

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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, поступившее 23.08.2013, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Нимак-Т», г. Тюмень (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) от 11.06.2013 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2012702519, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2012702519 с приоритетом от 02.02.2012 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров «мороженое; мороженое фруктовое» 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, которое «представляет собой изображение улыбающегося колобка в шапочке с пропеллером, между рук которого расположен словесный элемент «Ё•МОЁ», выполненный разноцветными буквами в кириллице оригинальным стилем с жирной точкой после буквы Ё. Обозначение оконтурено черной линией, что в целом придает ему объем». Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: красный, коричневый, малиновый, голубой, синий, сиреневый, зеленый, желтый, черный, белый.

Решением Роспатента от 11.06.2013 заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака. Основанием для принятия данного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не соответствует требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается следующим образом.

«Словесный элемент «Ё-МОЁ» представляет собой жаргонное вульгарно-просторечное выражение, является эвфемизмом нецензурного ругательства и относится к ненормативной лексике, брани (см. Мокиенко В.М., Никитина Т.Г., Словарь русской брани (матизмы, обсценизмы, эвфемизмы). – СПб.: «Норинт», 2003. – с. 129; www.gramota.ru (Словарь русского арго)) [1].

К обозначениям, противоречащим принципам морали, в том числе, относятся нецензурные (бранные) слова и выражения, жаргонные (сленговые) слова (см. «Практика отнесения заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков обозначений к категории противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали», С.А. Горленко, Т.Ю. Погребинская, Москва, ИНИЦ Роспатент, 2003, с. 12).

Поскольку словесный элемент «Ё-МОЁ» включен в указанные словари, то он не относится к нормативной лексике.»

В возражении, поступившем 23.08.2013 в палату по патентным спорам, заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента от 11.06.2013 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров.

Возражение мотивировано следующими доводами:

- для опровержения мнения экспертизы о том, что словесный элемент «Ё-МОЁ» является эвфемизмом нецензурного ругательства и относится к нецензурной лексике, брани, заявитель обратился к специалистам в области филологии Тюменского государственного университета и получил официальное Лингвистическое заключение от 20.07.2013, подписанное Заместителем директора Института филологии и журналистики, кандидатом филологических наук,

доцентом, доцентом кафедры русского языка Тюменского государственного университета Тумаковой Еленой Вадимовной;

- согласно лингвистическому заключению, при анализе словесного элемента (его значения, экспрессивно-стилистической окраски) используются, прежде всего, данные толковых словарей. Причем, опираться только на один из источников – некорректно, кроме того, нельзя не учитывать того факта, что лингвистические словари зачастую не успевают отражать изменения, происходящие в языке и речи;

- в академическом словаре под редакцией С.И. Ожегова, Т.Ю. Шведовой лексема «Ё-МОЁ» отсутствует. Однако она содержится в словарях экспрессивной лексики;

- в «Словаре русского арго» (<http://www.gramota.ru/slovari/argo/>) данное слово трактуется как междометье, выражающее любую эмоцию. Кроме того, оно сопровождается пометками «сокращ., эвфем. от нецензурного руг.», указывающими на его происхождение. Сама же лексема лишена каких-либо экспрессивно-стилистических пометок;

- «Словарь русской брани (матизмы, общенизмы, эвфемизмы)» В.М. Мокиенко, Т.Г. Никитиной трактует «Ё-МОЁ» как жаргонное, вульгарно-просторечное выражение, которое является эвфемизмом нецензурного ругательства и относится к ненормативной лексике, брани;

- в «Большом словаре русской разговорной экспрессивной речи» В.В. Химика представлено два значения слова «Ё-МОЁ»: 1) межд. эмоциональное восклицание со значением удивления, изумления, выражение реакции на неожиданность; 2) ввод. выражение досады, раздражения. Оба значения трактуются как шуточные, разговорно-сниженные, эвфемистические. Пометки о том, что это слово является бранным, нецензурным в словаре отсутствуют. Выражение «Ё-МОЁ» определяется как «абсолютно лишенное какой бы то ни было смысловой нагрузки разговорное выражение, аналогичное английскому «apway», или как синоним выражения «ну и ну»;

- приведенные данные из различных словарей свидетельствуют о том, что при описании лексемы «Ё-МОЁ» отсутствует единообразие в определении

