрос словосочетания «Черри Медовые», набранный в основных поисковых системах (Яндекс, Google, Рамблер), преимущественно отображает информацию о товарах заявителя, маркированных заявленным обозначением;

- сведения о товарах под обозначением «Черри Медовые», которые производились бы лицами, не связанными с заявителем, не найдены; сведения об использовании названия «Черри Медовые» в качестве определенного вида томатов-черри с присущими ему устойчивыми характеристиками, условиями выращивания и так далее не найдены; в качестве результатов поискового запроса «Черри Медовые» отображаются: картинки с изображением упаковок черри, маркированных обозначением заявителя; ссылки на сайты продуктовых магазинов, предлагающих купить товары заявителя; специализированный сайт с отзывами потребителей о товарах заявителя; ссылки на официальный сайт холдинга «Технологии Тепличного Роста»;

- обозначение «Черри Медовые» индивидуализирует товары заявителя среди однородных товаров других производителей. Таким образом, в противовес выводам экспертизы, спорное обозначение уже фактически выполняет функцию товарного знака;

- администраторами сайтов <https://tomatland.ru/catalog/4555>, <https://dachamechty.ru/tomat/uborka/medovyj.html> являются физические лица, статьи не содержат указания на дату размещения информации, поэтому невозможно утверждать, что публикации появились до даты подачи заявки заявителем (на одном из приведенных сайтов в нижней части веб-страницы размещен знак охраны авторского права и указание на 2019 год);

- упомянутые сайты представляют собой информационные ресурсы, порталы с информацией для дачников и садоводов, на которых размещаются советы и рекомендации в области садоводства, в частности, по выращиванию томатов: выращиванию в теплицах, открытом грунте, посадке рассады, подвязки, лечению болезней, подкорму и так далее, они не направлены на продвижение товаров (томатов) тех или иных производителей, через них невозможно купить товары (выращенные томаты);

- в качестве идентификатора товаров обозначение «Медовые» использует только заявитель; использование обозначения «Медовые» третьими лицами на ресурсах сети Интернет имеет иной характер, преследует иные цели и ориентировано на иных лиц; смешать его с обозначением заявителя невозможно;

- в случае с заявленным обозначением, включающим словесный элемент «Медовые», интенсивное фактическое использование обозначения увеличивает его способность выделять товар заявителя среди аналогичных товаров других производителей, ассоциировать его исключительно с ним;

- заявленное обозначение на протяжении длительного времени используется сельскохозяйственным холдингом Технологии Тепличного Роста (Холдинг ТТР, <https://ghgt.ru/>) – крупнейшим российским производителем сельскохозяйственной продукции; заявитель является генеральным директором ООО «Управляющая

компания «Технологии тепличного роста», а также нескольких аффилированных компаний в рамках Холдинга ТТР;

- сведения о деятельности холдинга под управлением Рукина С.И. доступны для информации в публикациях в российских СМИ (<https://www.kommersant.ru/doc/3732786>, <https://www.agroinvestor.ru/companies/news/29757-tekhnologii-teplichnogo-rosta-kupili-teplichnyy-proekt>, <https://www.agroinvestor.ru/companies/news/29965-ttr-nachali-realizatsiyu-proekta-pod-tambovo>, <https://www.forbes.ru/svoi-biznes/startapy/318465-teplichnye-usloviya-zachem-milliardery-investiruyut-v-vyrashchivanie-ovo>);

- согласно прилагаемой справке от ООО «ТТР Трейд», входящего в Холдинг ТТР и осуществляющего реализацию продукции холдинга, за период с момента появления на рынке товара «Черри Медовые» его продажи составили: 605 333 747 руб., 4 324 519 шт. упаковок;

- товар «Черри Медовые» представлен к продаже в магазинах следующих федеральных сетей: «Пятерочка», «Перекресток», «Карусель», «Азбука вкуса», а также иных магазинов, не входящих в какие-либо объединения; общее количество розничных магазинов, в которых присутствует продукция «Черри Медовые», составляет более 8 100 магазинов; реализация товаров «Черри Медовые» осуществляется в том числе через интернет-магазины: онлайн-супермаркет «[perekrestok.ru](http://perekrestok.ru)», онлайн-гипермаркет «утконос», интернет-магазин «Азбука вкуса»;

