

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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 20.10.2022 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ХЭМПИ», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021700796, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «**НЕМРУ**» по заявке №2021700796 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 14.01.2021 на имя заявителя для индивидуализации товаров 01, 03, 05, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 14.03.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Согласно заключению по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента от 14.03.2022, включенное в состав заявленного обозначения слово «НЕМРУ» (в переводе с английского языка «конопляная», является прилагательным от слова «конопля» - высокое травянистое

растение, из стеблей которого изготавливают пеньку, а из семян добывают масло (из стеблей и листьев некоторых видов получают наркотическое вещество), см. Интернет, переводчики и словари, например: <https://translate.yandex.ru>; Большой русско-английский словарь, М.И. Дубровин. - М.: АСТ-ПРЕСС КНИГА, 2008; Большой англо-русский, русско-английский словарь, В.К. Мюллер. - М.: АСТ, 2018; Большой русско-английский словарь, В.К. Мюллер. - М.: Эксмо, 2011; <https://dic.academic.ru>, Энциклопедический словарь, 2009) указывает на состав, свойства и вид заявленных товаров, в связи с чем не обладает различительной способностью и является неохраняемым в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

При проведении экспертизы учитывалось значение слова «HEMPY» именно в той сфере деятельности, к которой относятся заявленные товары, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения.

Кроме того, установлено что слово «HEMP» (в переводе с английского языка «конопля») означает род однолетних травянистых растений семейства Коноплевых. Конопля содержит психоактивные вещества, каннабиноиды, в частности тетрагидроканнабинол, и служит сырьём для популярных психотропных веществ (марихуана, гашиш), см. <http://dic.academic.ru/> и др.

Согласно законодательству Российской Федерации конопля отнесена к наркотическим средствам (см. Постановление Правительства РФ от 01.10.2012 №1002 «Об утверждении значительного, крупного и особо крупного размеров наркотических средств и психотропных веществ, а также значительного, крупного и особо крупного размеров для растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, для целей статей 228, 228.1, 229 и 229.1 Уголовного Кодекса Российской Федерации» (см. например <http://base.garant.ru/70237124>; http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_136206/5763ccc9649a10040d5ce95f8ea21eb66b5c6063).

В соответствии со статьей 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 02.08.2019) «О рекламе» не допускается реклама наркотических средств,

психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, а также новых потенциально опасных психоактивных веществ (см. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_58968/).

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку такая регистрация может быть признана противоречащей общественным интересам на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом отметив следующее:

- заявленное обозначение является фантазийным и не характеризует заявленные товары;

- слово «HEMPY» / «HEMP» согласно словарно-справочной литературе либо не имеет перевода, либо имеет ряд значений, в частности, такой как «конопляная», а может иметь такие варианты перевода как «пеньковый», «конопатый», «пенька», следовательно, в отношении заявленных товаров является семантически нейтральным, поскольку не указывает на вид, свойство и назначение товаров;

- подтверждением охраноспособности обозначения «HEMPY» являются



следующие регистрации: « of Hempico » по свидетельству №816829, «SmartHemp» по



свидетельству №866045, «FREE HEMP» по международной регистрации №784704,

The Hemp Line



« » по международной регистрации №1249176;

- заявленные товары относятся к продуктам питания и реализуются ООО «ХЕМПИ» через розничные магазины, в том числе интернет магазины и маркетплейсы, рядовой потребитель приобретает подобные товары от случая к случаю, а значит при

выборе товара будет ориентироваться в первую очередь на его внешний вид и название, учитывая способ реализации товаров и широкий круг потребителей слово «HEMPY» является нейтральным и не может восприниматься покупателями как указание на вид или свойства товаров, следовательно, заявленное обозначение обладает различительной способностью и способно индивидуализировать товары заявителя на рынке;

- словесное обозначение «HEMPY» российскими потребителями будет читаться и произноситься как «ХЭМПИ» или «ХЕМПИ», при этом они отсутствуют в толковом, лингвистическом, энциклопедическом и разговорном словаре русского языка, не могут вызывать никаких смысловых ассоциаций и точно не могут ассоциироваться со словом «конопля», из чего следует, что для российских потребителей слово «HEMPY» является полностью нейтральным и не может вызывать негативные ассоциации, связанные с наркотиком;

- кроме того, слово «HEMPY» не относится к словам непристойного содержания, не несет в себе призывов антигуманного характера, оскорбляющих человеческое достоинство или религиозных чувств, и также не является словами, написание которых нарушало бы правила русского языка;

- словесный элемент «HEMPY» заявленного обозначения воспроизводит фирменное наименование заявителя - ООО «ХЭМПИ» (в латинице - «HEMPY» LLC), регистрация налоговым органом этого наименования свидетельствует о том, что спорное обозначение не противоречит общественным интересам;

