

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 (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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 25.11.2024 возражение, поданное индивидуальным предпринимателем Чевычеловым К.А., Москва (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023800817, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение «**ДжекЗд**» по заявке №2023800817 с приоритетом от 19.10.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 25.07.2024 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023800817. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием

требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы заключения мотивированы тем, что заявленное обозначение «Джек3д» фонетически воспроизводит название бренда, используемого компанией «USP LABS LLC», США, при маркировке товаров/услуг, однородных заявленным товарам и услугам (<https://fitherb.ru/jack3d-eu-formula-248-g-45-serv-usp-labs>, <https://ekt-sportline.ru/shop/uspl-jack3d-250gr/>, <https://novosibirsk.freshburg.ru/product/predtrenirovachnyy-kompleks-jack-3d-ezhevika-230-g-usplabs/>, <https://fitnesspub.ru/pre-workout-complex/usp-labs-jack3d-advanced-230gr/>, <https://www.atlet-shop.ru/product/predtrenirovochnyy-kompleks-jack3d-usplabs/>, <https://shop-atlet.ru/product/usplabs-jack3d-230g/>, https://market.yandex.ru/product--usp-labs-jack3d-248-g/1818457312/spec?sku=101948098144&utm_source_service=web&clid=703&src_pof=703&icookie=ajv33GM6175YKcqRxeRknuXt7sbRzFcLOC4374sBFNUCfGe%2FkGCMa8NcsR%2BnTlLb0P5iIJk45h%2FcLR27sxYoswcw3R0%3D&baobab_event_id=lyxke8mexw, <https://enzym.ru/product/usplabs-jack3d-advanced-230-g/>, <https://www.wildberries.ru/catalog/178844754/detail.aspx>), в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары 05, 29, 30, 32 классов МКТУ и оказывающего услуги 35 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 25.11.2024 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- сам по себе факт использования обозначения до даты подачи заявки на товарный знак иным производителем не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара, для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение через ассоциацию с иным производителем товара, основанную на предшествующем опыте, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между самим

товаром, маркированным соответствующим обозначением, и его предшествующим производителем;

- данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 08.11.2019 по делу №СИП-672/2019, решение Суда по интеллектуальным правам от 08.04.2021 по делу №СИП-929/2020, решение Суда по интеллектуальным правам от 02.03.2021 по делу №СИП-577/2020);

- Роспатент не предоставил никаких доказательств возникновения ассоциативной связи между заявленным обозначением и продукцией какого-либо иного производителя товаров, отличного от заявителя (например, затрат на рекламу, территорию продаж продукции, интенсивности использования обозначения, сведений об информированности потребителей, объеме реализованной продукции и так далее);

- заявитель обращает внимание коллегии на наличие в сети интернет информации об ином производителе данной продукции - компании Hell Labs, США¹;

- как пояснил Президиум Суда по интеллектуальным правам, при наличии на рынке двух лиц, использующих одно и то же обозначение, вывод о наличии у российского потребителя ассоциативных связей лишь с одним из них не может быть следствием предположений. К тому же Роспатент должен проанализировать вероятность возникновения ассоциативных связей с каждой из компаний.

На основании изложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 25.07.2024 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве

¹ <https://www.ozon.ru/category/predtrenirovochnyy-kompleks-jack3d/>; https://www.ozon.ru/product/hell-labs-dzhek3d-260g-ananas-moshchnyy-predtrenirovochnyy-kompleks-1697801244/?advert=APcAa2gCg3bVwTSDmmyK5WMYyYlQKbmXVpFjrgn4KGatYrSWxNhrVi5W1gAPaBkBnMLF0qv5qEd1yKcUeK8nYsGVLsNB8godcE8sDdu-LF19FYwCPvrdDjmZi0uZQBDjrleL95HjgG7zM9X8yiKWFZzZptMENEIxBp7iAgv5sxw4tbjQddJsnR-MXKPBkpLyJjEpCsiM_XM7RMOq75N9ZO3RcWwSpN4b6yVtiylBd9Rr8XzfL2nFfwBp0xtRFv_AV2i1tAkp9xpkzmtSBF4Q2YDrTNTTeclDKdIz_J_dp65UGvjt7sHn5yKE5S2fsq-dia1bTGAfapgMa_xT-26ensr5xGs46rD5KBa2cbDtOynHvETaV5Ar2ieV_Z9jMJCmtrhXInV3qrhznHdNuaeN8nFfOpohcg&avtc=1&avte=4&avts=1732256961&keywords=предтренировочный+комплекс+jack3d&reviewsVariantMode=2

товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ.

