

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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 возражение от 19.02.2015, поданное Индивидуальным предпринимателем С.А. Форостяным, г. Владивосток (далее - заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации знака обслуживания по заявке № 2013715162, при этом установлено следующее.

Заявка № 2013715162 на государственную регистрацию словесного обозначения «чертова ночь» в качестве знака обслуживания была подана заявителем 07.05.2013 в отношении услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 17.11.2014 было принято решение об отказе в государственной регистрации знака обслуживания по заявке № 2013715162 (далее – решение Роспатента).

Решение Роспатента основано на заключении по результатам экспертизы, в котором указано, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано для всех заявленных услуг в связи с его несоответствием требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса. Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение может вызвать возмущение членов общества, в связи с чем оно признано противоречащим общественным интересам (приведена ссылка на словарные источники, в которых указано, что слово «чертова», используется в составе бранных выражений, а также имеющих негативно-экспрессионную окраску: чертов – груб. прост. в составе некоторых бранных выражений; употребляется для выражения крайне отрицательной оценки кого-, чего-либо; разг.-сниж. – очень плохой, крайне отрицательный; то же, что проклятый).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.02.2015 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не может быть отнесено к подобным обозначениям, поскольку слово "черт" широко вошло в повседневное употребление абсолютного большинства потребителей, не соотносится с бранными, ругательными, непристойными словами, не является матерным или сколько-нибудь оскорбительным;

- существуют общепотребляемые названия: «Чертова дюжина», «Чертова кожа» (устаревшее название ткани), «Чертово колесо»;

- в России имеется огромное количество географических наименований, содержащих слово «чертов», например, Чертово озеро, Чертово ущелье и т.д., но ни одно из них не вызывает возмущения людей, а даже наоборот дает какие-то преимущества;

- существует немало выражений, в которых производные от слова "черт" имеют позитивное или восклицательное значение, данное слово широко представлено в составе фразеологизмов или пословиц, которые не вызывают каких-либо отрицательных или негативных эмоций, а напротив широко применимы, например: "чертовски хороша!" (чрезвычайно привлекательная), "не так страшен черт, как его малюют" (пословица), "к черту на кулички" (перен.: очень далеко) и т.д. (приведен подробный анализ употребления слова «черт» и производных от него в литературных источниках);

- черт - неотъемлемый персонаж сказок, рассказов, песен, стихов, кинофильмов и других литературных произведений. Во многих произведениях при использовании персонажа «черт», черта наделяют положительными чертами. Черт в русском фольклоре - самый популярный персонаж. Он принимает участие во всех значительных праздниках крестьянского календаря: Святки, Пасха, Иванов и Петров дни;

- имеется много слов, производных от слова «черт» и не всегда эти производные слова трактуются в отрицательном смысле (чертогрыз (чёртов корень) — народное название некоторых растений; чертополох - колючая, сорная трава;

черсти, чертить "рвать, драть, царапать, колоть"; черен(ь) "отросток, пучок, кисть; шишка"; чертоплешина - сильный удар плашмя по голове, нахлобучка; чертопарь – пашня; чертолом - место, заросшее лесными травами; трава мытник; и т.д.;

- у слова "черт" существуют синонимы, такие как бес, сатана, демон, дьявол, Люцифер, Мефистофель и т.д., а также у слова "черт" существуют производные - чертовка, чертеница, чертиха, обозначающие нечистый дух в женском облике; жена черта; лешачиха, водяниха; ведьма, колдунья. Несмотря на тот факт, что указанные слова обозначают злой дух, относятся к бранным, Роспатентом было зарегистрировано большое количество подобных товарных знаков: Чертовка № 252439 и № 470809, Старый сатана № 519340, Red devil № 451876, Люцифер № 292868, Ведьма № 279264 и т.д.;

- в отличие от сатаны, дьявола и иных представителей нечистой силы черт считается добрым, простодушным героем. Его образ в народных гуляниях и праздниках в абсолютном большинстве сходен с образом домового. И сегодня черти также очень часто являются персонажами развлекательных мероприятий (приведены примеры: фильм «Чертов мобильник», допущенный к широкому прокату государственным органом. Фильм просмотрело более 300 тысяч россиян);

- отдельно необходимо обратить внимание на услуги, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака. Это услуги, относящиеся к развлечению людей, созданию позитивного настроения;

- заявителем в настоящее время выпущена сказка «Чёртова ночь», автором которой он является, что подтверждается свидетельством РАО и самой книгой. На основе этой сказки заявитель планирует проводить различные развлекательные мероприятия.

В возражении также приведен скорректированный перечень услуг 41 класса МКТУ, а именно: «развлечения на основе сюжетов сказок, в том числе шоу-программы, представления театрализованные и театральные, организация досугов и спектаклей; услуги по написанию сценариев, а именно сценариев для развлекательных мероприятий; услуги по распространению билетов на развлекательные мероприятия, основанные на сюжетах сказок [развлечение];

информация по вопросам развлечений; видеосъемка; производство видеофильмов; производство кинофильмов; радиопередачи развлекательные».

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие материалы:

- копия свидетельства РАО № 20097 от 28.11.2012 [1];
- копии листов книги «Чёртова ночь», С. Форостяный [2];
- копия справки специалиста (в области русского языка и литературы) [3].

