

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261, рассмотрела возражение, поступившее 10.01.2023. Данное возражение подано ООО «Спортивные Лотереи», г. Серпухов (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021784834, при этом установлено следующее.

Заявка №2021784834 на регистрацию словесного товарного знака **Национальная лотерея** «**лотерея**» была подана на имя заявителя 17.12.2021 в отношении товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 21.09.2022 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021784834 в отношении всех заявленных товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ (далее-решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В частности, было указано, что заявленное обозначение «НАЦИОНАЛЬНАЯ ЛОТЕРЕЯ» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ на основании положений пункта 1 и подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса,

поскольку в силу своего семантического значения оно не обладает различительной способностью, так как состоит из неохраняемых элементов: - «Национальная, (ый)» — Государственный, принадлежащий данной стране, относящийся к какой-л. стране по этническому признаку и подданству одновременно характеризуют заявленные товары и услуги, в том числе, указывают на свойство, назначение заявленных товаров и услуг (16 – авторучки; афиши; баннеры бумажные; бейджи именные [офисные принадлежности]; билеты; брошюры; буклеты; бювары; бюллетени информационные; вывески бумажные или картонные; вымпелы бумажные; газеты; издания периодические; издания печатные; изображения графические; картон; картон из древесной массы [канцелярские товары]; картонки для шляп; карточки; карточки каталожные [канцелярские товары]; карты коллекционные, за исключением используемых для игр; каталоги; коробки бумажные или картонные; купоны печатные; материалы графические печатные; наклейки самоклеящиеся [канцелярские товары]; нумераторы; плакаты; продукция печатная; проспекты; флаеры; этикетки из бумаги или картона, 28 - автоматы аркадные для видеоигр; автоматы для видеоигр; автоматы игровые для азартных игр; автоматы игровые с предварительной оплатой; билеты лотерейные со стираемым слоем; игры; игры и игрушки портативные электронные с телекоммуникационными функциями; игры комнатные; игры настольные; игры портативные с жидкокристаллическими дисплеями; карточки для игр; карты для бинго; скретч-карты для лотерей; слот-машины [игровые автоматы]; устройства для игр; фишки [жетоны] для игр; фишки для азартных игр, 35 - агентства по коммерческой информации; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; аудит коммерческий; аудит финансовый; бизнес-услуги посреднические по подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании; бюро по найму; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; демонстрация товаров; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам организации и

управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий связей с общественностью; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг целевой; менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; написание резюме для третьих лиц; написание текстов рекламных сценариев; обзоры печати; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты для третьих лиц; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; помощь административная в вопросах тендера; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; посредничество коммерческое; предоставление деловой информации; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; пресс-службы; прогнозирование экономическое; продажа аукционная; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство

рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; прокат фотокопировального оборудования; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; регистрация данных и письменных сообщений; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в компьютерных базах данных; службы административные по медицинским направлениям; службы консультативные по управлению бизнесом; службы корпоративных коммуникаций; службы по связям с прессой; согласование деловых контрактов для третьих лиц; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; телемаркетинг; тестирование психологическое при подборе персонала; управление бизнесом временное; управление внешнее административное для компаний; управление деятельностью внештатных сотрудников; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги РРС; услуги в области общественных отношений; услуги коммерческого лоббирования; услуги конкурентной разведки; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги машинописные; услуги по исследованию рынка; услуги по напоминанию о встречах [офисные функции]; услуги по оптимизации трафика веб-сайта; услуги по планированию встреч [офисные функции]; услуги по подаче налоговых деклараций; услуги по поисковой оптимизации продвижения

