

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, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 поступившее 08.08.2019 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Сальниковым Петром Алексеевичем, г. Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017756154, при этом установила следующее.

DISGUSTING MEN

Обозначение «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ» по заявке №2017756154 с приоритетом от 28.12.2017 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 16, 25, 32, 35, 38, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 26.04.2019 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг по причине его несоответствия требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЙ» («DISGUSTING» в переводе с английского языка, см.

например, <https://translate.google.com>; Современный толковый словарь русского языка, Санкт-Петербург, НОРИНТ, 2002, стр. 469) однозначно воспринимается средним российским потребителем в значении: вызывающий отвращение, противный, гадкий, очень плохой, скверный, в связи с чем заявленное обозначение относится к категории обозначений, противоречащих общественным интересам, нормам морали и нравственности.

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

- в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации зарегистрированы такие товарные знаки как «ГАДКИЙ УТЕНОК» по свидетельству №437919, «БАР «ГАДКИЙ КОЙОТ» по свидетельству №447536, «Гадкий утёнок» по свидетельству №497681, «ГАДКИЙ Я» по свидетельству №523326, «Хорошая девочка становится плохой» по свидетельству №606993, «ГАДКИЙ УТЁНОК» по свидетельству №616678, при этом товарный знак по свидетельству №523326 зарегистрирован для товаров 28 класса МКТУ, т.е. слово «ГАДКИЙ» в отношении товаров, предназначенных для детей, не признается противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;

- имеются сведения также о товарных знаках со словесным элементом «DISGUSTING», которым предоставлена правовая охрана на территории иностранных государств: «DR. DISGUSTING» регистрационный номер - 86977884, «BLOODY-DISGUSTING» регистрационный номер - 77385783, «DISGUSTING FOOD MUSEUM» регистрационный номер - 017927176;

- слова «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЙ» и «DISGUSTING» не относятся к категории обозначений, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, поскольку не являются нецензурными, жаргонными, не вызывают неприятных ассоциаций, не являются призывами антигуманного характера, антигосударственными лозунгами, названиями наркотических веществ, не затрагивают чувства верующих и не оскорбляют человеческое достоинство;

- заявленное обозначение является развитием архетипа «Отвратительная леди», пришедшего из мифологии и нашедшего отображение в классике

литературы, при этом под этим архетипом понималась женщина, кажущаяся внешне безобразной, однако после поцелуя возлюбленного её внешний вид преображался в прекрасный;

- в соответствии со школьным этимологическим словарём русского языка (Происхождение слов, Н. М. Шанский, Т. А. Боброва, М.: «Дрофа», 2004) под словом «отвратительный» буквально понимается «такой, который вызывает желание отвернуться»;

- под словосочетанием «DISGUSTING MEN» / «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ» подразумеваются мужчины, которые не соответствуют современным требованиям, выдвигаемым глянцевыми журналами, о чем прямо говорится на сайте заявителя: «В отличие от значительной части «мужских» лайфстайл-медиа, мы не продолжаем делать вид, будто наших читателей действительно интересуют дорогие часы, костюмы и гели для душа. Мы пишем про жизнь и развлечения: кино, музыку, игры, а также уделяем внимание науке, черпаем опыт из исторических событий. При виде таких мужчин, у которых интересы отличаются от навязываемых большинством СМИ, у кого-то может появиться желание отвернуться. При этом такие мужчины не являются безобразными, и слово «отвратительный» в этом смысле не рассматривается в качестве оскорбительного и/или уничижительного по отношению к ним»;

- заявитель с 2014 года активно использует заявленное обозначение для индивидуализации принадлежащего ему информационно-развлекательного сайта, на котором размещают свою рекламу солидные компании, такие как ООО «Мэйл.Ру» (Mail.ru), АО «Тинькофф Банк», ООО «ЛГ Электронике РУС» (LG), ООО «Ай Си Маркетинг Групп» (Softclub);