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении скорректированного перечня услуг 41 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты подачи (07.05.2013) заявки № 2013715162 на регистрацию знака обслуживания правовая база для оценки его охраноспособности включает Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее — Правила).

В соответствии с требованиями пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с пунктом 2.5.2 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства, слова, написание которых нарушает правила орфографии русского языка и т.п.

Заявленное обозначение «чертова ночь» является словесным и выполнено в две строки стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении вышеуказанных услуг 41 класса МКТУ.

Довод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса мотивирован экспертизой следующим образом: «...заявленное

обозначение может вызвать возмущение членов общества, в связи с чем его регистрация может быть признана противоречащей общественным интересам...».

Анализ словарно – справочной литературы показал, что слово «черт» является лексической единицей русского языка: 1. В религии и народных поверьях: злой дух, олицетворяющее зло сверхъестественное существо в человеческом образе, с рогами, копытами и хвостом; теперь употр. как бранное слово, а также в нек-рых выражениях; 2. О том, кто ловок, смел, удачлив в каком-н. деле (прост.). *На правду ч. Ч. на работу. Как ч. работает кто-н.* (<http://slovari.yandex.ru>, Толковый словарь Ожегова).

Нельзя отрицать тот факт, что, как указано экспертизой, слово «чертова» (производное от слова «черт») в первом значении имеет негативную окраску, отражая название злого духа, олицетворяющего зло сверхъестественного существа, и употребляется как бранное слово.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что вопрос об отнесении обозначения к категории противоречащих общественным интересам следует решать с учетом конкретной ситуации, особенностей услуг, для которых оно предназначено, исторических и культурных традиций России.

Следует обратить внимание, что чёрт под различными прозвищами и синонимами является персонажем огромного количества сказок Восточной Европы, самым популярным персонажем русской демонологии. Среди наиболее известных литературных произведений, персонажем которых выступает чёрт, можно назвать: «Сказка о попе и работнике его Балде», А.С. Пушкин, «Ночь перед рождеством», Н.В. Гоголь и т.д.

Рассматриваемое слово входит во множество русских поговорок и пословиц, например: «не так страшен черт, как его малюют», «чем черт не шутит», «боится его как черт ладана» и т.д. Кроме того, со словом «чертова» образовано большое количество устойчивых выражений и словосочетаний русского языка, в частности: «чертова дюжина», «чертова кожа», «чертова борода» и др. Существует немало выражений, имеющих позитивное или восклицательное значение, (например: «чертовски хороша!», «работает как чёрт»).

Таким образом, восприятие слова «черт» («чертова») в его бранном или негативном значении не является основным или единственным.

Необходимо также указать, что заявленное обозначение представляет собой словосочетание «чертова ночь», а не отдельное слово «чертова». При этом элемент «ночь» (часть суток, промежуток времени от вечера до утра) является именем существительным, т.е. определяющим словом в словосочетании, и формирует качественно иное восприятие, нежели отдельное слово «чертова» или «черт».

Такой же подход иллюстрирует и справка [3], подготовленная специалистом, кандидатом филологических наук, доцентом кафедры русского языка и литературы Дальневосточного Федерального университета Милянчук Н.С., согласно которой словоформа «чертова» имеет значение «относящаяся к сверхъестественному, мифическому существу - черту». Слова «черт» и «чертов» не всегда выражают в русском языке отрицательную оценку, они могут употребляться безоценочно и выражать различные оттенки положительной оценки. Значение выражения «чертова ночь» можно найти в славянских традиционных календарных обрядах (... В тех селах,... где старожилы называли себя сибиряками (не чалдонами), купальскую ночь называли «бешеной», «чертовой»...). В современном русском языке значение рассматриваемого выражения можно определить как «ночь накануне праздника Ивана Купалы и некоторых других важных религиозных праздников, на протяжении которой совершаются обряды, направленные на очищение от чертовщины, защиту от нечистой силы».

Таким образом, доводы экспертизы о том, что обозначение «чертова ночь» будет вызывать в сознании потребителя негативное восприятие, следует признать необоснованными, а вывод о противоречии заявленного обозначения общественным интересам – ошибочным.

Коллегией также принято во внимание, что заявителем в период с февраля 2011 года по сентябрь 2012 года была написана сказка «Чёртова ночь» (данный факт закреплён в свидетельстве РАО № 20097 от 28.11.2012) и планируется оказание различного рода развлекательных услуг (в том числе, развлечения на основе

сюжетов сказок, представления театрализованные и театральные, организация досугов и спектаклей; радиопередачи развлекательные и т.д.).

Резюмируя изложенное, коллегия считает, что обозначению «чертова ночь» в отношении услуг 41 класса МКТУ: «развлечения на основе сюжетов сказок, в том числе шоу-программы, представления театрализованные и театральные, организация досугов и спектаклей; услуги по написанию сценариев, а именно сценариев для развлекательных мероприятий; услуги по распространению билетов на развлекательные мероприятия, основанные на сюжетах сказок [развлечение]; информация по вопросам развлечений; видеосъемка; производство видеофильмов; производство кинофильмов; радиопередачи развлекательные», может быть предоставлена правовая охрана в соответствии с требованиями, регламентированными пунктом 3 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение от 19.02.2015, отменить решение Роспатента от 17.11.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2013715162.