продаж; услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги рекламные <оплата за клик>; услуги секретарей; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги стенографистов; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; экспертиза деловая, 41 - бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; макетирование публикаций, за исключением рекламных; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; организация досуга; организация лотерей; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях; предоставление полей для гольфа; предоставление рейтинга пользователей в развлекательных или культурных целях; предоставление услуг игровых залов; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; прокат оборудования для игр; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивной книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; развлечения; составление программ встреч [развлечение]; услуги в области азартных игр; услуги видеомонтажа мероприятий; услуги звукорежиссеров для мероприятий; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги казино [игры]; услуги по распространению билетов [развлечение]; шоу-программы) на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса; - «Лотерея» - розыгрыш денег, или вещей по взятым заранее или в момент розыгрыша билетам, см. Интернет: https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_fwords/40727/лотерея; А. Я. Сухарев, В. Е. Крутских, А.Я. Сухарева. Национальность// Большой юридический словарь. 5 — М.: Инфра-М (рус.). — 2003., 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/878906>. Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940.и др.) характеризуют заявленные товары и услуги, в том числе указывают на область деятельности, вид, назначение заявленных товаров и услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Одновременно, для товаров и услуг, не имеющих отношение к лотереям и не предназначенных для лотерей, не являющихся таковыми, заявленное обозначение «НАЦИОНАЛЬНАЯ ЛОТЕРЕЯ» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса как

вводящее в заблуждение относительно области деятельности, вида, свойств, назначения заявленных товаров и услуг.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- согласно решению Роспатента, заявленное обозначение характеризует все заявленные товары и услуги, в том числе, указывает на область деятельности, вид, свойство, назначение заявленных товаров. Однако, все товары и услуги, описанные в каждом из заявленных подклассов, никак не могут характеризоваться словами «Национальная лотерея». Очевидно, что для всех заявленных товаров и услуг слова «Национальная лотерея» являются фантазийным обозначением, что исключает характеризацию заявленным обозначением этих товаров и услуг;

- пункт 1 статьи 1483 Кодекса в данной ситуации не применим, так как из самой нормы следует, что 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. Из слова «только» в диспозиции данной нормы следует, что каждый элемент заявленного обозначения должен характеризовать товар, чтобы такому обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака. Какой из двух элементов - «Национальная» или «Лотерея» - характеризует какой товар (услугу), что именно характеризует - вид, либо область деятельности, либо свойство, либо назначение, эксперт не пояснил. Эксперт не обосновал, почему для большинства товаров и услуг обозначение не является фантазийным, а применил один подход ко всем заявленным подклассам без какого-либо обоснования;

- обозначение «Национальная лотерея» является фантазийным по отношению ко всем видам товаров и услуг, указанных в заявке, в том числе, и к организации лотерей. Так, организация лотерей является услугой, чего не скажешь о лотерее. Понятия «лотерея» и «организация лотерей» не являются синонимичными, лотерея - это вообще не услуга;

- согласно статье 2 Федерального закона «О лотереях» от 11.11.2003 за №138-ФЗ (далее – Закон о лотереях) лотерея - игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (оператор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи;

- игра же вообще не является какой-либо услугой. Согласно определению из Толкового словаря С.И.Ожегова: ЛОТЕРЕЯ, -1. Розыгрыш вещей, денежных сумм по билетам. 2. О деле, в к-ром можно рассчитывать на успех только как на случайность. То есть слово «лотерея» можно толковать в нескольких значениях, оно определенно требует рассуждений, домысливания, которые могут быть различными, что свидетельствует об ассоциативном характере обозначения;

- в Канаде в отношении данных классов товаров и услуг зарегистрирован товарный знак № 905185 «Lottery», в США - № 86037872 «WYOMING LOTTERY», №88979532 «MISSISSIPPI LOTTERY» и т.д. Национальные патентные ведомства должны придерживаться сложившейся международной практике. Кроме того, экспертиза не учла тот факт, что в российском реестре товарных знаков зарегистрированы товарные знаки № 634876 «Лотерея на удачу!» и № 435725 «Гослото - главная лотерея страны!» в отношении тех же товаров и услуг, что свидетельствует об отсутствии единообразного подхода к регистрации товарных знаков. Кроме того, обширная международная практика также свидетельствует о том, что слово «лотерея» вполне может индивидуализировать собой различные товары и услуги, в том числе игры и развлечения (28, 41 классы МКТУ);

- что касается слова «Национальная», то оно, согласно тому же словарю С.И. Ожегова, имеет несколько значений: НАЦИОНАЛЬНЫЙ - 1. см. нация. 2. Характерный для данной нации, свойственный именно ей. 3. То же, что государственный. Однако в отношении слова «национальная» эксперт вообще ничего не пояснил и не указал, как данное слово характеризует товар, какой именно товар, а равно как оно может ввести в заблуждение;

- обозначение «Национальная Лотерея» само по себе образует уникальную, оригинальную, обладающую различительной способностью комбинацию из двух слов;

