

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 23.05.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 277697 в связи с его неиспользованием, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Санта», Москва (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака по заявке № 2003725469/50 с приоритетом от 24.12.2003 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 03.11.2004 за № 277697 на имя ЗАО «Ягодное», г. Киров (далее – правообладатель), в отношении товаров 05, 30, 31 и услуг 35, 42 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки, товарный знак по свидетельству № 277697 представляет собой словесное обозначение «УЛЬТРАСОРБ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.05.2008 поступило заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 277697 в отношении всех товаров и услуг в связи с его неиспользованием непрерывно в течение трех лет, предшествующих дате подачи заявления, в соответствии с пунктом 1 статьи 1486 Кодекса.

Правообладатель, в установленном порядке уведомленный о поступившем заявлении, представил отзыв по мотивам указанного заявления, доводы которого сводятся к следующему:

- товары с наименованием «УЛЬТРАСОРБ» неоднократно представлялись на выставках «100 лучших товаров России»;

- наименование «УЛЬТРАСОРБ» неоднократно использовалось в рекламе, например в периодической печати;
- наименование «УЛЬТРАСОРБ» активно использовалось в официальных документах (сертификатах, санитарно-эпидемиологических заключениях и так далее);
- наименование «УЛЬТРАСОРБ» широко использовалось при изготовлении и продаже товаров медицинского назначения;
- препарат «УЛЬТРАСОРБ» производился и поставлялся третьим лицам;
- за период 2005 – 2008 правообладателем было произведено и реализовано 46 тысяч флаконов препарата «УЛЬТРАСОРБ»;
- препарат «УЛЬТРАСОРБ» поставляется в 25 городов России, в частности в Москву, Санкт-Петербург, Киров, Архангельск, Екатеринбург и другие;
- наименование «УЛЬТРАСОРБ» использовано на этикетках, таре и в инструкциях одноименного препарата;
- товарный знак «УЛЬТРАСОРБ» использован для всех товаров и услуг, указанных в свидетельстве;
- препарат «УЛЬТРАСОРБ» является добавкой для пищевых и медицинских целей;
- в препарат «УЛЬТРАСОРБ» входит Рекицен РД, который получается вследствие бактериальной ферментации, поэтому «УЛЬТРАСОРБ» следует отнести к бактериальным препаратам;
- препарат «УЛЬТРАСОРБ» неоднократно был представлен на выставках, что свидетельствует об использовании товарного знака «УЛЬТРАСОРБ» для услуг 35 класса, указанных в свидетельстве № 277697.

На основании изложенных доводов правообладателем изложена просьба об отказе в удовлетворении заявления, поданного ООО «Санта».

В подтверждение использования товарного знака «УЛЬТРАСОРБ», правообладателем были представлены копии следующих документов:

- программы с выставок «100 лучших товаров России» за 2006 и 2007 годы об участии препарата «УЛЬТРАСОРБ» на 6 л. [1];

- дипломы биологически активной добавке к пище (далее – БАД) «УЛЬТРАСОРБ» на 2 л. [2];
- примеры рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в печатном издании («Вятский наблюдатель» – 2006 год) на 16 л. [3];
- акты выполненных работ на рекламные услуги в газете (2006 год) на 5 л. [4];
- счета-фактуры (2006 год) об оказании рекламных услуг на 2 л. [5];
- пример рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в газете на 1 л. [6];
- акт от 30.08.2006 на рекламные услуги в газете на 1 л. [7];
- счет-фактура от 30.08.2006 об оказании рекламных услуг на 1 л. [8];
- пример рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в газете на 2 л. [9];
- счет-фактура от 10.11.2006 об оказании рекламных услуг на 1 л. [10];
- акт от 10.11.2006 на рекламные услуги в газете «Томь» на 1 л. [11];
- пример рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в газете на 3 л. [12];
- акт от 26.09.2006 на размещение рекламы в газете на 1 л. [13];
- страницы газеты «Комсомольская правда» (26.10-02.11. 2006) на 2 л.[14];
- акт и счет-фактура к нему от 31.10.2006 на рекламные услуги в газете на 1 л. [15];
- пример рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в газете на 2 л. [16];
- счет-фактура от 20.12.2006 о размещении рекламного модуля в газете на 1 л. [17];
- акт от 20.12.2006 на размещение рекламного модуля в газете на 1 л. [18];
- приложение от 20.07.2006 к договору № 17/06 от 16.03.2006 на 1 л. [19];
- пример рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в газете на 4 л. [20];
- акт от 08.09.2006 на рекламные услуги в газете на 1 л. [21];
- пример рекламы препарата «УЛЬТРАСОРБ» в газете на 2 л. [22];
- страницы газеты «Наука здоровья» (март 2007) на 2 л. [23];
- заключения, свидетельство, первый лист ТУ на БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 5 л. [24];
- договор от 05.06.2006 о производстве и поставке БАД на 2 л. [25];
- договор от 12.05.2006 о поставке БАД на 2 л. [26];
- договор от 09.06.2006 о поставке БАД на 2 л. [27];
- накладная от 05.06.2006 на отпуск товара «УЛЬТРАСОРБ» на 1 л. [28];

