

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 № 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 19.11.2019, поданное Индивидуальным предпринимателем Саламатовым Виктором Николаевичем, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019725922 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2019725922 с приоритетом от 31.05.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 33 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

КЛОПОВКА

KLOPOVKA

В качестве товарного знака заявлено словесное обозначение , включающее словесные элементы «КЛОПОВКА» и «KLOPOVKA», расположенные один под другим, выполненные буквами русского и латинского алфавитов стандартным шрифтом.

Роспатентом 28.08.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019725922. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано следующим.

Заявленное обозначение включает словесный элемент «КЛОПОВКА» KLOPOVKA» (его транслитерация), который представляет собой название ягоды из семейства вересковых, недалекого родственника клюквы и брусники, которая используется в промышленности для приготовления соков, тонизирующих напитков, алкогольных напитков, варенья и т.п. (<https://edapolzavred.ru/klopovka-poleznye-svoystva-protivopokazaniya-polza-i-vred/>; <https://smokingg.ru/drugs-and-alcohol/krasnika-klopovka-opisanie-poleznyh-svoistv-vreda-i.html>).

Таким образом, заявленное обозначение в целом не обладает различительной способностью, указывает на состав товара и не может быть зарегистрировано в отношении всех заявленных товаров 33 класса МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 19.11.2019 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение воспринимается потребителем как фантазийное в отношении заявленных товаров 33 класса МКТУ;
- обозначение «Клоповка» не знакомо большинству потребителей и не воспринимается ими как обозначение, характеризующее заявленные товары;
- для среднего российского потребителя слово «Клоповка» будет вызывать, прежде всего, ассоциации с насекомым клоп;
- слово «Клоповка» отсутствует в энциклопедиях, словарях и справочниках, не является официальным названием какой-либо ягоды, не используется в данном контексте в специализированной литературе;
- выводы экспертизы основаны на непроверенных источниках из сети Интернет;

- разовые случаи использования слова «Клоповка», как наименования ягоды красника, не являются основанием для признания данного слова характеризующим заявленные товары 33 класса МКТУ;

- отсутствует какая-либо информация об использовании обозначения «Клоповка» или ягоды красника при производстве заявленных товаров 33 класса МКТУ;

- практика регистрации товарных знаков Роспатентом в аналогичных случаях допускает регистрацию в качестве товарного знака обозначения, представляющего собой название ягоды или иного растения, что также подтверждается судебной практикой.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 28.08.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019725922 в отношении заявленного перечня товаров 33 класса МКТУ.

К возражению заявителем были представлены следующие документы:

- материалы, касающиеся делопроизводства по заявке №2019725922 – [1];

- распечатки страниц из произведений: Мазуренко М.Т. «Вересковые кустарники Дальнего Востока (структура и морфогенез), М.: Наука, 1982; Красикова В.И «Биология и рациональное использование красники (*Vaccinium praestans* Lamb.) на Сахалине», Владивосток: ДВНЦ АН СССР, 1987 – [2];

- сведения о зарегистрированных товарных знаках, включающих название ягод и растений – [3].

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (31.05.2019) приоритета 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 Минэкономразвития России 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 пунктом 1 (3) 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 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 сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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

КЛОПОВКА

KLOPOVKA

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение, включающее словесные элементы «КЛОПОВКА» и «KLOPOVKA», расположенные один под другим, выполненные буквами русского и латинского алфавитов стандартным шрифтом.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса показал следующее

В качестве основания для отказа в заключении по результатам экспертизы указано, что слово КЛОПОВКА (KLOPOVKA – его транслитерация) представляет собой название ягоды (см. сайты (<https://edapolzavred.ru/klopovka-poleznye-svoystva-protivopokazaniya-polza-i-vred/> - (1); <https://smokingg.ru/drugs-and-alcohol/krasnika-klopovka-opisanie-poleznyh-svoistv-vreda-i.html> - (2)), в этой связи для заявленных

товаров 33 класса МКТУ оно не обладает различительной способностью, указывает на состав товара.