- в отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса необходимо отметить следующее. Слово «Национальный» в одном из своих значений определяется как «имеющий отношение к государству». Однако и заявитель имеет прямое отношение к государству. Он является оператором лотерей. Согласно статье 4 Федерального закона «О лотереях» решения о проведении лотерей принимается Правительством Российской Федерации, а оператор лотерей также определяется Правительством Российской Федерации. Без соответствующего государственного акта невозможно стать оператором лотерей;

- и слово «национальная», и слово «лотерея», как указано выше, имеют как минимум два значения, и, таким образом, потребитель будет воспринимать обозначение «национальная лотерея» по отношению к каждому товару и каждой услуге, охватываемой заявкой, как фантазийное, что уже не может вводить его в заблуждение. Таким образом, слово «лотерея» в словесном обозначении товарного знака по заявленным товарам и услугам вполне может быть зарегистрировано;

- Роспатентом зарегистрированы товарные знаки «Национальный резерв», «Национальный презент», «Лотерея на удачу!» и «Гослото - главная лотерея страны!» (свидетельства № 408430, №450072, № 634876, № 435725) и т.д.

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента и о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ.

Корреспонденцией от 15.02.2023 от заявителя поступили следующие дополнительные пояснения:

- заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате его использования. Указанный довод подтверждается сайтом заявителя. Уже 17 июня 2020 года на официальном сайте Федерации бокса России была опубликована новость о старте продаж лотерейных билетов заявителя;

- продукт заявителя и сам заявитель под заявленным обозначением были представлены в 2020 году и на сайте СМИ «МК-Спорт»;

- обозначение «Национальная Лотерея» также активно использовалось заявителем при реализации продукции и было нанесено на купоны, флаеры, афиши, баннеры и т.д. Доказательствами широкого использования данного обозначения являются договор с ООО «Пленум» и акты к нему об успешном оказании услуг по популяризации обозначения «Национальная лотерея», договор с ООО «Новый космос» по обслуживанию и поддержанию работы сайта заявителя и акты к нему, а также счет-фактуры с ООО «МП Диджитал» об оказании рекламных услуг заявителем. Все эти документы содержат словосочетание «Национальная Лотерея»;

- АНО «Левада-Центр» было проведено социологическое исследование, по результатам которого большинство потребителей лотерейных билетов на момент опроса и в ретроспективе воспринимают обозначение «Национальная лотерея» как название, индивидуализирующее товары/ услуги конкретного производителя (70% на момент опроса и 62% на 17 декабря 2021 года).

- результаты опроса, согласно которым большинство потребителей по состоянию на дату заявки ассоциируют заявленное обозначение с сайтом заявителя, просто поражает воображение. Для большинства потребителей лотерейных билетов 79% на момент опроса и 76% на 17.12.2021 обозначение «Национальная лотерея» ассоциируется с доменным именем (сайтом) <https://nationallottery.ru/>.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены следующие материалы:

1. отчет о социологическом исследовании (социологическом опросе) от АНО «Левада-Центр»;
2. договор заявителя с ООО «Пленум» и акты к нему;
3. договор между заявителем и ООО «Новый космос» и акты к нему;
4. счет-фактуры с ООО «МП Диджитал».

На заседании коллегии, состоявшемся 16.02.2023, заявителем представлены следующие дополнительные материалы:

5. лотерейный билет;

6. справка о принадлежности домена www.nationallottery.ru;
7. Приказ Министерства финансов России от 17.08.2022 за №126н;
8. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 29.08.2019 за №1921-р;
9. распечатка сайта из сети Интернет;
10. государственный контракт №01-01-06/05-217 от 24.10.2019;
11. материалы договора на оказание услуг по комплектации партии лотерейных билетов от 22.11.2021;

От заявителя 09.03.2023 поступили следующие дополнения к возражению:

- на странице 11 отчета раскрыто, что 76% опрошенных указали, что на 17 декабря 2021 года ассоциировали обозначение с сайтом www.nationallottery.ru. Соответственно, они ассоциировали обозначение с заявителем;

- опрошенный потребитель, ассоциировавший сайт заявителя с обозначением, не мог не знать о его содержании;

- на странице 14 отчета делаются выводы: «Результаты исследования показывают, что большинство потребителей лотерейных билетов на момент опроса и в ретроспективе воспринимают обозначение «Национальная лотерея» как название, индивидуализирующее товары/ услуги конкретного производителя (70% на момент опроса и 62% на 17 декабря 2021 года);

- большинство потребителей (72% на момент опроса и 67% на 17.12.2021) считают, что обозначение «Национальная лотерея» не является общеупотребимым и используется для индивидуализации товаров конкретного производителя/ услуг конкретного поставщика.

