

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, 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, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 14.11.2007 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №167096 «ВЕЛИКАЯ РУСЬ», поданное Закрытым акционерным обществом «Новокубанское» (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Товарный знак «ВЕЛИКАЯ РУСЬ» по заявке №98700680/50 с приоритетом от 19.01.1998, зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 28.08.1998 за № 167096 в отношении товаров 33 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства, на имя Общества с ограниченной ответственностью «Колос» (далее – правообладатель).

В Палату по патентным спорам поступило заявление 14.11.2007 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «ВЕЛИКАЯ РУСЬ» по свидетельству № 167096 полностью в связи с его неиспользованием правообладателем в течение трех лет, предшествующих дате подачи настоящего заявления.

В адрес правообладателя (ООО «Колос», с.Новое, Переславский р-н, Ярославская обл., 152141) и его представителя (Михалевой Т.М., ул.Карбышева, д.15, корп.2, кв.88, г.Красногорск, Московская обл., 143400) в установленном порядке были направлены уведомления о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам, с приложением копии заявления от 14.11.2007.

Представитель правообладателя представил отзыв, доводы которого сводятся к тому, что товарный знак «ВЕЛИКАЯ РУСЬ» использовался правообладателем для маркировки алкогольных напитков коктейлей со вкусом лимона, апельсина, киви, грейпфрута, ананаса и другие.

В подтверждение использования товарного знака «ВЕЛИКАЯ РУСЬ» представлены следующие документы:

1. Образец этикетки на 1л. в 1 экз.;
2. Договор поставки №15 от 19.01.2006 на 2л. в 1 экз.;
3. Товарно-транспортная накладная № 93 от 14.06.2006 на 1л. в 1 экз.;
4. Счет – фактура № 00000093 от 14.06.2006 на 1л. в 1 экз.;
5. Подтверждение оплаты за поставку оп товарно-транспортной накладной №93 на 1л. в 1 экз.;
6. Экземпляр бутылки алкогольного напитка с размещенным на этикетке и контрэтикетке товарным знаком «ВЕЛИКАЯ РУСЬ».

Правообладателем было представлено дополнение к отзыву доводы которого сводятся к следующему:

Товарный знак «ВЕЛИКАЯ РУСЬ» по свидетельству №167096 охраняется для товаров 33 класса МКТУ: «алкогольная продукция, за исключением пива. В соответствии с п.7 ст.2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171 – ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» алкогольной продукцией признается пищевая продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, или спиртосодержащей пищевой продукции с содержанием этилового спирта более 1,5% объема готовой продукции.

По законодательству о налогах и сборах согласно пп.3 п.1 ст.181 Налогового Кодекса РФ к алкогольной продукции относятся спирт питьевой, водка, ликероводочные изделия, коньяки, вино и иная пищевая продукция с объемной долей этилового спирта более 1,5% за исключением виноматериалов.

ООО «Колос» на основании Лицензии по утвержденной рецептуре производил водку «ВЕЛИКАЯ РУСЬ», зарегистрированную в установленном порядке.

ООО «Колос» была получена Лицензия на производство, хранение и поставку водки в объеме до 500 тыс. дал в год с правом реализации остатков водки в количестве 4590,3 дал.

В 2002 году ООО «Колос» приступил к выпуску слабоалкогольных напитков серии коктейлей на основе водки «ВЕЛИКАЯ РУСЬ» с соками, морсами. Выпуск

слабоалкогольных напитков осуществлялся по отраслевому стандарту ОСТ 10-231-99, согласно которому органолептические и физико-химические показатели напитков, учитывающие особенности используемого сырья, технологии производства, устанавливаются в рецептуре на конкретную продукцию.

Коктейли указанной серии производились ООО «Колос» в соответствии с разработанной Exclusive Juice Corporation LTD технической инструкцией (ТИ). В п.3.5.1. «подготовка компонентов для приготовления слабоалкогольного напитка на сахарном сиропе» ТИ указано «спирт этиловый ректифицированный или водно – спиртовая смесь крепостью 40-50 % об. или водка «Великая Русь» задается в емкость для приготовления напитка в таком количестве, чтобы обеспечить в готовом напитке количество этилового спирта, соответствующее рецептуре, с учетом объемной доли этилового спирта, содержащегося в сырье....».

