

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения

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 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 за № 644/261 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 26.04.2021, поданное Акционерным обществом «Технологическая Компания «Центр», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019764042 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.



Обозначение  по заявке № 2019764042, поданной 12.12.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 09, 28 и услуг 41 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: зеленый, светло-желтый, светло-коричневый, коричневый, бежевый.

Роспатентом 05.02.2021 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019764042 в отношении всех заявленных товаров и услуг 09, 28, 41 классов МКТУ с указанием словесного элемента «БИЛЬЯРД» в качестве неохраняемого элемента на основании пункта 1(1) статьи 1483 Кодекса.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что в заявленном обозначении словесный элемент «бильярд», в силу своего семантического значения указывает на вид и назначение заявленных товаров и услуг (бильярд - спортивная игра на очки, в которой на специальном столе при помощи кия по определенным правилам, зависящим от разновидности игры, перемещаются шары. Имеются следующие разновидности игры английский бильярд, карамболь, снукер, пул. А также это большой стол, обитый сукном, с закраинами и лузами, предназначенный для особой игры шарами. См.

<https://official.academic.ru/1659/%D0%91%D0%B8%D0%BB%D1%8C%D1%8F%D1%80%D0%B4>,

https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_fwords/7641/%D0%91%D0%98%D0%9B%D0%AC%D0%AF%D0%A0%D0%94.).

Экспертиза отмечает, что заявителем не были представлены документы, доказывающие приобретение различительной способности заявленным обозначением.

В Роспатент 26.04.2021 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- согласно словарно-справочным источникам информации «БИЛЬЯРД» - это спортивная игра на очки, где «СПОРТИВНЫЕ ИГРЫ» - это виды игровых состязаний, основой которых являются различные технические и тактические приёмы поражения в процессе противоборства определённой цели спортивным снарядом (в бильярде спортивный снаряд - шар, целью — луза). Следовательно, для заявленных товаров и услуг 09, 28 и 41 классов МКТУ, слово «БИЛЬЯРД» не является описательным;

- заявитель отмечает, что в ходе экспертизы уточнил перечень товаров и услуг 09, 28 и 41 классов МКТУ, указав, что товары и услуги связаны исключительно с организацией и проведением лотерей;

- таким образом, бильярд, как спортивная игра, и лотерея, как розыгрыш призового фонда, являются разными играми, не являются однородными товарами и услугами, отличаются заложенными в них принципами и способами игры, субъектным состав лиц, которые в Российской Федерации вправе организовывать и проводить эти игры, а также быть их участниками. Кроме того в отличие от игры в бильярд, для участия в лотереи между оператором лотереи и участником лотереи каждый раз заключается специальный договор, что также свидетельствует о том, что слово «БИЛЬЯРД» не является описательным для заявленных товаров и услуг, связанных с организацией и проведением лотерей;

- заявитель отмечает, что с 2013 года является крупнейшим распространителем государственных лотерей. Так, согласно договорам, заключенным с крупнейшими операторами государственных лотерей, а именно с ООО «Спортлото», с Акционерным обществом «ГСЛ», заявитель оказывает услуги по распространению лотерей, в частности: изготовление билетов, распространение билетов, проведение экспертизы выигрышных билетов, организация выплаты выигрышей, проведение рекламных компаний этих лотерей, а также иные действия, необходимые для выполнения обязательств по Договору;

- заявителем разрабатываются и вводятся в гражданский оборот различные дизайны лотерейных билетов. В марте 2018 года был разработан дизайн билета «Бильярд» для лотереи «Узоры на льду», включающий в себя изображения элементов спортивной игры бильярд: изображения шаров и части бильярдного стола с лузой;

- фактическое использование заявителем заявленного обозначения



привело к усилению его изначально имеющейся различительной способности в отношении товаров и услуг, связанных с организацией и проведением лотерей.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 05.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019764042 в отношении всех заявленных товаров и услуг без исключения из правовой охраны словесного элемента «БИЛЬЯРД».

В подтверждение изложенных доводов были представлены следующие материалы:

1. Копии распоряжений Правительства Российской Федерации о проведении всероссийских государственных лотерей (№1318-р от 14.09.2009; №687-р от 02.05.2012;

2. Копия договора № 02 от 01.06.2013 заключенного между ООО «Спортлото» и ЗАО «Торговый Дом «Столото» на оказание услуг по распространению лотерей;

3. Копия договора № 01 от 01.06.2013 заключенного между ЗАО «Государственные спортивные лотереи» и ЗАО «Торговый Дом «Столото» на оказание услуг по распространению лотерей;

4. Копия договора № МА-1 от 01.07.2014 на оказание услуг по распространению лотерейных билетов, заключенный между ЗАО «Торговый Дом «Столото» и Общероссийским общественным Конструктивно-экологическим движением «Кедр», и приложения к нему;

