

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, рассмотрела возражение от 17.08.2011, поданное ООО «Орглот», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – решение Роспатента) от 18.05.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2009729472, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2009729472 было подано 20.11.2009 на государственную регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 41 класса МКТУ: «организация лотерей».

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, состоящее из изображенного на желтом фоне кольца, состоящего из переплетенных полос белого, синего и красного цветов, и расположенного справа от него словесного элемента «ГОСЛОТО», выполненного стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного цвета, над которым размещена выполненная более мелким шрифтом в кириллице надпись «Всероссийская государственная лотерея».

Решение Роспатента от 18.05.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2009729472 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду несоответствия его положениям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение состоит из неохраноспособных элементов: «всероссийская» – относящаяся ко всей России; «государственная» - осуществляемая государством, находящаяся в его ведении; «лотерея» - розыгрыш по билетам вещей или денежных сумм; «гослото» состоит из сокращения «гос» от слова государственный и «лото» – русская игра, которые занимают в заявленном комбинированном обозначении доминирующее положение. Также в заключении указано, что словесный элемент «государственная» и использование в изобразительном элементе цветов российского флага способны ввести потребителя в заблуждение относительно статуса организатора лотереи.

В возражении от 17.08.2011, поступившем в Палату по патентным спорам, заявителем выражено несогласие с указанным решением Роспатента.

Возражение мотивировано следующими доводами:

- заявленное обозначение способно выполнять основную функцию знака обслуживания – отличать услуги заявителя от однородных услуг других лиц;
- заявленное обозначение используется заявителем с момента заключения государственного контракта №285 от 22 ноября 2006 г. (далее – Госконтракт);
- в результате использования заявленной комбинации словесных и изобразительных элементов на лотерейных билетах, рекламных материалах, на телевидении, в сети Интернет и т.д., у участников Всероссийской государственной лотереи (далее – ВГЛ) «Гослото» заявленное обозначение ассоциируется именно с лотереей, проводимой заявителем;
- длительное и интенсивное использование заявителем обозначения, что подтверждается многочисленными документами, привело к приобретению обозначением различительной способности;
- деятельность заявителя осуществляется на всей территории России, заявитель имеет русскоязычный сайт в сети Интернет – <http://www.gosloto.ru>, с 2008 года в Российской Федерации начала действовать сеть распространителей лотерейных билетов в точках распространения ВГЛ «Гослото»;

- заявитель является генеральным спонсором различных спортивных мероприятий, проводимых в России (например, чемпионата России по футболу 2009г.);

- ООО «Орглот» является единственной компанией, имеющей право проводить ВГЛ «Гослото»;

- в соответствии с разделом 6 Госконтракта ООО «Орглот», являющееся оператором ВГЛ «Гослото», своими силами и за свой счет осуществляет разработку логотипа ВГЛ и вправе на основе этого логотипа зарегистрировать товарный знак на свое имя;

- значимость проведения и организации ВГЛ «Гослото» подтверждается тем, что инициатором проведения лотереи является Российская Федерация в лице Минспорттуризма Российской Федерации;

- средства от продажи лотереи идут на объекты, предназначенные для развития российского спорта, причем заявитель – ООО «Орглот» действует в интересах граждан России и государства, так как проводит ВГЛ «Гослото» в рамках Федеральной целевой программы развития физической культуры и спорта;

- масштаб проведения ВГЛ «Гослото» определен в названии – Всероссийская государственная лотерея «Гослото», что говорит о полном охвате территории Российской Федерации.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента об отказе в государственной регистрации и зарегистрировать товарный знак по заявке №2009729472.

К возражению приложены копии следующих материалов:

- договор №ТС-138/0509 от 18.05.2009(спонсорство чемпионата России по футболу)[1];

- информация с сайта Центра регистрации доменов, касающаяся домена «GOSLOTO.RU»[2];

- приказ Росспорта №615 от 13.09.2006 «О проведении лотереи»[3];

- протоколы от 07.11.2006, 17.11.2006 и от 03.11.2006[4];

- Федеральный закон от 11.03.2003 №138-ФЗ (ред. от 18.07.2011) «О лотереях»[5];
- Федеральный закон от 21.07.2005 №94-ФЗ (ред. от 11.07.2011) «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»[6];
- Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 15.03.2010 №09АП-2519/2010-ГК[7];
- Постановление ФАС от 15.06.2010 №КГ-А40/5417-10 [8];
- Письма Роспотребнадзора [9];
- Письмо Банка России от 30.08.2007 №136-Т [10];
- Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 25.11.2005 [11].