- для большинства потребителей лотерейных билетов 79% на момент опроса и 76% на 17.12.2021 обозначение «Национальная лотерея» ассоциируется с доменным именем (сайтом) <https://nationallottery.ru/>»;

- заявленное обозначение приобрело различительную способность, о чем также свидетельствуют видео с описанием лотереи и обозначением «Национальная Лотерея», которые были загружены блогерами с аккаунтами «Лотерейный Scratcher», «Лото Mix». В данных роликах демонстрируются билеты в руках

обычных потребителей и многократно подчеркивается, что это именно Национальная Лотерея, что и видно на демонстрируемых билетах. О приобретении обозначением различительной способности свидетельствуют и иные сайты в сети Интернет, а также представленные договоры;

- на рынке по состоянию на дату приоритета заявленного обозначения и на настоящее время сложилось два оператора лотерей (ООО «Спортивные Лотереи» и АО «ГСЛ»). Таким образом, исходя из крайне малого количества субъектов на данном рынке потребитель легко найдет отличия и не перепутает брэнды «Столото» и «Национальная лотерея». Что, кстати, подтверждается представленным отчетом о социологическом исследовании;

- кроме того, эксперт, принявший решение об отказе в государственной регистрации, сделал это в отношении всех заявленных услуг без разбора. Эксперт не провел различий между услугой «игры» в 28 классе МКТУ и услугой «игры» в 41 классе МКТУ. В оригинальном тексте Ниццкой конвенции, которой утверждены наименования товаров и услуг для классов, игры в 28 классе МКТУ называются «games» (например, детские игры или спортивные игры), а в 41 классе МКТУ называются «gambling» (азартные игры). Однако ни один из этих вариантов не означает лотерею вообще. Лотерея явно не является спортивной игрой. А из Федерального закона «О лотереях» она также не является азартной игрой. Это же подтверждается и статьей 1 Федерального закона «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр», согласно которой этим законом определяются правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр на территории Российской Федерации и действие этого закона не распространяется на деятельность по организации и проведению лотерей.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены:

12. ссылки на ролики из YouTube;

13. распечатка с сайта «Лиги ставок» о Национальной лотерее;

14. распечатка с сервиса «Wayback Machine» о состоянии сайта заявителя на дату 23.10.2020;

15. распечатки статей с сайта «TimeLottery» о Национальной лотерее и первом победителе Национальной лотереи;

16. распечатка статьи о Национальной лотерее в СМИ «Советский Спорт» от 28.10.2020

17. скриншот с количеством просмотров каналов Лото Мiх и Лотерейный Scratcher.

На заседании коллегии, состоявшемся 16.03.2023, коллегией к протоколу были приобщены распечатки товарных знаков по свидетельствам №811520, №906680, №821555.

На заседании коллегии, состоявшемся 30.03.2023, заявитель представил примеры регистраций знаков «Missisipy Lottery» (США, №6442583), «Wyoming Lottery» (США, № 4810346), «National Lottery» (Мозамбик №002474), «National Lottery» (Украина № m201621206). Данные товарные знаки были зарегистрированы в отношении тех же услуг, для индивидуализации которых испрашивается правовая охрана для товарного знака по заявке № 2021784834. Таким образом, иностранные регистрирующие органы считают возможным регистрацию знаков, содержащих охраняемый элемент «lottery», в отношении игр и организации лотерей. В соответствии с Парижской конвенцией, если бы правообладатели вышеперечисленных товарных знаков обратились за их регистрацией и в отношении России, Роспатент обязан был бы их зарегистрировать. Заявителем также были представлены распечатки соответствующих регистраций с переводами (18).

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы, представленные в возражении, неубедительными.

С учетом даты подачи (17.12.2021) заявки №2021784834 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития

Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 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. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения. Положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения. В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

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 ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

Национальная лотерея

Заявленное обозначение «**лотерея**» является словесным и выполнено в две строки стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита, начальная буква «н» в слове «национальная» - заглавная. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ.

