

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 10.04.2017. Данное возражение подано ООО «Ваше хозяйство», Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015742672, при этом установлено следующее.

Заявка № 2015742672 на регистрацию словесного обозначения **«Штуттгартер Ризен»** была подана на имя заявителя 24.12.2015 в отношении товаров 31 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 10.02.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015742672 в отношении всех товаров 31 класса МКТУ в связи с несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Решение Роспатента основано на заключении по результатам экспертизы, мотивированном тем, что заявленное обозначение «Штуттгартер ризен» воспроизводит наименование селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений № 8253528,

права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака (1995 г.).

В заключении указано, что «Штуттгартер ризен» - сорт лука, относится к среднеспелым сортам, высокоурожайный сорт универсального значения характеризуется крупными луковицами, имеющими плоскоокруглую форму масса лука может достигать до 250 грамм, в основном она колеблется от 100 до 150 грамм, цвет лука Штуттгартер ризен от желто-коричневого и до белого у спелых плодов вкус полуострый.

Кроме того, заявленное обозначение используется различными лицами для маркировки товаров однородных части заявленных товаров (приведены ссылки в сети Интернет).

Таким образом, для части заявленных товаров (например, рассада, семена для посадки и т.д.) регистрация заявленного обозначения не может быть произведена на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно не обладает различительной способностью, указывает на вид товаров. Для другой части заявленных товаров, например, луковицы цветов, растения и т.д., регистрация заявленного обозначения не может быть произведена на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку такая регистрация способна ввести потребителей в заблуждение относительно вида товаров.

В заключении экспертизы также указано, что представленные заявителем дополнительные доводы не могут быть учтены, поскольку довод относительно заявки № 2015742307 не относится к заявленному обозначению.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.04.2017 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- само слово «Штуттгартер» является транскрипцией немецкого слова «Stutengarten», образованного от двух других немецких слов — немецкого слова «Stute» (кобыла) и слова «Garten» (сад, огород), а вместе, по смысловому наполнению образованного слова «Stutengarten», это означает в переводе с немецкого — «Кобылий (конюшенный) сад». Слово «Ризен» является русской

транскрипцией от немецкого слова «Der Riese», «Riesen» — в переводе: великанский, гигантский. Общее заявленное обозначение «Stutengarten Riesen» или его русскоязычная транскрипция «Штуттгартер Ризен» переводится с немецкого как: «Великанский кобылий (конюшенный) сад»;

- обозначение «Великанский кобылий (конюшенный) сад» в отношении заявленных к охране товаров по 31 классу МКТУ, а именно по товарам: рассада; семена для посадки; растения; луковицы цветов, очевидно представляется фантазийным и семантически нейтральным;

- обозначение «Великанский кобылий (конюшенный) сад» не может восприниматься потребителем как географическое место производства товаров и вводить его в заблуждение, поскольку в указанном месте («в великанском конюшенном саду»), заявленные товары 31 класса МКТУ (рассада; семена для посадки; растения; луковицы цветов) не производятся и никогда в истории не производились;

- экспертизой ошибочно указан Государственный реестр охраняемых селекционных достижений, поскольку культура лука репчатого сорта «ШТУТТГАРТЕР РИЗЕН» имеется в реестре допущенных к использованию селекционных достижений;

- указанный реестр не является Государственным реестром ОХРАНЯЕМЫХ селекционных достижений, а является Государственным реестром селекционных достижений, допущенных к использованию в определенных географических областях РФ, что, очевидно, не одно и то же по смыслу назначения этих реестров.

Далее в возражении приведены подробные доводы относительно правовых статусов перечисленных реестров селекционных достижений, а также приводятся цитаты из норм статей 1225, 1412, 1414 и 1443 Кодекса. В частности, отмечено, что Согласно положению о ведении госреестров, в реестр допущенных к использованию селекционных достижений вносятся все селекционные достижения (и защищаемые патентом (охраняемые) и не защищаемые патентом (неохраняемые, свободные)). Соответственно, в реестр охраняемых селекционных достижений вносятся только те

селекционные достижения, которые являются интеллектуальной собственностью по смыслу действующего законодательства (статей 1412-1414 Кодекса).

Также, в возражении отмечено, что по заявке не применимы положения пункта 8 статьи 1483 Кодекса, в котором указано: «не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с ... наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака».

К возражению заявителем приложены материалы [1].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении товаров 31 класса МКТУ: «рассада; семена для посадки; растения; луковицы цветов».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы, представленные в возражении, необсужденными.

С учетом даты подачи (24.12.2015) заявки № 2015742672 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс, и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее — Правила).

В соответствии с требованиями 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, способ производства или сбыта.