Анализ материалов дела, а также материалов, представленных заявителем с возражением [1-3] и на этапе экспертизы, а именно:

- распечатки с сайта Википедия – [4];
- распечатки с сайта <http://sakhcaviar.ru/> – [5];
- распечатки с сайта <http://dal-dikoros.ru/krasnika-klopovka/kupit> – [6];
- распечатки с сайта <http://klopovka.ru/o-krasnike/chto-takoe-krasnika.html> – [7]

показал следующее.

Согласно общедоступным сведениям, опубликованным на сайте (1), клоповка – это ягода из семейства вересковых является недалеким родственником клюквы и брусники (несмотря на явные внешние различия). Область распространения этого растения горно-таежные районы Приморского края, Хабаровск, Камчатка, Курилы и Япония. Красника, народное название «клоповка», в естественных условиях растет на болотах, склонах пихтовых, еловых лесов, а также в лиственных лесах, где есть моховое покрытие. Разведением красники все чаще занимаются в средних широтах. Из ягод готовят варенья, напитков, сироп, сок.

Представленные заявителем материалы также подтверждают указанную выше информацию.

Так, согласно сведениям, опубликованным в книге В.И Красикова «Биология и рациональное использование красники (*Vaccinium praestans* Lamb.) на Сахалине» [], содержится информация о дикорастущих ягодных растениях Сахалинской области, среди которых в настоящее время особой популярностью пользуется красника, интенсивное использование которой отмечено, начиная с середины 60-х годов XX века. В последние годы интерес к краснике возрос также и за пределами области, о чем свидетельствуют многочисленные заказы на семенной и посадочный материал.


Ягоды красники используются для приготовления соков, джемов, пасты, варенья. Местная кондитерская промышленность выпускает тонизирующие напитки «Красничка».


При этом следует отметить, что в представленных распечатках с сайта Википедия [4], содержащих статью о ягоде красника (клоповка), указанная выше книга представлена в списке литературы, на основе которой опубликована данная статья, что свидетельствует о достоверности опубликованной информации и ее доступности российскому потребителю.


Распечатки с сайтов [5-7] свидетельствуют о том, что сироп данной ягоды, как и саму ягоду можно приобрести на сайтах компаний «Красника» [7], «Дальний край» [5], «дальневосточный природный продукт Ассоциация заготовителей Дальнего Востока» [6].

Таким образом, задолго до даты подачи заявки ягода клоповка (красника) была известна российскому потребителю.

Коллегией также принято во внимание, что указание на товаре названий фруктов, ягод является традиционным приемом для производителей алкогольной продукции. В настоящее время на российском рынке присутствуют алкогольные напитки, в состав

которых входят ягоды и фрукты (например, водка «Брусника» (товарный знак  по

свидетельству №707947) водка «Лимон» (товарный знак  по свидетельству

№703269), алкогольная продукция «Малина» товарный знак  свидетельству №703269 и др. – [8]). В данных товарных знаках словесные элементы «Брусника», «Лимон», «Малина» являются неохраняемыми элементами.

Очевидно, что при покупке товаров 33 класса МКТУ под наименованием «КЛОПОВКА» («KLOPOVKA» его транслитерация), которое представляет собой

название ягоды, потребитель ожидает получить товар с определенным свойством и составом.

В этой связи, оценивая охраноспособность обозначения «КЛОПОВКА KLOPOVKA» для заявленных товаров 33 класса МКТУ, коллегия приходит к выводу о его описательности, поскольку при восприятии оно вызывает представление об определенном свойстве и составе продукции.

Что касается довода заявителя о наличии зарегистрированных товарных знаков, включающих в свой состав охраняемые словесные элементы, представляющие собой названия ягод и фруктов [3], то указанный довод не может повлиять на выводы коллегии, поскольку каждый знак индивидуален и возможность его регистрации рассматривается отдельно в зависимости от каждого конкретного случая с учетом всех обстоятельств дела (кроме того, как было указано выше, существуют зарегистрированные товарные знаки [8], в которых подобные слова являются неохраняемыми элементами).

С учетом изложенного выше, коллегия признала решение Роспатента правомерным и не усматривает оснований для признания заявленного обозначения соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившее 19.11.2019, оставить в силе решение Роспатента от 28.08.2019.**