

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, 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 03.09.2009. Указанное заявление подано Обществом с ограниченной ответственностью «ЭКОПРОДУКТ», г. Москва (далее — лицо, подавшее заявление) о досрочном полном прекращении правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» по свидетельству № 229316 на территории Российской Федерации в связи с его неиспользованием, при этом установлено следующее.

Регистрация комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 27.11.2002 за № 229316 по заявке № 2000727554/50 с приоритетом от 31.10.2000 на имя Акционерного общества закрытого типа «Ассоциация делового сотрудничества Ветеранов Афганистана «МИР»», г. Москва. Регистрация произведена в отношении товаров 03, 05, 29, 30, 34 классов МКТУ, указанных в перечне.

Впоследствии в организационно-правовую форму обладателя исключительного права внесены изменения: Закрытое акционерное общество «Ассоциация делового сотрудничества Ветеранов Афганистана «МИР»», г. Москва (далее - правообладатель).

Согласно договору об отчуждении исключительного права на товарный знак, зарегистрированному Роспатентом за № РД0052678 от 16.07.2009, в отношении товаров 30 класса МКТУ «конфеты, шоколад» обладателем исключительного права на товарный знак является Общество

с ограниченной ответственностью «Кондитерская фабрика «Волшебница», Московская обл., п. Малаховка. Свидетельству присвоен номер № 383772.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, "товарный знак представляет собой выполненное буквами русского алфавита оригинальным шрифтом слово из восьми букв «НЕЖНОСТЬ», над которым выполнено изображение розы".

В заявлении от 03.09.2009 испрашивается досрочное прекращение правовой охраны полностью на территории Российской Федерации комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» по свидетельству № 229316 в связи с его неиспользованием в течение трех лет.

В адрес правообладателя (Руководителю ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР», ул. Доватора, д. 1/28, комн. правления, Москва, 119048; Руководителю ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР», ул. Авиамоторная, д. 55, корп. 8, Москва, 111024) и его представителя (Салычевой И.И., Конный пер., д. 4, кв. 36, Москва, 115162) в установленном порядке были направлены уведомления от 11.09.2009 за № 2000727554/50 (927800) о принятии заявления от 03.09.2009 к рассмотрению в Палате по патентным спорам и назначении даты заседания коллегии на 01.12.2009. Вышеуказанная корреспонденция, направленная по одному из адресов правообладателя (Руководителю ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР», ул. Авиамоторная, д. 55, корп. 8, Москва, 111024), была возвращена в Палату по патентным спорам 28.09.2009 с пометкой "данная организация по указанному адресу не значится".

Уведомленный в установленном порядке правообладатель присутствовал на заседании коллегии, однако отзыв по мотивам заявления от 03.09.2009 не представил.

На заседании коллегии, состоявшемся 01.12.2009, лицо, подавшее заявление, представило ходатайство в части ограничения первоначально испрашиваемого объема притязаний по заявлению от 03.09.2009. В связи с этим, испрашивается досрочное прекращение правовой охраны на территории Российской Федерации комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» по свидетельству № 229316 в отношении товаров 29 класса МКТУ «фруктовое желе; варенье; имбирное варенье; конфитюры; повидло; мармелад; компоты; фруктовые компоты; овощные соки для приготовления пищи; томатный сок для приготовления пищи; томатная паста; овощи вареные, жареные, печеные; овощи, фрукты, подвергнутые тепловой обработке; овощи сушеные; овощи консервированные; лук консервированный; бобы консервированные; бобы консервированные соевые пищевые; горох консервированный; маринад из шинкованных овощей с острой приправой; пикули; капуста квашеная; корнишоны; овощные салаты; фруктовые салаты; фрукты, подвергнутые пищевой обработке; замороженные фрукты; засахаренные фрукты; цукаты; фруктовая цедра; фрукты сушеные; изюм; фруктовая мякоть; фрукты консервированные; фрукты консервированные в спирте; плоды отварные».

Изучив материалы дела, выслушав присутствующих участников рассмотрения заявления от 03.09.2009, Палата по патентным спорам считает возможным удовлетворить заявление от 03.09.2009 о досрочном прекращении на территории Российской Федерации правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» по свидетельству № 229316 частично.

Правовая база для рассмотрения заявления от 03.09.2009 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), часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, введенную в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и упомянутые Правила.

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 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.

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.

Доказательства использования товарного знака представляются правообладателем.

В соответствии со статьей 17 Закона правообладатель уведомляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности об изменении своего наименования, фамилии, имени или

отчества, о сокращении перечня товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, изменении отдельных элементов товарного знака, не меняющем его существа, других изменениях, относящихся к регистрации товарного знака.

Использование товарного знака осуществляется в соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Кодекса, в частности путем размещения товарного знака: на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации и т.п.

