

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 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 14.09.2022 возражение, поданное ООО «ФАБРИКА ФАРМ ЭФФЕКТ», Москва (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021765826, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**Марина Люпен**» по заявке №2021765826 с датой подачи от 08.10.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 19.08.2022 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021765826. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы заключения мотивированы тем, что заявленное обозначение «Марина Люпен» воспроизводит название косметических средств, производителем которых является производственный кооператив «СИРИУС», при маркировке товаров, однородных заявленным (<https://www.rigla.ru/product/80697>, <https://www.eapteka.ru/goods/id281717>, <https://global-vitamins.ru/beauty/kosmeticheskij-parafin-shirokogo-deystviya-marina-lyupen-250-g/>, <https://apteka007.ru/magazin/product/137140621>), в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары 03, 05 классов МКТУ. Вместе с тем экспертиза указывала, что в материалы заявки 11.07.2022 года поступило обращение заинтересованного лица: Гангана Д.В. (одного из учредителей производственного кооператива «СИРИУС»), в котором выражена обеспокоенность относительно возможной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя, содержащее доводы о несоответствии заявленного обозначения требованиям законодательства.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 14.09.2022 поступило возражение, суть которого сводится к следующему:

- в ответе от 31.05.2022 заявителем было разъяснено, что существует два юридических лица: ООО «ПК Сириус» (ОГРН 115030002449) и ПК «СИРИУС» (ОГРН 1095015000475), которые непосредственно связаны с заявителем, так как управление всеми компаниями осуществляется членами одной семьи совместно, в частности, председатель ПК «СИРИУС» Смирнов Артемий Валентинович является родным братом учредителя и гендиректора ООО «Фабрика Фарм Эффект» Смирнова Вячеслава Валентиновича. При этом заявителем 10.08.2021 в материалы заявки были представлены оригиналы писем от ООО «ПК Сириус» и от ПК «СИРИУС», в которых те выражали согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака на ООО «ФАБРИКА ФАРМ ЭФФЕКТ»;

- что касается обращения заинтересованного лица: Гангана Д.В. (одного из

учредителей производственного кооператива «СИРИУС»), то заявитель сообщает, что данное обращение противоречит ранее выданным письмам-согласиям от председателя ПК «СИРИУС» Смирнова А.В. и от генерального директора ООО ПК «Сириус» Антонова К.С.;

- согласно пункту 1 статьи 15 Закона РФ от 19.06.1992 №3085-1 (редакция от 02.07.2013) «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» управление потребительским обществом осуществляют общее собрание потребительского общества, совет и правление потребительского общества;

- в соответствии с пунктом 2 статьи 19 ФЗ «О потребительских обществах» председатель совета потребительского общества без доверенности действует от имени потребительского общества, в том числе представляет его интересы, издает распоряжения и дает указания, обязательные для исполнения всеми работниками потребительского общества;

- вместе с тем заявитель сообщает, что на его имя зарегистрирован

товарный знак « **Бальзамир** » по свидетельству №874597, при этом заявителем были представлены письма-согласия от ПК «СИРИУС» и от ООО ПК «Сириус» на регистрацию данного обозначения;

- таким образом, на настоящий момент отсутствуют препятствия для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех испрашиваемых товаров 03, 05 классов МКТУ.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 19.08.2022 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 03, 05 классов МКТУ.

К возражению заявителем были приложены следующие материалы:

1. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Фабрика Фарм Эффект»;
2. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ПК «СИРИУС»;
3. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «ПК Сириус»;

4. Копия письма-согласия ПК «СИРИУС» от 27.09.2021;
5. Декларация соответствия ЕАЭС №RU Д-RU.АД22.В.06629.

При подготовке к рассмотрению возражения были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно воспроизводит имя и фамилию известного французского политика Марин Ле Пен.

Коллегия отмечает, что выявление новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотрено пунктом 45 Правил ППС. Возможность выдвижения новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, также была подтверждена судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 29.11.2021 по делу №СИП-668/2021).

Указанные выше дополнительные обстоятельства были оглашены на заседании коллегии 10.01.2023 и занесены в соответствующую графу протокола членами коллегии. Заявителю была предложена возможность предоставить свои письменные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств, выявленных коллегией при подготовке к рассмотрению возражения. Кроме того, к протоколу были приложены распечатки из сети Интернет, содержащие информацию о французском политическом деятеле Марин Ле Пен (https://ru.wikipedia.org/wiki/Ле_Пен,_Марин, <https://tass.ru/encyclopedia/person/le-pen-marin>, <https://lenta.ru/lib/14179546/>).