- география реализации товаров под обозначением «Черри Медовые» охватывает территории Центрального, Северо-Западного, Уральского, Южного и Приволжского федеральных округов; крупнейшим контрагентом Холдинга ТТР является XS Retail Group; с 2017 года по август 2019 года в розничных магазинах сети было продано 3 699 282 упаковки (773 513 кг) томатов «Черри Медовые»;

- активные действия заявителя по продвижению продукции «Черри Медовые», значительные инвестиции, широкая сеть реализации товаров позволяют говорить о высокой вероятности ассоциации обозначения «Черри Медовые» исключительно с заявителем; интенсивное фактическое использование заявленного обозначения усиливает охраноспособность словесного элемента «Медовые», задает ему

определенный ассоциативный вектор при восприятии потребителем, направленный в сторону семантически нейтрального названия товара, его идентификатора среди ряда аналогичных продуктов;

- вывод о невозможности предоставить правовую охрану элементу «Медовые» в обозначении «Черри Медовые» по абсолютным основаниям для отказа в регистрации ставится под сомнение фактом регистрации Роспатентом аналогичных товарных знаков без какой-либо дискламации;

- согласно сведениям Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) обозначение «Медовые помидорки» было зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 31 класса МКТУ (свидетельство № 560327) и в качестве знака обслуживания в отношении услуг 35 класса МКТУ (свидетельство № 656179);

- товарные знаки «Медовые помидорки» по свидетельствам №№ 560327, 656179 аналогично обозначению заявителя «Черри Медовые» содержат указание на вид товара и включают элемент «Медовые»;

- во избежание введения потребителей в заблуждение заявитель предпринял действия по приобретению исключительных прав на указанные товарные знаки; между правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№ 560327, 656179 и ООО «Управляющая компания «Технологии тепличного роста» заключен договор отчуждения исключительных прав на товарные знаки;

- ООО «УК «ТТР» предоставит письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака;

- компании, входящие в Холдинг ТТР, станут владельцами серии идентификаторов со словесным элементом «Медовый»; отказ предоставить правовую охрану элементу «Медовый» в заявленном обозначении приведет к противоречию: в двух товарных знаках серии обозначений элемент «Медовые» будет охраняться, а в аналогичном товарном знаке по рассматриваемой заявке – нет.

На основании вышеизложенного заявитель просит предоставить правовую охрану заявленному на регистрацию обозначению по заявке № 2018706952 с

указанием элемента «Медовые» в качестве охраняемого в отношении товаров 29, 31 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (22.02.2018) поступления заявки № 2018706952 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) 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;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 1<sup>1</sup> статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

1) приобрели различительную способность в результате их использования;

2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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 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.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2018706952 заявлено



комбинированное обозначение «», включающее натуралистическое изображение томата с веткой, выполненное красным и зеленым цветом, обрамленное шестиугольником золотого цвета, словесные элементы «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ», выполненные в две строки крупным шрифтом золотого цвета и расположенные в центральной части обозначения. Также обозначение содержит слоган «Возможно самые сладкие в мире», выполненные мелким шрифтом в нижней части обозначения, и графические элементы в виде комбинации шестиугольников, фрагмента помидора, горизонтальных черт слева и справа от слова «ЧЕРРИ». Вся композиция выполнена на черном фоне.

Правовая охрана испрашивается товаров 29 класса МКТУ – *«паста томатная; пюре томатное; сок томатный для приготовления пищи»*, товаров 31 класса МКТУ – *«овощи необработанные, в том числе томаты»*.

Оспариваемым решением Роспатента от 24.05.2019 словесные элементы «ЧЕРРИ», «МЕДОВЫЕ», а также натуралистическое изображение томата признаны неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель не оспаривает вывод экспертизы о том, что словесный элемент «ЧЕРРИ» и натуралистическое изображение помидора являются неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Возражение, поступившее 24.09.2019, обосновано тем, что оспариваемым решением элемент «МЕДОВЫЕ» неправомерно признан неохраняемым элементом товарного знака в отношении товаров 29 и 31 классов МКТУ.