5. Копия договора № 32-0-04/4-2014 от 18.12.2014 о реализации лотерейных билетов и выплате денежных выигрышей, заключенного между Общероссийским общественным Конструктивно-экологическим движением «Кедр» и ОАО «Россельхозбанк», и приложения к нему;

6. Копия договора № 12/2016 от 29.02.2016 на изготовление и поставку защищенной полиграфической продукции, заключенного между АО «Торговый Дом «Столото» и ЗАО «СИБПРО», и приложения к нему

7. Копии отчетов, направляемых ООО «Спортлото» в Минфин РФ, за 2018-2020 гг. по лотереи «Узоры на льду»;

8. Копия справки о ежемесячных продажах билетов дизайна «БИЛЬЯРД» лотереи «Узоры на льду» за период с июля 2018 года по 15 февраля 2021 года включительно;

9. Копии Справка о количестве выигрывших билетов лотереи «Узоры на льду» дизайн «Бильярд» по субъектам Российской Федерации за период с июля 2018 года по 15 февраля 2021 года включительно.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (12.12.2019) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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 Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 г., рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) 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.

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования и т.д.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены 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.



Заявленное обозначение по заявке № 2019764042 представляет собой комбинированное обозначение, выполненное в виде горизонтально ориентированного прямоугольник, в центре которого расположен словесный элемент «БИЛЬЯРД», выполненный буквами русского алфавита оригинальным шрифтом.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке №2019764042 испрашивается в отношении товаров 09, 28 и услуг 41 классов МКТУ.

Согласно заключению по результатам экспертизы в отношении заявленных товаров и услуг заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса, поскольку входящий в его состав словесный элемент «БИЛЬЯРД», в силу своего семантического значения, указывает на вид и назначение заявленных товаров и услуг.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно словарно-справочным источникам информации слово «бильярд» имеет следующее значение: спортивная игра на очки, в которой на специальном столе при помощи кия по определенным правилам, зависящим от разновидности игры (английский бильярд, карамболь, снукер, пул), перемещаются шары (см. <https://academic.ru/>).

При этом следует отметить, что согласно общедоступной информации, расположенной на сайте «Бильярд-эксперт», см. сайте <https://spb.biliard-expert.ru/>, на сегодняшний момент, бильярд находится во второй группе наряду с шахматами, боулингом и бриджем. Учитывая то, что эти игры включены в олимпийскую программу, в недалеком будущем игра с кием также может стать олимпийским видом спорта. Так, Организационный комитет Игр в Токио, где будет проходить Олимпиада 2020, имеет право добавить в число соревнований один из видов спорта, признанный Международным олимпийским комитетом. Федерацией спорта была подана заявка на включение в Олимпиаду-2020 одной из разновидностей бильярда – снукер.

Коллегия также отмечает, что в настоящее время в России проводятся государственные лотереи в поддержку развития спорта, что подтверждается материалами [2], представленными заявителем. Так, согласно распоряжению Правительства Российской Федерации от 14.09.2009 за №1318-р проводится всероссийская государственная лотерея в поддержку развития спорта высших достижений и системы подготовки спортивного резерва, согласно распоряжению Правительства Российской Федерации 02.05.2012 за №687-р – всероссийская государственная лотерея в поддержку развития физической культуры и спорта.

Кроме того, указанная информация также подтверждается сведениями с сайта <https://www.sportslottery.ru/>, согласно которым в России существует «Национальная спортивная лотерея» - коммерческое наименование всероссийской государственной лотереи, которая проводится в поддержку развития спорта на основании распоряжения Правительства Российской Федерации от 29 августа 2019 г. за №1921-р.

Организатором указанной лотереи является Министерство финансов Российской Федерации; оператором лотереи - ООО «Спортивные лотереи»; распространителем лотерей - ООО «ПМБК». Технологическим партнером «Национальной спортивной лотереи» является компания Sportradar AG - ведущий мировой эксперт в области спортивных данных, а также крупнейший поставщик спортивной статистики и инновационных технологических решений.

Правилами проведения «Национальной спортивной лотереи» предусмотрено, что участники спортивной игры, в данном случае футбола, баскетбола и тенниса используют сайт [sportslottery.ru](https://www.sportslottery.ru), на котором транслируются соответствующие матчи потоковым видео через встроенный медиаплеер в открытом браузере. Участник лотереи может свободно переключаться между доступными матчами или следить только за одним матчем. При этом для каждого матча доступны различные исходы, а выбранный исход или исходы матча или матчей соответствуют определенной категории выигрышей. Каждому исходу соответствует коэффициент выигрыша. У участника лотереи есть возможность покупки электронных лотерейных билетов на тираж.

При оценке того, является ли обозначение описательным, оно должно рассматриваться в отношении тех товаров и услуг, для которых испрашивается регистрация товарного знака.

