

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 27.09.2022, поданное Галезниковым Игорем Анатольевичем, Новосибирская область, город Новосибирск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021716729, при этом установила следующее.




Обозначение «**ULTRA BALANCE**» по заявке №2021716729 подано 24.03.2021 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 05, 10, 25, 29, 30, 32 и услуг 41 классов МКТУ.



Роспатентом 26.05.2022 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021716729 в отношении части заявленных товаров 30 класса МКТУ. В то же время в отношении товаров 05, 25, 32 классов МКТУ, а также остальной части товаров 30 класса МКТУ в регистрации обозначения по заявке №2021716729 было отказное ввиду несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса. От регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 10, 29, а также услуг 41 класса МКТУ заявитель отказался на этапе ответа на уведомление о результатах проверки обозначения на соответствие требованиям законодательства.

Роспатентом отказано в регистрации обозначения в качестве товарного знака, так как установлено сходство до степени смешения со следующими товарными знаками:



[1] «» по свидетельству №663567 с приоритетом от 08.12.2026, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "Профит", 115184, Москва, ул. М. Ордынка, д. 27/5-3, стр. 5, пом. 4, оф. 17, в отношении товаров 25 класса, однородных заявленным товарам 25 класса;



[2-3] «», «» по международным регистрациям №№1256700, 1256291 – конв. приоритет от 12.11.2014), зарегистрированным на IGEN BIOTECH GROUP, AG, Seefeldstrasse, 5 CH-8008 Zurich, в отношении товаров 05 класса, однородных заявленным товарам 05 класса;

[4] «БАЛАНС» по свидетельству №224724 с приоритетом и 21.09.2000, зарегистрированный на имя Открытого акционерного общества "Красногорские лекарственные средства", 143444, Московская обл., г. Красногорск, ул. Мира (Опалиха мкр.), д. 25, в отношении товаров 30 класса, однородных заявленным товарам 30 класса МКТУ;

БАЛАНС

[5] « БАЛАНС » по свидетельству №273317 с конвенционным приоритетом от 09.06.2003, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "Фирма "Аква-Дон", 344064, г.Ростов-на-Дону, ул.Вавилова, 66, в отношении товаров 05 и 32 классов, однородных заявленным товарам 05 и 32 классов МКТУ.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для заявленных товаров 05, 25, 30 (части), 32 классов МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 27.09.2022 поступило возражение на решение Роспатента. В возражении приведены следующие доводы:

- заявитель просит сократить и уточнить заявленный перечень товаров 32 класса МКТУ до следующих позиций: коктейли безалкогольные для спортивного питания; напитки безалкогольные для спортивного питания; напитки изотонические для спортивного питания; напитки, обогащенные протеином спортивные; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей] для спортивного питания;

- заявитель также не согласен со сходством сопоставляемых обозначений, в частности указывает, что у всех противопоставленных товарных знаков словесные элементы выполнены исключительно в одну строку, в то время как заявленное обозначение состоит из трех строк;

- графическая часть сравниваемых обозначений отличается по таким критериям, как: общее зрительное впечатление, цвет или цветовое сочетание, шрифт, графические элементы;

- кроме того, как следует из практики Суда по интеллектуальным правам, исполнение обозначения буквами другого алфавита меняет существо восприятия обозначения;

- также заявитель указывает на низкое фонетическое сходство или его отсутствие за счет разной длины звукового ряда, а также не согласен с выводом о семантическом сходстве;

- испрашиваемые товары 30 и 32 класса МКТУ неоднородны товарам в перечнях противопоставленных товарных знаков;

- заявителем выражено намерение получить письмо-согласие от владельца международных регистраций, в подтверждение чего приложена копия отправленного в их адрес письма с предложением о выдаче согласия.

На основе вышеизложенного выражена просьба изменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021716729 в отношении всех заявленных товаров 05, 25, 30, 32 классов МКТУ с учетом уточнения перечня от 24.05.2022.

Изучив материалы дела, заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (24.03.2021) поступления заявки №2021716729 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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.

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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение




BALANCE

«**ULTRA**~~BALANCE~~» по заявке №2021716729 выполнено буквами латинского алфавита с расположением слов в три строки. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 14, 16, 18, 22, 26, 36, 39, 42 классов МКТУ.