Дополнительно заявителем были представлены оригинал письма-согласия правообладателя изобразительного товарного знака по свидетельству №373925 [12] и разрешение геральдического совета при президенте Российской Федерации на использование в знаке изображения, окрашенного в цвета российского флага [13].

Изучив материалы дела и заслушав участвующих, Палата по патентным спорам сочла доводы возражения убедительными.

С учетом даты (20.11.2009) поступления заявки №2009729472 на государственную регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид и свойство.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные 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.

В соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров, указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с подпунктом (2.5.1) пункта 2.5 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. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Заявленное обозначение состоит из стилизованного изображения кольца из переплетенных полос трех цветов, справа от которого расположены словесные элементы «Всероссийская государственная лотерея» и «ГОСЛОТО», размещенные одно над другим и выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Государственная регистрация испрашивается для услуг 41 класса МКТУ: «организация лотерей».

Анализ заявленного обозначения показал следующее.

Словесное обозначение «Всероссийская государственная лотерея», входящее в состав заявленного обозначения, представляет собой обозначение, указывающее на вид и свойства услуг, связанных с организацией лотерей. В частности, слово «лотерея» указывает на вид услуги, «государственная» и «всероссийская» - на свойства этой услуги, а именно: проведение лотереи с ведома государства и на территории всей России, что свидетельствует о несоответствии указанного обозначения требованиям подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и пункта 2.3.2.3 Правил.

В отношении входящего в состав знака словесного обозначения «ГОСЛОТО» следует отметить, что оно является сокращением от словосочетания «государственное лото», которое может вызывать прямые ассоциации с услугами 41 класса МКТУ, указанными в перечне заявки, поскольку «лото», входящее в состав обозначения, является, по сути дела, разновидностью лотереи. Как следует из общедоступных источников информации, например, из сети Интернет, «лото» - это игра на особых картах с напечатанными на них рядами цифр, которая состоит в том, что играющие закрывают на картах называемые (одним из участников игры) номера, обозначенные на специальных деревянных фишках.

Однако, с учетом того, что указанное обозначение в составе заявленного комбинированного обозначения в течение достаточно длительного времени до даты приоритета заявки №2009729472 использовалось заявителем при проведении лотереи, оно ассоциируется именно с заявителем, что позволяет сделать вывод о приобретенной обозначением различительной способности в отношении услуги 41 класса МКТУ: «организация лотерей». При этом следует отметить, что коллегия не располагает информацией об использовании обозначения «ГОСЛОТО» иными лицами в их хозяйственной деятельности, связанной с однородными заявленным услугами 41 класса МКТУ.

Указанное выше подтверждается представленными заявителем материалами, в том числе государственным контрактом №285 от 22.11.2006. В соответствии с условиями данного контракта заявитель, которым был разработан логотип всероссийской государственной лотереи, имеет право зарегистрировать этот логотип в качестве товарного знака. Согласно контракту заявитель проводит Всероссийскую государственную лотерею (ВГЛ) «ГОСЛОТО» на основании распоряжения Правительства Российской Федерации от 10.09.2005 №1374-р (Собрания законодательства Российской Федерации, 2005, №37, ст.3769). При этом исключается возможность проведения ВГЛ «ГОСЛОТО» иными организациями. Указанная лотерея призвана решить задачу привлечения средств для частичного финансирования развития спортивной инфраструктуры массового спорта в Российской Федерации, реализуемой в соответствии с Постановлением

правительства Российской Федерации от 11.01.2006 №7 «О федеральной целевой программе «Развитие физической культуры и спорта в Российской Федерации на 2006 – 2015 годы» (Собрания законодательства Российской Федерации, 2006, №3, ст.304; 2007, №30, ст. 3936; 2007, №53, ст.6615). За счет целевых отчислений от проведения ВГЛ «ГОСЛОТО» реализуются социально значимые проекты в сфере построения развитой инфраструктуры спорта, популяризации массового спорта и спорта высших достижений и приобщения различных слоев общества к регулярным занятиям физической культурой и спортом.

