

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, утверждёнными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный №4520, с изменениями, внесёнными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, (далее – Правила) рассмотрела заявление, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 09.11.2007, поданное ООО «Интеллектуальное право», г. Самара, (далее – лицо, подавшее заявление), о досрочном прекращении правовой охраны словесного товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству № 272188 в связи с его неиспользованием, при этом установлено следующее.

Товарный знак по заявке №2003714705/50 с приоритетом от 30.07.2003 зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 21.07.2004 за № 272188 на имя ОАО «Объединённые пивоваренные заводы», г. Клин, Московская область, в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне. В дальнейшем наименование правообладателя было изменено на ОАО «САН Интербрю».

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 09.11.2007 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству №272188 по причине его неиспользования в течение трех лет, предшествующих дате подачи указанного заявления, в отношении всех товаров, указанных в перечне.

Правообладатель знака, уведомленный в установленном порядке о поступившем заявлении от 09.11.2007, представил отзыв по мотивам

заявления, в котором указал, что товарный знак «CHILL OUT» используется для товара «пиво» 32 класса МКТУ.

Правообладателем представлены материалы, доказывающие, по его мнению, факт использования им товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству №272188 на территории Российской Федерации:

1. приложение №26 от 03.05.2007 к договору №0305/02 от 22.03.2005 с ООО «Драйв» на выполнение креативных и дизайнерских работ по разработке ключевого имиджа пива «CHILL» на 2 л. [1];
2. сертификат соответствия №РОСС RU.ПН33.Н02341, выданный на пиво светлое пастеризованное специальное «CHILL» на 1 л. [2];
3. декларация о соответствии №РОСС RU.ПН33.Д00401 от 8.06.2007 на пиво светлое пастеризованное специальное «CHILL» на 2 л. [3];
4. Копии расходной накладной №ВМ00007854 от 29.06.2007 и счёта-фактуры №ВМ00004757 от 29.06.2007 на пиво «CHILL» на 2 л. [4];
5. Копии расходной накладной №ВМ00007661 от 22.06.2007 и счёта-фактуры №ВМ00004648 от 22.06.2007 на пиво «CHILL» на 2 л. [5];
6. Копии расходной накладной №ВМ00007856 от 29.06.2007 и счёта-фактуры №ВМ00004758 от 29.06.2007 на пиво «CHILL» на 2 л. [6];
7. Копии расходной накладной №ВМ00008628 от 13.07.2007 и счёта-фактуры №ВМ00005211 от 13.07.2007 на пиво «CHILL» на 2 л. [7];
8. Копии расходной накладной №ВМ00007673 от 22.06.2007 и счёта-фактуры №ВМ00004656 от 22.06.2007 на пиво «CHILL» на 2 л. [8];
9. Прайс-лист дистрибьютора правообладателя ООО «Мастердрафт» с пивом «CHILL (Чилл)» на 1 л. [9];
10. Копия рекламного плаката пива «CHILL (Чилл)» на 1 л. [10];
11. Копии фотоматериалов с мест реализации пива «CHILL (Чилл)» на 5 л. [11].

На основании представленных доказательств правообладателем выражена просьба сохранить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 272188 в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения заявления, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в заявлении от 09.11.2007, убедительными.

Правовая база для рассмотрения данного заявления с учетом даты регистрации (21.07.2004) товарного знака «CHILL OUT» включает Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» №3520-1 от 23.09.1992г. с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенными в действие 27.12.2002 (далее - Закон) и Правила.

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 владельцем товарного знака 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 22 Закона правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно полностью или частично в связи с неиспользованием товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его регистрации.

Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с неиспользованием может быть подано любым лицом в Палату по патентным спорам по истечении указанных трех лет при условии, если этот товарный знак не используется до подачи такого заявления.

Доказательства использования товарного знака представляются правообладателем.

Для целей настоящего пункта использованием товарного знака признается также его использование с изменением отдельных элементов товарного знака, не меняющим его существа.

Товарный знак по свидетельству №272188 представляет собой словесное обозначение «CHILL OUT», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

С учетом даты поступления заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (9.11.2007) период времени, в течение которого должно быть подтверждено использование товарного знака правообладателем, составляет период времени с 9.11.2004 по 8.11.2007, включительно.

Анализ представленных правообладателем материалов показал следующее.

По мнению правообладателя принадлежащий ему товарный знак «CHILL OUT» используется для товара «пиво» путём нанесения обозначения «Chill» на упаковку товара «пиво».

При этом правообладатель ссылается на абзац второй пункта третьего статьи 22 Закона, в котором указано, что использованием товарного знака признаётся также его использование с изменением отдельных элементов товарного знака, не меняющим его существа.

С данным доводом правообладателя нельзя согласиться, поскольку изменяется семантика обозначения, используемого в качестве товарного знака. Так, согласно словарям Яндекс (<http://slovari.yandex.ru/>), слово «chill» в переводе с английского языка имеет несколько переводов: 1) простуда, озноб; 2) холод, холодная погода; 3) (переносное значение) гнетущее, давящее чувство, холодность (в обращении). Слово «chill out», в свою очередь, переводится с английского языка как 1) успокаиваться; 2) (разговорное) расслабляться (часто под музыку).

Также обозначение «Chill» и товарный знак «CHILL OUT» различаются по числу слогов, общему зрительному впечатлению, виду

шрифта, графическому написанию с учётом характера букв (в товарном знаке используются заглавные буквы, а в обозначении «Chill» заглавной буквой изображена только первая буква), а также цвет шрифта.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о том, что применение на упаковке товара обозначения «Chill» не является использованием товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству № 272188.

Представленные правообладателем доказательства [1]-[3] не указывают на применение товарного знака на товарах и (или) его упаковке правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора.

Счета-фактуры и расходные накладные [4]-[8] не доказывают использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора товарного знака на товаре и (или) его упаковке, поскольку в качестве лица, вводящего товары в гражданский оборот, указано иное лицо, нежели правообладатель, а именно – ООО «Мастердрафт».

При этом правообладатель не представил каких-либо документов о связи правообладателя с ООО «Мастердрафт».

Прайс-лист [9] также не может быть доказательством использования товарного знака, поскольку также не указывает на применение товарного знака на товарах и (или) его упаковке.

Ссылка заявителя на использование правообладателем обозначения «Chill» на плакате рекламного характера [10] не принимается, поскольку правообладатель не привёл каких-либо уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) упаковке.

Копии фотоматериалов с мест реализации пива «Chill» [11] также не подтверждают факта использования товарного знака, поскольку из представленных фотоматериалов не следует, что пиво реализуется правообладателем и (или) лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора. Более того, из указанных

фотоматериалов не следует, что предложенная к продаже продукция действительно была введена в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Таким образом, можно констатировать, что правообладателем не представлено доказательств использования товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству № 272188 в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне.

В силу сказанного, коллегия Палаты по патентным спорам считает, что правообладателем не подтвержден факт использования товарного знака «CHILL OUT» в отношении товаров 32 класса МКТУ.

В силу изложенного Палата по патентным спорам не имеет оснований для отказа в удовлетворении заявления о досрочном прекращении действия правовой охраны товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству №272188 в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне.

Учитывая изложенное выше, Палата по патентным спорам решила:

**удовлетворить заявление от 9.11.2007 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака «CHILL OUT» по свидетельству № 272188 полностью.**