

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 19.11.2018 возражение, поданное компанией РЭШНЛ ИНТЕЛЛЕКЧУАЛ ХОЛДИНГЗ ЛИМИТЕД, Остров Мэн (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2016749863, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2016749863, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.12.2016, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 16.08.2018 было принято решение о государственной регистрации товарного знака для части заявленных товаров 09 класса МКТУ «очки солнцезащитные; оправы для очков; очки [оптика] для спорта; спортивные очки, очки защитные для спорта; держатели для очков; бинокли; футляры, предназначенные для биноклей; сумки и чехлы, специально предназначенные для

держания или ношения портативных, мобильных, карманных и планшетных устройств и оборудования и аксессуаров для таких устройств; переноски для мобильных телефонов; чехлы для мобильных телефонов; держатели, предназначенные для мобильных телефонов; обложки для мобильных телефонов; ремни для мобильных телефонов; футляры для переносных компьютеров; чехлы для переносных компьютеров; коврики для «мыши»; игровые коврики для «мыши». Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении остальной части заявленных товаров 09 класса МКТУ и всех услуг 41 класса МКТУ. Кроме того, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к следующему.

Словесный элемент «Rush Poker» (в переводе с английского языка означает «быстрый, спешный покер», см. <https://translate.google.ru>, <https://www.multitran.ru>) в силу своего семантического значения в отношении части заявленных товаров 09 класса МКТУ, например, «компьютерное программное обеспечение и компьютерные программы, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; компьютерные программные платформы для взаимодействия через социальные сети, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями» и услуг 41 класса МКТУ является неохраняемым, поскольку указывает на их вид, свойство и назначение.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения (тождественно) с товарными знаками, имеющими более ранний приоритет и зарегистрированными на имя иных лиц в отношении однородных товаров и услуг, а именно:

- со знаком «**RUSHPOKER**» [1] (международная регистрация №1093643 с приоритетом от 31.05.2011), правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации в отношении однородных товаров и услуг 16, 42 классов МКТУ на имя Pocket Kings limited, 3rd Floor, Blokk AD, Cherrywood Industrial Park, Loughlinstown, Dublin 18, Ирландия;



- с товарным знаком «» [2] (свидетельство №500959 с приоритетом от 09.08.2011), зарегистрированным в отношении однородных товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ на имя компании РАШИОНАЛ ЭФ-ТИ ЭНТЕРПРАЙЗИС ЛИМИТЕД, Дуглас Бэй Комплекс, Кинг Эдвард Роуд, Ончан, АйМ3 1 ДиЗет, Остров Мэн.

В заключении по результатам экспертизы также отмечается, что в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности было подано заявление о регистрации отчуждения исключительного права товарного знака по свидетельству №500959 на имя заявителя. В случае удовлетворения указанного заявления, государственная регистрация в качестве товарного знака заявленного обозначения, тождественного зарегистрированному товарному знаку по свидетельству №500959 в отношении идентичных услуг 41 класса МКТУ «развлечения; услуги казино», будет противоречить общественным интересам.

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

- заявитель согласен с исключением из правовой охраны словесного элемента «RUSH POKER» в отношении указанных экспертизой товаров и услуг;

- в настоящее время исключительное право на противопоставление [2] принадлежит заявителю на основании зарегистрированного Роспатентом договора об отчуждении исключительного права на товарный знак по свидетельству №500959;

- правовая охрана на территории Российской Федерации противопоставленному знаку [1] предоставлена в отношении товаров и услуг 16, 42 классов МКТУ, которые не

являются однородными товарами и услугами 09, 41 классов МКТУ заявленного обозначения;

- заявитель ограничивает заявленный перечень товаров 09 класса МКТУ товарами, не включающими компьютерные программы, что исключает смешение заявленного обозначения с противопоставленными знаками, зарегистрированными для услуг 42 класса МКТУ «инсталляция программного обеспечения; обслуживание программного обеспечения; модернизация программного обеспечения; разработка программного обеспечения; дизайн и разработка компьютерного программного обеспечения, предоставление информации о компьютерных программах».