- платежное поручение от 08.06.2006 на 1 л. [29];
- накладная от 05.06.2006 на отпуск товара и доверенность на 2 л. [30];
- накладная от 05.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [31];
- накладная от 08.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [32];
- платежное поручение от 13.06.2006 на 1 л. [33];
- накладная от 09.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [34];
- платежное поручение от 08.06.2006 на 1 л. [35];
- накладная от 13.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [36];
- накладная от 15.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [37];
- платежное поручение от 29.06.2006 на 1 л. [38];
- накладная от 16.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [39];
- платежное поручение от 06.07.2006 на 1 л. [40];
- накладная от 19.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [41];
- накладная от 19.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [42];
- накладная от 19.06.2006 на отпуск товара на 1 л. [43];
- накладная от 22.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [44];
- платежное поручение от 19.05.2006 на 1 л. [45];
- накладная от 25.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [46];
- накладная от 26.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [47];
- накладная от 31.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [48];
- платежное поручение от 11.07.2006 на 1 л. [49];
- накладная от 31.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [50];
- платежное поручение от 19.06.2006 на 1 л. [51];
- накладная от 31.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [52];
- платежное поручение от 01.06.2006 на 1 л. [53];
- накладная от 31.05.2006 на отпуск товара на 1 л. [54];
- договор № 2 от 10.01.2007 о предоставлении правообладателем Обществу с ограниченной ответственностью «Ягодное Плюс» прав представлять, продвигать и продавать БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 2 л. [55];

- договор № 3 от 11.01.2008 о предоставлении правообладателем Обществу с ограниченной ответственностью «Ягодное Плюс» прав представлять, продвигать и продавать БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 2 л. [56];

- накладная от 11.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [57];

- платежное поручение от 19.01.2007 на 1 л. [58];

- накладная от 05.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [59];

- платежное поручение от 22.01.2007 на 1 л. [60];

- платежное поручение от 12.03.2007 на 1 л. [61];

- накладная от 05.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [62];

- платежное поручение от 19.01.2007 на 1 л. [63];

- платежное поручение от 22.01.2007 на 1 л. [64];

- платежное поручение от 29.01.2007 на 1 л. [65];

- накладная от 18.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [66];

- платежное поручение от 26.02.2007 на 1 л. [67];

- платежное поручение от 13.02.2007 на 1 л. [68];

- накладная от 17.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [69];

- платежное поручение от 25.01.2007 на 1 л. [70];

- накладная от 26.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [71];

- платежное поручение от 25.01.2007 на 1 л. [72];

- накладная от 31.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [73];

- платежное поручение от 02.02.2007 на 1 л. [74];

- накладная от 30.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [75];

- платежное поручение от 08.02.2007 на 1 л. [76];

- накладная от 29.01.2007 на отпуск товара на 1 л. [77];

- платежное поручение от 27.02.2007 на 1 л. [78];

- информационный лист о препаратах «РЕКИЦЕН РД», «УЛЬТРАСОРБ» и «РЕКИФЛОР» на 2 л. [79];

- оригинал упаковки БАД «УЛЬТРАСОРБ» (дата изготовления: 15.02.2007) [80];

- инструкция по применению БАД «УЛЬТРАСОРБ» [81];

- распечатка с сайта <http://www.yagodnoe.ru> на 2 л. [82];
- платежное поручение от 09.06.2006 на 1 л. [83];
- платежное поручение от 21.07.2006 на 1 л. [84];
- приходные кассовые ордера от 18.07.2006 и от 31.07.2006 на 2 л. [85].