При подготовке к рассмотрению возражения были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью ввиду использования различными лицами в своей деятельности, то есть не соответствует положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Коллегия отмечает, что выявление новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотрено пунктом 45 Правил ППС. Возможность выдвижения новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, также была подтверждена судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 29.11.2021 по делу №СИП-668/2021).

Указанные выше дополнительные обстоятельства были оглашены на заседании коллегии 09.01.2025 и занесены в соответствующую графу протокола членами коллегии. Также, к протоколу заседания, коллегией были приложены дополнительные материалы, которые показывают использование заявленного обозначения различными лицами (<https://podpitka.ru/magazin/product/jack3d-hell-labs-260-g>, <https://www.wildberries.ru/catalog/299207276/detail.aspx>, https://market.yandex.ru/search?text=jack3d%20%D0%BF%D1%80%D0%B5%D0%B4%D1%82%D1%80%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%80%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D1%87%D0%BD%D1%8B%D0%B9&hid=14256034&rs=eJwz0g1grGL1WNT_jO0TIycHgwSDAoj9l3HbD7b9vUwP3ZjspzKl9t-3W8EEEgcAeMgRhQ%2C%2C&rt=9, <https://willpower.su/sportivnoe-pitanie/predtrenirovочnye-kompleksy/dzek3d-260-gr-hl>,

[gr?srsltid=AfmBOopZyb8fQZI-1-d73SPYwqMHD2oUmh7DA4M7bZAKrwAjBymaGDIA,](https://atleticshop.ru/product/hell-labs-jack3d-260-gr/)
<https://atleticshop.ru/product/hell-labs-jack3d-260-gr/>,
<https://nutriskill.ru/catalog/preworkout/tproduct/595271480-851707723842-predtren-hell-labs-dzhek3d>, <https://vkuspobody.com/predtrenirovochnye-kompleksy/hell-labs-jack3d-dzhek3d-260-gramm-40-porciy/>, <http://nitromass.ru/search?q=Джек3д>,
<https://www.atletkomi.ru/page/106/10278/from/firms/>,
<https://effect-m.ru/katalog/2694-hell-labs-jack3d-260-gramm.html>,
<https://spb-sportivnoe-pitanie.ru/Jack-3D-250>,https://body-pit.ru/predtrenirovochnye_kompleksy/predtrenirovochnyy_kompleks_hell_labs_jack3d_260_gr.html, <https://5lb.ru/product/predtrenirovochnyy-kompleks-hell-labs-jack3d-260-g/>,<https://kachalka37.ru/predtrenirovochnyj-kompleks/hell-labs-dzhek3d-260gr>,
<https://nutrifitvl.ru/product/hell-labs-dzhek3d-260-gr/>, <https://fitherb.ru/jack3d-advanced-formula-240-g-45-serv-usp-labs>, [https://sportwiki.to/Jack3d_\(USP_Labs\)](https://sportwiki.to/Jack3d_(USP_Labs)),
https://mebelland36.ru/search.php?q=Hell+Labs&post_type=product,
https://www.zdorovit.ru/product/usp_labs_jack_3d_230_gr).

Указанные выше источники были приобщены к протоколу данного заседания. Позже отсканированные материалы были загружены в хранилище <https://fips.ru/pps/vz.php>, ссылка на данные материалы была указана заявителю в уведомлении о переносе рассмотрения возражения.

Заявителю была предложена возможность предоставить свои письменные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств, выявленных коллегией при подготовке к рассмотрению возражения.

Заявителем 27.02.2025 были представлены письменные пояснения, в которых он сообщал следующее:

- по мнению заявителя, коллегия не привела в обоснование своей позиции данные из электронных текстовых эквивалентов литературных изданий, включая научную, техническую и справочную литературу, из официальных сайтов, содержащих научную и справочную информацию

относительно множественности использования заявленного обозначения различными лицами;

- в свою очередь, заявитель считает, что заявленное обозначение «Джек3д» не подпадает под критерии, указанные в пункте 1 статьи 1483 Кодекса и не может однозначно оцениваться как не обладающее различительной способностью;

- в решении нет доказательств того, что средний рядовой потребитель рассматривает спорное обозначение как термин из сферы производства бадов;