Согласно решению Роспатента, заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса. Анализ обозначения по заявке №2021784834 на соответствие приведенным нормам права показал следующее.

Как отмечалось выше, в состав заявленного обозначения включены словесные элементы «национальная», «лотерея». Анализ словарно-справочных источников

информации (см. www.dic.academic.ru, Толковый словарь Ожегова, С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова, 1949-1992) показал следующие семантические значения упомянутых словесных элементов:

национальная (женский род к прилагательному национальный) – характерный для данной нации, свойственный именно ей; то же, что государственный;

лотерея – розыгрыш вещей, денежных сумм по билетам; о деле, в котором можно рассчитывать на успех только как на случайность. Таким образом, заявленное обозначение образовано сочетанием слов «национальная» и «лотерея», связанных между собой по смыслу и грамматически и представляющее указание на вид игры (лотерея), которая имеет национальный (государственный) характер.

С учетом вышеизложенного, следует констатировать, что словесные элементы «национальная» и «лотерея» образуют единое словосочетание, в котором элементы связаны по смыслу и грамматически, его семантика понятна и очевидна российскому потребителю и связана с проведением игры (лотереи) национального (государственного) характера.

При рассмотрении настоящего возражения коллегия приняла во внимание Федеральный закон «О лотереях», согласно которому:

лотерея - игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (оператор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи. Договор между оператором лотереи и участником лотереи заключается на добровольной основе и оформляется выдачей лотерейного билета, лотерейной квитанции либо электронным лотерейным билетом. На лотерейном билете, лотерейной квитанции, электронном лотерейном билете обязательно присутствие лотерейной комбинации, нанесенной (внесенной) на стадии изготовления (создания) соответствующего документа и (или) участником лотереи.

лотерейный билет - документ, удостоверяющий право на участие в лотерее и подтверждающий заключение договора между оператором лотереи и участником лотереи;

лотерейная квитанция - документ, выдаваемый лотерейным терминалом,

удостоверяющий право на участие в тиражной лотерее и подтверждающий заключение договора между оператором лотереи и участником лотереи;

электронный лотерейный билет - электронный документ, удостоверяющий право на участие в тиражной лотерее, подтверждающий заключение договора между оператором лотереи и участником лотереи, содержащий защищенную информацию о зарегистрированной лотерейной ставке (лотерейных ставках), размещенную в центре обработки лотерейной информации и позволяющую идентифицировать участника лотереи, оплатившего лотерейную ставку (лотерейные ставки) в порядке, установленном условиями лотереи, с учетом требований Федерального закона от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации";

годовой отчет о проведении лотереи - сведения, которые оператор лотереи ежегодно обязан опубликовывать в средствах массовой информации и (или) размещать в сети "Интернет". Состав сведений, включаемых в годовой отчет о проведении лотереи, и порядок его опубликования определяются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

Таким образом, лотерея – это такой вид игры, при котором выпускаются лотерейные билеты (в бумажном и электронном виде), впоследствии производится розыгрыш лотереи. Организатор лотереи обязан публиковать годовой отчет о проведении лотереи. Согласно информации в сети Интернет (см., например, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/620321>, <https://www.stoloto.ru/4x20/tvshow> и др.) лотерея может быть проведена посредством развлекательного шоу на телевидении, также в сети Интернет присутствует информация об интерактивной лотерее (https://solgames.ru/lottery_systems.shtml).

Статьей 3 Закона о лотереях предусмотрено, что лотерея в зависимости от способа ее проведения подразделяется на тиражную и бестиражную. При этом, тиражная лотерея, как правило, проводится по правилам лото (бинго). Следует отметить, что в бинго случайным образом выбираются числа, а игроки должны заполнять соответствующие числа на своих карточках, в российском варианте бинго используется мешочек с бочонками, а там — лототрон с шарами.