- у заявителя имелась партнерская договоренность с сетью кафе «BB&Burgers» на реализацию бургера «Отвратительный мужик», продажи которого достигали 4 тысяч штук в месяц, указанная информация освещалась в СМИ;

- также в продажу поступили аксессуары (джойстики) для игровых консолей (приставок) PlayStation 4 и Xbox One под названием «Disgusting men», проданных в

количестве 30 тысяч экземпляров, в том числе, через крупнейшей розничной сети магазинов электроники и бытовой техники «М.Видео»;

- хозяйственная деятельность заявителя под обозначением «DISGUSTING MEN» / «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ» свидетельствует о том, что потребители не считают, что оно противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали, не воспринимают его в негативном ключе.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017756154 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

В качестве материалов, подтверждающих доводы возражения, заявителем представлены следующие документы (копии):

- Сведения о товарных знаках «ГАДКИЙ УТЕНОК» по свидетельству №437919, «БАР «ГАДКИЙ КОЙОТ» по свидетельству №447536, «Гадкий утёнок» по свидетельству №497681, «ГАДКИЙ Я» по свидетельству №523326, «Хорошая девочка становится плохой» по свидетельству №606993, «ГАДКИЙ УТЁНОК» по свидетельству №616678, «DR. DISGUSTING» регистрационный номер - 86977884, «BLOODY-DISGUSTING» регистрационный номер - 77385783, «DISGUSTING FOOD MUSEUM» регистрационный номер – 017927176 [1];

- Данные портала «Яндекс-Метрики» о количестве посетителей сайта заявителя [2];

- Договор от 01.11.2018 о создании произведений-объектов авторских прав и отчуждении исключительного права на каждое из них, заключенный между ООО «Мэйл.Ру» и ИП Сальников П.А., и приложения к нему [3];

- Договор возмездного оказания услуг №19022018 от 19.02.2018, заключенный от между ИП Сальников П.А. и АО «Тинькофф Банк», и приложения к нему [4];

- Договор об оказании маркетинговых услуг №С2018016542 от 22.05.2018, заключенный между ООО «ЛГ Электронис РУС» и ИП Сальников П.А., и приложения к нему [5];

- Договор рекламы №1 от 25.03.2015, заключенный между ИП Сальников П.А. и ООО «Ай Си Маркетинг Групп», и приложения к нему [6];

- Статья «Отвратительный мужик со зверской картошкой: Яков Можяев обедает в ББ&Бургерс» с сайта <https://66.ru/eda/214145> [7];

- Страницы магазина «М.Видео» с информацией об аксессуаре для игровой консоли PlayStation 4 беспроводной геймпад DualShock 4 «Disgusting Men» [8];

- Страницы магазина «М.Видео» с информацией об аксессуаре для игровой консоли Microsoft Беспроводной геймпад «Disgusting Men» [9].

На заседании коллегии, состоявшемся 10.10.2019, заявитель ходатайствовал о приобщении к материалам дела следующих документов:

- Статья «Общественный интерес» из Википедии [10];

- Статья «Особенности гражданско-правовых способов защиты достоинства личности», Е.М. Подрабинок [11].

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

С учетом даты (28.12.2017) поступления заявки №2017756154 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.

DISGUSTING MEN

Заявленное обозначение «**ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ**» по заявке №2017756154 с приоритетом от 28.12.2017 включает в свой состав словесный элемент «DISGUSTING MEN», выполненный крупным шрифтом буквами латинского алфавита, и расположенный под ним словесный элемент «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ», выполненный мелким шрифтом буквами русского алфавита. Между словесными элементами расположена горизонтальная линия. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается для заявленного перечня товаров и услуг:

09 класс МКТУ – программное обеспечение;

16 класс МКТУ – печатная продукция;

25 класс МКТУ – одежда, обувь, головные уборы;

32 класс МКТУ – пиво; минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков;

35 класс МКТУ – реклама;

38 класс МКТУ – телекоммуникации;

43 класс МКТУ – услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками.

