

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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 14.04.2022, поданное Индивидуальным предпринимателем Захарьиным Валерием Анатольевичем (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021747313, при этом установила следующее.

Обозначение « **Пощечина общественному вкусу** » по заявке №2021747313 подано 28.07.2021 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 33, 35 классов МКТУ.

Роспатентом 29.07.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021747313. Данное решение обосновано заключением по результатам экспертизы, согласно которому установлено следующее.

Заявленное обозначение представляет собой словосочетание «Пощечина общественному вкусу», где «Пощечина» - 1) удар по щеке ладонью. 2) перен. Оскорбление, обида, (<https://slovaronline.com>), то есть с учетом его семантического значения носит провокационный характер, противоречит нормам нравственности, способно вызвать общественное возмущение, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса, как противоречащее общественным интересам.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 31.10.2022 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 29.07.2022.

Доводы возражения сводятся к следующему.

Заявитель ссылается на тот факт, что «Пощечина общественному вкусу» — малоизвестный широкому кругу читателей поэтический сборник стихов поэтов-футуристов Велимира Хлебникова, Владимира Маяковского, Давида Бурлюка, Алексея Кручёных, Василия Каменского, Бенедикта Лившица (московская поэтическая группа «Гилея»), вышедший в Москве 18 декабря 1912 года.

Футуризм— течение авангардного искусства 1910-х— начала 1920-х годов, прежде всего в поэзии и живописи Италии и России. В «Манифесте футуризма», опубликованном в 1909 году итальянским поэтом Филиппо Маринетти подчёркивалось стремление поэтов и живописцев «отразить в своих картинах ускорение темпа жизни и индустриализацию среды как приметы новой эры». Отсюда название течения.

Футуристы «с презрением отвергали прошлое, традиционную культуру во всех её проявлениях и воспевали будущее — наступающую эпоху индустриализма, техники, высоких скоростей и темпов жизни».

Футуризм является одним из течений в русском и советском искусстве, возникающих в разные годы. Наряду с такими течениями, как русский символизм, романтизм, реализм - имел своей целью донести до общества свои взгляды на существующие проблемы и способы их решения.

Отказ Роспатента по заявке №2021747313 мотивирован нарушением общественных интересов, принципов гуманности и морали.

Под общественными интересами подразумевается публичный порядок, основы правопорядка. Эти категории - правовые, они не могут быть применены экспертизой бездоказательно, на основании субъективного мнения, без ссылки на правовые нормы.

Кроме того, заявитель указывает на отсутствие закреплённого в законодательстве понятия «публичного порядка», а, следовательно, отсутствия чёткого понимания чему именно противоречит заявленное обозначение.

Заявитель приводит примеры судебного толкования понятия «публичного порядка».

Так, в Определении Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 26 мая 2000 г. № 5-Г00-59 указывается, что под публичным порядком понимаются, в частности, основы правопорядка, которые закреплёны в первую очередь в Конституции и законах Российской Федерации. В Постановлении Президиума Верховного Суда РФ от 19 июня 2001 г. № 60пв-02 указывается, что нарушение публичного порядка подразумевает нарушение фундаментальных основ установленного в государстве правопорядка.

В Определении № 91-Г08-6 Верховного суда РФ от 19 августа 2008 г. дается такое толкование: «содержание понятия «публичный порядок» не совпадает с содержанием национального законодательства Российской Федерации. Под публичным порядком Российской Федерации понимаются установленные государством основополагающие нормы об экономическом и социальном устройстве общества, главные основы правопорядка, закреплённые Конституцией Российской Федерации и федеральным законодательством Российской Федерации».

Согласно Информационному письму Президиума ВАС РФ от 26.02.2013 №156 Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений под публичным порядком в целях применения названных норм понимаются фундаментальные правовые начала (принципы), которые обладают высшей императивностью, универсальностью, особой общественной и публичной значимостью, составляют основу построения экономической, политической, правовой системы государства.

Сам факт издательства сборника «Пощёчина общественному вкусу», его продаваемость и популярность говорит о том, что общество не воспринимало в прошлом и не воспринимает в настоящем, ни само произведение, ни указанное словосочетание, как оскорбление или обиду. Кроме того, сборник был издан в количестве 600 штук и, на сегодняшний день стоимость оригинального сборника 1912 года издательства составляет 250 000 - 300 000 рублей. Одно из редких изданий было продано аукционным домом «Книжная полка» в 2020 году за 330 000 рублей(пир5://щ.БЙ5р1ги.сот).

Необходимо различать понятие «пощёчина», как применение физического воздействия и понятие «пощёчина», как подталкивание к действию, вызов, способ самовыражения. В данном случае, Роспатентом приведено лишь первое из возможных значений понятия «пощёчина», что не отражает его истинного смысла и многообразия применения в русском языке. Заявитель при этом ссылается на словарь Даля – Пощечина - удар по щеке ладонью, оплеуха, заушина – «Дать пощечину; заехать кого Харьковской губернии, Рождественского уезда, в город Рыльск, шуточное.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об отмене решения Роспатента от 29.07.2022 и регистрации обозначения по заявке №2021747313 в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг 33, 35, классов МКТУ.