С учетом вышеизложенного, коллегия усматривает, что средним российским потребителем лотерея воспринимается в качестве игры (проводимой, в том числе, по правилам бинго), в которую можно что-то выиграть, которая может проводиться посредством шоу, в связи с чем заявленное обозначение воспринимается в качестве указывающего на назначение, тематическую направленность заявленных товаров 16 класса МКТУ «авторучки; альбомы; альманахи; аппараты для ламинирования билетов офисные; аппараты множительные; афиши; баннеры бумажные; бланки; бланки уведомлений [канцелярские товары]; блокноты; блокноты [канцелярские товары]; блокноты для рисования, черчения; брошюры; буклеты; бумага; бумага в листах [канцелярские товары]; бюллетени информационные; вывески бумажные или картонные; вымпелы бумажные; газеты; держатели для карандашей; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; дубликаторы; журналы [издания периодические]; издания периодические; издания печатные; изображения графические; календари; карандаши; карандаши автоматические; картинки; картинки переводные; карточки; карточки каталожные [канцелярские товары]; каталоги; картон; книги; книжки-комиксы; конверты [канцелярские товары]; купоны печатные; лотки для корреспонденции; листовки; плакаты; материалы графические печатные; материалы для обучения [за исключением приборов]; открытки поздравительные; открытки почтовые; папки для документов; приборы письменные; принадлежности письменные; принадлежности пишущие; проспекты; расписания печатные; регистры; продукция печатная; товары писчебумажные; реестры; репродукции графические; ручки-маркеры [канцелярские принадлежности]; учебники [пособия]; флаеры; фотографии [отпечатанные]; табло из бумаги или картона для объявления; флаги бумажные; шаблоны; шаблоны для стирания». Указанные виды товаров представляют собой рекламную продукцию, сопровождающую проведение лотерей, печатную продукцию, которая может иметь соответствующую тематическую направленность (посвящена проведению лотерей, содержит ее описание и т.д.), кроме того, печатная продукция может исходить от лица, проводящего лотереи в виде его годовых отчетов о проведенной лотерее. Заявленные товары 16 класса МКТУ содержат также и оборудование, которое может

быть предназначено для печати лотерейных билетов.

Заявленное обозначение, включающее словесный элемент «лотерея», напрямую указывает на вид товаров 28 класса МКТУ «билеты лотерейные со стираемым слоем; карточки для игр; карты для бинго; скретч-карты для лотерей». Товары 28 класса МКТУ «емкости для игральные костей; игры; игры настольные; игры комнатные; стаканы для игральные костей; кости игральные; фишки [жетоны для игр]; фишки для азартных игр; шары для игр; шары надувные для игр; шарики для игр» могут сопровождать проведение лотерей, проводимых по принципу бинго, быть их частью, следовательно, для данных товаров заявленное обозначение указывает на их назначение. Также, по мнению коллегии, в случае маркировки заявленным обозначением товаров 28 класса МКТУ «автоматы аркадные для видеоигр; автоматы для видеоигр; автоматы игровые с предварительной оплатой; портативные игры с жидкокристаллическими дисплеями; устройства для игр; слот-машины [игровые автоматы]; игры портативные электронные с телекоммуникационными функциями» у потребителя могут создаться правдоподобные представления, связанные с тем, что они предназначены для лотерейных игр, посредством них проводятся лотерейные игры.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; запись сообщений [канцелярия]; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг целевой; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров

на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; прокат фотокопировального оборудования; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; телемаркетинг; управление процессами обработки заказов товаров; услуги PPC; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]». При маркировке упомянутых услуг заявленных обозначением они способны быть восприняты в качестве указывающих на их назначение — предназначены для продвижения лотереи.

Кроме того, заявленное обозначение является описательным применительно к услугам 41 класса МКТУ «бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; макетирование публикаций, за исключением рекламных; монтаж видеозаписей; монтирование телепрограмм; написание телесценариев; организация лотерей; организация досуга; организация конкурсов [развлекательных]; передачи развлекательные телевизионные; предоставление рейтинга пользователей в развлекательных целях; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых;

предоставление информации по вопросам развлечений; предоставление услуг игровых залов; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; предоставление информации по вопросам отдыха; публикация интерактивных книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; прокат оборудования для игр; производство фильмов, за исключением рекламных; прокат оборудования для игр; развлечения; услуги по распространению билетов [развлечение]; услуги в области азартных игр; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть; услуги казино [игры]; шоу-программы». По мнению коллегии, все упомянутые услуги связаны с проведением лотереи, в том числе предоставление информации о данных играх, прокат соответствующего оборудования для игр, публикацию материалов о проведенных или предстоящих играх. Кроме того, среднему российскому потребителю известно о проведении шоу-программ, посвященных лотереям. Следовательно, обозначение «Национальные лотереи» будет воспринято в качестве указывающего на назначение вышеупомянутых видов услуг.