- одного факта использования обозначения различными лицами до даты подачи заявки на товарный знак, тем более в незначительном количестве, недостаточно для установления ассоциативных связей, которые возникли или могли возникнуть у потребителей, в связи с этим обозначением, и, соответственно, для вывода об отсутствии у обозначения различительной способности;

- этот факт должен учитываться наряду с другими обстоятельствами по делу, свидетельствующими о формировании или вероятности формирования у потребителей ассоциаций в связи с конкретным обозначением. При этом могут быть учтены, в частности длительность, интенсивность использования обозначения, осведомленность потребителей об использовании обозначения различными лицами;

- главным устанавливающим, родовым требованием является способность заявляемого обозначения индивидуализировать товар/услугу. Различительный характер товарного знака заключается в способности идентифицировать товар и позволять потребителю распознать этот знак как обозначение, отождествляющее определенные товары с конкретным производителем, отличать товар конкретного производителя от однородной продукции иных производителей;

- заявитель считает, что словесное обозначение «Джек3д», является фантазийным, и, следовательно, обладает различительной способностью;

- следовательно, в отсутствии доказательств, довод коллегии о несоответствии заявленного обозначения требованиям, изложенных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса, является необоснованным.

На основании изложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 25.07.2024 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ.

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

С учетом даты подачи (19.10.2023) заявки №2023800817 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 требованиями пункта 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.

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

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

1) приобрели различительную способность в результате их использования;

2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 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.

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.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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 различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения 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 пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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.

ДжекЗд

Заявленное обозначение «**ДжекЗд**» является комбинированным, состоящим из элемента «ДжекЗд», в который входит словесный элемент «Джек», цифровой элемент «3» и буква «д». Элементы заявленного обозначения выполнены слитно и воспринимаются потребителями как цельное обозначение. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров и услуг 05, 29, 30, 32, 35 классов МКТУ основано на несоответствии заявленного обозначения нормам пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при подготовке к рассмотрению возражения коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации

заявленного обозначения в качестве товарного знака. К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью ввиду использования различными лицами в своей деятельности, то есть не соответствует положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

В решении Суда по интеллектуальным правам от 30.05.2024 по делу №СИП-41/2024 указывалось, что «для того, чтобы признать обозначение утратившим различительную способность в результате его использования различными лицами, необходимо установить, что такое обозначение использовалось этими лицами именно для индивидуализации тех товаров и услуг, для индивидуализации которых испрашивается регистрация спорного обозначения».

При запросе в поисковой системе Яндекс обозначения «Джек3д», выявляется информация о том, что данное обозначение используется различными производителями на своей продукции (бадов для спортивного питания) в качестве индивидуализирующего элемента (выполнен либо буквами русского алфавита, либо буквами латинского алфавита), а именно: компанией «USP LABS LLC», США ², и компанией «HELL LABS», США ³.

² <https://fitherb.ru/jack3d-eu-formula-248-g-45-serv-usp-labs>, <https://ekt-sportline.ru/shop/uspl-jack3d-250gr/>, <https://novosibirsk.freshburg.ru/product/predtrenirovachnyy-kompleks-jack-3d-ezhevika-230-g-usplabs/>, <https://fitnesspub.ru/pre-workout-complex/usp-labs-jack3d-advanced-230gr/>, <https://www.atlet-shop.ru/product/predtrenirovachnyy-kompleks-jack3d-usplabs/>, <https://shop-atlet.ru/product/usplabs-jack3d-230g/>, https://market.yandex.ru/product--usp-labs-jack3d-248-g/1818457312/spec?sku=101948098144&utm_source=service=web&clid=703&src_pof=703&icookie=ajv33GM6175YKcqRxeRknuXt7sbRzFcLOC4374sBFNUCfGe%2FkGCMa8NcsR%2BnTILb0P5iIJk45h%2FcLR27sxYosCwc3R0%3D&baobab_event_id=lyxke8mexw, <https://enzym.ru/product/usplabs-jack3d-advanced-230-g/>, <https://www.wildberries.ru/catalog/178844754/detail.aspx>, <https://fitherb.ru/jack3d-advanced-formula-240-g-45-serv-usp-labs>, [https://sportwiki.to/Jack3d_\(USP_Labs\)](https://sportwiki.to/Jack3d_(USP_Labs)), https://mebelland36.ru/search.php?q=Hell+Labs&post_type=product, https://www.zdorovit.ru/product/usp_labs_jack_3d_230_gr

