

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 от 05.09.2013, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Спортлото», Москва (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011729089, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2011729089 с приоритетом от 06.09.2011 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 41 класса МКТУ.

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, состоящее из графических элементов в виде стилизованных человечков, словесного элемента «СПОРТЛОТО», выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и цифр «6 из 49». Правовая охрана испрашивается в сочетании синего, голубого, светло-голубого, оранжевого, светло-оранжевого, темно-оранжевого, коричневого, зеленого, светло-зеленого и белого цветов.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 20.06.2013 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех услуг 41 класса МКТУ. Основанием для принятия решения являлось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку, включенные в заявленное обозначение элементы «СПОРТЛОТО» и «6 из 49», занимающие доминирующее положение в заявленном обозначении, не обладают различительной способностью и указывают на вид и свойства заявленных услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивной игрой, а именно лотереи (через компьютерную сеть); обеспечение интерактивной игрой, а именно лотереи (через мобильную связь)». В отношении других заявленных услуг 41 класса МКТУ, заявленное обозначение не

может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку обозначение «СПОРТЛОТО» длительное время используется в качестве наименования лотереи, у потребителя сложилось устойчивое восприятие обозначения «СПОРТЛОТО» как названия лотереи и для всех иных услуг 41 класса МКТУ, не имеющих отношения к лотерее, регистрация заявленного обозначения способна ввести потребителей в заблуждение относительно вида оказываемых услуг.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 05.09.2013 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- изобразительные элементы обозначения в виде стилизованных человечков являются охраняемыми элементами товарных знаков по свидетельствам №№493722 и 494563;
- вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение в целом не обладает различительной способностью, не верен;
- эксперт указывает на доминирование двух элементов в обозначении, не указав на оригинальное исполнение и пространственное положение данных элементов;
- продолжительность проведения Всероссийской государственной тиражной лотереи, проводимой в режиме реального времени в поддержку XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в Сочи «Спортлото 6 из 49», составляет 4 года;
- билеты лотереи распространяются более чем в 8000 пунктах продаж по всей территории Российской Федерации, а также в сети Интернет;
- в результате длительности и интенсивности использования заявленное комбинированное обозначение приобрело различительную способность.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента, вынести решение о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивной игрой (через компьютерную сеть), обеспечение интерактивной игрой (через мобильную сеть)».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения убедительными частично.

С учетом даты (06.09.2011) приоритета заявки №2011729089 правовая база для оценки охраноспособности обозначения 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 в Минюсте России 25.03.2003 г., рег. №4322, введенные в действие с 10.05.2003, (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту (2.3.2.3.) Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указания свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм.

В соответствии с пунктом 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 или его изготовителя.

Согласно пункту (2.5.1) Правил 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.

Заявленное обозначение является комбинированным, состоящим из графических элементов в виде стилизованных человечков разного цвета, словесного элемента «СПОРТЛОТО», выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и цифр «6 из 49». Правовая охрана испрашивается в сочетании синего, голубого, светло-голубого, оранжевого, светло-оранжевого, темно-оранжевого, коричневого, зеленого, светло-зеленого и белого цветов.

Анализ заявленного обозначения показал, что в его состав входит словесный элемент «Спортлото». По сведениям сети Интернет «СПОРТЛОТО» - это государственная лотерея в СССР. По системе правил является вариантом международной известной азартной игры «Кено». Разыгрывалась по системам «5 из 36» и «6 из 45» (последняя в 1986 году по