Заявитель указывает, что лотереи, согласно российскому законодательству, не относятся к азартным играм, однако, по мнению коллегии, как в лотерее, так и в азартных играх выигрыш связан с удачей, в связи с чем в сознании потребителей данные виды игр тесно взаимосвязаны и, поэтому, исследуемое обозначение является описательным применительно к товарам и услугам 28 и 41 классов МКТУ, связанных с азартными играми.

Следует отметить, что проведение лотерей регламентировано действующим законодательством. Организатором лотереи выступает федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством Российской Федерации, проведение лотереи осуществляет юридическое лицо, заключившее контракт с организатором.

Исходя из того, что на территории Российской Федерации любые лотереи могут организовываться только федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, словосочетание «национальная лотерея» характеризует любую лотерею.

Для любого из операторов проведения лотерей (АО «ГСЛ», ООО «Спортлото», ООО "Спортивные Лотереи") указанное словосочетание должно оставаться свободным от исключительных прав третьих лиц, обусловленное необходимостью его использования в упомянутой выше сфере товаров и услуг, любым участником рынка для описания их вида и назначения.

Пункт 1 статьи 1483 Кодекса в целом и его подпункт 3 в частности введены в законодательство для недопущения «монополизации» обозначений, которые объективно характеризуют товар (услугу), а, следовательно, должны быть свободны для использования всеми производителями и продавцами.

При рассмотрении настоящего возражения коллегия приняла во внимание

товарные знаки « НАЦИОНАЛЬНАЯ СПОРТИВНАЯ ЛОТЕРЕЯ», « НАЦИОНАЛЬНАЯ Лотерея»,


«**Национальная лотерея**» по свидетельствам №811520, №906680, №821555, зарегистрированные на имя заявителя с дискламацией словосочетания «национальная лотерея».

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса допускают регистрацию обозначений, которые приобрели дополнительную различительную способность в результате активного и интенсивного использования заявителем.

В рамках изложенного довода ООО «Спортивные Лотереи» ссылается на материалы (1-6, 9-11, 12-17).

ООО «Спортивные Лотереи» представлены скриншоты сайтов www.nationallottery, www.sportmk.ru, официальный сайт Федерации бокса России, www.ligastavok.ru, www.timelottery. На упомянутых сайте содержится указание на лотерею под названием «Национальная лотерея», организатором которой является заявитель. Вместе с тем, из представленного сайта не представляется возможным установить количество лиц, которое было с ним ознакомлено, а также не ясно, в какой период началась данная лотерея и какое количество лиц в ней участвовало. Счет-фактуры с ООО «МП Диджитал» (4) на размещение рекламных материалов в сети Интернет также не подтверждают широкую осведомленность релевантного

российского потребителя с деятельностью, осуществляемой заявителем под рассматриваемым обозначением.

Заявителем представлен договор с ООО «Пленум» (2) на разработку сайта, дизайн ключевых страниц сайта, производству видеороликов, разработку вариантов тематик лотерейных билетов и т.д., а также договор с ООО «Новый космос» (3) на разработку и обслуживание веб-сайта. Однако, указанные договора сами по себе не свидетельствуют о введении в гражданский оборот товаров и услуг заявителя под рассматриваемым обозначением.

В распоряжение коллегии представлены образцы лотерейных билетов (5). Однако, не ясны объемы их тиражей. Кроме того, данные билеты сопровождаются товарным знаком по свидетельству №821555, также зарегистрированным на имя заявителя.

Представленный государственный контракт (10) с Министерством финансов Российской Федерации не позволяет установить количество впущенных заявителем билетов, а также обозначение, которым они сопровождалась.

С возражением представлен договор на оказание услуг по комплектации партии лотерейных билетов (11), который заключен меньше, чем за месяц до даты приоритета заявленного обозначения. Кроме того, из договора не следует, каким именно средством индивидуализации маркировались лотерейные билеты.