После изменения названия правообладателя ООО «N.R.G. KOLOS CORPORATION» подал пакет документов на получение лицензии на производство, хранение и поставку алкогольной продукции.

В подтверждение своих доводов правообладатель представил следующие документы:

7. Удостоверение о государственной регистрации этилового спирта из пищевого сырья, алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции № 0041082 от 11.12.2002.;

8. Технологическая инструкция по производству газированных слабоалкогольных напитков разработанный «Exclusive Juice Corporation» LTD., согласованный с ООО «Колос»;

9. Финансовые документы на этикетки.;

10. Образцы этикеток;

11. Санитарно – эпидемиологическое заключение № 76.01 12 918 М 001 164 11 02 от 25.11.2005.;

12. Сертификат соответствия, выданный на напитки слабоалкогольные газированные с объемной долей этилового спирта;

13 Лицензия на производство, хранение и поставку произведенных спиртных напитков;

14. Уведомление о внесении изменений в наименование правообладателя товарного знака по свидетельству №167096 (наименование правообладателя изменено с Общества с ограниченной ответственностью «КОЛОС» на Общество с ограниченной ответственностью «N.R.G. KOLOS CORPORATION»).

15. Свидетельство о внесении записи в единый государственный реестр юридических лиц о внесении изменений в учредительные документы юридического лица;

16. Копия Устава ООО «N.R.G. KOLOS CORPORATION»;

17. Договор, заключенный между Exclusive Juice Corporation Limited и ООО «Колос, предметом которого является передача права использования технологии изготовления горячительного напитка;

18. Сертификат соответствия, выданный Госстандартом России на водку «Великая Русь»;

19. Санитарно – эпидемиологическое заключение, выданное ООО «Колос»;

20. Гигиенические сертификаты на водки и водки особые;

21. Удостоверение о государственной регистрации этилового спирта выданное ООО «Колос» на водку «Великая Русь»;

22. Рецептура водки «Великая Русь»;

23. Договор поставки на полиграфическую продукцию (этикетки для коктейлей с использованием обозначения водка «Великая Русь»;

24. Письма от ООО «Прогресс-плюс» и ООО «Эко Холдинг», подтверждающие поставку ООО «Колос» слабоалкогольных коктейлей, маркованных товарным знаком «Великая Русь»;

25. Санитарно – эпидемиологическое заключение о соответствии государственным санитарно - эпидемиологическим правилам и нормативам рецептуры на водку «Великая Русь».

На основании вышеизложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

Лицо, подавшее заявление, представил свои доводы на отзыв правообладателя, которые сводятся к следующему:

- у лица, подавшего заявление, имеются сведения о том, что правообладатель не использовал товарный знак на протяжении всего срока действия;
- для осуществления коммерческой деятельности, связанной с производством или сбытом алкогольной продукции, правообладатель должен был получить соответствующую лицензию у уполномоченного органа государственной власти;
- по имеющейся у лица, подавшего заявление, информации, какие либо лицензии на производство, хранение, закупку или поставку алкогольной продукции у правообладателя отсутствовали в течение всего периода действия правовой охраны товарного знака. Ввиду вышесказанного у правообладателя отсутствовала как фактическая, так и правовая возможность использовать товарный знак предусмотренными законом способами в течение всего срока действия его правовой охраны;
- представленные в Палату по патентным спорам документы и бутылка напитка "Energy Club" могут рассматриваться в качестве доказательств использования товарного знака «Великая Русь», так как из информации, размещенной на представленной бутылке, не следует, что обозначение «Великая Русь» служит для индивидуализации напитка, содержащегося в бутылке;
- представленные документы и бутылка являются поддельными и изготовлены с единственной целью, не допустить досрочного прекращения правовой охраны товарного знака «Великая Русь».

На основании вышеизложенного лицо, подавшее заявление, считает, что ООО «Колос» не доказало факт использования товарного знака «Великая Русь», что является основанием для досрочного прекращения правовой охраны товарного знака.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения заявления, Палата по патентным спорам считает возможным удовлетворить заявление от 14.11.2007 ввиду нижеследующего.