Согласно словарно-справочным изданиям, словесный элемент «МЕДОВЫЕ» является лексической единицей русского языка, образован от существительного «МЕД» (см. Толковый словарь Ожегова), которым называется густоватое, липкое и сладкое вещество, выделяемое пчелой медуницей, в виде сотов, в восковых ячейках. Словарные статьи, посвященные меду (например, см. Словарь Даля), свидетельствует о том, что смысловое содержание прилагательного «МЕДОВЫЙ» (в том числе, «МЕДОВЫЕ») во многом зависит от контекста. Например, «МЕДОВЫЙ» и «МЕДОВОЙ», согласно словарю Даля, означает к меду относящийся, им приправленный (Медовой пряник, не сусяный, а на меду, сытовый). Медовый месяц – первый месяц супружества. Медовая или медвяная роса – болезнь растений, причем они покрываются сладковатым, липким потом, который обращается в ржавчину; нападает особенно при наливе хлебов на рожь, и колос гибнет. Медовая падь – мох, который любят пчелы. Медовая трава – шелудивник. Медвяный, медовый – с медом, или на меду сделанный; сладкий, сладимый (Яства сахарные, питья медвяные, сказочное. Подой, да чтоб была медвяна сыта!). Медовый камень – мелит (минерал). Медовые сосудцы – прикрасы цветков, *nectaria*.

Согласно Новому толково-словообразовательному словарю русского языка Т.Ф. Ефремовой (<http://poiskslov.ru/word/медовый/>) «МЕДОВЫЙ» прилагательное 1) соотносящийся по значению с существительным «мёд», связанный с ним; 2) приготовленный из мёда, с мёдом; 3) а) свойственный мёду, характерный для него; б) имеющий запах меда; 4) имеющий цвет мёда; желтый, янтарный. 5) а) перен. приятный, сладостный; б) слащавый, приторно-нежный, приторно-любезный.

Как известно, при проведении экспертизы обозначения, заявленного в качестве товарного знака, необходимо определить, не относится ли данное обозначение или его элементы к характеристикам товара. Следует установить, может ли это обозначение или его элементы восприниматься как указание на вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ производства или сбыта товар.

В ходе проведения проверки заявленных обозначений в целях определения, является ли обозначение или его элементы, характеризующими товар, следует руководствоваться информацией из энциклопедий, справочников, специализированных словарей, и их электронных версий в сети Интернет.

Словосочетание «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» не является устойчивым, при оценке его смыслового содержания следует руководствоваться как словарными, так и иными общедоступными источниками, при этом следует учитывать контекст всего обозначения в целом, а также перечень товаров, для которых испрашивается правовая охрана заявленного обозначения.

Согласно portalу Википедия томат черри (от англ. cherry — «вишня») — разновидность томатов с небольшими плодами (ещё одно название — вишневый томат), культивируется с начала 1800-х годов.

Словесный элемент «ЧЕРРИ» используется в данном значении не только производителями, потребителями, но и селекционерами, при этом внесён в действующие стандарты (например, согласно ГОСТ Р 57976-2017 Фрукты и овощи свежие. Термины и определения, «миниатюрная продукция» – разновидность или сорт фруктов и овощей, полученные методом селекции растений (например, помидоры черри) и/или специальными методами выращивания (например, миниатюрная капуста, выращенная при посеве высокой плотности), направленными на производство продукции небольшого размера).

Согласно действовавшему на дату подачи заявки № 2018706952 Национальному стандарту РФ ГОСТ Р 55906-2013 (ЕЭК ООН FFV-36:2010) «Томаты свежие. Технические условия» (а также и принятому взамен ГОСТ 34298-2017 «Томаты свежие. Технические условия», «вишневидные сорта томатов» – сорта томатов, имеющие плоды массой от 15 до 30 г.

Таким образом, словесный элемент «ЧЕРРИ» однозначно ориентирует потребителя относительно вида товаров (помидоры, миниатюрных размеров, сорт томатов маленького размера).

Коллегией приняты во внимание сведения, указанные экспертизой, а также заявителем, касающиеся наличия сведений о сорте томатов «МЕДОВЫЙ» в

Государственном реестре селекционных достижений, допущенных к использованию, а также наличия в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений сортов томатов «Медовый гигант» № 4300, «Медовая гроздь» № 6850, «Медовый спас» № 10070.

