

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.04.2018 возражение на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 15.11.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016723713 (далее решение – Роспатента), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Коноплекс», Москва (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2016723713 подано на регистрацию 30.06.2016 на имя заявителя в отношении товаров 01, 03, 05, 16, 29, 30, 31, 32, 33, 34 и услуг 43 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное обозначение «Коноплюшка», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 15.11.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016723713 для всех заявленных товаров 01, 03, 05, 16, 29, 30, 31, 32, 33, 34 и услуг 43 классов МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение в силу своего семантического значения («Коноплюшка» - производное слово от «конопля»), несмотря на наличие уменьшительно-ласкательного суффикса -юшк-, указывает на вид и состав части товаров, а также назначение части услуг. А для иных товаров, не представляющих собой растение или продукты из конопли, не содержащих такие продукты в своем составе, например, товаров 01 класса МКТУ - «агар-агар; коллаген для промышленных целей, лактоза, мастики для кожи, лецитин, и др.", товаров 03 класса МКТУ - "гуталин для обуви; гераниол, ладан, палочки фиамные, скипидар, и др.," товаров 05 класса МКТУ – "амальгамы зубные из золота, бумага клейкая для мух, гидрастинин, глицерофосфаты, гемоглобин, яд крысиный, и др.", товаров 16 класса МКТУ – "глобус, клавиши пишущих машин, сургуч, угольники чертежные, и др.," товаров 29 класса МКТУ – "ветчина, бобы консервированные, закваска сычужная, колбаса кровяная, ягоды консервированные и др.", товаров 30 класса МКТУ – "ароматизаторы, вода морская для приготовления пищи, водоросли, мороженое, цикорий, шафран, и др.," товаров 31 класса МКТУ - "арахис обработанный; ячмень, апельсины необработанные; и др.," товаров 32 класса МКТУ - "вода литиевая; вода сельтерская; и др., товаров 33 класса МКТУ – напиток медовый (медовуха), ликер анисовый, нира (алкогольный напиток на основе сахарного тростника), и др.", товаров 34 класса МКТУ - "баллончики газовые для зажигалок, коробки спичечные, и др.", регистрация заявленного обозначения способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида, состава, свойств товаров и не может быть произведена на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, что заявленное обозначение «Коноплюшка» - производное слово от «конопля», где конопля - (*cannabis*), род однолетних травянистых растений, в частности, конопля индийская - наркотическое 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 и уголовно наказуемо во многих странах, в том числе и в России; см. Интернет словари <http://dic.academic.ru/> и др. Согласно законодательству РФ, 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/>).

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку такая регистрация может быть признана противоречащей общественным интересам на основании подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 19.04.2018 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 15.11.2017, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель скорректировал первоначально заявленный перечень товаров и услуг, оставив только те товары, по отношению к которым заявленное обозначение «Коноплюшка» косвенно может указывать на продукт глубокой переработки, создавать достаточный эмоционально ассоциативный ряд, позволяющий правильно позиционировать продукт на рынке и вести осмысленную маркетинговую политику;

- ООО «Коноплекс» работает, не нарушая российское законодательство, поскольку, Единая (международная) конвенция о наркотических средствах 1961 года (Статья 28 пункт 2) НЕ ПРИМЕНЯЕТСЯ К РАСТЕНИЮ КАННАБИСА, КУЛЬТИВИРУЕМОМУ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНО ДЛЯ ПРОМЫШЛЕННЫХ ЦЕЛЕЙ; Федеральный закон ФЗ-3 «О наркотических средствах и психотропных веществах» статья 18 пункт 3 РАЗРЕШАЕТ КУЛЬТИВИРОВАНИЕ СОРТОВ НАРКОСОДЕРЖАЩИХ РАСТЕНИЙ, РАЗРЕШЕННЫХ ДЛЯ КУЛЬТИВИРОВАНИЯ В ПРОМЫШЛЕННЫХ ЦЕЛЯХ;

- сложившееся у некоторых людей мнение о тождественности конопли и наркотиков крайне печально, совершенно необоснованно и базируется на невежестве и плохой осведомлённости о традициях и культуре нашей страны. В

России конопляное сырье много столетий было предметом обихода и экспортируемым товаром. К сожалению, глобализация и упрощение образовательных стандартов привело к искаженному восприятию среднерусской конопли (не имеющей отношения к индийской);

- заявитель не только осуществляет коммерческую деятельность, но и разъясняет различия между индийскими традициями потребления марихуаны и российскими традициями выращивания пеньковолокна, то есть конопли - растения издавна и успешно служившего для изготовления «посконной одежды», пеньки и пищевого масла, содержащего сбалансированный и полный спектр жирокислотного состава для внутреннего и наружного потребления.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2016723713 в отношении следующих товаров 01, 03, 05, 16, 29, 30, 31, 32, 33, 34 и услуг 43 классов МКТУ:

01 - белки [растительные, сырье]; протеины [необработанные]; протеины для пищевой промышленности; протеины для производства пищевых добавок; протеины для промышленности; целлюлоза.

