


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**коллегии палаты по патентным спорам**  
**по результатам рассмотрения возражения**

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 19.06.2014 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №231719, поданное Яновским Александром Владимировичем, Москва (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.

Оспариваемый знак зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 16.12.2002 за №231719 по заявке №2000721193 с приоритетом от 18.08.2000 на имя Закрытого акционерного общества «Интерлот», Москва (далее – правообладатель) в отношении товаров 28 класса МКТУ и услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Дата публикации сведений о регистрации товарного знака – 25.01.2003. Срок действия регистрации продлен до 18.08.2020.

Оспариваемый товарный знак представляет собой комбинированное обозначение . В центральной части обозначения изображен стилизованный ключ, над которым расположены словесные элементы «ЛОТЕРЕЯ» и «ЗОЛОТОЙ», выполненные оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в две строки. Под изображением ключа более крупным шрифтом написано «КЛЮЧ». Неохраняемый элемент товарного знака: Лотерея.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 19.06.2014 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №231719,

мотивированное несоответствием регистрации требованиям, установленным пунктом 2 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 № 3520-1 (далее—Закон от 23.09.1992).

Доводы возражения сводятся к следующему:

- автором литературного произведения – описания телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ», является лицо, подавшее возражение;

- литературное произведение было создано в период январь-март 1996 года;

- 25.02.1997 года между лицом, подавшим возражение, и правообладателем оспариваемого товарного знака был заключен Договор №ИП-3К/97 о приобретении прав, на основании которого ЗАО «Интерлот» осуществило государственную регистрацию лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ» для ее проведения на территории города Москвы, о чем свидетельствует Распоряжение №949-РЗП от 15.09.1997 «О проведении телевизионной жилищной лотереи «Золотой ключ»;

- с момента официальной публикации Распоряжения Правительства Москвы и Условий лотереи (приложение к Распоряжению) название Произведения, текст Произведения и содержание произведения стали известны широкому кругу лиц;

- действие Договора №ИП-3К/97 было прекращено в связи с заключением сторонами (А.В. Яновский/ЗАО «Интерлот») Авторского договора №2А/99П от 10.02.1999г. о передаче исключительных прав на произведение с уточненным объемом передаваемых прав;

- по условиям договора правообладатель оспариваемого товарного знака по свидетельству №231719 не получал согласие Автора на регистрацию названия Произведения в качестве товарного знака.

На основании изложенного лицом, подавшим возражение, выражена просьба о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №231719 недействительным полностью.

К возражению приложены следующие материалы:

- копия свидетельства РАО №1434 от 15.04.1996 [1];

- копия Договора о приобретении прав №ИП-3К/97 [2];

- распечатка Распоряжения №949-РЗП от 15.09.1997 «О проведении телевизионной жилищной лотереи «Золотой ключ» [3];

- копия Авторского договора о передаче исключительных прав на произведение №2А/99 от 10.02.1999 [4];

- копия решения Мещанского районного суда ЦАО г.Москвы по делу №2-1919/2004г. от 18.10.2004 [5] ;

- копия описания телевизионной лотереи «Золотой ключ» [6];

- копия Определения Судебной коллегии по гражданскому делу №33-2854 [7].

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с материалами возражения, представил отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- регистрацией оспариваемого товарного знака авторские права на текст Произведения (Описание телевизионной лотереи, условия организации и проведения лотереи) не были затронуты;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству №231719 в словесной части воспроизводит название Произведения, но отличается графическим исполнением, т.е. может рассматриваться, как сходный с ним до степени смешения, но не тождественный;

- в возражении отсутствуют сведения об известности литературного произведения «Описание телевизионной лотереи «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ» на территории Российской Федерации;

- Произведение, зарегистрированное РАО 15.04.1996г. за №1434, и Приложение «Условия проведения телевизионной жилищной лотереи «Золотой ключ» к Распоряжению №949-РЗП от 15.09.1997г. являются разными документами, нетождественными по форме и содержанию;

- использование правообладателем названия игры «Золотой ключ» до даты приоритета оспариваемого товарного знака не могло обеспечить известность самому Произведению.

В подтверждение своих доводов правообладатель представил следующие материалы:

- копии страниц из словарных изданий [8];

- распечатки из правовой системы КонсультантПлюс [9];
- распечатку Закона города Москвы о Правительстве Москвы [10].

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, палата по патентным спорам считает доводы возражения необидительными.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №5/29 от 26.03.2009 при рассмотрении возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку охраноспособность оспариваемого товарного знака оценивается, исходя из законодательства, действующего на момент подачи заявки на товарный знак. Вместе с тем подлежит применению порядок рассмотрения соответствующего возражения, действующий на момент обращения за оспариванием товарного знака.

С учетом даты (18.08.2000) поступления заявки №2000721193 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Закон от 23.09.1992 и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 29.11.95, зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.12.95, рег. № 989, введенные в действие с 29.02.96 (далее—Правила).


Согласно пункту 2 статьи 7 Закона от 23.09.1992 и пункту 2.5(3) Правил не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие названия известных в Российской Федерации произведений науки, литературы и искусства, персонажи из них или цитаты, произведения искусства или их фрагменты без согласия обладателя авторского права или его правопреемников.