³ <https://podpitka.ru/magazin/product/jack3d-hell-labs-260-g>, <https://www.wildberries.ru/catalog/299207276/detail.aspx>, https://market.yandex.ru/search?text=jack3d%20%D0%BF%D1%80%D0%B5%D0%B4%D1%82%D1%80%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D1%80%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D1%87%D0%BD%D1%8B%D0%B9&hid=14256034&rs=eJwz0g1grGLIWNT_jO0TIycHgwSDAoj9l3HbD7b9vUwP3ZjSpzKI9t-3W8EEEGcAeMgRhO%2C%2C&rt=9, <https://willpower.su/sportivnoe-pitanie/predtrenirovочnye-kompleksy/dzek3d->

При этом следует отметить достаточно высокую степень насыщенности сети Интернет такой информацией.

Напротив, в возражении никак не подтверждается известность российским потребителям каких-либо товаров, которые производились бы самим заявителем и маркировались бы им заявленным обозначением, и, в то же время, никак не опровергаются вышеуказанные сведения из сети Интернет о соответствующих товарах совсем иных производителей и никак не обосновываются притязания заявителя на конкретное обозначение, уже используемое другими лицами (в возражении от 25.11.2024 заявитель и сам указывал на то, что производителем спортивных бадов, маркируемых заявленным обозначением, является не только компания «USP LABS LLC», США, выявленная экспертизой, но и компания «HELL LABS», США).

Следовательно, в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки витаминные в виде пластырей; добавки к пище; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; жир рыбий;

260-gr-hl, <https://fit4strong.ru/catalog/product/134133/predtren-hell-labs-dzhek3d-260-gr?srsId=AfmBOopZyb8fQZl-1-d73SPYwqMHD2oUmh7DA4M7bZAKrwAjBymaGDIA>, <https://atleticshop.ru/product/hell-labs-jack3d-260-gr/>, <https://nutriskill.ru/catalog/preworkout/tproduct/595271480-851707723842-predtren-hell-labs-dzhek3d>, <https://vkuspobedy.com/predtrenirovochnye-kompleksy/hell-labs-jack3d-dzhek3d-260-gramm-40-porciy/>, <http://nitromass.ru/search?q=Джек3д>, <https://www.atletkomi.ru/page/106/10278/from/firms/>, <https://effect-m.ru/katalog/2694-hell-labs-jack3d-260-gramm.html>, <https://spb-sportivnoe-pitanie.ru/Jack-3D-250>, https://body-pit.ru/predtrenirovochnye_kompleksy/predtrenirovochnyy_kompleks_hell_labs_jack3d_260_gr.html, <https://51b.ru/product/predtrenirovochnyy-kompleks-hell-labs-jack3d-260-g/>, <https://kachalka37.ru/predtrenirovochnyyi-kompleks/hell-labs-dzhek3d-260gr>, <https://nutrifitvl.ru/product/hell-labs-dzhek3d-260-gr/>

иммуностимуляторы; добавки биологически активные минеральные; добавки к пище биологически активные и питательные; спортивное питание», относящихся к пищевым добавкам, заявленное обозначение не способно выполнять основную функцию товарного знака по индивидуализации товаров заявителя, в виду чего не обладает различительной способностью в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Правовая охрана заявленного обозначения также испрашивалась в отношении услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; демонстрация товаров; посредничество коммерческое [обслуживание]; презентация товаров на всех медиасредствах, с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; реклама; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги интернет-магазинов по розничной и оптовой продаже товаров», которые относятся к услугам по продвижению товаров, при этом данные услуги являются сопутствующими заявленным товарам 05 класса МКТУ, однородны им, так как совпадают по назначению, сфере применения, кругу потребителей. Таким образом, заявленное обозначение также не способно выполнять основную функцию товарного знака по индивидуализации услуг заявителя, в виду чего не обладает различительной способностью в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

В решении Суда по интеллектуальным правам от 30.05.2024 по делу №СИП-41/2024 судебная коллегия отмечала, что «использование разными лицами в сети Интернет какого-либо обозначения, даже если объем такого использования позволяет сделать вывод об утрате обозначением различительной способности по отношению к какому-то конкретному товару, применительно к которому обозначение используется, само по себе не позволяет сделать вывод об утрате таким обозначением различительной способности в отношении всех

товаров, заявленных на регистрацию. Это следует из методологического подхода, отраженного в определении Верховного Суда Российской Федерации от 31.10.2019 №300-ЭС19-12932, согласно которому оценка охраноспособности обозначения производится исходя из его восприятия российскими потребителями конкретных товаров. Таким образом, Роспатент должен мотивировать отказ в регистрации товарного знака в отношении каждой товарной позиции. Это не означает, что административный орган не вправе объединять некоторые товары и некоторых потребителей в группы (с одинаковыми ассоциациями), но отнесение того или иного товара, тех или иных потребителей к группе должно быть мотивировано».