экспрессивно-стилистической принадлежности анализируемого слова, поэтому относить его к ненормативной лексике, опираясь на сведения одного словаря, неправомерно;

- в современном русском языке довольно активным является процесс нейтрализации слов, стилистически сниженных, в результате чего состав нейтральной лексики значительно пополняется большим количеством слов, не только бывших разговорных и просторечных, но и жаргонных, утративших узкую социальную сферу применения. Таким же образом постепенно нейтрализуется и лексема «Ё-МОЁ», переходящая из состава бранной, просторечной лексики в состав разговорной;

- во всех словарях отмечен эвфемистический характер данного выражения, однако эвфемизм сам по себе не всегда является грубым, бранным, нецензурным. Так, в энциклопедии «Русский язык» под ред. Ю.Н. Караулова эвфемизм трактуется как «эмоционально нейтральное слово или выражение, употребляемое вместо синонимичного слова или выражения, представляющегося говорящему неприличным, грубым или нетактичным»;

- анализ того или иного слова необходимо производить в контексте его употребления, поскольку вне контекста слово не реализуется в речи, не воспринимается однозначно носителями языка. В данном случае при восприятии словесного элемента «Ё-МОЁ» в качестве такого контекста выступает визуальный, графический образ. Вид яркого, улыбающегося, добродушного шарообразного существа вызывает у потребителя положительные эмоции. В этом контексте лексема «Ё-МОЁ» приобретает значение приятного удивления, радостного восклицания, т.е. вызывает положительные эмоции и, следовательно, никоим образом не ассоциируется с бранным, нецензурным ругательством;

- рассматриваемое обозначение не может расцениваться как оскорбление, унижающее честь и достоинство носителей языка, поскольку не содержит отрицательной характеристики, приписываемой какому-либо адресату. По указанным выше причинам словесный элемент заявленного обозначения однозначно нельзя отнести к обозначениям, противоречащим принципам морали;

- подтверждением того, что заявленное обозначение вызывает положительные эмоции, являются отзывы потребителей производимого заявителем мороженого;

- заявленное обозначение не противоречит нормам морали и общественным интересам и, следовательно, соответствует требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса;

- подтверждением данного вывода являются также сведения, полученные заявителем в результате анализа информации, размещенной на официальном сайте Роспатента, а именно, выявление товарных знаков, содержащих в своем составе словесные элементы «Ё-МОЁ», зарегистрированных в отношении услуг 35, 36, 37, 38, 39, 41, 42, 43 и 45 классов МКТУ (свидетельства №№ 450048, 450049, 450050, 450095, 450096);

- заявленное обозначение является оригинальной разработкой заявителя и используется при маркировке мороженого. «Ё-мороженое» должно было поддержать идею народного продукта. В процессе разработки название «Ё-мороженое» было изменено на «Ё-МОЁ», как более лаконичное, более «народное», более веселое. Самое благоприятное впечатление из предложенных дизайнерских разработок оказал круглый улыбающийся колобок. Дальнейшая работа с образом привела к созданию целого семейства колобков с разными головными уборами;

- с первого дня, когда мороженое «Ё-МОЁ» появилось в 4000 торговых точках Тюменской и Курганской областей (в дальнейшем география реализации расширилась и в настоящий момент охватывает г. Тобольск, г. Ялуторовск, г. Ишим, г. Сургут, г. Нижневартовск, г. Нефтеюганск) мороженое «Ё-МОЁ» неизменно привлекает внимание взрослых и детей. Детей привлекает смешной колобок в шапочке, взрослых – забавное название;

- в период с мая по декабрь 2012 по просьбам потребителей под маркой «Ё-МОЁ» были выпущены на рынок батончики типа «лакомка», стаканчики с абрикосом и клубникой, эскимо «забавное». Для заявителя мороженое «Ё-МОЁ» стало стимулом к развитию;

- продвижение мороженого «Ё-МОЁ» заявитель начал в июне 2012 на летних молодежных вечеринках, организованных в рамках проекта «LetoKrasnoe»

радиостанцией «Красная Армия». Кроме того, заявитель регулярно оказывает помощь детским дошкольным учреждениям, особенно детскому центру «В Доме Буркова» (г. Тюмень) и детской творческой студии «Фазан», где занимаются дети с различными отклонениями и группами инвалидности;