Заявитель направил дополнительные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств, выявленных коллегией при подготовке к рассмотрению возражения, в которых отмечал следующее:

- в российском законодательстве отсутствует запрет на регистрацию любых фамилий в качестве товарных знаков;

- не может быть признан обоснованным довод коллегии о том, что сам по себе факт того, что заявленное обозначение представляет собой фамилию известного политика, является достаточным для отказа в регистрации такого обозначения в качестве знака обслуживания. В рассматриваемом случае административный орган должен был доказать, что заявленное обозначение воспринимается современным российским потребителем именно как фамилия, однако доказательств подобного восприятия не представлено;

- обозначение «Марина Люпен» является, по сути своей, переделкой девичьей фамилии жены действующего генерального директора ООО «Фабрика Фарм Эффект» Марины Юрьевны Лупаленко, что подтверждается приложенным паспортом жены генерального директора Смирнова Вячеслава Валентиновича (приложение №7);

- кроме того, при произношении «Марин Ле Пен» и «Марина Люпен» очевидна разница в фонетическом произношении. Так, «Марин Ле Пен», произносится с четким окончанием на букву «н» в слове «Марин» и правильное произношение на французском языке «Ле Пен» читается как «лэ пэн» и четко разделяет его на два отдельных слова. Обозначение «Марина Люпен», в свою очередь, произносится как русское имя Марина, с четким окончанием на букву «А», а слово «Люпен» больше относится к однолетним и многолетним растениям из семейства бобовые «Люпин», также имеющие названия «Волчьи бобы». В свою очередь, животное название растения произошло с латинского «lupus», что переводится как «волк»;

- согласно информации, опубликованной в различных источниках, фамилии «люпен», «лепен», «ле пен» в РФ не являются распространенными или известными.

К дополнениям заявителем были приложены следующие материалы:

б. Копия паспорта представителя заявителя;

7. Копия паспорта Лупаленко Марины Юрьевны, жены директора ООО «Фабрика Фарм Эффект».

Изучив материалы дела и заслушав участника рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (08.10.2021) заявки №2021765826 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или 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.

Перечень обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, и не подлежащих регистрации в качестве товарных знаков, не является исчерпывающим и носит исключительно обобщающий характер.

Марина Люпен

Заявленное обозначение «**Марина Люпен**» является словесным, выполненным стандартным шрифтом заглавными и строчными буквами русского алфавита. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров 03, 05 классов МКТУ основано на несоответствии заявленного обозначения нормам подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при подготовке к рассмотрению возражения коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно воспроизводит имя и фамилию известного французского политика Марин Ле

Пен.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленному обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака в силу того, что оно воспроизводит обозначение, используемое ПК «СИРИУС» для маркировки товаров, однородных заявленным, в связи с чем регистрация данного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Необходимо отметить, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров на основании имеющегося опыта.

Вместе с тем, в решении Роспатента не приведено информации об объемах выпускаемой продукции ПК «СИРИУС», территории распространения данных товаров, длительности реализации, что позволило бы сделать вывод об осведомленности средним российским потребителем о товарах 03, 05 классов МКТУ, выпускаемых данной компанией под рассматриваемым обозначением. Помимо прочего, невозможно установить дату размещения информации на сайтах <https://www.rigla.ru/product/80697>, <https://www.eapteka.ru/goods/id281717>, <https://global-vitamins.ru/beauty/kosmeticheskiy-parafin-shirokogo-deystviya-marinalyupen-250-g/>, <https://apteka007.ru/magazin/product/137140621>, чтобы соотнести ее с датой приоритета заявленного обозначения.

Кроме того, коллегия отмечает, что заявителем 08.10.2021 были представлены в материалы заявки письма от ООО «ПК Сириус» (подписано генеральным директором ООО ПК «Сириус» Антоновым К.С. (приложение №3)) и от ПК «СИРИУС» (подписано председателем ПК «СИРИУС» Смирновым А.В. (приложение №2)) от 27.09.2021, в которых те выражали согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака на ООО «ФАБРИКА ФАРМ ЭФФЕКТ». Дополнительно, в указанных письмах указывалось, что бизнес ООО «ПК Сириус», ПК «СИРИУС» и ООО «ФАБРИКА

ФАРМ ЭФФЕКТ» фактически ведется совместно, так как данные компании управляются одной семьей. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на ООО «ФАБРИКА ФАРМ ЭФФЕКТ» производится в рамках будущей реструктуризации бизнеса и производственных процессов между взаимосвязанными лицами.

Таким образом, нет оснований полагать, что у потребителя обозначение «Марина Люпен» будет ассоциироваться именно с ПК «СИРИУС» (ОГРН 1095015000475), и, как следствие, при восприятии товаров 03, 05 классов МКТУ, маркированных данным обозначением, он будет введен в заблуждение относительно изготовителя товаров. В связи с изложенным, вывод экспертизы, положенный в основу решения Роспатента от 19.08.2022, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, следует признать необоснованным.

