

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 (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 №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 22.07.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «МУМУЛЯ» по свидетельству №254352 в связи с его неиспользованием, поданное индивидуальным предпринимателем Полозовым В.А. (далее — лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака «МУМУЛЯ» по заявке №2002718911/50 с приоритетом от 16.09.2002 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Реестр) 01.09.2003 за №254352 на имя Закрытого акционерного общества «АВЕРС Трейдинг», Москва, в отношении товаров 03, 05, 16, 21, 25, 28, 29, 30 и 32 и услуг 38, 40, 41 и 43 классов МКТУ.

В Палату по патентным спорам 29.07.2008 поступило заявление от 22.07.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «МУМУЛЯ» по свидетельству № 254352 в отношении товаров 30 и 32 классов МКТУ, в связи с его неиспользованием в течение срока, предшествующего дате подачи заявления, в соответствии с действующим на территории Российской Федерации законодательством.

На заседании коллегии Палаты по патентным спорам заявителем был скорректирован перечень товаров, в отношении которого испрашивается досрочное прекращение правовой охраны товарного знака, а именно: в

отношении части товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия, хлебобулочные изделия, пекарные порошки».

В адрес представителя правообладателя, имеющийся в материалах дела, в установленном порядке было направлено уведомление (форма 870) от 25.08.2008 о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам, назначенной на 15.12.2008 года, с приложением копии заявления от 29.07.2008. Заседание 15.12.2008 было перенесено по ходатайству правообладателя. В дальнейшем было выслано уведомление о новой дате заседания коллегии, назначенной на 26.06.2009.

Правообладатель представил отзыв на заявление, доводы которого, сводятся к следующему:

- правообладатель использует оспариваемый товарный знак в отношении товаров 30 класса МКТУ, а именно : «кондитерские изделия».

В подтверждение использования товарного знака «МУМУЛЯ» правообладатель представил:

- договор на выполнение работ по производству продукции № 46 от 05.05.2008, товарную накладную и копию платежного поручения в исполнение данного договора [1];

- договор купли – продажи № 5/07-08 от 05.07.2008 [2];

В дополнение к отзыву правообладатель представил следующие документы:

- счет – фактуру 00181 от 30.12.2008, счет № 4 от 01.02.2009, платежное поручение № 146 [3];

- выписка из лицевого счета ЗАО «АВЕРС Трейдинг» [4];

- сертификат соответствия на изделия кондитерские – торты [5];

- образец продукции, а именно: торт медовик «МУМУЛЯ» [6].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения заявления, Палата по патентным спорам установила следующее.

Правовая база для рассмотрения заявления от 22.07.2008 включает Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 «О товарных знаках,

знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие с 17.10.1992 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон), Гражданский кодекс Российской Федерации и упомянутые Правила.

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.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктами 2 и 3 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 настоящего 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. Бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

С учетом даты (22.07.2008) подачи заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 22.07.2005 по 21.07.2008, включительно.

Коллегия Палаты по патентным спорам исследовала представленные документы и сведения с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель использовал товарный знак «МУМУЛЯ» по свидетельству №254352 в отношении товаров 30 класса МКТУ, а именно: «кондитерские изделия, хлебобулочные изделия, пекарные порошки».

Этикетка представленных образцов продукции [6] свидетельствует, что товарный знак «МУМУЛЯ» используется с изменением отдельных элементов товарного знака, не меняющим его существа, а также имеется информация о производителе и правообладателе.

Представленный договор [1] свидетельствует о том, что правообладатель размещает заказы на изготовление продукции, а именно тортов, маркированных товарным знаком «МУМУЛЯ», у ООО «СЕРВИСПРОФТОРГ». Исполнение данного договора подтверждается финансовыми документами. На имя ООО «СЕРВИСПРОФТОРГ» выдан сертификат соответствия [5] на изготовление тортов. Договор [2] свидетельствует о введении правообладателем в гражданский оборот торта «МУМУЛЯ». Исполнение данного договора подтверждается платежным поручением [3].

Таким образом, представленные документы свидетельствуют об использовании правообладателем товарного знака «МУМУЛЯ» по

свидетельству № 254352 в отношении товаров 30 класса МКТУ, а именно: «кондитерские изделия».

В отношении других товаров 30 класса МКТУ, указанных в заявлении, документов, доказывающих использование представлено не было.