- аналогичная ситуация рассматривалась палатой по патентным спорам в рамках возражения по заявке № 2011721823. Решением Роспатента от 30.07.2013 возражение было удовлетворено, а в заключении коллегии палаты по патентным спорам по результатам рассмотрения возражения указано, что обозначение «Ё-МОЁ» не относится к бранным словам и неприличным выражениям, что дает основания для вывода о том, что заявленное обозначение не противоречит нормам морали и общественным интересам;

- заявленное обозначение не противоречит общественным интересам и нормам морали, и, следовательно, соответствует требованиям, изложенным в подпункте 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение об отказе в регистрации товарного знака по заявке № 2012702519 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в отношении товаров «мороженое; мороженое фруктовое» 30 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

- лингвистическое заключение [2];
- информация из словарей [3];
- отзывы потребителей [4];
- распечатки из Открытого реестра Роспатента [5];
- история создания товарного знака «Ё-МОЁ» [6];
- презентация концепции торговой марки [7];
- товарные накладные [8];
- изображения упаковок мороженого [9];
- фотоматериалы с мероприятий [10].

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения, палата по патентным спорам сочла доводы возражения убедительными.

С учетом даты (02.02.2012) поступления заявки № 2012702519 на государственную регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, и введенные в действие 10.05.2003 (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 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 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из фантазийного изобразительного элемента в виде ярко-желтого колобка с круглыми глазами, веснушками, сине-желтой шапочкой с пропеллером, широкой улыбкой и руками, как бы «держщими» словесный элемент «Ё•МОЁ», выполненный буквами разных цветов (малиновый, голубой, оранжевый, зеленый).

Государственная регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров «мороженое; мороженое фруктовое» 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ охраноспособности заявленного обозначения показал следующее.

Решение Роспатента от 11.06.2013 об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения обосновано тем, что в его состав включен словесный элемент «Ё-МОЁ», который, по мнению экспертизы, опирающейся на словарь [1],

относится к ненормативной лексике, брани, что привело к признанию заявленного обозначения противоречащим принципам морали.

Вместе с тем обзор иных словарно-справочных источников показал, в частности, следующее.

Согласно Русскому орфографическому словарю, Институт русского языка им. В.В. Виноградова РАН, О.Е. Иванова, В.В. Лопатин, И.В. Нечаева, Л.К. Чельцова – 2-е изд. испр. и доп. – Москва, 2004, является междометием. Междометия – неизменяемые слова и словосочетания, не являющиеся частями речи, обычно морфологически не членимые и выступающие в речи как односоставные предложения, служащие для выражения эмоций (радость, удивление, возмущение, раздражение, злость, боль, отвращение, недоумение и др.), ощущений, душевных состояний и других реакций, не называя их. Междометия тесно связаны со звукоподражанием и выступают как слова-сигналы, используемые для выражения требования, желания, побуждения к действию, а также для быстрого реагирования человека на различные события реальной действительности.

В открытом Интернет-словаре отмечается, что «Ё-МОЁ» выражает досаду и удивление, в подтверждение чего приводится цитата из произведения Василия Шукшина «Калина красная» - «Ё-моё, - говорил он себе негромко, изумленный, – да она просто красавица!».

Иные источники исследованы заявителем [3], которым также представлено соответствующее лингвистическое заключение [2].

Таким образом, анализ данных сведений приводит к выводу о том, что словесный элемент «Ё-МОЁ» не относится к браной, нецензурной лексике.

Кроме того, заявленное обозначение содержит яркий изобразительный элемент, напоминающий некоего мультяшного персонажа, держащего словесный элемент «Ё-МОЁ».

Следует отметить, что данное обозначение производит позитивное впечатление и хорошо соотносится с таким товаром как мороженое, потребителями которого являются как дети, так и взрослые. В подтверждение указанного заявителем представлены материалы [4], [6], [7], [8], [9], [10], свидетельствующие о

положительном впечатлении потребителей о заявленном обозначении, которое уже используется заявителем для индивидуализации своей продукции и не воспринимается в качестве оскорбительного или содержащего какую-либо отрицательную характеристику.

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

Исходя из приведенного анализа, коллегия палаты по патентным спорам считает, что заявленное обозначение в отношении приведенного в заявке № 2012702519 перечня товаров соответствует требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, Палата по патентным спорам пришла к выводу:

удовлетворить возражение от 23.08.2013, отменить решение Роспатента от 11.06.2013 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2012702519.