«многочисленным просьбам трудящихся» заменила систему «6 из 49» с целью повышения вероятности выигрыша на 30 %), каждому числу соответствовал определенный вид спорта. Первый тираж «Спортлото» состоялся 20 октября 1970 года в московском Центральном доме журналиста, прибыль от розыгрышей (половина средств от продажи билетов) шла на финансирование советского спорта. В розыгрыше участвовало полтора миллиона билетов. Победительницей оказалась москвичка, чья профессия (инженер-экономист) была непосредственно связана с числами. Ее выигрыш составил 5 000 рублей — сумасшедшие по тем временам деньги. Это 3 года работы советского инженера, или 62 пары импортных женских сапог, или стоимость нового автомобиля «Москвич». После успеха лотереи «Спортлото 6 из 49» появились и новые лотереи — игры по формулам «5 из 36» и «6 из 45». Это был настоящий ажиотаж. В Спортлото играло 70% населения СССР. В каждом тираже участвовало до 10 миллионов билетов. Заметки, обсуждающие выигрышные стратегии, обсуждались в периодике, например, в журнале «Наука и жизнь». В годы СССР передача выходила в прямом эфире на Центральном телевидении, ведущая- Татьяна Малышева. В 1970-е розыгрыш «6 из 49» проводился по средам, а «5 из 36» — по субботам. Когда интерес к лотерее стал падать, для призеров, выигравших главный приз - десять тысяч рублей, был предоставлен дополнительный бонус - право на внеочередную покупку легкового автомобиля "Волга".

Элемент «6 из 49», входящий в состав заявленного обозначения указывает на формулу проведения лотереи, используется различными лицами, являющимися организаторами лотерей. (См. www.yandex.ru).

Следует также отметить что, лотереи в разных странах и регионах носят самые разнообразные названия типа Спортлото, Кено, Суперлото, Мегалот, Евромиллион, Олимпион и так далее. Все названия перечислить невозможно, но суть всех данных лотерей состоит в однотипной числовой формуле, которую можно выразить выражением " N из M ". То есть. участник таких лотерей сам должен зачеркнуть наиболее вероятные комбинации по его личному мнению из общего количества номеров (например: **5 из 36**, **6 из 54**, **7 из 20** и т.п.). И в случае если все (или определенные) номера из зачеркнутых совпадут с результатами тиража - выплачивается выигрыш, размер которого определяется согласно правил проведения лотереи в каждом конкретном случае.

Таким образом, исходя из вышеизложенного словесный элемент «СПОРТЛОТО» длительное время используется в качестве наименования лотереи и у потребителя сложилось

устойчивое восприятие обозначения «СПОРТЛОТО» как названия вида лотереи, а элемент «6 из 49» является формулой проведения игры, и, следовательно, данные элементы не обладают различительной способностью и не могут быть зарегистрированы на имя одного юридического лица.

Также заявитель внес изменения в заявленное обозначение, а именно изменил размер неохраемых элементов «СПОРТЛОТО» и «6 из 49», в результате чего они не занимают доминирующего положения в знаке.

Коллегия палаты по патентным спорам приняла во внимание, что заявитель является правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№493722, 494563, в состав которых входят изобразительные элементы (человечки), а словесный элемент «СПОРТЛОТО» не является объектом самостоятельной правовой охраны.

Коллегия палаты по патентным спорам приняла во внимание, что заявитель, ООО «Спортлото», является оператором государственных лотерей, проводимых в поддержку XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи на основании Распоряжения Правительства Российской Федерации от 14.09.2009 № 1318-р. Организатор лотерей: Министерство Финансов Российской Федерации.

Заявитель проводит лотерею, начиная с 2010 года, и использует заявленное обозначение для сопровождения игры и размещения на билетах.

Таким образом, заявитель в настоящее время является лицом, уполномоченным правительством Российской Федерации, для проведения еженедельной лотереи «СПОРТЛОТО», которое на протяжении 4 лет использует заявленное обозначение для сопровождения оказываемых им услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивной игрой (через компьютерную сеть), обеспечение интерактивной игрой (через мобильную сеть)» и заявленное обозначение ассоциируется именно с заявителем.

Исходя из вышеизложенного и с учетом скорректированного перечня услуг 41 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается правовая охрана, заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака с исключением из самостоятельной правовой охраны словесного элемента «СПОРТЛОТО» и цифр «6 и 49» как непротиворечащее требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу

удовлетворить возражение от 05.09.2013, отменить решение Роспатента от 20.06.2013 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2011729089.