

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 28.09.2021, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «АПХ ЭКО-культура», Ставропольский край (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) от 31.05.2021 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019749428, при этом установлено следующее.



Обозначение “  ” по заявке №2019749428 заявлено на регистрацию товарного знака с приоритетом по дате поступления 03.10.2019 в отношении товаров 29, 30, 31 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 31.05.2021 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019749428 принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении части заявленных товаров 29, 30, 31 классов МКТУ:

29 - консервы овощные; муссы овощные; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; паста томатная; пикули; пюре томатное; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи.

30 - кетчуп [соус]; соус томатный.

31 - овощи необработанные, а именно томаты; рассада; семена для посадки, с исключением из правовой охраны слов «ЧЕРРИ ДАРК», поскольку рядовым потребителем они будут восприниматься как указание на свойства товаров, в данном случае на цвет / сорт, а также словесных элементов «Аграрное хозяйство», «Exclusive», которые признаны неохранными (как указывает и сам заявитель) на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Отмечено, что "Черри" - это садовая разновидность томатов, у которых небольшие размеры плодов, "дарк" является транслитерацией слова "Dark" (в пер. с англ.яз. - темный, черный цвет (см. Интернет-переводчики, например, <https://translate.google.com/>) указывают на вид (свойства), состав заявленных товаров.

В отношении другой части товаров 29, 30, 31 классов, не являющихся томатами или не содержащих в своем составе сырье из томатов, регистрация заявленного обозначения будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида (свойств), состава заявленных товаров на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы также приведены ссылки на сайты Интернет (<https://reestr.gosortrf.ru/search/>; <https://agrognom.ru/vegetables/tomatoes/pomidorycherri-chnykh-sortov.html>; http://ecotomato.ru/indet/dark_queen; <https://sadymsk.ru/catalog/pomidor-tomato-dark-galaxy-f1.html>; <http://семенатоматов.рф/семенатоматов/tomaty-cherri> и т.п.), подтверждающие, что существует большое количество сортов томатов, которые характеризуются тем, что имеют темный (коричневый, бордовый) цвет. Названия данных сортов часто содержат в себе словесный элемент «дарк», который является

характеристикой сорта, например, сорта «Dark Galaxy», «Dark Queen», «Dark Tiger» и т.п..

Таким образом, заявленное обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении части заявленных товаров 29, 30, 31 классов МКТУ на основании положения, предусмотренного пунктом 1 статьи 1483 Кодекса с исключением словесных элементов «Аграрное хозяйство», «Exclusive», «черри дарк» из правовой охраны.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.09.2021 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему.

Соглашаясь с общепринятым подходом экспертизы, выражающимся в том, что при формировании вывода о возможных ассоциациях российского потребителя при восприятии словосочетания, состоящего из слов «ЧЕРРИ ДАРК», которые явно являются транслитерацией известных слов английского языка, допустимо определять их семантику с учетом семантики слов английского языка, заявитель полагает ошибочными сами выводы экспертизы.

Слово «ЧЕРРИ» является транслитерацией слова английского языка «CHERRY», которое в соответствии со словарными источниками, представляет собой прилагательное, имеющее множество значений: cherry - вишнёвый; невинный; почти новый; окрашивать в тёмно-красный цвет; придавать вишнёвый оттенок; девственный; новый; неопытный; нетронутый.

Слово «ДАРК» является транслитерацией слова английского языка «DARK», которое, в соответствии со словарными источниками, представляет собой существительное и также имеет множество значений: темный, мрачный, смуглый, темнота, тьма.

Совокупность словарных значений словесных элементов обозначения «ЧЕРРИ ДАРК» позволяет воспринимать их в качестве словосочетания, смысловое восприятие которого определяется совокупностью значений входящих в него слов.

Учитывая полисемантичность слов «ЧЕРРИ» и «ДАРК», данное словосочетание может иметь множество значений, например, «ВИШНЕВАЯ НОЧЬ», или «ВИШНЕВАЯ ТЕМНОТА».

В словарно-справочных материалах отсутствует указание на словосочетание «ЧЕРРИ ДАРК» как устоявшееся для обозначения томатов или продукции из томатов.

Слово «ДАРК» в заявленном обозначении является существительным и несет основную индивидуализирующую нагрузку, а слово «ЧЕРРИ» - зависимым словом, которое поясняет главное.