В этой связи заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2016749863 в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров 09 класса МКТУ «программы для видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; интерактивные программы видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру; компакт-диски, DVD-диски и диски с предварительной записью, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; части и принадлежности для всех вышеперечисленных товаров; публикации электронные загружаемые, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; электронные публикации, распространяемые посредством интернета, электронной почты или портативных, мобильных, карманных или планшетных устройств и связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру,

соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; очки солнцезащитные; оправы для очков; очки [оптика] для спорта; спортивные очки, очки защитные для спорта; держатели для очков; бинокли; футляры, предназначенные для биноклей; сумки и чехлы, специально предназначенные для держания или ношения портативных, мобильных, карманных и планшетных устройств и оборудования и аксессуаров для таких устройств; переноски для мобильных телефонов; чехлы для мобильных телефонов; держатели, предназначенные для мобильных телефонов; обложки для мобильных телефонов; ремни для мобильных телефонов; футляры для переносных компьютеров; чехлы для переносных компьютеров; коврики для «мыши»; игровые коврики для «мыши» и всех заявленных услуг 41 класса МКТУ с указанием элемента «RUSH POKER» в качестве неохраняемого элемента для товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ, приведенных в заключении по результатам экспертизы.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, изложенные в возражении, убедительными в части.

С учетом даты (28.12.2016) приоритета заявленного обозначения по заявке №2016749863 правовая база для оценки его охраноспособности в качестве товарного знака 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 требованиями 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 указывающие на их вид, качество, количество, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, согласно пункту 34 Правил 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.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Согласно требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с требованиями подпункта 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.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с положениями пункта 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 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявлении обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется

значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявлном обозначении.

В соответствии с пунктом 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).



Заявленное словесное обозначение «» по заявке №2016749863 с приоритетом от 28.12.2016 является комбинированным, включает в свой состав расположенные на фоне прямоугольника черного цвета словесные элементы «RUSH POKER», выполненные оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита. Буква «R» словесного элемента «RUSH» вписана в стилизованное изображение треугольника, размещенного вершиной вниз.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении скорректированного перечня товаров 09 класса МКТУ «программы для видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; интерактивные программы видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по

покеру; компакт-диски, DVD-диски и диски с предварительной записью, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; части и принадлежности для всех вышеперечисленных товаров; публикации электронные загружаемые, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; электронные публикации, распространяемые посредством интернета, электронной почты или портативных, мобильных, карманных или планшетных устройств и связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; очки солнцезащитные; оправы для очков; очки [оптика] для спорта; спортивные очки, очки защитные для спорта; держатели для очков; бинокли; футляры, предназначенные для биноклей; сумки и чехлы, специально предназначенные для держания или ношения портативных, мобильных, карманных и планшетных устройств и оборудования и аксессуаров для таких устройств; переноски для мобильных телефонов; чехлы для мобильных телефонов; держатели, предназначенные для мобильных телефонов; обложки для мобильных телефонов; ремни для мобильных телефонов; футляры для переносных компьютеров; чехлы для переносных компьютеров; коврики для «мыши»; игровые коврики для «мыши» и услуг 41 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения показал, что входящий в его состав словесный элемент «RUSH POKER» состоит из лексических единиц английского языка, где «RUSH» - «быстрый, спешный», а «POKER» - «покер» (см. <https://translate.google.ru>, <https://www.multitran.ru>). При этом элемент «POKER» («покер») представляет собой род карточной игры, в которую в настоящее время можно играть в электронном виде, в том числе онлайн. Существуют различные типы программ для покера, одни

имитируют игру человека, другие призваны помочь человеку во время игры (см. <https://ru.wikipedia.org/wiki/Покер>).

В этой связи для всех товаров 09 класса МКТУ, представляющих собой игровое программное обеспечение и электронные носители информации («программы для видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; интерактивные программы видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру; компакт-диски, DVD-диски и диски с предварительной записью, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; части и принадлежности для всех вышеперечисленных товаров; публикации электронные загружаемые, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; электронные публикации, распространяемые посредством интернета, электронной почты или портативных, мобильных, карманных или планшетных устройств и связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями»), а также всех услуг 41 класса МКТУ этот словесный элемент указывает на вид, свойство и назначение товаров и услуг. Следовательно, использование этого словесного элемента при сопровождении приведенных товаров и услуг должно быть свободным в гражданском обороте в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Следует отметить, что заявитель не возражал относительно указания словесного элемента «RUSH POKER» в качестве неохраняемого.

Вместе с тем, отказ в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для части товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ основан на наличии сходных до степени смешения товарных знаков «**RUSHPOKER**» [1] (международная регистрация №1093643 с приоритетом от 31.05.2011) и



«» [2] (свидетельство №500959 с приоритетом от 09.08.2011), принадлежащих иным лицам.

При сопоставительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы.

К указанным обстоятельствам относится отчуждение на имя заявителя исключительного права на товарный знак [2] по свидетельству №500959 в отношении всех указанных в перечне регистрации товаров и услуг, в частности, 09, 42 классов МКТУ, по договору №РД0269341, зарегистрированному Роспатентом 05.10.2018.

В силу сложившихся обстоятельств необходимо учитывать, что заявленное



обозначение «» по заявке №2016749863 и товарный знак «» по свидетельству №500959 являются тождественными. При этом регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2016749863 испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ «развлечения; услуги казино», идентичных услугам 41 класса МКТУ, приведенным в перечне товарного знака по свидетельству №500959.

Уже имеющееся у заявителя исключительное право на товарный знак по свидетельству №500959 препятствует государственной регистрации на его имя тождественного товарного знака по заявке №2016749863 в отношении указанных услуг 41 класса МКТУ.

Исходя из системного анализа законодательства (см. статьи 1496, 1481 Кодекса), на каждый товарный знак признается единое по своему характеру исключительное право. Таким образом, действующее законодательство не

предусматривает возможности признания на один и тот же товарный знак нескольких исключительных прав.

Указанное свидетельствует о том, что государственная регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака для услуг 41 класса МКТУ «развлечения; услуги казино» противоречит общественным интересам в соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса. Данная правовая позиция неоднократно была подтверждена решениями и постановлениями Суда по интеллектуальным правам (см. дела №СИП-711/2016, №СИП-658/2016, №СИП-464/2016).

Что касается противопоставления [1], то необходимо отметить следующее.

Противопоставленный знак «**RUSHPOKER**» [1] по международной регистрации №1093643 с приоритетом от 31.05.2011 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку по международной регистрации №1093643 на территории Российской Федерации предоставлена в отношении товаров и услуг 16, 24, 35, 42 классов МКТУ, в частности:

товаров 16 класса МКТУ – «printed matter; publications; newspapers; journals (magazines); periodicals; pamphlets; pamphlets; photographs; posters; tickets; advertisement boards of paper or cardboard; printed forms; credit cards [other than encoded or magnetic]; debit cards [other than encoded or magnetic]; charge cards [other than encoded or magnetic]; adhesive tapes; tape dispensers; gummed paper tapes; blackboards; blotters; bookmarks; books; comic books; manuals; albums; cards; greeting cards; announcement cards; address stamps; stationery; envelopes; writing tablets; writing materials; writing paper; stencils; stickers; place mats of paper; table napkins of paper; transfers [decalcomanias]; cardboard tubes; graphic prints; graphic representations; graphic reproductions; labels» / «продукция печатная; издания печатные; газеты; журналы; периодические издания; брошюры; буклеты; фотографии, плакаты; билеты; доски, щиты для объявлений бумажные или картонные; клише типографские; кредитные карты [не магнитные и не имеющие чипов]; дебетовые карты [не магнитные и не имеющие чипов]; платежные карты [не магнитные и не имеющие чипов]; ленты

липкие; приспособления для подачи клейкой ленты; клейкие бумажные ленты; доски классные; бювары; маркеры для книг; книги; комиксы; пособия; альбом газетных вырезок.; открытки; поздравительные открытки; бланки уведомлений; адресные марки; канцелярские товары; конверты; блокноты для записи; писчие материалы; бумага для письма; лекала; наклейки самоклеящиеся; салфетки под столовые приборы бумажные, бумажные салфетки; картинки переводные; тубусы картонные; материалы графические печатные; изображения графические; репродукции графические, этикетки; сумки-пакеты»;

услуг 42 класса МКТУ – «computer software (installation of-); computer software maintenance; updating of software; computer software design; software design and development; design of games; creation, design and maintenance of web sites; creating, designing, writing and upgrading web pages for others; design of web pages; creating and maintaining websites; design of home pages and web sites; design creation hosting and maintenance of web sites for others; industrial analysis and research services; provision of information relating to computer programs; information and advice relating to the aforesaid; all the aforesaid relating to relating to gaming, gambling and betting services, poker tournaments and casino games» / «инсталляция программного обеспечения; обслуживание программного обеспечения; модернизация программного обеспечения; разработка программного обеспечения; дизайн и разработка компьютерного программного обеспечения; разработка игр; создание, дизайн и поддержка вебсайтов; создание, дизайн, написание контента и модернизация страниц для других; разработка веб страниц; создание и поддержание вебсайтов; дизайн домашних страниц и вебсайтов; дизайн, создание, хостинг и поддержание вебсайтов; услуги промышленного анализа и исследований; предоставление информации о компьютерных программах; информация и консультирование в отношении вышеуказанного; все вышеуказанное в отношении услуг игр, азартных игр, ставок, покерных и игр казино».

