

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 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 20.01.2023 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Винокуровой Юлией Геннадьевной, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022733172, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**GREH**» по заявке №2022733172 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 24.05.2022 на имя заявителя для индивидуализации товаров и услуг 30, 35, 40, 41, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 10.11.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение представляет собой слово «GREH» (где «GREH» представляет собой транслитерацию слова «грех», означающего нарушение религиозно-нравственных предписаний; нарушение доминантных морально-этических

правил, норм и традиций, установившихся в обществе. См. Интернет <https://kartaslov.ru/значение-слова/грех>), использование которого в качестве средства индивидуализации способно противоречить общественным интересам и затрагивать религиозные чувства верующих.

В семантическом значении слова «грех» заложен именно религиозный контекст, выражено отношение к поступку через религиозные представления и догмы, что влечет возможность восприятия заявленного обозначения как оскорбляющего чувств верующих.

Следует отметить, что написание вышеуказанного слова латинскими буквами не изменяет восприятия заявленного обозначения. Использование в качестве товарных знаков обозначений с религиозной семантикой может привести к недовольству среди приверженцев той или иной религии.

В этом случае регистрация соответствующего товарного знака будет противоречить общественным интересам и принципам морали.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, основные доводы при этом сводятся к следующему:

- заявитель корректирует заявленный перечень товаров и услуг, ограничивая его определенными позициями 30 и 43 классов МКТУ;

- заявленное обозначение не содержит в своем составе ни слов, ни изображений, противоречащих общественным интересам и нормам морали, при этом слово «GREH» (может быть прочтено как «грех», «грейч») выполнено буквами латинского алфавита, поэтому приведенная в оспариваемом решении ссылка на семантику этого слова из толкового словаря русского языка не обоснована также, как и односторонняя трактовка данного термина как негативного с точки зрения религии;

- слово «грех» (1. предосудительный поступок, ошибка, недостаток; 2. предосудительно, нехорошо, грешно, см. <https://ru.wiktionary.org/wiki/грех>) как транслитерация заявленного обозначения с учетом испрашиваемой правовой охраны товарного знака и, исходя из культурных традиций России (слово «грех» может употребляться в шутовском ключе), также не может быть отнесено к обозначениям, каким-либо образом противоречащим общественным интересам, поскольку само по

себе вошло в повседневное употребление абсолютного большинства потребителей, не соотносится с бранными, ругательными, непристойными словами, не является сколько-нибудь оскорбительным, в том числе, для чувств верующих;

- в оспариваемом решении экспертиза ограничилась констатацией факта наличия у потребителей соответствующих ассоциаций со словом «грех» без должной мотивировки своей позиции и в отсутствие каких-либо доказательств, например, мнения Русской Православной Церкви;

- заявленное обозначение представляет собой название кондитерской, в отношении деятельности которой обозначение «GREH» в силу его длительного использования для индивидуализации товаров и услуг до даты приоритета заявленного обозначения стало хорошо известно потребителю и ассоциируется именно с заявителем;

- семантика обозначения «GREH» в отношении товаров, реализуемых заявителем (торты, пирожные, изделия кондитерские), носит фантазийный, шуточный характер, поскольку ассоциируется, прежде всего, с непреодолимым желанием употреблять сладкое, например, при правильном питании или похудении, не может оскорблять чувства верующих;

- заявитель принимал участие в реалити-шоу «Наставник» (8 выпуск 1 сезона), в ходе которого название заведения «ГРЕХ» было положительно воспринято участниками программы, не вызывает это название и отрицательных эмоций у покупателей одноименной кондитерской, что следует из отзывов, опубликованных на Yandex.ru и в социальных сетях;

- наличие официальной страницы «GREH» в социальных сетях, например, <https://vk.com/grehbakestore>, где в случае отклонения содержания от общепринятых норм по запросу пользователей и уполномоченных органов власти, осуществляется блокировка пользователя, а также реклама заявителя с обозначением «ГРЕХ» на улицах в местах большого скопления людей, положительные отзывы о деятельности заявителя, сопровождаемой заявленным обозначением, является подтверждением факта охраноспособности спорного обозначения;