Противопоставленный комбинированный товарный знак [1]



«» по свидетельству №663567 с приоритетом от 08.12.2026 состоит из изображения камней сложенных в пирамидку, а также словесного элемента "BALANCE", выполненного стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 25 класса МКТУ.

Противопоставленные комбинированные товарные знаки [2-3]



«», «» по международным регистрациям №№1256700, 1256291 с конвенционным приоритетом от 12.11.2014, состоят из словесных элементов «iBalance Program», «iBalance Advanced», выполненных стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, а также из изображений прямоугольников разной величины, не образующих значимого смыслового рисунка, либо слова в графическом исполнении. Правовая охрана указанным международным регистрациям предоставлена на территории Российской Федерации в отношении товаров 05 класса МКТУ с указанием словесных элементов «Program», «Advanced» в качестве неохраняемых.

Противопоставленные словесные товарные знаки [4] «БАЛАНС» по свидетельству №224724 с приоритетом от 21.09.2000, [5] - «**БАЛАНС**» по

свидетельству №273317 с конвенционным приоритетом от 09.06.2003, выполнены стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку [4] предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ, а товарному знаку [5] - в отношении товаров 05 и 32 классов МКТУ.

Анализ сходства обозначения по заявке №2021716729 и противопоставленных товарных знаков [1-5] показал следующее.

Обозначение по заявке №2021716729 состоит из слов «ULTRA» на первой строке, выполненное графически, «BALANCE» - на второй строке и «ULTRABALANCE» - на третьей строке. По центру обозначения, таким образом, находится слово «BALANCE», которое входит также в состав слова на третьей строке.

Принимая во внимание, что заявленное обозначение, как и противопоставленные товарные знаки [1-3], является комбинированным, то при анализе сходства сравнению в первую очередь подлежат словесные элементы сопоставляемых обозначений, так как именно они выполняют основную индивидуализирующую функцию.

По фонетическому критерию заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [1-3] являются сходными, так как в их состав входит тождественный словесный элемент «BALANCE», являющийся при этом единственным охраняемым словесным элементом противопоставленных товарных знаков. Несмотря на отличия в общей протяженности звукового ряда у сопоставляемых обозначений, вхождение в них общего словесного элемента, на который при этом падает логическое ударение, свидетельствует об их сходстве друг с другом.

По семантическому критерию значение слова «BALANCE», на которое падает логическое ударение во всех сопоставляемых обозначениях, совпадает независимо от присутствия дополнительных словесных элементов «Ultra», «I», «Program», «Advanced». Последние не образуют устойчивого словосочетания со словом «BALANCE», а также не изменяют его словарного значения в переводе с английского языка на русский как «равновесие; центр».

С точки зрения графического критерия заявленное обозначение и словесные элементы противопоставленных товарных знаков выполнены буквами одного алфавита – латинского, что свидетельствует об их сходстве.

Таким образом, обозначение по заявке №2021716729 и противопоставленные товарные знаки [1-3] являются сходными, так как установлено фонетическое, семантическое и графическое сходство индивидуализирующих словесных элементов.

Принимая во внимание вхождение в состав сопоставляемых обозначений [1-3] идентичных словесных элементов «BALANCE», коллегия делает вывод о сходстве сопоставляемых обозначений.

Присутствующие в сопоставляемых комбинированных обозначениях изобразительные элементы не приносят смысловой нагрузки в целях отличия сопоставляемых обозначений.

Заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [4-5] могут быть сопоставлены исключительно по словесным элементам, так как указанные обозначения состоят исключительно из словесных элементов «БАЛАНС».

Словесный элемент «БАЛАНС» противопоставляемых товарных знаков [4-5] фонетически сходен с элементом «BALANCE» в заявленном обозначении, так как последнее воспроизводится как |'bæləns| (“БЭЛЕНС”), что очевидно, сходно по звучанию со словом “БАЛАНС”.

Семантика английского слова «BALANCE» и русского слова «БАЛАНС» идентична друг другу, ввиду чего обозначения по смыслу идентичны друг с другом.

С точки зрения графического критерия, сопоставляемые словесные элементы выполнены буквами разных алфавитов, поэтому графическое сходство в данном случае отсутствует.

Резюмируя изложенное, обозначение по заявке №2021716729 и противопоставленные товарные знаки [4-5] являются сходными друг с другом, так как установлено их фонетическое и семантическое сходство.

Анализ однородности испрашиваемых товаров 05, 25, 30, 32 классов МКТУ и товаров, в отношении которых действует правовая охрана противопоставленных товарных знаков показал следующее.