В соответствии с подпунктом 1 пунктом 2 статьи 1512 Кодекса предоставлением правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 1-5, 8 и 9 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1 – 4 пункта 2 и пунктом 3 статьи 1512 настоящего

Кодекса, могут быть поданы в палату по патентным спорам заинтересованным лицом.

Проанализировав материалы возражения, коллегия палаты по патентным спорам считает, что лицо, подавшее возражение, является заинтересованным лицом, поскольку А. В. Яновский является автором произведения – «Описание телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ»», согласно представленной копии свидетельства РАО №1434 от 15.04.1996 [1], и, согласно его доводам, спорная регистрация затрагивает его права как создателя объекта авторских прав.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №231719, как было указано выше, представляет собой комбинированное обозначение . В центральной части обозначения размещено стилизованное изображение ключа, над которым расположены словесные элементы «ЛОТЕРЕЯ» и «ЗОЛОТОЙ», выполненные оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в две строки. Под изображением ключа более крупным шрифтом написано «КЛЮЧ». Словесный элемент «ЛОТЕРЕЯ» является неохраняемым элементом товарного знака, которому предоставлена правовая охрана в отношении товаров 28 класса МКТУ «игры» и услуг 41 класса МКТУ «организация лотереи». Оспариваемый товарный знак в отношении товаров и услуг, для индивидуализации которых он предназначен, согласно регистрации товарного знака по свидетельству №231719, носит фантазийный характер.

Для признания недействительной правовой охраны товарного знака по вышеуказанным требованиям необходимо наличие следующих обстоятельств:

- наличие объекта авторского права;
- воспроизведение товарным знаком названия объекта авторского права;
- известность объекта авторского права до даты приоритета товарного знака.

Согласно представленным документам [1, 6] объектом авторских прав является произведение литературы с названием «Описание телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ»». Автором данного произведения является

лицо, подавшее возражение. Временем создания данного объекта авторского права является январь – март 1996 года, то есть он был создан ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Согласно словарно-справочным материалам (см. Яндекс.Словари, <http://dic.academic.ru>) воспроизведение – «(образовано от глагола «воспроизводить») повторять что-л. в точности, воссоздать что-л., копируя, в точности (с подзначением: «точно описать, нарисовать, изобразить»)».

Как указано выше, название литературного произведения [1] звучит следующим образом: «Описание телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ»». Товарный знак включает в себя слова «лотерея ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ».

Таким образом, коллегия палаты по патентным спорам не усматривает, что в оспариваемом товарном знаке воспроизведено название объекта авторского права, созданного лицом, подавшим возражение.

Согласно словарно-справочным материалам (см. Яндекс.Словари, <http://dic.academic.ru>):

- известность - известная, известное; известен, известна, известно. 1. кому-чему и без доп. Такой, о котором знают; знакомый всем. Известное всему свету событие. Это известное в медицине явление. Вошла известная всем женщина. 2. без доп. Пользующийся известностью (во 2 знач.), знаменитый. Известный художник. Известный борец. В молодости он уже был известным человеком.

- обнародованный – обнародовать -дую, -дуешь; св. что. Довести до всеобщего сведения (объявив, опубликовав и т.п.). О. указ, постановление. О. декларацию. О. договор между союзными государствами.

Лицо, подавшее возражение, утверждает, что поскольку Распоряжение Правительства Москвы [3] «О проведении телевизионной жилищной лотереи «Золотой ключ» было опубликовано, то произведение - «Описание телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ»» стало известно до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Вместе с тем, согласно данным программы КонсультантПлюс [9] следует, что данный документ опубликован не был.

Кроме того, в приложении к вышеуказанному Распоряжению [3] приведено иное произведение, не тождественное объекту авторского права [1], созданного А.В. Яновским в январе – марте 1996 года и зарегистрированного в РАО.

Таким образом, фактические данные не позволяют усмотреть, когда произведение «Описание телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ»» было доведено до широкого круга лиц. И, как следствие, довод лица, подавшего возражение, об известности данного произведения следует признать недоказанным.

Изложенные обстоятельства обуславливают вывод об отсутствии оснований для признания оспариваемого товарного знака несоответствующим требованиям пункта 2 статьи 7 Закона.

Что касается представленных лицом, подавшим возражение, авторских договоров [2, 4], то они регулируют отношения, связанные с передачей пользователю (правообладателю оспариваемого товарного знака) прав на использование произведения «Описание телевизионной лотереи под названием «ЗОЛОТОЙ КЛЮЧ»» и не содержат согласие автора на регистрацию произведения в качестве товарного знака. Однако это обстоятельство не влияет на вывод о несоответствии оспариваемого товарного знака пункту 2 статьи 7 Закона.

Кроме того, не один из авторских договоров [2, 4] не действует, в связи с чем ссылка на них лица, подавшего возражение, несостоятельна.

Учитывая вышеизложенное, палата по патентным спорам пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения от 19.06.2014 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №231719.**