- оспариваемое решение Роспатента принято вопреки сложившейся практике регистраций обозначений с аналогичным смыслом, а именно «ГРЕХ-ОРЕХ» по свидетельству №705465 для товаров 30 класса МКТУ, «ГРЕХИ ОТЦОВ» по свидетельству №292354 для товаров и услуг 03, 08, 14, 16, 18, 20, 21, 25, 26, 28, 30, 41 классов МКТУ, «БЕЗ ГРЕХА» по свидетельству №743726 для услуг 43 класса МКТУ, «ГРЕШНИКИ» по свидетельству №889036 для услуг 43 классов МКТУ, «ГРЕШНИЦА» по свидетельству №868459 для услуг 35, 41 классов МКТУ, «ИСПОВЕДЬ ГРЕШНИЦЫ» по свидетельству №199622 для товаров 33 класса МКТУ, «ДУША ГРЕШНИЦЫ» по свидетельству №250528) для товаров 33 класса МКТУ, где грешник – это совершивший много грехов человек, кроме того, Роспатентом зарегистрированы такие товарные знаки как «КРЕЩЕНСКИЙ ВЕЧЕРОК» по свидетельству №202752, «КРЕЩЕНСКАЯ НОЧЬ» по свидетельству №420170, «КРЕЩЕНСКАЯ РОСИНКА» по свидетельству №359513, «КРЕЩЕНСКИЙ» по свидетельству №504976, товарные знаки, включающие словесный элемент «ГРААЛЬ» / «GRAAL» по свидетельствам №464753, №470427, №464752, №301232, №275185, №437954, №435036, №379125, международные регистрации №1074262, №988871, товарные знаки, включающие элемент «СЕКТА» по свидетельствам №615951, №629364, №623835;

- вместе с тем, административный орган занимает противоречивую позицию в сходных ситуациях, например, при экспертизе обозначения «SINS» (в переводе с английского языка «грехи») по заявке №2022729852 усмотрел его противоречие требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса только для части товаров 18, 25 классов МКТУ, хотя противоречие общественным интересам – это абсолютное основание для отказа в регистрации товарного знака;

- заявитель уже пытался зарегистрировать товарный знак «ГРЕХ» по заявке №2021732449, однако получил отказ и был вынужден пойти на дополнительные расходы, связанные с подачей на регистрацию заявленного обозначения.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022733172 в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ *«батончики злаковые; батончики злаковые с высоким*

содержанием белка; блины; блины пикантные; бриоши; булки; булочки с шоколадом; вафли; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские в виде муссов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские из слоеного теста; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; йогурт замороженный [мороженое]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфеты шоколадные с ликером; крем-брюле; круассаны; лед фруктовый; макарон [печенье]; марципан; мороженое; муссы шоколадные; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье кокосовое; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; профитроли; пряники; птифуры; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; тарты; халва; шоколад; шоколатины» и услуг 43 класса МКТУ «кафе; кондитерии; рестораны; украшение тортов».

В качестве материалов, иллюстрирующих доводы возражения, заявителем представлен выпуск шоу «НАСТАВНИК», посвященный кондитерской «ГРЕХ».

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

С учетом даты (24.05.2022) поступления заявки №2022733172 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 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, неэтично 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 словесное обозначение «**GREH**» по заявке №2022733172 с приоритетом от 24.05.2022 включает в свой состав единственный словесный элемент, выполненный заглавными буквами латинского алфавита.

Анализ заявленного обозначения показал, что входящий в его состав словесный элемент «GREH» фонетически тождественен лексической единице русского языка «ГРЕХ», а также представляет транслитерацию этого слова, выполненного буквами латинского алфавита по правилам, установленным ГОСТ 7.79-2000 «Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Правила транслитерации кирилловского письма латинскими буквами».