На основании пункта 2 статьи 1486 Кодекса использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 настоящего Кодекса, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя, при условии, что использование товарного знака осуществляется в соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Кодекса, 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 пункту 3 статьи 1486 Кодекса бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1505 Кодекса правообладатель обязан уведомлять федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности о любых изменениях, относящихся к государственной регистрации товарного знака, в том числе в наименовании или имени правообладателя, о сокращении перечня товаров,

для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак, об изменении отдельных элементов товарного знака, не меняющем его существа.

Согласно пункту 5.2. Правил в случае непредставления обладателем исключительного права на товарный знак отзыва на заявление о досрочном прекращении его правовой охраны по причине его неиспользования Палата по патентным спорам вправе принять решение о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

Палата по патентным спорам при рассмотрении заявления от 03.09.2009 могла руководствоваться только той информацией о правообладателе, которая содержится в регистрации № 229316 и в материалах заявки № 2000727554/50.

По сведениям, полученным из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, договоры об отчуждении исключительного права на товарный знак № 229316 в Роспатенте не зарегистрированы, а также изменения в наименование и адрес правообладателя внесены не были. Ввиду этого, направив уведомления по вышеуказанным адресам, Палата по патентным спорам исчерпала свои возможности по извещению правообладателя о поступившем заявлении от 03.09.2009 о досрочном частичном прекращении правовой охраны на территории Российской Федерации принадлежащего ему комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» по свидетельству № 229316.

В силу указанного Палата по патентным спорам, не располагая отзывом правообладателя на заявление о досрочном прекращении правовой охраны на территории Российской Федерации комбинированного товарного знака со словесным элементом «НЕЖНОСТЬ» по свидетельству № 229316 частично, не имеет оснований для опровержения утверждения лица, подавшего заявление, о неиспользовании указанного знака в

установленные законодательством сроки и, следовательно, для отказа в удовлетворении заявления от 03.09.2009.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

**удовлетворить заявление от 03.09.2009, досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 229316 частично, сохранив ее действие в отношении следующего перечня товаров:**

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

- (511) 03 - мыла; парфюмерные изделия; эфирные масла; косметические средства.
- 05 - детское питание.
- 29 - альгинаты пищевые; пектины пищевые; желатин пищевой; казеин пищевой; рыбий клей пищевой; рыбные пищевые продукты; рыба [за исключением живой]; консервированная рыба; рыбное филе; анчоусы; лосось; сардины; сельдь; семга; тунец; клемы [за исключением живых]; креветки [за исключением живых]; креветки пальчатые [за исключением живых]; лангусты [за исключением живых]; мидии [за исключением живых]; моллюски [за исключением живых]; омары [за исключением живых]; раки [за исключением живых]; ракообразные [за исключением живых]; ракушки съедобные [за исключением живых]; устрицы [за исключением живых]; икра; мясо; консервированное мясо; мясные экстракты; солонина; свинина; дичь [битая]; птица домашняя [битая]; колбасные изделия; колбаса кровяная; сосиски; бекон; ветчина; окорока; печень;



паштеты из печени; супы; овощные супы; бульоны; консоме [бульоны крепкие]; бульонные концентраты; составы для приготовления бульона; составы для приготовления супов; пищевые жиры; жиры пищевые животные; костный жир пищевой; жир свиной; сало свиное; шпик; кокосовый жир; жировые вещества для изготовления пищевых жиров; жировые смеси для бутербродов; маргарин; масла пищевые; арахисовое масло; кокосовое масло; кокосовое масло твердое; кукурузное масло; кунжутное масло; масло-какао; растительные масла пищевые; оливковое масло пищевое; пальмовое масло пищевое; пальмоядровое масло пищевое; подсолнечное масло пищевое; рапсовое масло пищевое; сурепное масло пищевое; сычужные ферменты; яйца; яйца улитки [употребляемые в пищу]; яичный порошок; яичный желток; яичный белок; белки пищевые; желе; мясное желе; желе пищевое; мясной сок [подливки]; маслины консервированные; оливы консервированные; орехи обработанные; орехи земляные обработанные; миндаль обработанный [толченый]; арахис обработанный; кокосовые орехи сушеные; финики; чечевица консервированная; пряновкусовые травы консервированные; пыльца растений, приготовленная как пищевой продукт; экстракты водорослей

пищевые; грибы консервированные; трюфели [грибы] консервированные; фруктовые чипсы; хрустящий картофель [чипсы]; крокеты; субпродукты; костный мозг пищевой.