Согласно пункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный

характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

В соответствии с требованиями 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 пунктом 2.5.1 Правил 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. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение **«Штуттгартер Ризен»** является словесным и выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами. Правовая охрана знаку испрашивается в отношении товаров 31 класса МКТУ: «рассада; семена для посадки; растения; луковицы цветов».

Анализ словарно-справочной литературы показал, что заявленное обозначение **«Штуттгартер Ризен»** представляет собой наименование сорта лука репчатого, которое в 1995 г. включено в Государственный реестр селекционных достижений, допущенных к использованию (см., <http://reestr.gossort.com/reestr/sort/8253528>). При этом в качестве оригинаторов указаны 4 лица: Насруллаев Н.М., компания «SATIMEX QUEDLINBURG GMBH», ООО «АВИСТА», ЗАО «ОЗЕРЫ», а заявителем выступала компания «SAATZUCHT QUEDLINBURG GMBH».

Кроме того, в упомянутом реестре приведена информация: Характеристики сорта «Штуттгартер Ризен» фирмы «Замен Маузер Кведлинбург (Германия)»:

Раннеспелый. Однозачатковый. Универсального использования. Период от посадки севка до массового полегания и пожелтения листьев 66-73 дня. Луковица среднего размера и крупная, плоская и плоскоокруглая, плотная. Окраска сухих чешуй золотисто-коричневая, сочных - белая. Срастание сухих чешуй с сочными - прочное. Вкус острый.

Коллегия отмечает, что оригинатор – это физическое или юридическое лицо, которое создало, вывело, или выявило и (или) обеспечивает его сохранение. Таким образом, в источнике, являющемся специализированным официальным источником в области селекции растений, приведена информация о наименовании сорта лука репчатого, тождественного заявленному обозначению, а также, по меньшей мере, о пяти лицах, поддерживающих и сохраняющих данный сорт лука репчатого.

Изложенное свидетельствует о том, что заявленное обозначение используется многими лицами в области деятельности, к которой относятся товары, содержащиеся в заявленном перечне.

Далее следует обратить внимание на большое число ссылок в сети Интернет на сайты различных лиц, на которых представлена информация о сорте лука репчатого «Штуттгартен Ризен».

Что касается доводов заявителя, касающихся того, что заявленное обозначение является транслитерацией или транскрипцией слов немецкого языка «Stute», «Garten» (слово «Stutengarten»), «Riesen» и переводится как «Великанский кобылий (конюшенный) сад», коллегия считает, что данные доводы выражают субъективное мнение заявителя, являются декларативными и не подтверждены документально.

Слово «Stutengarten» отсутствует в немецком языке, а элемент «Riesen» является частью сложносоставных слов и обозначает большой размер, высокую степень интенсивности признака, очень значительную протяжённость, либо означает глагол – спускаться по лесоспуску (бревна) (см., Универсальный немецко-русский словарь, <https://translate.academic.ru/Riesen/xx/ru/>). Наличие в немецком языке большого количества слов, которые созвучные или имеют близкое написание со словами, входящими в состав заявленного обозначения, (например, «Stuttgart» (город в Германии) и «reisen» (нем. путешествовать)), не позволяет считать довод о том, что заявленное обозначение является транскрипцией и переводом слов «Stutengarten Riesen», обоснованным и убедительным.

Транслитерацией слов «Stutengarten Riesen» буквами русского алфавита заявленное обозначение «Штуттгартер Ризен» также не может быть признано, поскольку в слове «Stutengarten» пропущена одна буква «t», а на конце слова выполнена буква «п», а не «г», при этом буква «и» транслитерируется как «i», а не «ie», как предложено заявителем в слове «Riesen».

Резюмируя изложенное, коллегия считает, что обозначение **«Штуттгартер Ризен»** воспринималось потребителями на дату заявки № 2015742672 как обозначение, прямо описывающее конкретные товары (луки репчатые), и используется многими лицами в области деятельности, к которым относятся заявленные товары 31 класса МКТУ, в связи с чем является неохраноспособным по основаниям, предусмотренным положениями пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Указанное правомерно было отмечено в заключении экспертизы.

Каких-либо материалов, которые могли бы свидетельствовать о приобретении заявленным обозначением различительной способности в результате его использования с возражением не представлено (материалы [1] представляют собой копию решения Роспатента от 10.02.2017).

Что касается основания для отказа в государственной регистрации по пункту 3 статьи 1483 Кодекса, коллегия отмечает, что в перечне присутствуют следующие товары: «рассада; семена для посадки; растения; луковицы цветов», которые могут, как представлять собой луки репчатые, так и не относиться к ним.

В этой связи, в отношении перечисленных товаров 01 класса МКТУ, не являющихся и не относящихся к лукам репчатым, заявленное обозначение будет являться ложным и вводить потребителя в заблуждение относительно товара, т.е. заявленное обозначение в отношении данных товаров не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.04.2017, оставить в силе решение Роспатента от 10.02.2017.