На заседание коллегии, состоявшееся 14.12.2022 года, заявитель, уведомленный в установленном порядке о месте и времени его проведения, не явился.

С учетом даты (28.07.2021) поступления заявки №2021747313 на регистрацию товарного знака 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.

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.

Согласно пункту 37 Правил к обозначениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, 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 нарушает правила орфографии.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака словесное обозначение “ **Пощечина общественному вкусу** ” выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров и услуг 33, 35 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Для оценки того, каким образом может быть воспринято заявленное словесное обозначение, коллеги необходимо обратиться к словарным источникам информации и установить значение слов, входящих в его состав.

Так, согласно Толковому словарю русского языка С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведовой (см. <http://ozhegov.info/slovar/?ex=Y&q=%D0%9F%D0%9E%D0%A9%D0%81%D0%A7%D0%98%D0%9D%D0%90>) под пощечиной понимается: 1. Удар по щеке ладонью. Дать, получить пощечину. 2. перен. Оскорбление, нравственный удар. П. общественному мнению.

Слова «общественный вкус» не образуют устойчивого словосочетания, поэтому их смысловое восприятие сводится к понятию вкуса принадлежащего группе людей, объединенных в общество. Под вкусом понимается: 1 - одно из внешних чувств человека и животных, органом которого служит слизистая оболочка языка и полости рта. 2. Ощущение на языке, во рту или свойство пищи, являющееся источником этого ощущения. Плоды, приятные на в. Горький в. во рту. Кислый в. лимона. || прил. вкусовой, -ая, -ое. Вкусовые ощущения. 3. Чувство, понимание изящного, красивого. Тонкий в. Одеваться со вкусом. На чей-н. в., в чьем-н. вкусе (с точки зрения чьих-н. мнений об изящном, красивом). Склонность, пристрастие к чему-н. Иметь в. к чему-н. Входить во в. (пристрастившись, привыкать к чему-н.). По вкусу прийти кому-н. (понравиться). О вкусах не спорят. Стил, манера (разг.). Танец в испанском вкусе. || прил. вкусовой, -ая, -ое (ко 2 знач.). Вкусовые оценки.

Принимая во внимание вышеизложенное, совокупное значение обозначения «пощечина общественному вкусу» представляет собой оскорбление/нравственный удар по пониманию изящного / красивого российским обществом.

То есть, такое обозначение, используемое в качестве средства индивидуализации, способно негативно восприниматься и искусственно создавать негативное впечатление о товарах, которым оно маркируется, а также об услугах, маркируемых данным обозначением.

Что касается доводов заявителя о полисемичности слова «пощечина», а именно о наличии положительного значения слова «пощечина» как стимула для развития, то коллегия отмечает следующее.

Присутствие в отдельных словарных источниках дополнительного шуточных синонимов слову «Пощечина» (имеется в виду ссылка заявителя на словарь Даля) не опровергает его основного и преимущественного значения в качестве оскорбления, нравственного удара. Вывод именно о таком значении слова «пощечина» в заявленном обозначении связан также с последующими словами «общественному вкусу», которому, очевидно, не может быть нанесен физический удар, а также, который не может быть простимулирован чем-либо.

Что касается доводов заявителя о недоказанности нарушения общественных интересов, принципов гуманности и морали, а также публичного порядка Российской Федерации заявленным обозначением, то коллегия отмечает, что данный факт доказывается непосредственно словарным значением выражения, которое имеет негативный, оскорбительный смысл в отношении неопределенно широкого круга лиц (представителей российского общества).

Кроме того, понятие общественного вкуса тесно связано с понятием общественных интересов, которые в свою очередь, охраняются государством, а именно, положениями главы 6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. №195-ФЗ «Административные правонарушения, посягающие на здоровье, санитарно-эпидемиологическое благополучие населения и общественную нравственность», а также разделом IX Уголовного кодекса Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка», так например, статьей 213 которого установлен состав «Хулиганство», который представляет собой грубое нарушение общественного порядка, выражающееся в явном неуважении к обществу.

Положения данных законодательных актов направлены на защиту общественных ценностей в их широком понимании, общественных интересов и общественного порядка. Несмотря на то, что в перечисленных актах не содержится

определения понятиям общественных интересов, общественного порядка, однако, из их общего толкования очевидно понимается, что под общественными интересами понимаются интересы неопределенно широкого круга лиц, граждан страны, образующих общество.

Таким образом, установленная семантика заявленного обозначения «Пощечина общественному вкусу» в значении оскорбления общественных ценностей и принятых в обществе правил поведения воспринимается в качестве посягательства на охраняемые государством общественные интересы и общественный порядок, общественную нравственность, то есть противоречит требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Сведения о сборнике стихов футуристов с идентичным заявленному обозначению названием не опровергает сделанных в рамках заключения выводов.

Таким образом, обозначение по заявке №2021747313 не соответствует требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса, так как противоречит общественным интересам в силу своей семантики.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 31.10.2022, оставить в силе решение Роспатента от 29.07.2022.