Корреспонденцией, поступившей в федеральный орган исполнительной власти 05.05.2009, правообладателем представлен дополнительный отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- в справочной литературе прямого определения понятия «фармацевтический препарат» не имеется;

- фармацевтическим препаратом будет являться не только готовое лекарственное средство, но и средство, у которого уже установлена фармакологическая или лечебная активность, подтвержденная клиническими испытаниями;

- понятия «фармацевтический препарат» и «лекарственное средство» не являются тождественными;

- группа фармацевтических препаратов, обладающих лечебной активностью и не являющихся лекарственными средствами, которые следует вносить в Реестр РФ, именуется биологически активными добавками (БАД);

- в соответствии с Указанием Министерства здравоохранения РФ от 15.10.1998 № МУК 2.3.2.721-98 БАД подразделяется на нутрицевтики и парафармацевтики, причем парафармацевтики могут содержать в своем составе вещества, квалифицируемые как лекарственные средства;

- препарат «УЛЬТРАСОРБ» зарегистрирован как БАД;

- в состав БАД «УЛЬТРАСОРБ» входят вещества, которые в соответствии с Регистром лекарственных средств РФ являются лекарственными средствами;

- таким образом, препарат «УЛЬТРАСОРБ», являясь парафармацевтиком, может быть квалифицирован как фармацевтический препарат.

В подтверждение своих доводов правообладателем представлены копии следующих документов:

- страницы из словаря русского языка (С.И. Ожегов, Москва, 1990) на 2 л. [86];
- страницы из Большой медицинской энциклопедии (Москва, 1985) на 2 л. [87];
- постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 17.04.2003 № 50 «О введении в действие санитарно-эпидемиологических правил и нормативов СанПин 2.3.2.1290-03» на 8 л. [88];
- статья «Биологически активные добавки: какими они должны быть» с сайта [www.vechnayamolodost.ru](http://www.vechnayamolodost.ru) на 5 л. [89].

На заседании коллегии, состоявшемся 22.05.2009, лицом, подавшим заявление, были представлены материалы, подтверждающие его заинтересованность в подаче заявления от 23.05.2008 в отношении товаров 05 класса МКТУ.

В свою очередь правообладателем представлен оригинал упаковки препарата «УЛЬТРАСОРБ» и сам препарат, произведенный 15.05.2008 [90].

На заседании коллегии, состоявшемся 07.09.2009, правообладателем представлены дополнения к отзыву со следующими доводами:

- серийное производство БАД «УЛЬТРАСОРБ» требует наличия разрешительной документации;
- БАД «УЛЬТРАСОРБ», произведенная правообладателем, прошла государственную регистрацию, внесена в Реестр и разрешена для ввоза и оборота на территории РФ;
- производственный корпус правообладателя полностью отвечает требованиям СанПин;
- в период 2006-2008 на предприятии правообладателя проводился серийный выпуск продукции под названием БАД «УЛЬТРАСОРБ»;
- типография ООО «Форекс» изготовила и поставила правообладателю инструкции, упаковки и этикетки для БАД «УЛЬТРАСОРБ»;
- БАД «УЛЬТРАСОРБ» вводился в гражданский оборот, о чем свидетельствуют ранее представленные материалы;
- препараты на стадии изыскания лекарственного средства официально именуется «фармакологические средства», и на них не распространяется действие Закона «О лекарственных средствах»;

- в соответствии с мнениями специалистов препарат «УЛЬТРАСОРБ» является парафармацевтиком, так как имеет в своем составе органические кислоты, биофлавоноиды, кофеин, биогенные амины, регуляторные ди- и олигопептиды, олигосахариды;

- клиническими исследованиями выявлено, что БАД «УЛЬТРАСОРБ» в качестве компонента функционального питания в составе рациона обеспечивает профилактику инфекционных осложнений в условиях острого стресса.