Сравнительный анализ комбинированного заявленного обозначения



«**RUSHPOKER**» и противопоставленного словесного знака «**RUSHPOKER**» [1]

показал, что они характеризуются наличием в их составе тождественных в семантическом и фонетическом отношении индивидуализирующих словесных элементов «RUSH POKER» / «RUSHPOKER», что обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений в целом. Сходство заявленного обозначения и противопоставленного знака [1] заявителем не отрицается.

Что касается анализа однородности товаров и услуг, входящих в перечни сравниваемых обозначений, то необходимо отметить следующее.

Товары 09 класса МКТУ «программы для видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; интерактивные программы видеоигр, за исключением компьютерных, связанные с карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру» заявленного обозначения являются однородными услугам 42 класса МКТУ «инсталляция программного обеспечения; обслуживание программного обеспечения; модернизация программного обеспечения; разработка программного обеспечения; дизайн и разработка компьютерного программного обеспечения; разработка игр» противопоставленного знака [1].

Все вышеприведенные товары и услуги 09, 41 классов МКТУ связаны с разработкой и производством игрового программного обеспечения, т.е. относятся к одной и той же сфере деятельности, что обуславливает их совместную встречаемость в гражданском обороте, а, следовательно, однородность. При этом, ограничение перечня товаров 09 класса МКТУ такими товарами как «программы для видеоигр, за исключением компьютерных» не влияют на вывод о наличии однородности, поскольку «компьютерная игра» и «видеоигра» являются равнозначным понятиями.

Так, согласно общедоступным сведениям сети Интернет (https://ru.wikipedia.org/wiki/Компьютерная_игра) компьютерна игра – компьютерная программа, служащая для организации игрового процесса (геймплея), связи с партнерами по игре, или сама выступающая в качестве партнера. В настоящее время

в ряде случаев вместо «компьютерная игра» может использоваться «видеоигра», т.е. данные термины могут употребляться как синонимы и быть взаимозаменяемыми.

Кроме того, регистрация заявленного обозначения испрашивается также в отношении товаров 09 класса МКТУ «публикации электронные загружаемые, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; электронные публикации, распространяемые посредством интернета, электронной почты или портативных, мобильных, карманных или планшетных устройств и связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями» и связанных с этими товарами услуг 41 класса МКТУ «обеспечение интерактивными электронными публикациями; предоставления электронных информационных бюллетеней, распространяемых через Интернет, электронную почту или портативные, мобильные, карманные или планшетные устройства; предоставления электронных информационных бюллетеней в отношении развлечений, передач развлекательных телевизионных, спортивных мероприятий, культурных мероприятий, игр, азартных игр, пари, казино, покерных турниров, карточных игр и игр в покер, распространяемых через Интернет электронную почту или портативные, мобильные, карманные или планшетные устройства».

При этом необходимо указать, что «электронная публикация» - это такой способ публикации словесных, графических и иллюстративных материалов, при котором их просмотр происходит на экране. Электронные публикации хранятся в компьютере или на сменных носителях (http://edufuture.biz/index.php?title=Электронные_публикации). Электронная публикация включает цифровую публикацию электронных книг, цифровых журналов и развитие цифровых библиотек и каталогов (<http://ru.knowledgr.com/00136700/ЭлектроннаяПубликация>).

В свою очередь правовая охрана на территории Российской Федерации противопоставленному знаку [1] предоставлена для таких товаров 16 класса МКТУ как «издания печатные; газеты; журналы; периодические издания; брошюры; буклеты; книги; комиксы; пособия; альбом газетных вырезок». Указанные товары представляют собой разнообразную печатную продукцию, в которую могут входить как периодически выпускаемые, так и разовые издания, производимые специальными методами печати. Изготовление печатных изданий осуществляется в типографиях. Среди самых распространенных печатных изданий – журналы, брошюры, газеты, каталоги и др.