В данном случае правовая охрана товарного знака по рассматриваемой заявке испрашивается в отношении следующих товаров и услуг:

- 09 класс МКТУ - *носители записанные или загружаемые (а именно, связанные с организацией и проведением лотерей), программное обеспечение (а именно, связанное с организацией и проведением лотерей); компакт-диски [аудио-*

видео], а именно, используемые при организации и проведении лотерей; компакт-диски [неперезаписываемые], а именно, используемые при организации и проведении лотерей; механизмы для аппаратов с предварительной оплатой, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; аппараты кассовые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; устройства счетные, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; автоматы для продажи билетов, а именно, лотерейных; аппараты коммутационные электрические, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; диски магнитные, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; дисководы для компьютеров, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; дисплеи носимых мониторов, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; дисплеи электронно-цифровые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; доски объявлений электронные, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; интерфейсы для компьютеров, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; карты памяти для видеоигровых устройств, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; механизмы для аппаратов, приводимых в действие жетонами, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; носители информации оптические, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; обеспечение программное для компьютеров, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; платформы программные, записанные или загружаемые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; приложения для компьютерного программного обеспечения, загружаемые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; программы для компьютеров, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; программы игровые для компьютеров, загружаемые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; программы игровые для компьютеров, записанные, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; программы компьютерные, загружаемые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; программы операционные для компьютеров, а

именно, используемые при организации и проведении лотерей; программы-заставки для компьютеров, записанные или загружаемые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; публикации электронные загружаемые, а именно, связанные с организацией и проведением лотерей; смарт-карточки [карточки с микросхемами], а именно, используемые при организации и проведении лотерей; терминалы интерактивные сенсорные, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; тотализаторы, а именно, используемые при организации и проведении лотерей; устройства коммутационные [оборудование для обработки информации], а именно, используемые при организации и проведении лотерей; файлы изображений загружаемые, а именно, используемые при организации и проведении лотерей;

- 28 класс МКТУ - автоматы игровые с предварительной оплатой, а именно для лотерей; билеты лотерейные со стираемым слоем; джойстики для видеоигр, а именно, лотерей; игры, а именно лотереи; игры портативные электронные с телекоммуникационными функциями, а именно для лотерей; карточки для игр, а именно, для лотерей; карты для бинго; портативные игры с жидкокристаллическими дисплеями, а именно для лотерей; приставки игровые, а именно для лотерей; приставки игровые портативные, а именно для лотерей; скретч-карты для лотерей; слот-машины [игровые автоматы], а именно для лотерей; устройства для игр, а именно для лотерей; фишки [жетоны] для игр, а именно, для лотерей;

- 41 класс МКТУ - информация по вопросам развлечений, а именно по вопросам организации и проведения 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 электронных публикаций онлайн, незагружаемых, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; прокат оборудования для игр, а именно для лотерей; публикации с помощью настольных электронных издательских систем, а именно связанных с организацией и проведением лотерей; публикация интерактивная 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; услуги игровые, предоставляемые онлайн через компьютерную сеть, а именно связанные с организацией и проведением лотерей; услуги по распространению билетов, а именно лотерейных [развлечение]; шоу-программы, а именно связанные с организацией и проведением лотерей.

Таким образом, заявитель ограничил указанный выше перечень товаров таким образом, что каждый товар и услуга заявленного перечня используется или связана с организацией и проведением лотерей.

В этой связи, очевидно, что «БИЛЬЯРД», как один из видов спортивных игр, в отношении которых проводятся спортивные лотереи, в целом переходит в разряд обозначений, которые характеризуют товары и услуги, указывая на то, что товары и услуги, связаны с деятельностью по проведению и организации лотерей.

Анализ материалов представленных заявителем показал, что они не могут свидетельствовать об использовании заявленного обозначения в отношении всех заявленных товаров и услуг именно заявителем и, как следствие, приобретение обозначением различительной способности ввиду нижеследующего.

Исходя из представленных материалов, заявитель не является организатором и оператором государственных лотерей. Деятельность заявителя связана исключительно с распространением лотерейных билетов, в том числе лотерейных билетов всероссийской государственной бестиражной лотереи «Узоры на льду» серии «Бильярд».

При этом представленный макет лотерейного билета лотереи «Узоры на льду» серии «Бильярд» [6], который разработан 30.05.2018, то есть незадолго до даты (12.12.2019) подачи заявки, существенно отличается от заявленного обозначения, поскольку включает дополнительные изобразительные и словесные элементы.

В этой связи представленные справки о ежемесячных продажах и количестве выигрывших билетов дизайна «Бильярд» [8, 9] не могут служить подтверждением использования заявителем именно заявленного обозначения.

Что касается представленных отчетов за 2018-2020 гг. [7], то в них содержатся общие сведения о количестве изготовленных и распространенных лотерейных билетах, без указания информации, касающейся билетов серии «Бильярд».

Резюмируя вышеизложенное, коллегия считает, что нет оснований полагать, что заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате его длительного и интенсивного использования в отношении заявленных товаров и услуг и, следовательно, словесному элементу «БИЛЬЯРД» не может быть предоставлена правовая охрана на основании пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, решение Роспатента следует признать правомерным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 26.04.2021, оставить в силе решение Роспатента от 05.02.2021.