Сведения о сортах томатов, в наименованиях которых используется прилагательное «МЕДОВЫЕ» («МЕДОВЫЙ», «МЕДОВАЯ») широко представлены в сети Интернет. Заявитель приводит сведения о принадлежности сайтов, указанных в заключении экспертизы (<https://tomatland.ru/catalog/4555>, <https://dachamechty.ru/tomat/uborka/medovyj.html>), физическим лицам. Однако, данное обстоятельство не порочит имеющихся на данных сайтах сведений. Информация о сортах томатов приведена в официальных изданиях (Государственных реестрах селекционных достижений). В сети Интернет приводится более полная информация, касающаяся особенностей данных сортов.

С учетом сказанного следует заключить, что словосочетание «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» воспринимается в заявленном обозначении в качестве указания на вид, и свойства части заявленных товаров (*овощи необработанные, в том числе томаты*), а также на состав другой части товаров (*паста томатная; пюре томатное; сок томатный для приготовления пищи*), следовательно, не является фантазийным по отношению к испрашиваемым товарам 29 и 31 классов МКТУ.

Согласно требованиям вышеупомянутых стандартов маркировка потребительской и транспортной упаковочной единицы свежих томатов должна содержать, в том числе, наименование продукта с указанием окраски, товарный тип (указывается обязательно для вишневидных и коктейльных томатов, независимо от того, поставляются они в кистях или нет), а также по ГОСТ, действовавшему на 28.02.2018, ботанический сорт томатов.

Заявитель в своем возражении отмечает широкое и длительное использование заявленного обозначения. При этом отзывы потребителей о продукции «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» содержат, в частности, фотографии упаковки данных товаров, содержащих указание сорта: «МЕДОВЫЕ».

Вышеизложенный анализ свидетельствует о том, что элемент «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» не может служить индивидуализирующим элементом товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2018706952.

Что касается доводов возражения о приобретении связанным с заявителем обществом исключительных прав на товарные знаки «Медовые помидорки» по свидетельствам №№ 560327, 656179, то они не меняют выводов коллегии, поскольку делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, каждое обозначение уникально, его охраноспособность оценивается в каждом конкретном случае, исходя из обстоятельств, имеющих место на дату подачи заявки.

В отношении материалов, представленных заявителем для подтверждения приобретенной различительной способности заявленного обозначения, коллегия отмечает следующее.

Согласно справке ООО «ТТР Трейд» продукция холдинга «Технологии тепличного роста», в том числе «Черри медовые», представлена на рынке с 2017 года. Эта информация является противоречащей представленным дипломам 2015 и 2016 гг. На заседании коллегии было пояснено, что продукция появилась на рынке в 2015 году.

Сведения об объемах реализации томатов «Черри медовые» представлены с октября 2017 года. Коллегия отмечает, что такой небольшой период реализации рассматриваемой продукции, предшествующий подаче заявки № 2018706952, не может свидетельствовать о приобретении заявленным обозначением различительной способности. Данных, касающихся более ранних периодов, не представлено.

При этом на 23.09.2019 (дата справки) общее количество розничных магазинов, в которых присутствует продукция «Черри медовые», составляет более 8100 магазинов, что не может отражать широкий географический охват реализации указанной продукции. Сведений о товарах 29 класса МКТУ (*паста томатная; пюре томатное; сок томатный для приготовления пищи*) не представлено.

Представленные с возражением материалы не позволяют сформулировать вывод о том, что заявленное обозначение в силу широкого и активного

использования заявителем стало восприниматься потребителями как обозначение, индивидуализирующее его товары.

В заключение коллегия отмечает, что заявителем не представлено фотографий упаковок продукции, позволяющих оценить фактическое информирование потребителя относительно изготовителя товаров, а также сорта томатов.

Таким образом, представленные документы не влияют на вывод о том, что элемент «ЧЕРРИ МЕДОВЫЕ» является неохраняемым элементом обозначения в отношении товаров 29 и 31 классов МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Резюмируя все вышесказанное, оснований для изменения решения Роспатента от 24.05.2019 у коллегии не имеется.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 24.09.2019, оставить в силе решение Роспатента от 24.05.2019.**