

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – ГК РФ), и в соответствии с 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, регистрационный № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 21.04.2009 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №253652 в связи с его неиспользованием, поданное компанией «Molkerei Alois Muller GmbH & Co. KG», Германия (далее – лицо, подавшее заявление). При этом установлено следующее.

Регистрация комбинированного товарного знака «Der Kazemeister» по заявке №2002721592/50 с приоритетом от 09.10.2002 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 26.08.2003 за №253652 на имя общества с ограниченной ответственностью «СИБДЕЙРИГРУПП», г. Горно-Алтайск, в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное; молоко; продукты молочные; сыры».

Согласно сведениям Госреестра в результате регистрации договора об отчуждении исключительного права на товарный знак его правообладателем является ООО «Делит-Контракт», 195112, Санкт-Петербург, Новочеркасский пр., 29/10, литера А (далее - правообладатель).

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 21.04.2009 о досрочном полном прекращении правовой охраны товарного знака «Der Kazemeister» по свидетельству № 253652 по причине его неиспользования в течение трех лет, предшествующих дате подачи заявления.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем заявлении, представил отзыв по мотивам заявления от 21.04.2009, с приложением материалов, которые, по его мнению, являются доказательствами использования товарного знака «Der Kazemeister», а именно:

– договор № 04-05/08 на производство продукции от 04.05.2008 с приложениями на 5 л. [1];

- акт сверки взаиморасчетов от 31.07.2008 по договору № 04-05/08 на 1 л. [2];
- товарная накладная № 67 от 21.07.2008 на 1 л. [3]
- счет-фактура № 67 от 21.07.2008 года на 1 л. [4];
- выписка с лицевого счета ООО «СтейкХаус» от 17.07.2008 на 1 л.[5];
- письмо ООО «Делит-Контракт» № 107 от 15.07.2008 на 1 л. [6];
- письмо ООО «Делит-Контракт» № 108 от 15.07.2008 на 1 л. [7];
- платежное поручение № 000097 от 17.07.2008 на 1 л. [8];
- договор поставки от 01.07.2008 на 2 л. [9];
- акт сверки взаиморасчетов от 31.07.2008 по договору поставки от 01.07.2008 на 1 л. [10];
- товарно-транспортная накладная № 0345009 от 21.07.2008 на 2 л. [11];
- досудебное требование потребителя от 10.03.2009 на 1 л. [12];
- товарные и кассовые чеки от 15.11.2009 и 07.03.2009 на 2 л. [13];
- фотографии упаковок сыра на 4 л. [14].

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам считает возможным удовлетворить заявление от 21.04.2009 частично.

Правовая база для рассмотрения заявления от 21.04.2009 включает часть четвертую ГК РФ, Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ (далее – Закон) и упомянутые выше Правила.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1486 ГК РФ правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть подано заинтересованным лицом в палату по патентным спорам по истечении указанных трех лет при условии, что вплоть до подачи такого заявления товарный знак не использовался.

Согласно пункту 2 статьи 1486 ГК РФ для целей указанной статьи использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 ГК РФ, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя, при условии, что использование товарного знака осуществляется в соответствии с пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ, за исключением случаев, когда соответствующие действия не связаны непосредственно с введением товара в гражданский оборот, а также использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не влияющим на его различительную способность и не ограничивающим охрану, предоставленную товарному знаку.

Бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора. Использованием может быть признано также применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в России, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

Товарный знак по свидетельству № 253652 представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «Der Kazemeister», выполненный буквами латинского алфавита синего цвета стилизованным шрифтом, и изобразительный элемент, представляющий изображение мужчины, держащего в руках поднос с сыром.

Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 253652 поступило 21.04.2009 и, следовательно, период времени, в течение которого использование товарного знака подлежит доказыванию, составляет с 21.04.2006 по 20.04.2009 включительно.

Анализ документов, представленных правообладателем, показал, что оспариваемый товарный знак по свидетельству № 253652 используется правообладателем ООО «Делит-Контракт». Товар 29 класса МКТУ «сыр», маркированный товарным знаком по свидетельству № 253652, производится ЗАО «Кузнецковский сыродел» по заказу правообладателя [1, 2, 3, 4, 8]. При этом, согласно договору [1] производитель сыра (ЗАО «Кузнецковский сыродел») поставляет продукцию в адрес как самого правообладателя, так и указанного им лица (ООО «Стейк-Хаус»), о чем свидетельствуют документы [5, 6, 7]. Отношения между правообладателем и ООО «Стейк-Хаус» также регулируются договором о поставке товара, маркированного товарным знаком по свидетельству № 253652 [9], и прилагаемыми к нему документами [10, 11].

Товар 29 класса МКТУ «сыр» под товарным знаком по свидетельству № 253652 был доведен правообладателем до конечного потребителя, о чем свидетельствуют товарные и кассовые чеки [13], а также досудебное требование потребителя [12], адресованное правообладателю.

Относительно других товаров 29 класса МКТУ доказательства использования товарного знака «Der Kazemeister» по свидетельству № 253652 представлены не были.

В силу изложенного Палата по патентным спорам не имеет оснований для опровержения утверждения лица, подавшего заявление, о неиспользовании товарного знака «Der Kazemeister» по свидетельству № 253652 в установленные статьей 1486 ГК РФ сроки в отношении части товаров 29 класса МКТУ и, следовательно, для отказа в удовлетворении заявления от 21.04.2009.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

**удовлетворить заявление от 21.04.2009, досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 253652 частично, сохранив ее действие в отношении следующих товаров:**

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и  
наименования мест происхождения товаров"**

(526) Der kasemeister

(591) белый, желтый, светло-желтый, темно-желтый, синий

(511)

29 сыры