В подтверждение указанных доводов правообладателем представлены дополнительные материалы:

- свидетельство о государственной регистрации «УЛЬТРАСОРБ» на 1 л. [91];
- гигиеническая характеристика условий производства БАД на 2 л. [92];
- санитарно-эпидемиологические заключения на 5 л. [93];
- программа производственного контроля от 21.10.2005 в корпусе по производству правообладателем БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 4 л. [94];
- программа производственного контроля от 25.07.2006 в корпусе по производству правообладателем БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 4 л. [95];
- программа производственного контроля от 27.01.2007 в корпусе по производству правообладателем БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 4 л. [96];
- удостоверение о качестве и безопасности БАД «УЛЬТРАСОРБ» на 5 л. [97];
- счет, счет-фактура и платежное поручение к нему (апрель 2006) на 3 л. [98];
- письмо-подтверждение от ООО «Форекс» на 1 л. [99];
- товарная накладная № 231 от 21.04.2006 на 1 л. [100];
- договор подряда № 172 от 19.03.2007 с приложением на 2 л. [101];
- счет-фактура от 03.04.2007 на 1 л. [102];
- платежное поручение от 04.04.2007 на 1 л. [103];
- платежное поручение от 28.03.2007 на 1 л. [104];
- товарная накладная № 833 от 03.04.2007 на 1 л. [105];
- договор № 189у от 30.11.2006 на 3 л. [106];
- счет № 749 от 12.03.2007 на 1 л. [107];



- счет-фактура № 1684 от 23.03.2007 на 1 л. [108];
- счет-фактура и товарная накладная к нему от 23.03.2007 на 2 л. [109];
- товарная накладная № 2306 от 23.03.2007 на 1 л. [110];
- платежное поручение от 13.03.2007 на 1 л. [111];
- счет № 54 от 30.05.2006 на 1 л. [112];
- договор поставки № 10 от 01.01.2006 с приложениями на 6 л. [113];
- платежное поручение от 20.06.2006 на 1 л. [114];
- договор от 03.07.2006 на 2 л. [115];
- приходный кассовый ордер от 20.06.2006 на 1 л. [116];
- платежное поручение от 29.01.2007 на 1 л. [117];
- накладная от 12.01.2007 на 1 л. [118];
- платежное поручение от 19.01.2007 на 1 л. [119];
- накладная от 11.01.2007 на 1 л. [120];
- договор от 05.01.2007 на 3 л. [121];
- счет № 2 от 05.01.2007 на 1 л. [122];
- договор от 05.01.2007 на 2 л. [123];
- счет № 1 от 05.01.2007 на 1 л. [124];
- договор от 05.07.2006 на 2 л. [125];
- счет № 34 от 23.01.2007 на 1 л. [126];
- договор от 18.07.2006 на 2 л. [127];
- счет от 01.08.2006 на 1 л. [128];
- платежное поручение от 02.08.2006 на 1 л. [129];
- платежное поручение от 05.09.2006 на 1 л. [130];
- письмо из редакции газеты «Вятский наблюдатель» на 1 л. [131];
- счет от 29.06.2006 на 1 л. [132];
- платежные поручения от 30.06.2006 и 17.08.2006 на 2 л. [133];
- счет № 172 от 14.08.2006 на 1 л. [134];
- договор № 66 от 01.04.2005, счет и платежное поручение к нему на 4 л. [135];
- договор от 10.10.2006 и платежное поручение от 11.10.2006 на 4 л. [136];

- платежное поручение от 20.12.2006 и счет от 19.12.2006 на 2 л. [137];
- платежные поручения от 05.09.2006 и от 20.10.2006 на 2 л. [138];
- договор № 163 от 13.03.2007 и платежное поручение на 5 л. [139];
- словарно-справочная литература на 4 л. [140];
- информация о БАД на 12 л. [141];
- платежное поручение, счет-фактура и товарная накладная (04.2008) на 3 л. [142];
- платежное поручение, счет-фактура и товарная накладная (03.2008) на 3 л. [143];
- платежное поручение, счет-фактура и товарная накладная (01.2008) на 3 л. [144];
- платежное поручение, счет-фактура и товарная накладная (04.2008) на 3 л. [145];
- платежное поручение, счет-фактура и товарная накладная (04.2008) на 3 л. [146].