- продукция заявителя в своем составе не содержит наркотически активный каннабиноид» конопли - тетрагидроканнабинол, что подтверждается актом экспертного исследования от 21.04.2021 №1494/10-6-21, составленным Центром Судебной Экспертизы при Министерстве Юстиции Российской Федерации. Вместе с тем, товары заявителя являются безопасными для жизни, здоровья людей и животных поскольку соответствуют всем таможенным стандартам, что подтверждается таможенными декларациями;

- на основании вышеизложенного, можно сделать однозначный вывод о том, что словесный элемент «HEMPY» заявленного обозначения не будет противоречить общественным интересам, а заявитель, используя данное название в своей

деятельности, не будет нарушать уголовное законодательство и законодательство о рекламе;

- при экспертизе заявленного обозначения следует соблюдать принцип законных ожиданий заявителя, учитывая регистрации на товарные знаки, являющиеся производными от слова «cannabis» / «каннабис», «marijuana» / «марихуана» и создающие определенные ассоциации с наркотическими средствами и психотропными



веществами: «**КАННАБЕР/CANNABER**» по свидетельству №289768, «**CANNABINA**» по свидетельству №539478, «**CannaBeds**» по свидетельству №790790, «**MAMAJUANA**» по свидетельству №334431, «**MAMAXUANA**» по свидетельству №332705, «**"У Марии и Хуана"**» по свидетельству №452986, «**MARUHA**» по свидетельству №882671.

В качестве иллюстрации доводов возражения заявителем представлены следующие документы (в копиях):

- Распечатки из словарно-справочных источников информации;
- Акт экспертного исследования №1494/10-6-21 от 21.04.2021 с целью проведения количественного содержания тетрагидроканнабинола в представленных образцах, выданного ФБУ «Российский Федеральный центр судебной экспертизы при министерстве юстиции Российской Федерации»;
- Декларации Евразийского экономического союза о соответствии продукции от 06.04.2021;
- Письмо от ООО «Документюру» относительно возможности проведения лингвистической экспертизы с приложением дипломов.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (14.01.2021) поступления заявки №2021700796 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 требованиями пункта 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.

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

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 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 различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения 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.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Как следует из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, незэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушают правила орфографии.

Перечень обозначений, приведенный в пункте 37 Правил, не является исчерпывающим.



Заявленное обозначение «HEMPY» по заявке №2021700796 с приоритетом от 14.01.2021 является комбинированным, включает в свой состав словесный элемент «HEMPY», выполненный буквами латинского алфавита, и изобразительный элемент в виде стилизованного конопляного листа. Правовая охрана знака на территории Российской Федерации испрашивается в отношении товаров 01, 03, 05, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ, а именно:

01 класс МКТУ - *субстрат на основе конопляной лузги, включенный в 01 класс;*

03 класс МКТУ - *масла эфирные;*

05 класс МКТУ - *добавки пищевые из протеина; изолят протеина; концентрат протеина; масла лекарственные; мука из конопляного семени для фармацевтических целей;*

29 класс МКТУ - *масла и жиры пищевые; масло конопляное пищевое; семена обработанные; семена конопли обработанные; молоко конопляное; молоко конопляное сгущенное; сухое молоко конопляное;*

30 класс МКТУ - *мука из конопляного семени пищевая; каши для употребления в пищу; каша с добавлением семян конопли; кофе с добавлением семян конопли; чай с добавлением семян конопли; экстракты растительные [приправы];*

31 класс МКТУ - *семена конопляные кормовые; семена конопляные пищевые, необработанные; жмых кормовой; мука из конопляного семени кормовая;*

32 класс МКТУ - *напитки конопляные безалкогольные, включенные в 32 класс; напитки с содержанием экстрактов конопли безалкогольные, включенные в 32 класс.*

При обращении к словарно-справочной литературе, вопреки доводам возражения, было установлено наличие слова «HEMPY» в качестве лексической единицы английского языка, а именно слова «hempy» со значением, в том числе, «конопляный» (см. онлайн-словари в сети Интернет: <https://wooordhunt.ru/word/hempy>, <https://translate.academic.ru/hempy/en/ru/>, <https://www.multitran.com/dictionary/english-russian/hempy>, <https://translate.google.ru/?sl=auto&tl=ru&text=hempy&op=translate>).

При этом коллегия отмечает, что обращение к словарно-справочным источникам, в частности, к словарям иностранных языков, при экспертизе товарных знаков носит обязательный характер. Английский же язык является одним из самых распространенных языков в мире, вследствие чего получение информации о значении тех или иных лексических единиц этого языка, используемых на упаковке товара при его сопровождении в гражданском обороте, при общедоступности англо-русских словарей не является затруднительным для потребителя.

Наличие в словарно-справочной литературе русского сегмента интернета лексической единицы «hempy» позволяет сделать вывод о том, что российскому

потребителю доступна информация о смысловом значении словесного элемента заявленного обозначения «HEMPY» в значении «конопляный».