Что касается наличия в материалах заявки обращения заинтересованного лица Гангана Д.В. от 11.07.2022, то коллегия сообщает, что согласно выписке из ЕГРЮЛ (приложение №2) Ганган Д.В. является одним из учредителей ПК «СИРИУС» (ОГРН 1095015000475). При этом согласно этой же выписке председателем кооператива является Смирнов В.Г., который имеет право без доверенности действовать от имени юридического лица. В соответствии с пунктом 2 статьи 19 ФЗ «О потребительских обществах» председатель совета потребительского общества без доверенности действует от имени потребительского общества, в том числе представляет его интересы, издает распоряжения и дает указания, обязательные для исполнения всеми работниками потребительского общества. Таким образом, от ПК «СИРИУС» (ОГРН 1095015000475) может подписывать документы только председатель совета потребительского общества, а именно Смирнов В.Г., а не один из его учредителей Ганган Д.В. Дополнительно, как указывалось по тексту заключения выше, Смирнов В.Г. подписал письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении ООО «ФАБРИКА ФАРМ ЭФФЕКТ». Таким образом, коллегия не усматривает причин для принятия во

внимания обращения заинтересованного лица от 11.07.2022.

Следовательно, заявленное обозначение не нарушает положения подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

Заявленное обозначение «МАРИНА ЛЮПЕН» является фонетически сходным с именем и фамилией известного французского политика Марин Ле Пен. В заявленном обозначении словесный элемент «МАРИНА» является именем, а словесный элемент «ЛЮПЕН» может быть воспринят в качестве фамилии (что не оспаривается заявителем, поскольку он приводит довод о том, что данный элемент является производным от фамилии «Лупаленко» жены генерального директора ООО «Фабрика Фарм Эффект»). При этом, заявленное обозначение, в совокупности составляющих его элементов, может произноситься потребителями как [МАРИНАЛЮПЕН], а имя и фамилия известного французского политического деятеля - [МАРИНЛЁПЕН]. Таким образом, заявленное обозначение отличается от имени и фамилии французского политика только гласными буквами «А» «Ю», что не влияет на вывод об их фонетическом сходстве.

Согласно информации, представленной в сети Интернет, Марин Ле Пен - французский политик. Лидер политической партии «Национальный фронт» («Национальное объединение») с 16 января 2011 года. Депутат Национального собрания Франции от 11-го избирательного округа департамента Па-де-Кале с 18 июня 2017 года. Кандидат на пост президента Франции на выборах 2022 года (второе место во втором туре), выборах 2017 года (второе место во втором туре) и на выборах 2012 года (третье место в первом туре) (https://ru.wikipedia.org/wiki/Ле_Пен,_Марин, <https://lenta.ru/lib/14179546/>). Марин Ле Пен трижды избиралась в Европарламент (ЕП) - в 2004, 2009 и 2014 годы (<https://tass.ru/encyclopedia/person/le-pen-marin>). Следовательно, имя и

фамилия политического деятеля Марин Ле Пен известны российскому потребителю, поскольку в сети Интернет есть сведения об ее биографии, достижениях и жизненном пути.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения, содержащего в себе элементы «МАРИНА ЛЮПЕН», которые фактически воспроизводят имя и фамилию известного французского политического деятеля Марин Ле Пен (фонетически очень близки к ним), коммерциализация которых недопустима, противоречит общественным интересам, в результате чего коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение не соответствует положениям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

В отношении довода заявителя о том, что в заявленном обозначении элемент «ЛЮПЕН» выполнен слитно, а фамилия французского политического деятеля пишется раздельно – Ле Пен, коллегия отмечает, что данное обстоятельство не влияет на то, что в устной речи они будут произноситься потребителями одинаково.

Заявителем 02.02.2023 было предоставлено обращение в Палату по патентным спорам, в котором он отмечал следующее:

- для оценки обозначения с точки зрения его соответствия норме подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса должно учитываться восприятие обозначения потребителями в каждом конкретном случае индивидуально, исходя из смыслового значения обозначения, с учетом факторов, наличие и значение которых устанавливается самостоятельно по каждому обозначению;

- при оценке обозначения «Марина Люпен», отсутствие ассоциативных связей с нарушением норм морали, гуманизма или явных нарушений законодательства не имеется, не обесценивается культурное наследие Российской Федерации. Обозначение «Марина Люпен» не имеет в своем

написании и произношении нецензурных выражений и выражений, которые унижают чужое достоинство или вероисповедание.

В отношении указанного обращения коллегия отмечает, что анализ заявленного обозначения положениям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса был приведен по тексту заключения выше и не требует дополнительных пояснений со стороны коллегии.

Коллегия не оспаривает тот факт, что заявленное обозначение не противоречит нормам морали, гуманизма, равно как и то, что заявленное обозначение не обесценивает культурное наследие Российской Федерации. Вместе с тем, речь идёт о том, что заявленное обозначение будет нарушать общественные интересы, поскольку, по своей сути, воспроизводит имя и фамилию известного французского политического деятеля Марин Ле Пен, получение выгоды от использования которых в своей деятельности иными лицами, не имеющего никакого отношения к данному политику, недопустима.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.09.2022, изменить решение Роспатента от 19.08.2022 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021765826 с учётом дополнительных оснований.