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам считает возможным частично удовлетворить заявление от 23.05.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 277697 ввиду нижеследующего.

Правовая база для рассмотрения заявления от 23.05.2008 включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями от 11.12.2002 (далее — Закон) и упомянутые выше Кодекс и Правила.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Кодекса использованием товарного знака

- на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

- в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 в соответствии со статьей 26 Закона.

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 Российской Федерации, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

На основании пункта 1 статьи 1486 Кодекса правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров 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.

Товарный знак по свидетельству № 277697 представляет собой словесное обозначение «УЛЬТРАСОРБ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Заявление о досрочном прекращении правовой охраны вышеуказанного товарного знака поступило в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.05.2008. В этой связи срок, в течение которого правообладателем должно быть подтверждено использование принадлежащего ему товарного знака, составляет три года, предшествующих указанной дате, то есть с 23.05.2005 по 22.05.2008 включительно.

Коллегия Палаты по патентным спорам проанализировала представленные документы с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель использовал товарный знак по свидетельству № 277697 в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства: «добавки пищевые для медицинских целей, препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей, препараты биологические для ветеринарных целей, препараты биологические для медицинских целей, препараты ферментативные для медицинских целей, препараты ферментативные для ветеринарных целей, препараты фармацевтические».

Анализ представленных документов показал следующее.

По сведениям [92], [93], [94], [95], [96], представленным правообладателем, ЗАО «Ягодное» имеет собственное налаженное производство биологически активных добавок к пище (БАД). Согласно этим же материалам выпуск БАД правообладатель осуществляет, в том числе, под наименованием «УЛЬТРАСОРБ». Результатом производственной деятельности правообладателя в части БАД «УЛЬТРАСОРБ» является готовый продукт [80] и [90], имеющий даты изготовления (15.02.2007 и 15.05.2008), попадающие в период, определенный для доказывания использования товарного знака по свидетельству № 277697 (с 23.05.2005 по 22.05.2008 включительно), представленный на заседании коллегии Палаты по патентным спорам. Кроме того, к произведенному правообладателем товару имеются технические условия [24], свидетельства о качестве и безопасности препарата [97], инструкция по его применению [81], свидетельство о регистрации БАД «УЛЬТРАСОРБ» [91].

Для упаковки готового продукта БАД «УЛЬТРАСОРБ» ООО «Форекс» изготавливают этикетки, коробки и инструкции к БАД «УЛЬТРАСОРБ» по заказу правообладателя, о чем свидетельствуют материалы [98], [99], [100].

Согласно договорам [55], [56], [115] правообладатель предоставляет ООО «Ягодное Плюс» право продвигать и продавать БАД «УЛЬТРАСОРБ». В соответствии с указанным ООО «Ягодное Плюс» также заказывает этикетки, коробки и инструкции к БАД «УЛЬТРАСОРБ» [101], [102], [103], [104], [105].

Для реализации готовой продукции правообладателем заключен ряд договоров, в том числе договор [113] с ООО «Хлеб Ягодного», которому правообладатель поставляет БАД «УЛЬТРАСОРБ», что подтверждено накладными и приходными кассовыми ордерами [31], [36], [43], [46], [47], [85].

