

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 03.09.2013 на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 23.05.2013 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011729088/50, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Спортлото», Москва (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2011729088/50 с приоритетом от 06.09.2011 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

В качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, состоящее из словесных элементов «спортлото» и «КЕНО», выполненных оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Словесный элемент «спортлото» выполнен более мелким шрифтом и расположен над словесным элементом «КЕНО». В левой части, перед словесным элементом «спортлото» расположен графический элемент в виде стилизованных человечков. Знак выполнен в синем, голубом, светло-голубом, оранжевом, светло-оранжевом, зеленом, светло-зеленом, темно-зеленом, желто-зеленом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 23.05.2013 об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента), основанное на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 1 и пункта 3 статьи 1483 Кодекса обосновывается тем, что заявленное обозначение не обладает

различительной способностью, так как включенные в заявленное обозначение словесные элементы «СПОРТЛОТО» (название государственной лотереи в СССР), «КЕНО» (название азартной игры, лотереи KENO широко распространенной во всем мире), занимают доминирующее положение и указывают на вид и свойства заявленных услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивное игрой, а именно лотерей [через компьютерную сеть]; обеспечение интерактивное игрой, а именно лотерей [через мобильную связь]», а для остальных заявленных услуг, не связанных с лотереей «Спортлото» заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида услуг.

В поступившем 03.09.2013 в палату по патентным спорам возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака, доводы которого сводятся к следующему:

- экспертизой не представлены факты, свидетельствующие об отнесении заявленного обозначения к одному из критериев, указанных в законодательстве, для отнесения обозначений к не обладающим различительной способностью, в связи с чем соответствующий довод несостоятелен;
- экспертизой признаны только два из пяти элементов заявленного обозначения, указывающими на вид и свойства заявленных услуг 41 класса МКТУ;
- экспертизой не представлены какие-либо доказательства того, что словесные элементы «СПОРТЛОТО» и «КЕНО» могут указывать на вид заявленных услуг 41 класса МКТУ;
- экспертизой не указано ни одной объективной особенности услуги по организации лотереи, на которую указывало бы заявленное обозначение (в возражении приведены подробные сведения относительно видов и целей лотереи в соответствии с Федеральным законом «О лотереях» от 11.11.2003 № 138-ФЗ);

- заявитель утверждает о том, что заявленное обозначение узнаваемо потребителем и устойчиво ассоциируется с оказываемыми заявителем услугами, обладает приобретенной различительной способностью.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, выразило просьбу об отмене решения Роспатента от 23.05.2013 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении части заявленных услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивное игрой [через компьютерную сеть]; обеспечение интерактивное игрой [через мобильную связь]».

Изучив материалы дела, палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (06.09.2011) поступления заявки на 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 №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 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, 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.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения, сочетания букв, не имеющие словесного характера; линии, простые геометрические фигуры, а также их сочетания, не образующие композиции, дающих качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в них элементов (пункт 2.3 (2.3.1) Правил).

В соответствии с подпунктом (2.3.2.3) пункта 2.3.2 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание 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; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Элементы, указанные в подпункте (2.3.2.3) Правил могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения, в частности, предусмотренные в подпункте (2.3.2.3) пункта 2.3.2 Правил, не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования для конкретных товаров.

Доказательства приобретения обозначением различительной способности представляются заявителем. К таким доказательствам, в частности, относятся сведения о длительности использования обозначения, об интенсивности его использования и т.д. (пункт 2.3.2.3 Правил).

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

В соответствии с пунктом (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.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесных элементов «спортлото» и «КЕНО», выполненных оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Словесный элемент «спортлото» выполнен более мелким шрифтом и расположен над словесным элементом «КЕНО». В левой части, перед словесным элементом «спортлото» расположен графический элемент в виде стилизованных человечков. Знак выполнен в синем, голубом, светло-голубом, оранжевом, светло-оранжевом, зеленом, светло-зеленом, темно-зеленом, желто-зеленом цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ.

Следует отметить, что словесный элемент «КЕНО» занимает центральное положение в знаке и при этом выполнен большим размером по сравнению с остальными элементами.

Кроме того, композиционно заявленное обозначение выполнено таким образом, что изобразительные элементы в виде стилизованных человечков и словесный элемент «СПОРТЛОТО» занимают в нем незначительное положение и внимание потребителя будет акцентироваться именно на слове «КЕНО», которое воспринимается как самостоятельный элемент в силу композиционных особенностей знака.