Отсутствие однозначного смыслового понятия обозначения «ЧЕРРИ ДАРК» исключает вероятность возникновения в сознании российского потребителя каких-либо описательных характеристик в отношении заявленных товаров, обозначение «ЧЕРРИ ДАРК» является фантазийным по отношению ко всему перечню заявленных товаров, обладает различительной способностью и может выполнять основную индивидуализирующую функцию товарного знака.

Соответственно, обозначение «ЧЕРРИ ДАРК» не может вводить потребителя в заблуждение относительно вида (свойств), состава заявленных товаров в отношении остальной части товаров 29, 31 классов и всех товаров 30 класса, не являющихся томатами или не содержащих в своем составе сырье из томатов.

Заявитель обращает внимание на то, что ему принадлежат словесные товарные знаки «ЧЕРРИ БАТЛ» (свидетельство № 755369), зарегистрированный в отношении 29, 30, 31, 35 классов МКТУ, и «ЧЕРРИЕШКИ» (свидетельство №715013), зарегистрированный в отношении 31 класса МКТУ, образующие серию со словесным элементом «ЧЕРРИ», при этом слово «ЧЕРРИ» является охраняемым элементом этих товарных знаков.

О фантазийном характере словосочетаний со словом «ЧЕРРИ» свидетельствует также практика экспертизы, в соответствии с которой такие словосочетания признаются обладающими различительной способностью, подтверждением чего служат многочисленные регистрации товарных знаков, в том числе:

- «Cherry Roses» по свидетельству №481994 в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- «ЧЕРРИ ПАРФЕ» по свидетельству №475661 в отношении товаров и услуг 31, 35 классов МКТУ;

- «Гольден Черри» по свидетельству №384567 в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- «ЧЕРРИ» по свидетельству №229960 в отношении товаров 30 класса МКТУ.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 31.05.2021 и зарегистрировать обозначение по заявке №2019749428 в отношении всех заявленных товаров 29, 30, 31 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (03.10.2019) даты подачи заявки №2019749428 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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.

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.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение «  » по заявке №2019749428 представляющее собой прямоугольную плашку, визуально разделенную волнистыми линиями на четыре неравнозначные части. В верхней части обозначения на белом фоне размещен словесный элемент «ЭКОКУЛЬТУРА», выполненный кириллицей, оригинальным шрифтом, заглавными буквами черного цвета, под которым расположен словесный элемент «АГРАРНОЕ ХОЗЯЙСТВО», выполненный кириллицей, мелким шрифтом черного цвета, в отношении которого правовая охрана не испрашивается. Над словесным элементом «ЭКОКУЛЬТУРА» расположен изобразительный элемент, представляющий собой двойную волнистую линию темно-зеленого и зеленого цветов. Под обозначением «ЭКОКУЛЬТУРА» на светло-коричневом фоне слева размещено словосочетание «ЧЕРРИ ДАРК», выполненное оригинальным шрифтом зеленого цвета. Справа от словосочетания «ЧЕРРИ ДАРК» размещен изобразительный элемент в виде стилизованного изображения сердца зеленого цвета, на фоне которого белым оригинальным шрифтом выполнено слово «Exclusive», в отношении которого правовая охрана не испрашивается. Центральная часть заявляемого обозначения представляет собой широкий фон светло-серого цвета, верхняя и нижняя часть которого проработана волнистыми линиями. В нижней части на белом фоне слева выполнены изображения двух кругов с контуром зеленого цвета. В нижней части справа с наложением на фон светло-серого цвета размещено изображение круга, выполненного сочетанием белого и светло-серого цветов. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 30, 31 классов МКТУ.

Анализ обозначения по заявке №2019749428 на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявитель не оспаривает признание словесных элементов «АГРАРНОЕ ХОЗЯЙСТВО», «Exclusive» в качестве неохраняемых в составе товарного знака.

Как указывает сам заявитель, словесный элемент «ДАРК» является транслитерацией слова английского языка «DARK», которое, в соответствии со словарными источниками, представляет собой существительное и также имеет множество значений: темнота, темный.

Соответственно, в сочетании со словом «ЧЕРРИ» словесный элемент «ДАРК» в сознании среднего российского потребителя воспринимается как прямое указание на темную окраску томатов.