Таким образом, товары 09 класса МКТУ и непосредственно связанные с ними услуги 41 класса МКТУ заявленного обозначения и товары 16 класса МКТУ противопоставленного знака [1] представляют собой печатные и электронные издания, т.е. по сути, документы, прошедшие редакционно-издательскую обработку, отличающиеся друг от друга только по способу производства.

Указанные выше товары и услуги заявленного обозначения и противопоставленного знака [1] следует признать однородными друг другу, поскольку они имеют одно и то же назначение (товары и услуги в области производства средств массовой информации (например, газет, журналов), одинаковый круг потребителей (читатели этих информационных средств).

Маркировка однородных товаров и услуг обозначениями, принадлежащими разным лицам и включающими в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента тождественные элементы «RUSH POKER», обуславливает возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров (услуг) одному изготовителю.

Кроме того, следует принять во внимание то, что в настоящее время является распространенным явлением наличие у печатного средства массовой информации (газеты или журнала) его интерактивной версии.

Таким образом, все вышесказанное обуславливает правомерность доводов, изложенных в решении Роспатента от 16.08.2018, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса как сходного до степени

смешения со знаком по международной регистрации №1093643 в отношении части товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ.

Оценивая изложенные обстоятельства в совокупности и принимая во внимание доводы возражения, коллегия не находит оснований для отказа в предоставлении правовой охраны товарному знаку по заявке №2016749863 в отношении следующих товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ (помимо тех товаров 09 класса МКТУ, которые ранее указывались в решении Роспатента от 16.08.2018):

09 класс МКТУ - компакт-диски, DVD-диски и диски с предварительной записью, связанные с играми, карточными играми, играми мастерства, покером, покерными играми, играми в казино, азартными играми или пари и турнирами по покеру, соревнованиями, конкурсами, игровыми шоу и мероприятиями; части и принадлежности для всех вышеперечисленных товаров;

41 класс МКТУ - услуги развлекательные телевизионные; предоставление телевизионных программ; спортивные и культурные мероприятия; услуги в области развлечений; услуги в области игровых развлечений; игровые услуги; услуги в области азартных игр; услуги в области заключения пари; услуги в области карточных игр; услуги в области игр в покер; предоставление игр мастерства; организация, оказание и представление любых из вышеуказанных услуг; организация, постановка и представление турниров, соревнований, конкурсов, игр, игровых шоу и мероприятий; организация, постановка и представление турниров, соревнований, конкурсов, игр, игровых шоу и мероприятий, относящихся к развлекательным играм, играм, азартным играм, пари, карточным играм, играм мастерства, покерным играм и играм казино; предоставление любых из вышеуказанных услуг в реальном времени или посредством телевидения или в режиме онлайн из компьютерной базы данных или через Интернет или с помощью портативных, мобильных, карманных или планшетных устройств; услуги в области электронных игр, предоставляемые посредством Интернета; карточные игры с участием нескольких игроков, залы для карточных игр и игры мастерства, предоставляемые в реальном времени или с помощью Интернета или посредством телевидения или через портативные, мобильные, карманные или планшетные

устройства; организация, оказание и представление любых из вышеуказанных услуг; предоставление новостных, консультационных услуг и рекомендаций, связанных с любыми из вышеуказанных услуг; предоставление информации в отношении развлечений, телевизионных развлекательных услуг, спортивных мероприятий, культурных мероприятий, услуг в области развлечений, услуг в области игровых развлечений; игровых услуг, услуг в области азартных игр, услуг pari, услуг казино, услуг в области карточных игр, услуг в области игр в покер, турниров, соревнований, конкурсов, игр, игровых шоу и мероприятий; организация, управление и предоставление развлекательных услуг, телевизионных развлекательных услуг, спортивных мероприятий, культурных мероприятий, услуг в области развлечений; организация, управление и предоставление игровых услуг, услуг в области азартных игр, услуг pari, услуг казино, услуг в области карточных игр, услуг в области игр в покер, турниров, соревнований, конкурсов, игр, игровых шоу и мероприятий.

При этом словосочетание «RUSH POKER» в отношении вышеприведенных товаров и услуг 09, 41 классов МКТУ подлежит указанию в качестве неохраняемого элемента товарного знака.

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

удовлетворить возражение, поступившее 19.11.2018, изменить решение Роспатента от 16.08.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2016749863.