Так, заявленное обозначение содержит в своем составе два словесных элемента: «СПОРТЛОТО», «КЕНО»:

- «СПОРТЛОТО» - государственная лотерея в СССР. По системе правил является вариантом международно известной азартной игры «кено». Разыгрывалась по системам «5 из 36» и «6 из 45». На основании Распоряжения Правительства Российской Федерации от 14.09.2009 № 1318-р ООО «Спортлото» является оператором государственных лотерей, проводимых в поддержку XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в г. Сочи. Организатор лотерей: Минфин России. Спортлото является единственной лотерейной компанией в России, имеющей право на использование элементов олимпийской символики (см. Интернет, Яндекс, словари);

- «КЕНО» — азартная игра. В бывшем СССР был широко известен модифицированный вариант данной игры — государственная лотерея «Спортлото» (5 из 36, 6 из 45 или 6 из 49). По правилам «КЕНО» напоминает

лотерею или бинго, в него часто играют в различных казино (см. Интернет, Яндекс, словари).

Необходимо отметить, что все услуги заявленного перечня относятся к услугам в области лотерей и интерактивных игр.

Согласно словарно-справочным и информационным источникам (например, Толковый словарь Даля): «игра» - обозначает действие и предмет, то, чем играют и во что играют: забава, установленная по правилам, и вещи для того служащие; «лотерея» – это организованная азартная игра, при которой распределение выгод и убытков зависит от случайного извлечения того или иного лотерейного билета или номера (жеребья, лота). Также, лотерея - розыгрыш, разыгорка; разборка вещей по жеребью, за известный внос. Лотерейный, к лотерее относящ. Лотерейщик (хозяин или участник лотереи). Лото – игра, где вынимаются жеребейки с числами, и каждый покрывает на своих картах эти числа.

В этой связи заявленное обозначение, в состав которого входят указанные выше словесные элементы, будет восприниматься потребителями в отношении услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивное игрой [через компьютерную сеть]; обеспечение интерактивное игрой [через мобильную связь]», как указывающее на их вид (лотерея, игра) и назначение (для игры).

Кроме того, необходимо отметить, что, как следует из определения товарного знака/знака обслуживания (обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических или индивидуальных предпринимателей), основное его назначение состоит в способности индивидуализировать товары/услуги конкретного лица.

Заявленное обозначение в силу заложенной в нем семантики изначально не способно для услуг, связанных с организацией лотерей или обеспечением играми, выполнять функцию индивидуализации услуг, оказываемых конкретным лицом.

Коллегия палаты по патентным спорам отмечает, что обозначение «СПОРТЛОТО» длительное время используется в качестве наименования лотереи, и у потребителя сложилось устойчивое восприятие обозначения «СПОРТЛОТО» как вида лотереи. Данное обозначение широко используется различными лицами, оказывающими услуги по проведению лотерей в разных странах мира.

Обозначение «КЕНО», также известно широкому кругу потребителей, поскольку на сайтах в сети Интернет имеется информация об игре «КЕНО», как одной из разновидностей лотереи. На Украине, в Республике Беларусь, Казахстане и других странах лотерея «КЕНО» является одной из самых известных. Так, например, на сайте <http://www.kenoonline.ru/> указано, что любителям различных лотерей вполне может приглянуться кено-лотерея. Считается, что игра кено возникла более 2000 лет назад в Китае. Правитель династии Хань-Шуй придумал способ финансирования войны гражданами помимо налогов. Он предложил им за определенную плату получать из ста двадцати китайских иероглифов комбинацию, которая позволяла им выиграть приз. Игра кено со временем приобрела такую огромную популярность, что позже Великая Китайская стена строилась на доходы от кено-лотереи. Сайт <http://topfortuna.com/> посвящен всем поклонникам числовых комбинационных лотерей. Данные лотереи в разных странах и регионах носят самые разнообразные названия типа Спортлото, Кено, Суперлото, Мегалот, Евромиллион, Олимпион и так далее. Аналогичные сведения приводятся и на сайтах <http://mirloto.ru/>, <http://lotopobeda.ru>, <http://azart24.info/loto/keno/>, <http://www.sportlotokeno.ru/> и др.

Изложенное свидетельствует о том, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью и не способно выполнять индивидуализирующую функцию товарного знака.

Сведений о том, что в сознании потребителя заявленное обозначение связано исключительно с заявителем, не представлено.

Что касается несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, то ограничение заявителем перечня услуг услугами 41 класса МКТУ «организация лотерей; обеспечение интерактивное игрой [через компьютерную сеть]; обеспечение интерактивное игрой [через мобильную связь]» исключает необходимость проведения анализа доводов экспертизы по данному основанию, приведенному в отношении остальных услуг 41 класса МКТУ.

Таким образом, оспариваемый заявителем вывод о том, что заявленному обозначению не может быть предоставлена правовая охрана на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 03.09.2013, оставить в силе решение Роспатента от 23.05.2013.