

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), введенной 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 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 03.03.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №283007 в связи с его неиспользованием, поданное ЗАО «Качественные продукты», Российская Федерация (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по заявке №2002732000/50 с приоритетом от 18.12.2002 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 28.02.2005 за №283007 на имя Федерального государственного унитарного предприятия "Торговый дом "Кремлевский" Управления делами Президента Российской Федерации, Москва в отношении товаров 29, 30, 31 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства (далее – правообладатель).

Товарный знак по свидетельству №283007 представляет собой слово «КРЕМЛЕВСКИЙ», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.03.2008 поступило заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №283007 в связи с его неиспользованием непрерывно в течение трех лет, предшествующих подаче заявления.

Правообладателем товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 в качестве доказательств использования товарного знака в отношении части товаров 29 класса МКТУ представлены следующие источники информации:

1. Лицензионный договор №ТДК-28 от 01.06.2007 между правообладателем и ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» [1];
2. Лицензионный договор №027/ТДК-49 от 01.11.2007 между правообладателем и ОАО «Лианозовский колбасный завод» [2];
3. Договор поставки №03/01/02 от 03.01.2003 между ОАО «Лианозовский колбасный завод» и ООО «ГАСТРОНОМ-МА» [3];
4. Договор поставки №10/01 от 10.01.2007 между ОАО «Лианозовский колбасный завод» и ООО «Торговый Дом» Гастроном Экспорт » [4];

5. Товарные накладные, платежные поручения [5];
6. Этикетки продукции [6];
7. Удостоверение качества и безопасности №000000592551 [7];
8. Сертификаты соответствия [8];
9. Санитарно-эпидемиологические заключения с приложением [9].

По мнению правообладателя, данные материалы свидетельствуют об использовании товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 ОАО «Лианозовский колбасный завод» и ОАО «Черкмзовский мясоперерабатывающий завод» на основании лицензионных договоров в отношении товаров 29 класса МКТУ – «изделия колбасные, мясо, мясо консервированное, продукты из соленого свиного окорока, свинина, сосиски».

Лицо, подавшее заявление, ознакомившись с представленными правообладателем материалами, выразило мнение, что представленные источники информации доказывают использование товарного знака только в отношении товаров 29 класса МКТУ – «изделия колбасные», мотивируя его не полным соответствием товаров в перечне товарного знака и лицензионных договоров, а также отсутствием доказательств по позициям «мясо, мясо консервированное, продукты из соленого свиного окорока, свинина».

Лицом, подавшим заявление, представлены:

10. Большой толковый словарь русского языка, «НОРИНТ», Санкт-Петербург, 2004 [10];
11. Материалы судебной практики [11].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения заявления, Палата по патентным спорам считает возможным удовлетворить заявление от 22.12.2006 частично.

С учетом даты регистрации товарного знака (14.02.2005) правовая база для рассмотрения данного заявления включает Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом №166-ФЗ от 11.12.2002, вступившим в силу с 27.12.2002 (далее – Закон), ГК РФ и упомянутые Правила.

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

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.

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 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.

В соответствии со статьей 1486 ГК РФ, использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора, 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.

Согласно заявлению, поступившему в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.03.2008, товарный знак «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 не использовался в течение трех лет, предшествующих подаче заявления, т. е. в период с 03.03.2005 по 02.03.2008 включительно.

Проанализировав представленные сторонами источники информации, Палата по патентным спорам пришла к выводу о том, что они свидетельствуют об использовании товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 на территории Российской Федерации в указанный в заявлении период времени в отношении только части товаров 29 класса МКТУ.

ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» на основании лицензионного договора №ТДК-28 от 01.06.2007 [1] с правообладателем, зарегистрированным Роспатентом 10.07.2007 за № РД0024033, получило право на использование товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 в отношении товаров 29 класса МКТУ – «изделия колбасные, мясо, мясо консервированное, продукты из соленого свиного окорока».

ОАО «Лианозовский колбасный завод» на основании лицензионного договора №027/ТДК-49 от 01.11.2007 [2] с правообладателем, зарегистрированного Роспатентом 12.12.2007 за № РД0030111, получило право на использование товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 в отношении товаров 29 класса МКТУ – «изделия колбасные».

Согласно материалам [5, 6, 8, 9] в указанный в заявлении период ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» производил сырокопченую колбасу «КРЕМЛЕВСКАЯ» и сосиски и сардельки «КРЕМЛЕВСКИЕ», а ОАО «Лианозовский колбасный завод» производил варено-копченый сервелат «КРЕМЛЕВСКИЙ» и рулет «КРЕМЛЕВСКИЙ».

Указанные товары были реализованы изготовителями соответствующим покупателям: ООО «Гастроном-МА», ООО «Торговая компания АПК «Черкизовский», то есть введены в хозяйственный оборот, о чем свидетельствуют товарные накладные и платежные поручения по оплате товара[5].

Следует отметить, что изменение товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» при маркировке товаром вызвано грамматическим согласованием товарного знака с видом товара (колбаса сосиски, сардельки «КРЕМЛЕВСКАЯ», «КРЕМЛЕВСКИЕ») и является незначительным изменением, не меняющим существа товарного знака.

Факт производства и реализации вышеперечисленных товаров лицом, подавшим заявление, не оспаривается.

Таким образом, следует признать доказанным факт использования товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 на территории Российской Федерации в указанный в заявлении период времени в отношении указанных в перечне свидетельства №283007 товаров 29 класса МКТУ – «изделия колбасные, сосиски».

Довод лица, подавшего заявление об отсутствии в лицензионных договорах [1, 2] позиции «сосиски» не может служить основанием для исключения данного товара из перечня товарного знака №283007, так как в указанных договорах лицензиатам передается право на использование товарного знака в отношении всех видов колбасных изделий, в том числе и сосисок как одного из видов этих изделий [10].

Вместе с тем, упомянутые правообладателем товары «мясо, мясо консервированное, продукты из соленого свиного окорока, свинина» представляют собой отдельные и самостоятельно реализуемые виды товаров, которые ни по родовому, ни по видовому признакам не относятся к колбасам, сосискам, сарделькам или рулетам, которые, как указано выше, представляют собой колбасные изделия.

Следовательно, использование товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 в отношении этих товаров следует признать недоказанным.

Доказательства использования товарного знака в отношении иных приведенных в перечне товаров 29, 30, 31 классов МКТУ правообладателем не представлялись.

В силу изложенного, Палата по патентным спорам не имеет оснований для опровержения доводов заявителя о неиспользовании товарного знака «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №283007 в установленные пунктом 3 статьи 22 Закона сроки для части товаров 29 и товаров 30, 31 классов МКТУ и, следовательно, для отказа в удовлетворении заявления от 03.03.2008.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить заявление от 03.03.2008 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству №283007 частично, сохранив ее действие в отношении следующих товаров:

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

Г (511)

29 - изделия колбасные; сосиски.