

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, рассмотрела поступившее 18.04.2023 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Магеллан Производство», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021777937, при этом установила следующее.

Обозначение «**Фак мой мозг**» по заявке №2021777937 с приоритетом от 26.11.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 28 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 19.12.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы отмечается, что поскольку в состав заявленного обозначения словесного обозначения «ФАК МОЙ МОЗГ» (сильное удивление, граничащее с помешательством, безумие, нечто невероятное, см. «Словарь современной лексики, жаргона и сленга», 2014, https://argo.academic.ru/5483/фак_мой_мозг) входит словесный элемент «ФАК», представляющий собой транслитерацию слова «FUCK», являющегося элементом

ненормативной лексики (в переводе с английского языка во всех значениях означает грубое ругательство, см. «Англо-русский современный словарь», <https://translate.yandex.ru/?lang=en-ru&text=FUCK>), оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака как противоречащее общественным интересам, нормам морали и нравственности.

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

- обозначение «ФАК МОЙ МОЗГ» представляет собой название известной настольной игры заявителя (<https://www.mosigra.ru/fak-moj-mozg/>), которая появилась на рынке в октябре 2021 года, и в течение 2021-2022 годов было реализовано свыше 26,5 тысяч ее экземпляров, что свидетельствует об известности обозначения потребителю;

- при этом игра, в основу которой положен эффект Струпа, использующийся в психологических тестах для проверки гибкости когнитивного мышления, не предназначена для детей, имеет положительную оценку взрослой группы покупателей;

- российский потребитель, который по данным ВЦИОМ в большинстве своем не обладает свободным знанием английского языка, не воспримет слово «ФАК» в качестве транслитерации английского слова «FUCK»;

- словесный элемент «ФАК» представляет собой транслитерацию аббревиатуры «FAQ» (англ. Frequently Asked Questions – «Часто Задаваемые Вопросы, ЧЗВ»), что означает собрание часто задаваемых вопросов по какой-либо теме и ответов на них;

- при реальном использовании на обложке игры слово «ФАК» выделено крупным шрифтом, под ним располагается словосочетание «МОЙ МОЗГ», что позволяет потребителю воспринимать это название игры в контексте «часто задаваемые вопросы о моем мозге».

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021777937 в отношении всех заявленных товаров.

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

- (1) справка об объемах продаж игры «ФАК МОЙ МОЗГ»;
- (2) изображение коробки игры «ФАК МОЙ МОЗГ»;
- (3) правила игры «ФАК МОЙ МОЗГ»;
- (4) скриншоты с отзывом покупателей «ФАК МОЙ МОЗГ».

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

С учетом даты (26.11.2021) поступления заявки №2021777937 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, незэтично 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 обозначение «**Фак мой мозг**» по заявке №2021777937 с приоритетом от 26.11.2021 включает в свой состав словесные элементы, выполненные стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 28 класса МКТУ «автоматы аркадные для видеоигр; автоматы для видеоигр; автоматы игровые для азартных игр; автоматы игровые с предварительной оплатой; безделушки для вечеринок [знаки внимания]; головоломки из набора элементов для составления картины/пазлы; дроны [игрушки]; емкости для игральные костей / стаканы для игральные костей; игрушки; игрушки-антистресс; игрушки для домашних животных; игрушки мягкие; игрушки надувные для бассейнов; игрушки плюшевые; игрушки с подвижными частями / мобайлы [игрушки]; игрушки с сюрпризом для розыгрыша; игры; игры-конструкторы; игры и игрушки портативные электронные с телекоммуникационными функциями; игры комнатные; игры настольные; игры портативные с жидкокристаллическими дисплеями; игры с кольцами; изделия игрушечные, имитирующие косметику; карточки для игр; карты для бинго; карты игральные; контроллеры для игрушек; кости игральные; макеты [игрушки] / модели [игрушки]; маски [игрушки]; устройства для игр; фигурки [игрушки]; фишки [жетоны] для игр; фишки для азартных игр; шарики для игр; шары для игр; велотренажеры».

Анализ заявленного обозначения показал, что оно включает в свой состав словесные элементы, выполненные буквами кириллического алфавита, при этом имеющие разное языковое происхождение.

Так, словесные элементы «МОЙ» и «МОЗГ» представляют собой лексические единицы русского языка, где «МОЙ¹» - это местоимение со значением «принадлежащий мне, имеющий отношение ко мне», и «МОЗГ²» - существительное со значением «1. центральный отдел нервной системы человека и животных нервная ткань, заполняющая череп и канал позвоночника; орган высшей нервной

¹ Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/108906>;

² Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/108842>.