Согласно словарно-справочным данным (см. Энциклопедический словарь 2009, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/16991/грех>) слово «грех» в религиозной этике означает моральное зло, состоящее в нарушении действием, словом или мыслью воли бога, т.е. имеет религиозный подтекст и, вместе с тем, негативную смысловую нагрузку.

Канонический список смертных грехов числом семь был составлен в VI веке Римским Папой Григорием Великим на основе труда греческого монаха-теолога

Эвагриуса из Понта, который составил список восьми худших помыслов. Григорий Великий отметил гордыню, алчность (жадность), похоть (сладострастие), гнев, чревоугодие, зависть и лень (уныние), см. например, <https://rubezh71.ru/memory/12-grehov-cheloveka-znachenie-grehov-s-ukazaniem-mest-v-biblii-strashnye/>.

Согласно методологическим подходам для осуществления правильной оценки «скандальных» обозначений необходимо учитывать факторы их восприятия потребителем.

Так, если на регистрацию заявлено «скандальное» обозначение, которое обладает различительной способностью и не является ложным или способным ввести в заблуждение, то обозначению может быть предоставлена правовая охрана только в том случае, если заявитель представит убедительное подтверждение того, что значительная часть общества не воспринимает заявленное обозначение как противоречащее общественным интересам, принципам гуманности и морали.

С учетом доводов возражения регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ, относящимся к кондитерским изделиям, и услуг 43 класса МКТУ в области предприятий общественного питания.

Коллегия приняла к сведению довод заявителя о том, что ряд потребителей применительно к услугам и продукции кафе-кондитерской, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака, воспринимает слово «ГРЕХ» либо нейтрально, либо в юмористическом контексте. Следует отметить, что в целом отзывы о заведении «ГРЕХ» преимущественно связаны с качеством реализуемых изделий и с комфортом пребывания в заведении.

Вместе с тем, ряд потребителей, исходя из их комментариев («...в ассортименте торты, огромные куски, если уж вы решили грешить, то что теперь стесняться...»; «грешим в кайф»), осведомлен о грехе чревоугодия, несмотря на шутливый тон.

Кроме того, среди положительных отзывов присутствует, например, такой «...И почему «Грех» и сердечко рядом? До этого момента, сколько не проезжал мимо, думал интим-магазин...». Указанный комментарий свидетельствует о том,

что ряд потребителей воспринимает слово «ГРЕХ» именно в присущем этому слову значении, и, более того, ассоциирует его не только с пороком чревоугодия.

Заявленное обозначение в силу своей семантики вызывает однозначные ассоциации с нарушением моральных норм. Свободное использование в гражданском обороте при маркировке продукции и сопровождении услуг, не соответствует моральным требованиям, способно оскорбить чувства определенной части общества, для которых важно соблюдение религиозных предписаний, а, кроме того, носит побуждающий характер для совершения действий, идущих в разрез с моральными представлениями.

Все вышеизложенные обстоятельства обуславливают вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Что касается представленных заявителем сведений о зарегистрированных товарных знаках, включающих в свой состав однокоренные со словом «ГРЕХ» словесные элементы, или имеющими религиозные ассоциации, то он не влечет за собой вывод об охраноспособности заявленного обозначения, поскольку решение о регистрации того или иного товарного знака принимается с учетом конкретных обстоятельств дела и восприятия того или иного обозначения потребителем. Правовая оценка данным регистрациям в рамках настоящего возражения законодательством не предусмотрена.

Отсутствие же у заявителя прав на товарный знак со словом «ГРЕХ» / «ГРЕН» исключает необходимость соблюдения административным органом принципа законных ожиданий заявителя по регистрации варианта его товарного знака для однородных товаров и услуг. Кроме того, необходимо отметить, что 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.

В данном случае административный орган ранее отказал заявителю в регистрации товарного знака «ГРЕХ» по заявке №2021732449 по аналогичным основаниям.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.01.2023, оставить в силе решение Роспатента от 10.11.2022.