Как правильно указано в заключении по результатам экспертизы, существует большое количество сортов томатов, которые характеризуются тем, что имеют темный (бордовый, коричневый) цвет, что было проиллюстрировано ссылками на сайты Интернет (<https://reestr.gosortrf.ru/search/>; <https://agrognom.ru/vegetables/tomatoes/pomidorycherri-chernyh-sortov.html>; http://ecotomato.ru/indet/dark_queen; <https://sadymsk.ru/catalog/pomidor-tomato-dark-galaxy-fl.html>; <http://семенатоматов.рф/семенатоматов/tomaty-cherri> и т.п), содержащие сведения о томатах, имеющих темный цвет. Соответственно, словесный элемент «ДАРК» является характеристикой, указывающей на цвет томатов черри.

Сведения о сортах томатов желтого цвета, в наименованиях которых используется слово «ДАРК», широко представлены в сети Интернет.

С учетом сказанного следует заключить, что словосочетание «ЧЕРРИ ДАРК» воспринимается в заявленном обозначении в качестве указания на вид, состав (томаты, продукты из томатов) и свойства (темно-красный, бордовый цвет томатов) заявленных товаров 29, 30, 31 классов МКТУ, следовательно, не является фантазийным по отношению к ним.

Учитывая установленные описательные характеристики словесных элементов «ЧЕРРИ ДАРК», входящих в состав заявленного обозначения, коллегии надлежит проанализировать их на соответствие требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Товары 29 класса МКТУ *«айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; анчоусы неживые; арахис обработанный; артишоки консервированные; белки для кулинарных целей; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые*

консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; водоросли морские консервированные; гнезда птичьи съедобные; голотурии неживые; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; дичь; желатин; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; закуски легкие на основе фруктов; заменители молока; изделия из сои порционные; изделия из тофу порционные; изделия колбасные; изюм; икра; икра баклажанная; икра кабачковая; икра рыб обработанная; йогурт; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; капуста квашеная; кефир [напиток молочный]; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клецки картофельные; клипфиск [треска солено-сушеная]; коктейли молочные; колбаса кровяная; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; корн-доги; корнишоны; котлеты из тофу; котлеты соевые; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кукуруза сахарная, обработанная; кумыс [напиток молочный]; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; лук консервированный; маргарин; мармелад, за исключением кондитерских изделий; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; масло соевое пищевое; мидии неживые; миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски неживые; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных

целей; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко соевое; молоко сухое; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары неживые; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; печень; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; простокваша [скисшее молоко]; птица домашняя неживая; пюлькоги [корейское мясное блюдо]; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; смеси жировые для бутербродов; сметана [сквашенные сливки]; сок лимонный для кулинарных целей; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; спреды на основе орехов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сырники; сыры; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; тахини [паста из семян кунжута]; творог соевый; трепанги неживые; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фундук обработанный; хлопья картофельные; хумус [паста из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица

консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; эскамолес [съедобные личинки муравьев]; юба [спаржа соевая]; ягоды консервированные; яйца; яйца улитки; якитори», в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, представляют собой овощи и фрукты, не являющиеся томатами, молочную продукцию, также не относящуюся к плодовым культурам, орехи, а также различные продовольственные изделия из мяса и птицы. Товары 30 класса МКТУ «ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; бадьян; баоцзы [китайские пирожки]; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бриоши; булгур; булки; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; бурито; ванилин [заменитель ванили]; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; гренки; гречиха обработанная; добавки глютенковые для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; зефир [кондитерские изделия]; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; имбирь [пряность]; йогурт

замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; каперсы; карамели [конфеты]; карри [приправа]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кимчхи-жон [оладьи из ферментированных овощей]; киноа обработанная; киш; клейковина пищевая; клецки на основе муки; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфитюр молочный; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус [крупа]; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; ломпер [лепешка на основе картофеля]; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; марципан; мед; мисо [приправа]; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; окономияки [японские пикантные блины]; онигири [рисовые шарики]; орех мускатный; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; паста соевая [приправа]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштейт запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печенье; печенье сухое; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях;

продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; релиш [приправа]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар; сахар пальмовый; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; смесь тестовая для оконномияки [японские пикантные блины]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; сухари; сухари панировочные; суши; сэмбэй [рисовые крекеры]; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортильы; травы огородные консервированные [специи]; украшения шоколадные для тортов; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы [пельмени китайские]; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный», в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, представляют собой приправы, кондитерские и хлебопекарные изделия, злаковую и