Коллегия отмечает, что правовая охрана заявленного обозначения также испрашивалась для товаров 29, 30, 32 классов МКТУ, представляющих собой различные продукты питания и напитки.

Вместе с тем, коллегия указывает, что спортивные добавки и заявленные товары 29, 30, 32 классов МКТУ являются сопутствующими друг другу, поскольку все указанные товары относятся к сбалансированному питанию человека.

Следовательно, коллегия полагает, что и для испрашиваемых товаров 29, 30, 32 классов МКТУ заявленное обозначение не способно выполнять основную функцию товарного знака по индивидуализации товаров заявителя, в виду чего не обладает различительной способностью в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

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

Заявленному обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака в силу того, что оно фонетически воспроизводит обозначение, используемое компанией «USP LABS LLC», США, для маркировки товаров и услуг, однородных заявленным, в связи с чем регистрация данного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно

изготовителя товаров и лица, оказывающего услуги.

Необходимо отметить, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров на основании имеющегося опыта.

Заявленное обозначение фонетически воспроизводит название бренда, используемого компанией «USP LABS LLC», США (<https://fitherb.ru/jack3d-eu-formula-248-g-45-serv-usp-labs>, <https://ekt-sportline.ru/shop/uspl-jack3d-250gr/>, <https://novosibirsk.freshburg.ru/product/predtrenirovachnyy-kompleks-jack-3d-ezhevika-230-g-usplabs/>, <https://fitnesspub.ru/pre-workout-complex/usp-labs-jack3d-advanced-230gr/>, <https://www.atlet-shop.ru/product/predtrenirovochnyy-kompleks-jack3d-usplabs/>, <https://shop-atlet.ru/product/usplabs-jack3d-230g/>, https://market.yandex.ru/product--usp-labs-jack3d-248-g/1818457312/spec?sku=101948098144&utm_source_service=web&clid=703&src_pof=703&icookie=ajv33GM6175YKcqRxeRknuXt7sbRzFcLOC4374sBFNUCfGe%2FkGCMa8NcsR%2BnTiLb0P5iIJk45h%2FcLR27sxYoswcw3R0%3D&baobab_event_id=lyxke8mexw, <https://enzym.ru/product/usplabs-jack3d-advanced-230-g/>, <https://www.wildberries.ru/catalog/178844754/detail.aspx>), при маркировке товаров спортивного питания.

Коллегия соглашается с выводами экспертизы о том, что заявленное обозначение фонетически воспроизводит название бренда, используемого компанией «USP LABS LLC», США, однако, отмечает, что оно также воспроизводит название бренда, используемого компанией «HELL LABS», США, о чём подробно было сказано по тексту заключения выше.

Таким образом, спортивные добавки под заявленным обозначением производятся двумя известными американскими компаниями, о чём указывал и сам заявитель в возражении от 25.11.2024.

При этом в возражении не приведена какая-либо информация о том, что заявитель производит испрашиваемые товары 05, 29, 30, 32 классов МКТУ и вводит их в гражданский оборот (осуществляет услуги 35 класса МКТУ).

Таким образом, есть основания полагать, что у потребителя обозначение «ДжекЗд» будет ассоциироваться именно с американскими компаниями («USP LABS LLC», «HELL LABS»), и, как следствие, при восприятии товаров и услуг, маркированных данным обозначением, он может быть введен в заблуждение относительно лица, производящего товары/оказывающего услуги. В связи с изложенным, вывод экспертизы, положенный в основу решения Роспатента от 25.07.2024, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, следует признать обоснованным.

В отношении приведенной заявителем судебной практики коллегия сообщает, что указанная судебная практика касается иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.11.2024, изменить решение Роспатента от 25.07.2024 и отказать в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023800817 с учётом дополнительных оснований.