03 - ароматизаторы воздуха; ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; ароматизаторы пищевые [эфирные масла]; жиры для косметических целей; мыла; средства косметические.

05 - вата антисептическая; вата асептическая; вата гигроскопическая; вата для медицинских целей; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; препараты белковые для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; экстракты растений для фармацевтических целей.

16 - "Афиши / Плакаты"; бумага в листах [канцелярские товары]; бумага офисная; бумага пергаментная; бумага почтовая; бумага туалетная; бумага упаковочная; бумага фильтровальная; салфетки бумажные для снятия макияжа; салфетки косметические бумажные; салфетки круглые столовые бумажные;

салфетки под столовые приборы бумажные; салфетки столовые бумажные; скатерти бумажные.

29 - белки для кулинарных целей; жиры пищевые, кефир [напиток молочный]; масла пищевые; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сухое; семена обработанные; соки овощные для приготовления пищи.

30 - ароматизаторы; батончики злаковые, батончики злаковые с высоким содержанием белка; изделия кондитерские мучные; изделия макаронные; мука пищевая; напитки чайные; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; порошки для изготовления мороженого; приправы; продукты зерновые; пряники; солод для употребления в пищу; соусы [приправы]; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; чай эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел.

31 - зерно; зерно кормовое; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; мука кормовая; мульча; напитки для комнатных животных; подстилки для животных; пойло из отрубей для скота; препараты для откорма животных; проростки ботанические; рассада; семена для посадки; сено; смесь из бумаги и песка для комнатных животных [наполнитель для туалета]; солома [фураж]; солома для подстилок.

32 - напитки безалкогольные; напитки обогащенные протеином спортивные; пиво; пиво солодовое; сиропы для напитков; составы для изготовления напитков; сусла; сусло пивное; эссенции для изготовления напитков.

33 - виски; водка; джин; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; настойки горькие; ром; сидры; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые.

34 - ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел; бумага сигаретная, папиросная.

43 - закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (30.06.2016) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 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 обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением 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.

Согласно подпункту 1 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.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя учитывается, что 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.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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 при рассмотрении вопроса о противоречии 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 нарушает правила орфографии.

Заявленное обозначение «Коноплюшка» является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении вышеуказанных товаров 01, 03, 05, 16, 29, 30, 31, 32, 33, 34 и услуг 43 классов МКТУ.

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

Согласно словарно-справочным изданиям, словесный элемент «Коноплюшка» не является лексической единицей какого-либо языка и, следовательно, является фантазийным.

Следует также отметить, что в заключении экспертизы не содержится данных, позволяющих прийти к выводу о том, что российским потребителем словесный элемент «Коноплюшка» заявленного обозначения воспринимается как относящееся

к растению «конопля». То есть, данный вывод экспертизы носит субъективный характер и не подтвержден фактическими данными.

Заявленное обозначение отсутствует в толковых словарях русского языка (например: Толковый словарь современного русского языка, М. изд. «Астрель», «АСТ», 2001, с. 373; Современный толковый словарь русского языка, С-П, изд. «Норинт», 2002, с. 285, Словарь русского языка «Российская Академия Наук Институт Лингвистических Исследований, М. изд. «Русский язык», 1999, с. 90).

Вероятно, данное слово способно вызывать ассоциации со словом конопля, однако оно не является прямым указанием на вид растения, которое является сырьем для производства ряда товаров, в этой связи оно не нуждается в свободном использовании заинтересованными лицами в их коммерческой деятельности.

Принимая во внимание изложенное, коллегия полагает, что заявленное обозначение соответствует пункту 1 статье 1483 Кодекса.

Не являясь описательным, нет оснований для вывода и о том, что заявленное обозначение будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида, состава, свойств заявленных товаров.

Указанное позволяет утверждать, что заявленное обозначение соответствует подпункту 1 пункту 3 статье 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение также не противоречит общественным интересам, так как оно не является непристойным, не содержит призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства и не содержит слов, написание которых нарушает правила орфографии русского языка.

Иными словами, в данном случае, словесный элемент заявленного обозначения является семантически нейтральным.

Исходя из приведенного анализа, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение в отношении приведенного выше перечня товаров и услуг соответствует требованиям подпункта 1 и подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 19.04.2018, отменить решение Роспатента от 15.11.2017 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2016723713.