В подтверждение приобретенной различительной способности заявленного обозначения заявителем представлены публикации за 2008 – 2009 годы в печатных и электронных средствах массовой информации, публикации информационных агентств (Интерфакс, РИА НОВОСТИ, REGNUM), на радио, телевидении, а также сведения об объемах и динамике продаж лотереи ГОСЛОТО за 2009 г.

Реализация ВГЛ «ГОСЛОТО» осуществляется по всей территории Российской Федерации в специализированных лотерейных компаниях – Волгоградские спортивные лотереи, Дагестанские лотереи, Екатеринбургские лотереи, Зауральские лотереи, Кубаньлото, Кузбасслото, Лотереи Ставрополя, Омские лотереи, Северо-Западная лотерея, Тюмень-Лото, Урал Лото и т.д.; в крупнейших сетевых компаниях – Эльдorado, АЗС «ТНК-ВР», сети «Роспечать»; компаниях сотового ритейла – Евросеть, Питерфон.ру, Реалсамара, Связьком, АРТ ТЕЛЕКОМ, Норлинк; в банковских сетях – Юниаструмбанк, КБ «Канский», Столичный Торговый Банк; через терминалы моментальной оплаты, а также через сайт «gosloto.ru». Количество точек продаж лотерейных билетов по состоянию на 1 ноября 2010 года составляет 6454. На эту дату продано 20 863 676 лотерейных ставок на сумму 2 758 132 510 рублей.

В силу указанного можно сделать вывод о том, что обозначение «ГОСЛОТО», входящее в состав заявленного обозначения, способно индивидуализировать оказываемые заявителем услуги 41 класса МКТУ по организации лотереи. Таким

образом, обозначение «ГОСЛОТО» удовлетворяет требованиям охраноспособности, изложенным в подпункте 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении довода экспертизы о том, что использование в изобразительном элементе заявленного обозначения цветов российского флага и прилагательного «государственная» способно ввести потребителя в заблуждение относительно статуса заявителя, необходимо отметить следующее.

Заявителем был направлен в Геральдический комитет при Президенте Российской Федерации запрос о том, является ли изобразительный элемент, в котором используются переплетающиеся полосы белого, красного и синего цветов, сходным с изображением государственного флага Российской Федерации. На указанный запрос был представлен ответ [13], в котором указано, что согласно результатам проведенной геральдической экспертизы установлено, что никакие нормы действующего законодательства использованием в составе заявленного комбинированного обозначения изобразительного элемента (кольца), окрашенного в цвета государственного флага Российской Федерации, не нарушены.

В связи с указанным следует отметить, что стилизованное изображение кольца из переплетенных полос белого, красного и синего цветов, входящее в состав заявленного обозначения, не будет ассоциироваться с российским флагом и, следовательно, никоим образом не сможет ввести потребителя в заблуждение относительно услуг или их производителя.

Что касается слова «государственная», то его включение в состав заявленного обозначения обусловлено видом и условиями лотереи, поскольку ВГЛ «ГОСЛОТО» проводится по поручению государства, от имени которого согласно дополнительному соглашению к государственному контакту выступает Министерство спорта, туризма и молодежной политики Российской Федерации (в связи с упразднением Федерального агентства по физической культуре и спорту на основании Указа Президента Российской Федерации от 07.10.2008 №1445), наличие этого слова в заявленном обозначении не будет порождать в сознании потребителя представление о лице, оказывающем услуги, которое не соответствует действительности.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что заявленное обозначение удовлетворяет требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, заявленное комбинированное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака с указанием в качестве неохраняемого элемента словосочетания «Всероссийская государственная лотерея», которое не занимает в обозначении доминирующего положения.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам

пришла к выводу:

удовлетворить возражение от 17.08.2011, отменить решение Роспатента от 18.05.2011 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2009729472.