

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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 09.11.2018 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Ваше хозяйство», г. Нижний Новгород (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017717349 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2017717349 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 02.05.2017 на имя заявителя в отношении товаров 31 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «ЩЕДРИК», выполненное буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 13.07.2018 об отказе в государственной регистрации товарного знака, мотивированное в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что заявленное обозначение, согласно сведениям с сайта <https://reestr.gosort.com/reestr/sort/9553358>, воспроизводит наименование селекционного достижения (сорта определенного растения), зарегистрированного в соответствующем государственном реестре под № 9553358 на имя иных лиц ранее даты подачи рассматриваемой заявки, ввиду чего оно не обладает различительной способностью в отношении части приведенных в заявке товаров и способно ввести в заблуждение потребителя относительно другой части товаров.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 09.11.2018 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 13.07.2018. Доводы возражения сводятся к тому, что заявленное обозначение является фантазийным по отношению к приведенным в заявке товарам и отсутствует в реестре охраняемых селекционных достижений.

На основании изложенного в возражении содержится просьба отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (02.05.2017) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и 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, 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.

В соответствии с пунктом 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса. К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, характеризующие товар.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 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.

В соответствии с абзацем 2 пункта 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 представляет собой выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита словесное обозначение «ЩЕДРИК». Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 02.05.2017 испрашивается в отношении товаров 31 класса МКТУ.

Анализ словарно-справочных источников информации показал, что данное обозначение воспроизводит наименование определенного сорта огурца, которое в 2005 году, то есть ранее даты (02.05.2017) подачи рассматриваемой заявки, уже было включено в Государственный реестр селекционных достижений, допущенных к использованию, под кодом сорта (идентификатором) № 9553358 (см. <https://reestr.gosort.com/reestr/sort/9553358>). При этом в качестве оригинаторов сорта были указаны два иных лица: ООО «Научно-исследовательский институт селекции овощных культур», Москва, и ООО «Селекционная фирма Гавриш», Москва.

Кроме того, в вышеуказанном государственном реестре приведены определенные характеристики этого сорта: по Российской Федерации для садово-огородных участков, приусадебных и мелких фермерских хозяйств для выращивания под пленочными укрытиями; партенокарпический, салатный, консервный; в плодоношение вступает на 42-45 день после полных всходов; растение индетерминантное, ветвистость средняя, облиственность сильная, женского типа цветения, число женских цветков в узле 3 и более; лист среднего размера, зеленый;

зеленец цилиндрический, темно-зеленый с короткими полосами, бугорчатый, опушение белое, плотное; масса зеленца 90-100 г, длина 10-12 см, диаметр 3,5-4,0 см; вкусовые качества свежих и консервированных плодов отличные; урожайность товарных плодов 12,8 кг/кв.м; устойчив к мучнистой росе, толерантен к ложной мучнистой росе.

В этой связи необходимо отметить, что оригинатор – это физическое или юридическое лицо, которое создало, вывело, или выявило и (или) обеспечивает сохранение соответствующего сорта.

Таким образом, в вышеуказанном источнике информации, являющемся специализированным официальным источником информации в области селекции растений, приведены сведения о наименовании определенного сорта огурца, тождественном заявленному обозначению, а также, по меньшей мере, о двух конкретных лицах, поддерживающих и сохраняющих данный сорт огурца, имеющий вышеупомянутые определенные характеристики.

Следовательно, заявленное обозначение используется различными лицами в области деятельности, к которой относятся приведенные в заявке товары, то есть не обладает различительной способностью, а также является характеризующим в отношении конкретных товаров (огурцов).

Изложенные выше фактические обстоятельства обуславливают вывод, что заявленное обозначение является неохраноспособным в отношении приведенных в заявке товаров 31 класса МКТУ «рассада; растения; семена для посадки», которые могут представлять собой, собственно, огурцы.

С другой стороны, оно способно ввести в заблуждение потребителя относительно данных товаров и других приведенных в заявке товаров, которые, в свою очередь, не относятся к огурцам.

Исходя из изложенных выше обстоятельств, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими выводы экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

При этом следует отметить, что правомерность и обоснованность вышеуказанных умозаключений и выводов также подтверждается, например, постановлением Суда по интеллектуальным правам от 22.11.2018 по делу № СИП-

192/2018 и решением Суда по интеллектуальным правам от 15.02.2019 по тому же делу, принятыми в результате рассмотрения этими судебными инстанциями совершенно аналогичной правовой ситуации, касающейся обозначения «Штуттгартер Ризен», заявленного на регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2015742672 на имя заявителя.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 09.11.2018, оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 13.07.2018.**