«Конопля» (латинское название «cannabis») - высокое травянистое растение, из стеблей которого изготавливают пеньку, а из семян добывают масло (из стеблей и листьев некоторых видов получают наркотическое вещество), см. Энциклопедический словарь (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/28453/конопля>).

Согласно данным Биологического энциклопедического словаря (https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_biology/2523/КОНОПЛЯ), «конопля» - род однолетних травянистых растений семейства коноплевых порядка крапивных... встречается в диком состоянии в Монголии, Индии, Турции, Афганистане. На территории СССР возделывается с 9 века как текстильное, пищевое и отчасти техническое (масло) растение. Коноплю индийскую (*Cannabis indica*) культивируют в тропиках и субтропиках (в Индии, Иране, Турции и др. странах) в основном как источник наркотика - гашиша (марихуаны), производство которого во многих странах запрещено.

Из материалов возражения усматривается, что ООО «ХЭМПИ» осуществляет производство пищевой продукции из конопли (протеин конопляный, молоко конопляное, масло конопляное, ядро конопляное). Таким образом, обозначение «HEMPY» вызывает правдоподобное представление об определенном составе и свойствах заявленных товаров 05, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ, связанных с пищевой и сельскохозяйственной продукцией, является описательным и в этой связи не может рассматриваться в качестве охраноспособного элемента согласно требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, следует констатировать, что прилагательное «hempy» произошло от английского существительного «hemp» («конопля, пенька, гашиш, травка», см. <https://translate.academic.ru/hemp/en/ru/>), которое является обобщающим наименованием «конопли». Вместе с тем, из индийской конопли (*Cannabis saliva*), которая содержит наибольшее количество психоактивных веществ (каннабиноидов), получают психоактивное средство под названием «марихуана» (см. Научно-

<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ntes/2624/МАРИХУАНА>).

В этой связи слово «hemp» и прилагательное от него «hempy» вызывает не только представление о растении, которое может использоваться для изготовления товаров народного потребления, в том числе продуктов питания, но и ассоциируется с сырьем для производства наркотического вещества.

В соответствии с перечнем наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.05.1998 №681, каннабис (марижуана) относится к разряду психотропных наркотических средств.

Федеральный закон от 08.01.1998 №3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» запрещает пропаганду и ограничивает рекламу в сфере оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров».

Использование обозначений, включающих в своем составе указание на коноплю, при маркировке товаров (услуг) способствует пропаганде этих запрещенных препаратов.

Поскольку заявленное обозначение содержит в своем составе словесный элемент «HEMPY», ассоциирующийся с наркотическим средством, а также стилизованное изображение листочка конопли, ему не может быть предоставлена правовая охрана для всех заявленных товаров 05, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ, поскольку такая регистрация противоречит общественным интересам на основании подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Коллегия приняла к сведению доводы возражения о том, что в соответствии с проведенными исследованиями в образцах продукции ООО «ХЭМПИ» (протеин конопляный, молоко конопляное, масло конопляное, ядро конопляное) не выявлено наличия наркотической активности каннабиноида конопли - тетрагидроканнабинола. Однако данные обстоятельства не свидетельствуют об

отсутствии у потребителя при восприятии обозначения «HEMPY» соответствующих ассоциаций с наркотическим средством.



Что касается представленной заявителем информации о товарных знаках



« of Hempico » по свидетельству №816829, « **SmartHemp** » по свидетельству №866045,



The Hemp Line



« **FREE HEMP** » по международной регистрации №784704, «  » по международной регистрации №1249176, « **КАННАБЕР/CANNABER** » по свидетельству №289768,



« **CANNABINA** » по свидетельству №539478, « **CannaBeds**  » по свидетельству №790790, « **MAMAJUANA** » по свидетельству №334431, « **МАМАХУАНА** » по свидетельству №332705, « "У Марии и Хуана" » по свидетельству №452986, « **MARUHA** » по свидетельству №882671, которым предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации, то она принята к сведению. Однако установление правомерности предоставления этим знакам правовой охраны в рамках рассмотрения настоящего возражения не предусмотрено законом. Само по себе наличие этих регистраций не устраняет основания для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. При этом следует обратить внимание, что ряд приведенных товарных знаков однозначно не ассоциируется со словом «конопля» или «марижуана», поскольку не представляется возможным однозначно выделить в их составе соответствующие слова «hemp», «cannabis» / «каннабис», «marijuana» / «марижуана».

Также необходимо отметить, что отсутствие же у ООО «ХЭМПИ» прав на товарный знак со словом «HEMPY» исключает необходимость соблюдения административным органом принципа законных ожиданий заявителя по регистрации варианта его товарного знака для однородных товаров. Кроме того, применение принципа правовой определенности не предполагает отхода от общеправовых принципов законности и разумности, в связи с чем безусловное следование ранее выраженной правовой позиции в случае, если она не соответствует требованиям закона и иных нормативных правовых актов, вступает в противоречие с этими принципами.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.10.2022, оставить в силе решение Роспатента от 14.03.2022.