Испрашиваемые товары 05 класса МКТУ *«воды минеральные для медицинских целей; добавки витаминные в виде пластырей; добавки диетические минеральные; 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 на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; коллаген для медицинских целей; препараты витаминные; соли, входящие в состав минеральных вод»* в части тождественны, в части однородны товарам 05 класса МКТУ *«Dietetic and nutritional supplements; pharmaceutical products for the treatment of cancer (Диетические и пищевые добавки; фармацевтические препараты для лечения рака)»* противопоставленного товарного знака [2], товарам *«воды минеральные для медицинских целей»* противопоставленного товарного знака [5]. Сопоставляемые товары являются идентичными (вода минеральная), (добавки пищевые). Добавки пищевые при этом включают коллаген и добавки с уточненным назначением в испрашиваемом перечне.

Испрашиваемые товары 25 класса МКТУ *«апостольники; банданы [платки]; белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; береты; блузы; боа [горжетки]; боди [женское белье]; боксеры [шорты]; ботильоны; ботинки лыжные; ботинки спортивные; бриджи; брюки; бутсы; бюстгальтеры; бюстгальтеры самоклеющиеся; валенки [сапоги фетровые]; варежки; воротники [одежда]; воротники съёмные; вставки для рубашек; вуали [одежда]; габардины [одежда];*

галоши; галстуки; галстуки-банты с широкими концами; гамаши; гамаши короткие; гетры [теплые носочно-чулочные изделия]; голенища сапог; грации; джерси [одежда]; жилеты; изделия спортивные трикотажные; изделия трикотажные; каблуки; каблуки для обуви; капюшоны [одежда]; каркасы для шляп [остовы]; карманы для одежды; кашне, платки шейные, шарфы; кепки [головные уборы]; кимоно; козырьки, являющиеся головными уборами; козырьки для фуражек; колготки; комбинации [белье нижнее]; комбинезоны [одежда]; комбинезоны для водных лыж; корсажи [женское белье]; корсеты [белье нижнее]; костюмы; костюмы купальные; костюмы маскарадные; костюмы пляжные; косынки, платки головные; купальники гимнастические; куртки [одежда]; куртки из шерстяной материи [одежда]; куртки рыбацкие; легинсы [штаны]; ливреи; лифы; майки спортивные; манжеты; манишки; мантильи; манто; маски для лица [одежда], не предназначенные для медицинских или санитарных целей; маски для сна; меха [одежда]; митенки, перчатки без пальцев; митры [церковный головной убор]; муфты [одежда]; муфты для ног неэлектрические; нагрудники детские, за исключением бумажных; нагрудники с рукавами, за исключением бумажных; накидки меховые; накидки парикмахерские; насадки защитные на каблуки; наушники [одежда]; носки; носки, абсорбирующие пот; обувь; обувь гимнастическая; обувь пляжная; обувь спортивная; одежда; одежда, содержащая вещества для похудения; одежда бумажная; одежда верхняя; одежда вышитая; одежда готовая; одежда для автомобилистов; одежда для велосипедистов; одежда для гимнастов; одежда из искусственной кожи; одежда из латекса; одежда кожаная; одежда непромокаемая; одежда светодиодная; одежда форменная; окантовка металлическая для обуви; орари [церковная одежда]; пальто; панталоны [нижнее белье]; парки; пелерины; перчатки [одежда]; перчатки для лыжников; пижамы; плавки; пластроны; платочки для нагрудных карманов; платья; повязки для головы [одежда]; подвязки; подвязки для носков; подвязки для чулок; подкладки готовые [элементы одежды]; подмышники; подошвы для обуви; подтяжки; полуботинки; полуботинки на шнурках; пончо; пояса-кошельки [одежда]; пояса [белье нижнее]; пояса [одежда]; пояса