Правовая база для рассмотрения заявления от 14.11.2007 с учетом даты регистрации (28.08.1998) товарного знака по свидетельству №167096 включает Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3520-І «О товарных знаках,

знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие с 17.10.1992 (далее – Закон) и упомянутые Правила.

В соответствии с пунктом 3 статьи 22 Закона действие регистрации товарного знака может быть прекращено досрочно полностью или частично по заявлению любого лица в связи с неиспользованием товарного знака непрерывно в течение пяти лет с даты регистрации или пяти лет, предшествующих подаче такого заявления.

При решении вопроса о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием могут быть приняты во внимание представленные правообладателем доказательства того, что товарный знак не использовался по независящим от него обстоятельствам.

Согласно пункту 1 статьи 22 Закона использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке правообладателем товарного знака 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.

С учетом даты (14.11.2007) подачи заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 14.11.2002 по 13.11.2007, включительно.

Рассматриваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «Великая Русь», выполненное буквами русского алфавита. Правовая охрана представлена в отношении товаров 33 класса МКТУ. Владельцем знака в указанный выше период времени являлось ООО «Колос».

Согласно материалам отзыва, представленного правообладателем, товарный знак «Великая Русь» используется им для маркировки слабоалкогольного коктейля, произведенного по технологии и под контролем компании Exclusive Juice Corporation LTD. На производство данного коктейля имеется удостоверение, выданное Министерством Сельского хозяйства Российской Федерации за №00411082 от 11.12.2002 ООО «Колос».

В качестве доказательства использования товарного знака правообладателем были представлены: договор поставки № 15 от 19.01.2006,

товарно-транспортная накладная № 93 от 14.06.2008, счет-фактура и кредитовое авизо в исполнение данного договора.

Также правообладателем представлен договор на производство печатной продукции, а именно: этикетки для коктейлей водка «Великая Русь» + сок и образцы этикеток.

Анализ представленных документов показал, что правообладатель использовал товарный знак для маркировки слабоалкогольного коктейля. Исходя из пункта 2 статьи 1484 Кодекса, коллегия Палаты по патентным спорам усматривает в представленных документах факт использования товарного знака «Великая Русь» по свидетельству № 167096 для зарегистрированных товаров 33 классов МКТУ.

Что касается доводов лица, подавшего заявление, что все документы, представленные в виде доказательств использования, являются поддельными, то коллегия отмечает следующее. Оценка подлинности представленных документов не является компетенцией Палаты по патентным спорам.

В Палату по патентным спорам 09.04.2009 поступило особое мнение от лица, подавшего заявление, доводы которого сводятся к следующему.

Рассмотрение заявления носило формальный характер без реального рассмотрения заявления по существу. Коллегия Палаты по патентным спорам ограничилась формальным подходом, что выразилось в том, что коллегия не исследовала представленные доказательства в их совокупности. Доказательства подлежат оценке с точки зрения допустимости, достоверности и достаточности.

При рассмотрении заявления был нарушен принцип равноправия сторон спора.

Не проводился анализ представленных доказательств.

Проанализировав доводы, изложенные в особом мнении, коллегия Палаты по патентным спорам отмечает следующее:

Исходя из пункта 2 статьи 1248 Гражданского кодекса РФ и пункта 1.6 Правил федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и образуемая при нем палата по патентным спорам рассматривает споры в административном порядке. Палата по патентным спорам как государственный орган действует в рамках предписанных ему полномочий, реализуя возложенные на нее функции.

Принципы равноправия сторон, состязательности характерны для судопроизводства и не применимы при административной процедуре рассмотрения споров.

Таким образом, Палата по патентным спорам располагает материалами, доказывающими использование товарного знака «Великая Русь» по свидетельству № 167096 правообладателем в отношении товаров 33 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в установленный пунктом 3 статьи 22 Закона срок, и, следовательно, для отказа в удовлетворении заявления от 14.11.2007.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**Отказать в удовлетворении заявления от 14.11.2007, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 167096 полностью.**