деятельности. *Спинной мозг*; 2. основное ядро, руководящий центр чего-нибудь *Лаборатория мозга завода*. 3. мягкая ткань, заполняющая полости костей. *Костный мозг*; 4. (переносное значение) ум, умственные способности. *Раскинь (или пошевели) мозгами! (сообразы, подумай хорошенько)*. *Мозги набекрень у кого-нибудь (о неумном, со странностями человеке)*. *Вправить мозги кому-нибудь (заставить одуматься, образумиться)»*.

В свою очередь слово «ФАК» фонетически воспроизводит англоязычное слово «FUCK», которое представляет собой относящееся к обценной³ лексике и означающее табуированное, ругательное название действий сексуального характера (см. например, Современный словарь английского языка, <https://translate.academic.ru/fuck/en/ru/>).

Коллегия приняла во внимание довод возражения о том, что заявленное обозначение предназначено для индивидуализации настольной игры, потребителями которой являются совершеннолетние граждане Российской Федерации, которые, как полагает заявитель, в большинстве своем в силу незнания английского языка не способны воспринимать слово «ФАК» в качестве лексической единицы английского языка «FUCK», а ассоциируют его с транслитерацией англоязычной аббревиатуры «FAQ» - Frequently Asked Questions (Часто Задаваемые Вопросы).

По мнению коллегии, вышеуказанная логика заявителя о возможном восприятии слова «ФАК» российским потребителем, плохо владеющим нюансами английского языка, носит взаимоисключающий характер. Кроме того, как указано в самом возражении, в русском языке имеется аналог английской аббревиатуры «FAQ», а именно «ЧЗВ».

Необходимо отметить, что в соответствии с методологическими подходами 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

³ Обценная лексика (англ. obscene, от лат. obscenus — отвратительный, неприличный) - непристойная, нецензурная лексика (в том числе мат). В этот разряд слов и выражений входят лексико-фразеологические единицы из «внелитературной» сферы языка: из просторечия, жаргонов, территориальных диалектов, см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/84217/ОБСЦЕННАЯ>, Энциклопедический словарь, 2009.

ввести в заблуждение, то ему может быть предоставлена правовая охрана только в том случае, если заявитель представит убедительное подтверждение того, что значительная часть общества не воспринимает его как противоречащее общественным интересам, принципам гуманности и морали. Следует констатировать, что мнения потребителей относительно восприятия слова «ФАК» в материалах возражения не содержится.

Вместе с тем коллегия изучила представленную в возражении информацию о том, что заявленное обозначение предназначено для индивидуализации настольной игры, т.е. соотносится с приведенным в перечне 28 класса МКТУ товаром «*игры настольные*».

Обратившись как материалам самого возражения, так и к общедоступным сведениям из сети Интернет, коллегия установила, что игра под обозначением «ФАК МОЙ МОЗГ» основана на использовании эффекта Струпа (задержка реакции при прочтении слов, когда цвет слов не совпадает с написанными словами (к примеру, слово «красный» написано синим) и связана с процессом обработки информации сознанием человека.

При этом в представленных материалах (5), (6) указывается на то, что материалы игры «содержат нецензурную брань», «игра взорвет вам мозг...нужно будет... иногда материться».

Также в открытом доступе на сайтах, осуществляющих реализацию игры под спорным обозначением, в описании игры приводится завуалированная расшифровка слова «ФАК». Так, например, на сайте <https://tesera.ru/game/fak-moy-mozg?ysclid=lj74toerpv335165784> игра позиционируется как «ФАК МОЙ МОЗГ» / «F**k The Game», что однозначно позволяет ассоциировать обозначение «ФАК» с английским нецензурным словом «FUCK».

Что же касается приведенных в материалах возражения (7) положительных отзывов игроков о самой игре, то в этой связи коллегия обращает внимание на то, что любое слово и выражение нецензурного характера, в зависимости от контекста может восприниматься взрослыми людьми как нейтрально, так и с проявлением широкого спектра эмоций (от легкого раздражения до кипящего гнева) в

зависимости от степени их культуры. Однако указанное обстоятельство не свидетельствует о том, что подобные слова и выражения могут иметь свободное обращение и использоваться в качестве средства индивидуализации товаров. Употребление нецензурной лексики в Российской Федерации носит табуированный характер и порицается при использовании в общественных местах.

Коллегия также считает необходимым обратить внимание на то, что регистрация товарного знака по заявке №2021777937 испрашивается не только для настольных игр исключительно для взрослой аудитории, а также для различных игр и игрушек, потребителями которых могут быть, в том числе, и дети.

В силу всех указанных выше обстоятельств не представляется возможным сделать вывод о том, что спорное обозначение «ФАК МОЙ МОЗГ» не ассоциируется с выражением, содержащим ненормативную лексику, т.е. не относится к обозначениям, способным затронуть нравственные интересы определенной группы лиц, и, как следствие, не противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали. В этой связи оснований для вывода о соответствии заявленного обозначения по заявке №2021777937 требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не имеется.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:
отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.04.2023, оставить в силе решение Роспатента от 19.12.2022.