30 - кофе; кофе необжаренный; кофейные напитки; кофейные напитки с молоком; заменители кофе; заменители кофе растительные; цикорий [заменитель кофе]; чай; какао с молоком; какао-продукты; какао [напитки]; сахар; пудра для пирожных и тортов; мальтоза; рис; бобовая мука; горчичная мука; картофельная мука пищевая; каши молочные; крахмал пищевой; зерновые продукты; крупы пищевые; тапиока; кукуруза измельченная; кукуруза поджаренная; кукурузная мука; кукурузные хлопья; кукуруза воздушная [попкорн]; манная крупа; мучные изделия; мучные продукты; пищевые продукты на основе овса; овес дробленый; овес очищенный; овсяная мука; пищевая мука; солодовый экстракт пищевой; соевая мука; хлопья из зерновых продуктов; ячменная мука; ячмень измельченный; ячневая крупа; блины; булки; маца; бутерброды; вермишель; лапша; макаронные изделия; макароны; спагетти; миндальное тесто; пироги; пироги с мясом; тесто для пирожных и тортов; хлеб; хлеб из пресного теста; пицца; пельмени; кускус; вафли; галеты; миндальное печенье; петифуры [печенье]; печенье;

пирожные; смеси сухие для пирожных и тортов; украшения съедобные для пирожных и тортов; пряники; пудинги; солодовые галеты; сухари; торты; торты ягодные, фруктовые; мороженое; связующие вещества для мороженого; смеси сухие для мороженого; мороженое фруктовое; мед; пчелиный клей [прополис] пищевой; маточное молочко пчелиное пищевое [за исключением используемого для медицинских целей]; подслащивающие вещества натуральные; сироп из патоки; дрожжи; закваска; ферменты для теста; ароматические вещества для напитков, за исключением эфирных масел; кофейные ароматические вещества; ароматические вещества для пирожных и тортов, за исключением эфирных масел; ароматические вещества, за исключением эфирных масел; ароматические препараты пищевые; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматическое вещество]; глюкоза пищевая; пряности; специи; анисовое семя; бадьян; гвоздика [пряность]; имбирь [пряность]; карри [индийская пряность]; корица [пряность]; мускатный орех; перец; перец гвоздичный [душистый, ямайский]; перец стручковый [специи]; куркума пищевая; горчица; уксус; пивной уксус; приправы; соусы [приправы]; водоросли [приправа]; кетчуп [соус]; майонез; маринад овощной [приправа];

пикули [приправа]; релиш [приправа]; томатный соус; шафран [приправа]; сельдерейная соль; соль для консервирования пищевых продуктов; закваска для теста; вода морская [для приготовления пищи]; клейковина пищевая; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; настойки нелекарственные; пищевые эссенции [за исключением эфирных эссенций и эфирных масел]; связующие вещества для колбасных изделий; стабилизаторы для взбитых сливок; меласса; сироп из мелассы [золотой сироп]; лед для охлаждения; лед необработанный натуральный или искусственный; лед пищевой; связующие вещества для пищевого льда; смеси сухие для пищевого льда; хлебобулочные изделия; жевательная резинка, за исключением используемой для медицинских целей; солод пищевой.

34 - курительные принадлежности; сигары; сигареты; сигареты, содержащие заменители табака, за исключением предназначенных для медицинских целей; сигариллы; папиросы; табак; жевательный табак; нюхательный табак; курительные травы; курительные трубки; приспособления для чистки курительных трубок; стойки для курительных трубок; подставки для курительных трубок; абсорбирующая бумага для

курительных трубок; папиросная [сигаретная] бумага; тетради папиросной [сигаретной] бумаги; книжечки папиросной [сигаретной] бумаги; кремни; газовые баллончики для зажигалок; зажигалки; спички; мундштуки для сигар, за исключением изготовленных из благородных металлов; мундштуки для сигарет, за исключением изготовленных из благородных металлов; мундштуки для папирос, за исключением изготовленных из благородных металлов; фильтрующие мундштуки сигарет; фильтрующие мундштуки папирос; наконечники мундштуков для сигарет; наконечники мундштуков для папирос; янтарные наконечники мундштуков для сигарет, папирос и сигар; портсигары для сигар, за исключением изготовленных из благородных металлов; портсигары для сигарет, папирос, за исключением изготовленных из благородных металлов; коробки для сигар, за исключением изготовленных из благородных металлов; коробки для сигарет, папирос, за исключением изготовленных из благородных металлов; коробки спичечные, за исключением изготовленных из благородных металлов; спичечницы, за исключением изготовленных из благородных металлов; табакерки, за исключением изготовленных из благородных металлов; горшки для табака, за

исключением изготовленных из благородных металлов; банки для табака /за исключением изготовленных из благородных металлов/; кисеты для табака; пепельницы, за исключением изготовленных из благородных металлов; карманные устройства для скручивания сигарет, папирос; приспособления для обрезания концов сигар; фильтры для сигарет.