мучную продукцию, чай и кофе. Товары 31 класса МКТУ «альгаробилла [корм для животных]; анчоусы живые; апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; барда; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; венки из живых цветов; виноград необработанный; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; выжимки плодовые [мезга]; галеты для собак; голотурии живые; горох необработанный; гречиха необработанная; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; деревья пальмовые; дерн натуральный; древесина необработанная; древесина неокоренная; дрожжи кормовые; елки новогодние; жвачка для животных; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; жмых кукурузный для скота; жмых рапсовый для скота; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; известь для кормов; икра рыб; кабачки необработанные; какао-бобы необработанные; карпы кои, живые; картофель необработанный; каштаны необработанные; киноа необработанная; композиции из необработанных фруктов; копра; кора необработанная; кора пробковая; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; корневища цикория; корнеплоды кормовые; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мешанки из отрубей кормовые; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски живые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука кормовая; мука льняная [фураж]; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; мульча; напитки для комнатных животных; насекомые съедобные, живые; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи [плоды]; орехи кокосовые; орехи кола; отруби зерновые; отходы винокурения кормовые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; пенка из каракатицы для птиц; перец стручковый [растение]; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; плоды цератонии

обыкновенной; плоды цитрусовые необработанные; подстилки для животных; пойло из отрубей для скота; початки кукурузные сладкие необработанные [очищенные и неочищенные]; препараты для откорма животных; препараты для повышения яйценоскости домашней птицы; приманка для рыбной ловли живая; продукты обработки хлебных злаков кормовые; проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; ревень необработанный; рис необработанный; робиния, сырье; рожь; ростки пшеницы кормовые; рыба живая; салат-латук необработанный; сардины живые; свекла необработанная; сельдь живая; семена льняные кормовые; семена льняные пищевые, необработанные; сено; скорлупа кокосовых орехов; скот племенной; смесь из бумаги и песка для комнатных животных [наполнитель для туалета]; солод для пивоварения и винокурения; солома [фураж]; солома для подстилок; соль для скота; стволы деревьев; стружка древесная для изготовления древесной массы; торф для подстилок для скота; травы пряновкусовые необработанные; трепанги живые; тростник сахарный; трюфели необработанные; тунец живой; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук необработанный; фураж; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цикорий необработанный; черви шелковичные; чеснок свежий; чечевица необработанная; шишки сосновые; шишки хмелевые; шпинат необработанный; ягоды можжевельника; ягоды необработанные; яйца для выведения цыплят; яйца шелковичных червей; ячмень», в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, представляют собой растения, необработанные овощи и фрукты (за исключением томатов), живых животных, корма для животных.

В отношении перечисленных видов товаров словесные элементы «ЧЕРРИ ДАРК» являются ложным указанием вида и свойств товаров, поскольку они не являются томатами темными цвета. Следовательно, описательные характеристики слов «ЧЕРРИ ДАРК» как указание на вид или состав товаров 29, 30, 31 классов МКТУ, не соответствует действительности в отношении перечисленных выше

товаров, так как указанные товары не являются томатами и не изготовлены на основе томатов, представляют собой товары других видов и свойств. Таким образом, заявленное обозначение в целом не соответствует требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Коллегия установила перечень товаров 29, 30, 31 классов МКТУ, в отношении которых словесные элементы «ЧЕРРИ ДАРК» являются описательными, проанализировала оставшийся перечень товаров 29, 30, 31 классов МКТУ и признала, что в отношении оставшихся позиций перечня словесные элементы «ЧЕРРИ ДАРК» являются ложным указанием вида товаров и способны вводить потребителя в заблуждение относительно свойств товаров.

Вместе с тем, коллегия не выявила в перечне обозначения по заявке №2019749428 позиций, в отношении которых словесные элементы «ЧЕРРИ ДАРК» воспринимались бы в качестве фантазийных, семантически нейтральных элементов.

Коллегия обращает внимание, что аналогичные выводы об отсутствии фантазийности были сделаны коллегией в рамках решения Роспатента от 30.12.2020, принятого по результатам рассмотрения возражения АПХ «ЭКОКУЛЬТУРА» на



отказ в государственной регистрации обозначения «○○○○» по заявке № 2019749427. Данное решение Роспатента оставлено в силе решением Суда по интеллектуальным правам от 26.08.2021 по делу СИП-301/2021 (страница 35 решения), оставленным в силе Постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 13.12.2021.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.09.2021, оставить в силе решение Роспатента от 31.05.2021.