В силу изложенного, Палата по патентным спорам не имеет оснований для вывода об использовании правообладателем принадлежащего ему товарного знака «МУМУЛЯ» в установленные пунктом 3 статьи 22 Закона сроки в отношении части товаров 30 класса МКТУ и, следовательно, не находит оснований для отказа в удовлетворении заявления от 29.07.2008.

В Палату по патентным спорам 07.07.2009 поступило обращение от лица, подавшего заявление, доводы которого сводятся к следующему:

- в качестве доказательств использования товарного знака «МУМУЛЯ» были представлены документы, которые не могут являться доказательством использования товарного знака, так как договоры оформлены с нарушением;

- товарные накладные и платежное поручение датированы, начиная с декабря 2008 года, датой более поздней, чем дата подачи заявления;

- в накладных не заполнен столбец «9. Масса брутто», нет единицы измерения веса продукции, что является нарушением действующих норм российского законодательства;

- сертификат соответствия не содержит упоминания торта «МУМУЛЯ».

- этикетки торта не содержат существенного условия «вес продукции», что является нарушением действующих норм российского законодательства.

В отношении доводов, изложенных в обращении, коллегия Палаты по патентным спорам отмечает следующее:

- представленные в качестве доказательств использования товарная накладная и платежное поручение действительно датированы декабрем 2008 года, однако основанием данных финансовых документов служит договор, заключенный в мае 2008, то есть до даты подачи заявления.

Что касается довода лица, подавшего заявление, что все документы, представленные в виде доказательств использования, оформлены с нарушением законодательства, то коллегия отмечает следующее. Проверка соответствия представленных документов требованиям специального законодательства не входит в компетенцию Палаты по патентным спорам, устанавливающей только факт введения продукции, маркированной товарным знаком, в гражданский оборот.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**Удовлетворить заявление от 22.07.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 254352 частично, сохранив ее действие в отношении следующих товаров и услуг:**

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

┌  
(591)

(511)

03 - парфюмерные изделия, духи, туалетная вода, косметические средства, гримерная пудра, губная помада, косметические средства для окрашивания ресниц и бровей, средства для окрашивания волос, косметические средства для ресниц, лосьоны для косметических целей, ароматические вещества [эфирные масла]; препараты для гигиенических целей, относящиеся к категории парфюмерно-косметических, туалетные принадлежности; мыла, шампуни, туалетные и эфирные масла, дезодоранты для личного пользования, пасты, порошки зубные.

05 - фармацевтические, и ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетические вещества для медицинских целей, детское питание; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды.

16 - бумага, картон и изделия из них, не относящиеся к другим классам; печатная продукция, в том числе издания печатные, периодика, газеты, календари, карты, карты географические, материалы графические печатные, бюллетени информационные, книги, каталоги, открытки почтовые и поздравительные, афиши, плакаты, проспекты, в том числе рекламные; материалы для переплетных работ; фотоснимки; писчебумажные товары, в том числе тетради, блокноты, альбомы; клейкие вещества для канцелярских и бытовых целей; принадлежности для художников; кисти; пишущие машины и конторские принадлежности (за исключением мебели); учебные материалы и наглядные пособия (за исключением аппаратуры); пластмассовые материалы для упаковки (не относящиеся к другим классам); шрифты; клише типографские.

21 - домашняя или кухонная утварь и посуда (за исключением изготовленной из благородных металлов или покрытой ими); расчески и губки; щетки (за исключением кистей); материалы для щеточных изделий; приспособления для чистки и уборки; мочалка металлическая; необработанное или частично обработанное стекло (за исключением строительного стекла); изделия из стекла, фарфора и фаянса, не относящиеся к другим к классам.

25 - одежда, обувь, головные уборы.

28 - игры, игрушки; гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам; елочные украшения.

29 - мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые.

30 - кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи; соль, горчица; укус, приправы; пряности; пищевой лед.

32 - минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления безалкогольных напитков.

38 - телевизионное вещание, в том числе кабельное, радиовещание, передача сообщений и изображений с использованием компьютера, агентства новостей, передача сообщений и передача срочных объявлений.

40 - полиграфия, печать офсетная, литография, шелкография, печатание рисунков, печатание фотографий.

41 - воспитание; обеспечение учебного процесса; развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий.

43 - рестораны, в том числе самообслуживания, кафе, закусочные, услуги баров, услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом, столовые на производстве, в учебных заведениях.