Заявитель ссылается также на ролики на видеохостинге Youtube, на которых дается описание лотереи «Национальная лотерея». При этом, ролик с блогером Лото Mix размещен 24.11.2021, то есть меньше, чем за месяц до даты приоритета заявленного обозначения. Что касается ролика от 10.03.2021, то его просмотрело всего 2,8 тысяч пользователей, при этом не ясно, какое количество просмотров было уникальным и сколько именно лиц посмотрело ролик на дату приоритета. Более того, билеты на роликах сопровождаются товарным знаком по свидетельству №821555.

В рамках доказывания приобретения заявленным обозначением дополнительной различительной способности заявителем представлен опрос по результатам исследования: «Восприятие» потребителями обозначения «Национальная лотерея», в том числе в ретроспективе». Согласно первому вопросу

№1 «восприятие потребителя обозначения «Национальная лотерея» большинство опрошенных (70% на даты опроса, 62% на 17.12.2021) воспринимают обозначение «национальная лотерея» в качестве названия, которое индивидуализирует товары конкретного производителя / услуги конкретного поставщика на рынке. Согласно вопросу №2 «интерпретация потребителями обозначения «Национальная лотерея» преимущественное большинство опрошенных (72% на дату опроса, 67% на дату приоритета) указало, что упомянутое обозначение не является общеупотребимым, индивидуализирует товары конкретного производителя / услуги конкретного поставщика на рынке, согласно вопросу №3 «ассоциация обозначения «Национальная лотерея» с телепередачами» большая часть опрошенных (79%) ответила, что ассоциирует рассматриваемое обозначение с телепередачей «Мечталлион», Первый канал. Согласно графику №4 для 79% потребителей лотерейных билетов на момент опроса и 76% на 17.12.2021 обозначение «Национальная лотерея» ассоциируется с сайтом www.nationallottery.ru. Большинство опрошенных (69% на 22.09.2022 и 68% на 26.08.2022) связывают обозначение «национальная лотерея» с конкретным сайтом www.nationallottery.ru. Большинство опрошенных (71% на 22.09.2022 и 70% на 26.08.2022) потребителей лотерейных билетов связывают обозначение «Национальная лотерея» с конкретными рекламными материалами / билетами.

Результаты проведенного социологического опроса не подтверждают довод заявителя о приобретении обозначением по заявке №2021784834 дополнительной различительной способности, поскольку опрошенным не задается вопрос, с каким конкретно лицом они его ассоциируют. Тот факт, что обозначение «Национальная лотерея» связывается с сайтом www.nationallottery.ru, конкретными рекламными материалами / билетами, не свидетельствует об известности потребителю администратора данного сайта и того, кто фактически является организатором лотереи.

В решении Роспатента указывается на несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса. Согласно доводам возражения, заявленное обозначение является фантазийным, в связи с чем оно не может быть ложным или вводящим потребителя в заблуждение относительно товара

/ услуги или их свойств. Вместе с тем, как было установлено выше, заявленное обозначение представляет собой конкретное понятие, которое указывает на вид, назначение вышеприведенных по тексту заключения товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ, следовательно, в отношении иных заявленных к регистрации товаров и услуг 16, 28, 35, 41 классов МКТУ заявленное обозначение является ложным относительно их вида и назначения. Иных доводов, обосновывающих факт соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в возражении не содержится.

В подтверждение охраноспособности заявленного обозначения заявитель ссылается на знак «Lottery» по свидетельству №905185, зарегистрированный в Канаде, знак «WYOMING LOTTERY» по свидетельству №86037872, зарегистрированный в США, знак «MISSISSIPPI LOTTERY» по свидетельству №88979532, зарегистрированный в США. Однако, следует учитывать, что регистрация товарных знаков в каждой стране определяется ее национальным законодательством, в частности, в Российской Федерации экспертиза осуществляется с учетом норм национального законодательства. В связи с изложенным, наличие упомянутых выше знаков на территории иных стран не свидетельствует об охраноспособности заявленного обозначения.

Что касается ссылки заявителя на товарные знаки «Национальный резерв», «Национальный презент», «Лотерея на удачу!» и «Гослото - главная лотерея страны!» (свидетельства № 408430, №450072, № 634876, № 435725) и т.д., то они представляют собой обозначения, существенно отличающиеся от заявленного семантически и, таким образом, не свидетельствуют о возможности предоставления правовой охраны заявленному обозначению.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.01.2023, оставить в силе решение Роспатента от 21.09.2022.