церемониальные, пояса-шарфы; приданое для новорожденного [одежда]; приспособления, препятствующие скольжению обуви; пуловеры, свитера; пятки для чулок двойные; ранты для обуви; ризы [церковное облачение]; рубашки; сабо [обувь]; сандалии; сандалии банные; сапоги; сарафаны; сари; саронги; союзки для обуви; стельки; стихари; тапочки банные; тоги; трикотаж [одежда]; трусы; туфли; туфли комнатные; тюбетейки; тюрбаны; уборы головные; фартуки [одежда]; форма для дзюдо; форма для карате; футболки; футболки компрессионные [рашгарды]; халаты; халаты купальные; цилиндры; части обуви носочные; чулки; чулки, абсорбирующие пот; шали; шапки бумажные [одежда]; шапочки для душа; шапочки купальные; шарфы-трубы; шипы для бутс; шляпы; штанишки детские [белье нижнее]; штрипки; шубы; эспадрильи; юбки; юбки-шорты; юбки нижние» в части тождественны, а в части однородны товарам 25 класса МКТУ «одежда, повязки для головы [одежда], тюрбаны, уборы головные, шапочки для душа, шапочки купальные, обувь, халаты» противопоставленного товарного знака [1]. Сопоставляемые товары представляют собой одежду, обувь и головные уборы, которые даже при отсутствии совпадения по виду, имеют одинаковые способы реализации, круг потребителей и назначение.

Испрашиваемые товары 30 класса МКТУ «вещества подслащивающие натуральные», в отношении которых в регистрации заявленного обозначения было отказано, однородны товарам 30 класса МКТУ «ароматические препараты; пищевые приправы; пряности;» противопоставленного товарного знака [4]. Испрашиваемая позиция «вещества подслащивающие натуральные» отнесена к родовой «Прочие пищевые вспомогательные продукты» как и позиция «ароматизаторы» противопоставленного товарного знака. При этом, следует отметить, что вещества подслащивающие и ароматизаторы, например, ванили продаются в одних и тех же отделах магазинов, могут совпадать по виду – «подсластитель с ароматом ванили». Что касается однородности испрашиваемой позиции с товаром «пряности» противопоставленного товарного знака, то следует обратиться к значению последнего. Так, согласно Рекомендациям Коллегии Евразийской экономической комиссии от 7 ноября 2017 г. № 21 "О Пояснениях к

единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза" под пряностями понимается группа растительных продуктов (включая семена и т.п.), богатых эфирными маслами и ароматическими веществами и которые из-за их характерного вкуса употребляются преимущественно в качестве вкусовых добавок. То есть пряности представляют собой широкий диапазон товаров, выполняющих функцию химического антиокислителя, добавляемого в небольших количествах с целью сохранения продуктов и продления их аромата. Данной функцией обладает и испрашиваемый товар «подсластители», поэтому сопоставляемые позиции признаны однородными.

Испрашиваемые товары 32 класса МКТУ *“коктейли безалкогольные для спортивного питания; напитки безалкогольные для спортивного питания; напитки изотонические для спортивного питания; напитки, обогащенные протеином спортивные; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей] для спортивного питания»* идентичны товарам *«аперитивы безалкогольные; воды; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки арахисово-молочные; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые; напиток миндально-молочный; нектары фруктовые с мякотью; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликёров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков»* противопоставленного товарного знака [5].

Сопоставляемые товары являются товарами одной родовой группы напитки на основе соков, безалкогольные напитки. При этом уточнение в перечне испрашиваемых товаров как напитков для спортивного питания не привело к утрате однородности с противопоставленными позициями. Учитывая, что товары 32 класса МКТУ противопоставленного товарного знака не уточнены, то они могут, в том числе, предназначаться для спортивного питания, особенно данное утверждение

справедливо в отношении товаров «*напитки арахисово-молочные; напитки изотонические ;напиток миндально-молочный*», которые, как правило, используются для спортивного питания благодаря высокому содержанию белков и микроэлементов.

Таким образом, все испрашиваемые товары 05, 25, 30, 32 классов МКТУ являются в части идентичными, а в другой части в высокой степени однородными товарам, перечисленным в перечнях противопоставленных товарных знаков [1-5].

При определении вероятности смешения сравниваемых обозначений коллегии надлежит руководствоваться требованиями пункта 162 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации №10 от 23.04.2019 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - Постановление Пленума ВС РФ), согласно которому вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Учитывая тождество и высокую степень однородности товаров 05, 25, 30, 32 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается правовая охрана и зарегистрированы противопоставляемые товарные знаки, а также установленное сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, следует сделать вывод о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения, согласно положениям пункта 162 Постановления Пленума ВС РФ.

Следовательно, в отношении испрашиваемых товаров 05, 25, 30, 32 классов МКТУ обозначение по заявке №2021716729 не соответствуют требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.09.2022, оставить в силе решение Роспатента от 26.05.2022.