


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 14.07.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Спортлото», Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022709011, при этом установлено следующее.


Государственная регистрация товарного знака «» по заявке №2022709011, поданной 14.02.2022, испрашивалась на имя заявителя в отношении товаров 09, 16, 28 и услуг 35, 41 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Роспатентом 28.03.2023 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022709011 в отношении части товаров 09 и товаров 16, 28 классов МКТУ.


Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении части товаров 09 и услуг 35, 41 классов МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими товарными знаками:



- «» по свидетельству №692568 с приоритетом от 05.08.2016, зарегистрированным на имя Индивидуального предпринимателя Русинович Валентину Михайловну, 117452, Москва, ул. Ялтинская, д. 10, корп. 1, кв. 308, в отношении товаров 09 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 09 класса МКТУ;



- «» по свидетельству №639356 с приоритетом от 04.05.2016, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «ЗДЕСЬ И СЕЙЧАС», 220034, Республика Беларусь, г. Минск, ул. Краснозвездная, д. 18Б, 3 этаж, пом. 10, в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 41 классов МКТУ;

- «ЗДЕСЬ И СЕЙЧАС» по свидетельству №517364 с приоритетом от 19.10.2011 (срок действия исключительного права продлен до 19.10.2031), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью Телеканал Дождь, 127015, Москва, ул. Большая Новодмитровская, д. 36, стр. 2, комната 2, в отношении услуг 41 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 41 класса МКТУ;

- «Здесь и сейчас!» по свидетельству №304492 с приоритетом от 17.06.2004 (срок действия исключительного права продлен до 17.06.2024), зарегистрированным на имя Индивидуального предпринимателя Сотникову Ирину Валерьевну, 220034, Республика Беларусь, г. Минск, ул. Городецкая, 44, кв.151, в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 41 классов МКТУ.

В возражении, поступившем 14.07.2023, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 28.03.2023, указав, что правообладатель товарного знака по свидетельству №517364 предоставил письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении

ограниченного перечня услуг 41 класса МКТУ. В этой связи противопоставление в виде товарного знака по свидетельству №517364 должно быть снято.

Кроме того, заявитель отметил, что уже является правообладателем товарного



знака «» по свидетельству №861036, который зарегистрирован для услуг 41 класса МКТУ «организация лотерей».

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 28.03.2023 и, помимо товаров 09, 16, 28 классов МКТУ, для которых уже принято решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, также зарегистрировать товарный знак по заявке №2022709011 в отношении услуг 41 класса МКТУ «организация досуга, а именно в области организации и проведении лотерей; организация лотерей; передачи развлекательные телевизионные, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; предоставление информации по вопросам отдыха, а именно связанным с организацией и проведением лотерей; предоставление информации по вопросам развлечений, а именно связанным с организацией и проведением лотерей; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; прокат оборудования для игр, а именно связанного с организацией и проведением лотерей; публикации с помощью настольных электронных издательских систем, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; публикация интерактивных книг и периодики, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; развлечение гостей, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; развлечения, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; редактирование текстов, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; услуги игровые, предоставляемые онлайн

через компьютерную сеть, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; услуги по распространению билетов (развлечение), а именно лотерейных; шоу-программы, а именно связанные с организацией и проведением лотерей».

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 24.08.2023, на основании пункта 45 Правил заявителю указано на то, что словесный элемент «моментальные лотереи» не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса, так как не обладает различительной способностью, является описательным для всех заявленных товаров и услуг 09, 16, 28, 41 классов МКТУ.

Заявитель в связи с указанным основанием отметил, что не возражает против дискламации словосочетания «моментальные лотереи».

Заявителем был представлен оригинал письма-согласия от правообладателя товарного знака по свидетельству №517364 (1).

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (14.02.2022) заявки №2022709011 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов: 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; 2) являющихся общепринятыми символами и терминами; 3) 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;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса, указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Согласно пункту 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.


При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

В соответствии с абзацем пятым пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно пункту 46 Правил согласие правообладателя (письмо-согласие) составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки.

Заявленное обозначение по заявке №2022709011 представляет собой

комбинированное обозначение «», включающее прямоугольник зеленого на фоне которого на двух строках друг под другом размещены слова «моментальные лотереи». Слева от указанных словесных элементов расположен стилизованный изобразительный элемент в виде кисти руки,

подкидывающей вверх монету. В правой части прямоугольника размещена многоугольная фигура желтого цвета на фоне которой на двух строках размещен словесный элемент «здесь и сейчас!». В конце словесного элемента размещен восклицательный знак. Между словесными элементами «моментальные лотереи» и «здесь и сейчас!» расположена изогнутая линия черного цвета. Все словесные элементы в заявленном обозначении выполнены стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита черного цвета.


Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 09, 16, 28 и услуг 35, 41 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Словесный элемент «моментальные лотереи» является элементом, характеризующим испрашиваемые товары и услуги, то есть относится к элементам, не обладающим различительной способностью согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса. Данный элемент может быть включен в состав товарного знака в качестве неохраняемого элемента, с чем заявитель выразил согласие.


В отношении части товаров 09 и товаров 16, 28 классов МКТУ Роспатентом принято решение о государственной регистрации товарного знака.

В отношении части заявленных товаров 09 и услуг 35, 41 классов МКТУ регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака препятствуют принадлежащие иным лицам следующие товарные знаки:



- «» по свидетельству №692568, зарегистрированный в отношении товаров 09 класса МКТУ;




- «» по свидетельству №639356, зарегистрированный в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ;

- «ЗДЕСЬ И СЕЙЧАС» по свидетельству №517364, зарегистрированный в отношении услуг 41 класса МКТУ;

- «Здесь и сейчас!» по свидетельству №304492, зарегистрированный в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ.

Сокращение заявителем требований до услуг 41 класса МКТУ исключает необходимость проведения сравнительного анализа заявленного обозначения с

товарным знаком  «Здесь и Сейчас» по свидетельству №692568, зарегистрированным для товаров 09 класса МКТУ.

Заявитель не оспаривает установленное Роспатентом сходство сравниваемых обозначений, которое обусловлено фонетическим и семантическим тождеством присутствующего в них словесного элемента «здесь и сейчас», а также однородность товаров услуг, представленных в их перечнях.

В отношении противопоставления в виде товарного знака «ЗДЕСЬ И СЕЙЧАС» по свидетельству №517364 в возражении заявителем обращено внимание на следующее обстоятельство, которое не могло быть учтено при принятии Роспатентом решения от 28.03.2023.

Заявитель получил письменное согласие (1) от правообладателя товарного знака по свидетельству №517364, в котором ООО Телеканал Дождь, Москва, не возражает против регистрации товарного знака по заявке №2022709011 в отношении испрашиваемых услуг 41 класса МКТУ на имя заявителя.

В отношении возможности принятия письма-согласия (1) от правообладателя противопоставленного товарного знака, коллегия отмечает следующее.


Регистрация обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя.

Сравниваемые обозначения не являются тождественными. Противопоставленный товарный знак не является общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком или коллективным товарным знаком. Оснований для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение у коллегии не имеется.

Таким образом, противопоставление товарного знака по свидетельству №517364 преодолено путем получения письменного согласия от его правообладателя (1).

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается для услуг 41 класса МКТУ «в отношении услуг 41 класса МКТУ «организация досуга, а именно в области организации и проведении лотерей; организация лотерей; передачи развлекательные телевизионные, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; предоставление информации по вопросам отдыха, а именно связанным с организацией и проведением лотерей; предоставление информации по вопросам развлечений, а именно связанным с организацией и проведением лотерей; предоставление отзывов пользователей в развлекательных или культурных целях, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; предоставление электронных публикаций онлайн, незагружаемых, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; прокат оборудования для игр, а именно связанного с организацией и проведением лотерей; публикации с помощью настольных электронных издательских систем, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; публикация интерактивных книг и периодики, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; развлечение гостей, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; развлечения, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; редактирование текстов, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; услуги по распространению билетов (развлечение), а именно лотерейных; шоу-программы, а именно связанные с организацией и проведением лотерей».



Товарный знак «  » по свидетельству №639356 зарегистрирован в отношении 41 класса МКТУ «обеспечение учебного процесса в области психологии, маркетинга, менеджмента; обучение заочное в области психологии, маркетинга, менеджмента; обучение практическим навыкам [демонстрация] в области психологии, маркетинга, менеджмента; организация и

проведение мастер-классов [обучение] в области психологии, маркетинга, менеджмента; переподготовка профессиональная в области психологии, маркетинга, менеджмента; обучение в области психологии, маркетинга, менеджмента».

Товарный знак «Здесь и сейчас!» по свидетельству №304492 зарегистрирован в отношении в отношении услуг 41 класса МКТУ «обеспечение учебного процесса».

Таким образом, в перечне противопоставленных товарных знаков представлены услуги 41 класса МКТУ, относящиеся к услугам в области образования, обучения, тогда как испрашиваемые услуги относятся к услугам иного рода/вида и назначения, поскольку представляют собой услуги, направленные на предоставление развлечений, организацию досуга.

Следовательно, товарный знак по заявке №2022709011, помимо товаров 09, 16, 28 классов МКТУ, для которых Роспатентом уже принято решение о государственной регистрации товарного знака, также может быть зарегистрирован в объеме спрашиваемого перечня услуг 41 класса МКТУ.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 14.07.2023, изменить решение Роспатента от 28.03.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022709011.