

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), рассмотрела возражение от 22.03.2011 на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2009714442/50, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ДЕЛЬТА», г. Серпухов (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2009714442/50 с приоритетом от 23.06.2009 на имя заявителя было подано словесное обозначение «OLIVER`S BAR», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Регистрация испрашивается в отношении товаров 09, 16, 28 и услуг 35, 41 и 42 классов МКТУ, приведенных в перечне товаров и услуг.

По результатам экспертизы заявленного обозначения было принято решение Роспатента от 14.12.2010 об отказе в государственной регистрации товарного знака. Согласно заключению экспертизы заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, ввиду того, что оно воспроизводит название компьютерной игры «OLIVER`S BAR», разработанной и распространяемой группой компаний «NOVOMATIC AG» (www.novomatic.com), расположенной по адресу: Wiener Strasse 158, 2352 Gumpoldskirchen, Austria, вследствие чего регистрация товарного знака на имя заявителя способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров (лица, оказывающего услуги).

В Палату по патентным спорам 22.03.2011 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака, доводы которого сводятся к следующему:

- наличие компьютерной игры под названием «OLIVER`S BAR» у компании NOVOMATIC AG, зарегистрированной в Австрии и ведущей свою деятельность на территории ЕС, а не на территории РФ, не является основанием для отказа в регистрации товарного знака;

- поскольку компания NOVOMATIC AG не зарегистрировала товарный знак с обозначением «OLIVER`S BAR» на территории РФ, это дает основания полагать, что свои товары и услуги компания NOVOMATIC AG индивидуализирует другими товарными знаками;

- наличие информации, содержащей сходное обозначение «OLIVER`S BAR», на официальном сайте www.novomatic.com не является основанием для отказа в государственной регистрации заявленному обозначению, поскольку на сайте нет прямого указания на использование этой информации на территории России, а следовательно, указанные товары и услуги, предоставляемые компанией NOVOMATIC AG, не распространяются на российских потребителей;

- информация, содержащаяся на данном сайте, относительно данной компьютерной программы, имеет значение только для того круга лиц (потребителей), которые могут воспользоваться услугами компании NOVOMATIC AG по продаже указанной программы;

- отсутствие указания на возможность приобретения программы в РФ, а также отсутствие зарегистрированного товарного знака с указанным обозначением на территории РФ свидетельствует о том, что данная информация не имеет отношения к российским потребителям.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 14.12.2010 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2009714442/50.

На заседании коллегии Палаты по патентным спорам, состоявшемся 16.05.2011, заявитель присутствовал, представил дополнительные материалы к возражению:

- копия свидетельства о государственной регистрации программы для ЭВМ «Бар Оливера (Oliver`s Bar)»;

- письмо-согласие от правообладателя данной программы на использование обозначения «Бар Оливера (Oliver`s Bar)» заявителем;
- распечатки из сети Интернет.

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

С учетом даты (23.06.2009) поступления заявки №2009714442/50 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 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 подпунктом 1 пункта 3 статьи 1486 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.

Заявленное на государственную регистрацию по заявке № 2009714442 обозначение является словесным и представляет собой словосочетание «OLIVER`S BAR», выполненное заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом в одну строку. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 09, 16, 28, 35, 41, 42 классов МКТУ.

Анализ заявленного словесного обозначения показал, что оно полностью совпадает с названием игры «Oliver`s Bar», производимой компанией «Novomatic AG» (см. например, сайты <http://www.novomatic.com>, <http://www.wmc-online.net>, <http://www.novomatic-game.ru>, http://www.fortunagame.ru/game_automats/novomatic, <http://avtomati.net/igrovie/olivers-bar-bar-olive> и др.).

Группа компаний «NOVOMATIC» - крупный австрийский концерн, основным видом деятельности которого является разработка и производство игровых автоматов, а также программного и аппаратного обеспечения к ним. «NOVOMATIC» имеет свои представительства во всех странах Европы, СНГ, а также в Африке и Южной Америке. Присутствие сведений об указанной австрийской компании и ее товарах, среди которых игра «OLIVER`S BAR», в сети Интернет позволяет прийти к выводу об осведомленности потребителей об игре «OLIVER`S BAR» компании «NOVOMATIC». При этом следует отметить, что глобальная информационная сеть Интернет является одним из основных средств свободного распространения и получения различного рода информации и относится к электронным средствам распространения информации наряду с радио и телевидением.

Сведения, содержащиеся на официальном сайте указанной австрийской компании, позволяют потребителю получать информацию о деятельности компании «NOVOMATIC», в том числе об электронной развлекательной игре «OLIVER`S BAR».

Таким образом, на дату проведения заседания коллегии Палаты по патентным спорам в сети Интернет представлена информация, позволяющая установить, что заявленное обозначение полностью воспроизводит обозначение, используемое австрийской компанией в отношении одних и тех же товаров/услуг, относящихся к автоматам игровым, программам игровым компьютерным, играм азартным, предоставлению услуг, связанных с этими товарами.

Существование этих сведений в общедоступном источнике информации приводит к возможности возникновения в сознании потребителя ассоциативной связи между заявленным обозначением и производителем товаров/услуг из Австрии, в то время как заявителем является российское юридическое лицо.

В связи с этим коллегия Палаты по патентным спорам имеет все основания полагать, что обозначение «OLIVER`S BAR» способно ввести потребителя в заблуждение, так как может породить представление об изготовителе товаров/услуг, которое не соответствует действительности. Обратное заявителем не доказано.

Мнение заявителя о том, что компания «NOVOMATIC AG» не распространяет свою продукцию, не оказывает услуги на российском рынке, не зарегистрировало используемое ею обозначение «OLIVER`S BAR» в качестве товарного знака на территории России и, следовательно, не имеет намерений выйти со своим товаром под маркой «OLIVER`S BAR»

на российский потребительский рынок, не опровергает информацию о компании NOVOMATIC и ее продукции.

В то же время следует отметить, что информация о деятельности заявителя – ООО «Дельта» в общедоступных потребителям источниках (например, в сети Интернет) не представлено, и оснований полагать, что заявитель имеет какие-либо хозяйственные связи с компанией «NOVOMATIC», у коллегии не имеется.

В связи с этим заявленные товары и услуги могут быть восприняты как товары и услуги, произведенные компанией «NOVOMATIC» или при ее согласии, то есть применение такого обозначения в отношении этих товаров и услуг способно вызвать в сознании потребителя представление о принадлежности их не ООО «Дельта», а иному лицу, а именно: «NOVOMATIC AG», что не соответствует действительности, следовательно, потребитель может быть введен в заблуждение относительно производителя товаров и лица, оказывающего услуги.

Таким образом, коллегия Палаты по патентным спорам приходит к выводу о несоответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса и пункта 2.5.1 Правил и, следовательно, о правомерности принятого Роспатентом решения об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2009714442/50.

Учитывая вышеизложенное, Палата по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 22.03.2011 и оставить в силе решение Роспатента от 14.12.2010.