Анализ заявленного обозначения показал, что входящие в его состав словесный элемент «DISGUSTING», являющийся лексической единицей английского языка, и его русскоязычный аналог «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ» имеют следующее значение: «вызывающий отвращение; противный, гадкий; очень плохой; скверный» (см. Толковые словари русского языка Ожегова, Дмитриевой, Ефремова, <https://dic.academic.ru>). В свою очередь в Этимологическом словаре русского языка

(см. <https://dic.academic.ru>) под словом «отвратительный» подразумевается тот, кто вызывает желание отвернуться. Сами по себе обозначения «DISGUSTING» / «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ» не являются нецензурными, жаргонными словами, вместе с тем, в совокупности со словом «MEN» и его русский аналогом «МУЖИКИ» образуют словосочетания «DISGUSTING MEN» / «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ» с негативной окраской.

В этой связи следует отметить, что согласно методологическим подходам для осуществления правильной оценки «скандальных» обозначений учитываются факторы восприятия их 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.

О возможности предоставления правовой охраны обозначениям, включающим в свой состав словесный элемент с негативной семантикой, такой как слово «гадкий», являющийся синонимом слова «отвратительный», свидетельствуют приведенные заявителем примеры следующих регистраций: «ГАДКИЙ УТЁНОК» по свидетельству №437919, «БАР «ГАДКИЙ КОЙОТ» по свидетельству №447536, «Гадкий утёнок» по свидетельству №497681, «ГАДКИЙ Я» по свидетельству №523326, «ГАДКИЙ УТЁНОК» по свидетельству №616678.

В материалах рассматриваемой заявки и в поступившем возражении представлены сведения об использовании заявителем заявленного обозначения в сети Интернет для индивидуализации самоиздаваемого информационно-развлекательного Интернет-журнала (домен disdustingmen.com), на котором размещаются различные статьи на тему музыки, кинематографа, видеоигр и иные материалы. При этом обозначение «DISGUSTING MEN» / «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЕ МУЖИКИ» позиционируется заявителем как ироничное, противопоставляется современным требованиям к мужчинам, выдвигаемым глянцевыми журналами.

Заявителем представлены сведения о том, что, начиная с 2014 года, аудитория сайта www.disdustingmen.com, неуклонно растет. Так, на 2014 год было зафиксировано 408000 пользователей, на 2017 год их количество возросло до 2960000 пользователей, а в 2018 году достигло 64900000 пользователей, что подтверждается представленными документами [2].

При этом необходимо отметить, что заявителем заключались договоры с различными компаниями на размещение рекламы или развлекательного контента на страницах сайта www.disdustingmen.com, о чем свидетельствуют соответствующие договоры [3] – [6] с ООО «Мэйл.Ру» (Mail.ru), АО «Тинькофф Банк», ООО «ЛГ Электронике РУС» (LG), ООО «Ай Си Маркетинг Групп» (Softclub). Представляется очевидным, что указанные лица, размещая свои информационные и развлекательные материалы в рамках проекта заявителя под заявленным обозначением, не были оскорблены ил не рассматривали это обозначение в качестве унижающего человеческое достоинство.

Коллегия также приняла к сведению представленную заявителем информацию о том, что в гражданский оборот вводилась такая продукция как игровые приставки под обозначением «DISGUSTING MEN» [8], [9], а также бургеры «Отвратительный мужик» [7]. Напрямую представленные материалы не ассоциируются с заявителем, однако, свидетельствуют о том, что товары различного назначения, для маркировки которых используется обозначение, аналогичное заявленному, пользуются потребительским спросом и не вызывают негативного отношения, несмотря на семантику слов «DISGUSTING» / «ОТВРАТИТЕЛЬНЫЙ».

Таким образом, резюмируя изложенное, можно сделать вывод о том, что заявленное обозначение не относится к обозначениям, способным затронуть нравственные интересы определенной группы лиц, и, как следствие, не противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали. Следовательно, оснований для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса в данном случае не имеется.

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

удовлетворить возражение, поступившее 08.08.2019, отменить решение Роспатента от 26.04.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017756154.