Кроме того, отгрузку товара, маркированного товарным знаком «УЛЬТРАСОРБ», за вознаграждение правообладатель осуществлял и другим контрагентам, в частности, ООО «Глория фарм» (по договору [25]), что подтверждено товарной накладной [30] и платежным поручением [83]; ОАО «Кировская фармацевтическая фабрика» (по договору [27]), что подтверждено товарной накладной [34], счетом [112] и платежным поручением [35] и другим – ИП Чижовой Е.А. [26], [44], [45]; ИП Мельниченко А.Н. [32], [33], [114]; ОАО «Кировская фармацевтическая фабрика» [27], [34], [35], [112]; КОГУП Аптека № 68 [28], [29], [52], [53]; ЗАО БИОТЕК-Киров [48], [49]; ООО «Медитек» [39], [40]; ООО «Витал» [50], [51]; ООО «Михайлов» [54], [84]; ООО «Ягодное» [41], [42], [116]. В дальнейшем в соответствии с договорами [55], [56], [115] ООО «Ягодное Плюс» осуществляло поставку БАД «УЛЬТРАСОРБ» третьим лицам [57], [58], [59], [60], [61], [62], [63], [64], [65], [66], [67], [68], [69], [70], [71], [72], [73], [74], [75], [76], [77], [78], [117], [118], [119], [120], [121], [122], [123], [124], [125], [126], [127], [142], [143], [144], [145], [146].

Кроме того, использование товарного знака осуществлялось правообладателем путем размещения рекламы в печатных изданиях [3], [4], [5], [6], [7], [8], [9], [10], [11], [12], [13], [14], [15], [16], [17], [18], [19], [20], [21], [22], [23], [128], [129], [130], [131], [132], [133], [134], [135], [136][137] по соответствующим договорам, исполнение которых подтверждено платежными поручениями. Также в соответствии с договорами [55], [56], [115] ООО «Ягодное Плюс» осуществляло рекламу БАД «УЛЬТРАСОРБ» в печатных изданиях [106], [107], [108], [109], [110], [111], [138], [139].

Препарат «УЛЬТРАСОРБ», произведенный правообладателем, также неоднократно участвовал в выставках и программах «100 лучших товаров России», что подтверждено материалами [1], [2].

Таким образом, проанализировав представленные правообладателем материалы, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу об использовании указанного товарного знака в отношении товара «биологически активная добавка к пище». В связи с тем, что данный вид товара не указан ни в одном из классов МКТУ, а также и в перечне товаров свидетельства № 277697, то его необходимо проклассифицировать в соответствии с перечнем товаров, приведенным в свидетельстве № 277697.

В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» биологически активная добавка к пище – это природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов. Биологически активные добавки к пище не имеют лечебного эффекта, однако по своей природе наиболее близки к товарам 05 класса МКТУ (например, продукты детского питания, продукты диетические пищевые для медицинских целей, хлеб диабетический, чай для похудения медицинские), в связи с чем их следует относить к 05 классу МКТУ. Биологически активные добавки к пище могут обладать профилактическими, диетическими или функциональными свойствами, и в связи с этим применяться для целенаправленного воздействия на организм человека – профилактики заболеваний и поддержания в физиологических границах функциональной активности органов и систем, то есть применяться в качестве добавок пищевых для медицинских целей. В связи с чем, следует признать, что термины «добавки пищевые для медицинских целей» и «биологически активные добавки к пище» отличаются по форме выражения, но совпадают по содержанию, а, следовательно, характеризуют один и тот же товар.

Учитывая приведенные выше факты, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к заключению, что представленные правообладателем материалы подтверждают использование товарного знака «УЛЬТРАСОРБ» в отношении товаров 05 класса МКТУ «добавки пищевые для медицинских целей». В отношении остальных товаров 05 класса МКТУ доказательств использования товарного знака «УЛЬТРАСОРБ» правообладателем представлено не было.

В силу изложенного коллегия Палаты по патентным спорам не имеет оснований для опровержения утверждения лица, подавшего заявление, о неиспользовании товарного знака по свидетельству № 277697 в установленные пунктом 1 статьи 1486 Кодекса сроки в отношении части товаров 05 класса МКТУ и, следовательно, для отказа в удовлетворении заявления от 23.05.2008.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**удовлетворить заявление от 23.05.2008 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 277697 в связи с неиспользованием частично, сохранив ее действие в отношении следующих товаров и услуг:**

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

(511)

- 05 – добавки пищевые для медицинских целей;
- 30 – продукты зерновые;
- 31 – отруби зерновые;
- 35 – организация выставок в коммерческих и рекламных целях, организация торговых ярмарок в коммерческих и рекламных целях, продвижение товаров (для третьих лиц);
- 42 – исследование в области биологии, исследование и разработка товаров (для третьих лиц).