

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

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 (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 возражение, поступившее 23.03.2023, поданное Индивидуальным предпринимателем Кустовым Евгением Валерьевичем, г. Кострома, (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022727840, при этом установила следующее.

Кустов Kustov

Обозначение « **Кустов Kustov** » по заявке №2022727840, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.04.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 14 класса МКТУ, услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 15.02.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных

товаров и услуг классов МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение «КУСТОВ KUSTOV» представляет собой распространенную на территории России фамилию (См. Веселовский С.Б. Ономастикон. М., 1974. Тупиков Н.М. Словарь древнерусских личных имен. СПб., 1903. Унбегаун Б.-О. Русские фамилии. М., 1995. Суперанская А.В. Словарь русских личных имен. М., 1998. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. М., 1998 Интернет ресурсы: <https://www.analizfamilii.ru/Kustov/proishozhdenie.html> , <https://www.analizfamilii.ru/Kustov/>; Большая биографическая энциклопедия. 2009; Энциклопедия кино. 2010 на <https://dic.academic.ru/>), в целом не обладает различительной способностью и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) для всех заявленных товаров и услуг 14, 35 классов МКТУ не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем 23.03.2023, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель, считает вывод экспертизы об отсутствии различительной способности у заявленного обозначения ошибочным, поскольку в указанных экспертизой ссылках на словарно-справочные материалы фамилия «КУСТОВ» либо отсутствует, либо никак не подтверждают известность данной фамилии;

- фамилия Кустов является редкой и не имеющей широкого распространения на территории Российской Федерации;

- заявителем приводятся примеры из судебной практики (дело № СИП-9/2022), а также что в российском законодательстве отсутствует запрет на регистрацию любых фамилий в качестве товарных знаков;

- заявитель Кустов Евгений Валерьевич — в настоящее время является единственным в Российской Федерации гражданином с фамилией Кустов,

ведущем деятельность по производству товаров 14 класса МКТУ, в подтверждение чего приводит сведения с сайта <https://zachestnyibiznes.ru>.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 15.02.2023 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2022727840 в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 14 класса МКТУ, услуг 35 класса МКТУ.

К протоколу заседания коллегии от 29.05.2023 были приложены материалы коллегии: распечатка сведений о фамилии с сайта <https://www.analizfamili.ru> [1], сведения поискового запроса сайта Википедия о лицах под фамилией «Кустов» [2], распечатка словарной статьи Унбегаун Б.-О. Русские фамилии. М., 1989. [3]. С материалами заявитель ознакомился, дополнительного времени для предоставления своей позиции не требовал.

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

С учетом даты (28.04.2022) поступления заявки №2022727840 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 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.

Заявленное обозначение по заявке №2022727840

«**Кустов Kustov**» состоит из слов «КУСТОВ KUSTOV» выполненных стандартным шрифтом буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 14 класса МКТУ, услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг основано на

выводе о несоответствии заявленного обозначения нормам пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

Заявленное обозначение «КУСТОВ KUSTOV» представляет собой простую распространенную русскую фамилию и ее транслитерацию (см. Унбегаун Б.-О. Русские фамилии. М., 1989. [3]).

В процессе экспертизы обозначений, состоящих из/ включающих фамилию и имя, целесообразно использовать информацию, содержащуюся в энциклопедиях, толковых и других словарях, в том числе словарях имен и фамилий, справочниках, в частности именных телефонных справочниках, сети Интернет, данных переписи, если таковые имеются.

Согласно общедоступным сведениям из сети Интернет (см. Интернет сайт Википедия [https://ru.wikipedia.org/wiki/ Кустов](https://ru.wikipedia.org/wiki/Кустов)) существовало и существует множество лиц по фамилии «Кустов», например: Кустов, Алексей Митрофанович (1918—1944) — Герой Советского Союза. Кустов, Алексей Фёдорович (1905—1962) — советский военачальник, генерал-майор. Кустов, Борис: Кустов, Борис Александрович (1937—2010) — российский металлург, директор Западно-Сибирского Металлургического комбината. Кустов, Борис Валентинович (1950—2013) — кинорежиссёр и оператор документального кино. Кустов, Валентин Иванович (1927—2002) — советский и российский онкохирург. Кустов, Виктор Павлович (1909—1939) — Герой Советского Союза. Кустов, Виталий Николаевич (1941—2000) — советский хоккеист. Кустов, Владимир (род. 1959) — российский художник-некрореалист, фотограф. и другие см. материалы коллегии [2].

Согласно сведениям сайта <https://www.analizfamilii.ru> [1] фамилия Кустов принадлежит к одному из самых распространенных и в то же время древнейших типов русских семейных именовании, образованных от личного прозвища.

Следует отметить, поскольку сведения о данной фамилии содержатся в словаре Унбегаун Б.-О. Русские фамилии. М., 1989. [3], при обращении к сети Интернет поисковые запросы содержат множество ссылок на различные лица по фамилии «Кустов» (приведены по тексту заключения выше, перечень не является исчерпывающим), то можно прийти к выводу о распространённости данной фамилии.

Если из источников информации следует, что заявленное обозначение является только фамилией (пункт 1 статьи 19 Кодекса) и не имеет иного значения, раскрытого в словарях, справочниках, энциклопедиях и т.д., то может быть сделан вывод о том, что фамилия не обладает различительной способностью. Такой вывод следует признать тем более убедительным, чем более распространённой является заявленная на регистрацию фамилия (см., например, решение Суда по интеллектуальным правам от 26.11.2019 по делу № СИП-454/2019).

В данном случае, заявленное обозначение не имеет иного значения, раскрытого в словарях и иных источниках информации, кроме как фамилия.

Следовательно, заявленное обозначение, воспроизводящее данную фамилию, не обладает различительной способностью, то есть является неохраноспособным, поскольку оно не способно самостоятельно индивидуализировать товары только лишь одного (единственного) того или иного конкретного лица среди многочисленных равноправных носителей этой фамилии, в том числе являющихся также хозяйствующими субъектами, производящими товары. Поскольку заявленное обозначение состоит только из неохраняемого элемента, оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается материалов, представленных заявителем в качестве подтверждения приобретения заявленным обозначением различительной способности, то они не позволяют прийти к выводу, что до даты приоритета заявки №2022727840 заявленное обозначение воспринималось как знак

маркировки товаров 14 класса МКТУ, услуг 35 класса МКТУ, производимых/оказываемых заявителем.

Заявителем представлены сведения сайта <https://zachestnyibiznes.ru>, подтверждающие, по мнению заявителя тот факт, что он является единственным субъектом ведущим деятельность по производству товаров 14 класса МКТУ, при этом в материалы дела заявителем не были представлены документы, к которым относятся сведения об объемах производимых товаров; длительности и регулярности использования; а также сведения об информированности потребителя о товарах заявителя, маркированных заявленным обозначением.

Каких-либо социологических исследований, в том числе опроса общественного мнения, позволяющего оценить известность российскому потребителю заявленного обозначения как средства индивидуализации товаров заявителя представлено не было.

На основании вышеизложенных фактов, нельзя сделать вывод о том,

что обозначение « **Кустов Kustov** » широко известно среднему российскому потребителю и длительно используется заявителем на территории всей Российской Федерации.

Таким образом, оснований для признания заявленного обозначения соответствующим пункту 1 статьи 1483 Кодекса у коллегии не имеется.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.03.2023, оставить в силе решение Роспатента от 15.02.2023.