

Палата по патентным спорам 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 № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление, поступившее 19.10.2005, о досрочном полном прекращении правовой охраны словесного товарного знака "NON-STOP" по свидетельству № 194789 в связи с неиспользованием в течение пяти лет после регистрации, поданное ЗАО «БРЕНД СИТИ», Москва (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака "NON-STOP" по заявке №99700150/50(900089) с датой приоритета 06.01.1999 была произведена 03.10.2000 за №194789 со сроком действия в течение 10 лет до 06.01.2009. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ на имя Акционерного общества закрытого типа "Георгиевское". Впоследствии товарный знак дважды переуступался, сначала согласно договора уступки №30130 от 02.04.2003 на имя Оганяна М.В., а затем согласно договора №33936 от 25.06.2004 товарный знак был переуступлен Закрытому акционерному обществу "Георгиевское" ул. Садовая, 10, с.Георгиевское, Туапсинский р-н, Краснодарский край, 352822 (далее - правообладатель).

В адрес правообладателя и его представителя в установленном порядке были направлены уведомления от 09.12.2005 о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам, назначенной на 13.02.2006, с приложением копии заявления. Заседание коллегии, назначенное на 13.02.2006, было перенесено по просьбе правообладателя.

На заседании коллегии Палаты по патентным спорам, состоявшемся 27.03.2006, правообладателем был представлен отзыв на заявление со следующими документами в подтверждение факта использования товарного знака "NON-STOP" по свидетельству № 194789:

- Определение арбитражного суда Краснодарского края от 16.08.2002 [1];

- Протокол производственного совещания у Генерального директора ЗАО "Георгиевское", касающийся вопросов, связанных с организацией производства безалкогольных напитков на промплощадке Общества в с.Георгиевское от 23.03.2004 [2];

- Рецепт напитка безалкогольного среднегазированного "НОН-СТОП" со вкусом лимона" по ГОСТ 28188-89 - ОКП 91 8513 РЦ 10-57528287-005-04 с датой введения 01.08.2004 [3];

- Рецепт напитка безалкогольного среднегазированного "НОН-СТОП" со вкусом малины" по ГОСТ 28188-89 - ОКП 91 8513 РЦ 10-57528287-006-04 с датой введения 01.08.2004 [4];

- Рецепт напитка безалкогольного среднегазированного "НОН-СТОП" со вкусом яблока" по ГОСТ 28188-89 - ОКП 91 8513 РЦ 10-57528287-007-04 с датой введения 01.08.2004 [5];

- Рецепт напитка безалкогольного среднегазированного "НОН-СТОП" со вкусом клубники" по ГОСТ 28188-89 - ОКП 91 8513 РЦ 10-57528287-004-04 с датой введения 01.08.2004 [6];

- Рецепт напитка безалкогольного среднегазированного "НОН-СТОП" со вкусом апельсина" по ГОСТ 28188-89 - ОКП 91 8513 РЦ 10-57528287-003-04 с датой введения 01.08.2004 [7];

- Договор купли-продажи № 0-2-8/7 от 03.06.2004 на покупку оборудования для розлива воды в полиэтиленовые бутылки между Продавцом ОАО "Росагроснаб" и покупателем ЗАО "Георгиевское" с актом приема-передачи к договору купли-продажи от 03.06.2004 № 0-2-8/7 от 01.07.2004, счетом-фактуры № 3162 от 23.06.2004, актом о приемке-передаче оборудования в монтаж №01 от 12.01.2005 между Организацией-заказчиком ЗАО "Георгиевское" и монтажной организацией ООО "КонсалтБюро", актом приема-передачи № 2 от 28.02.2005 линии для производства и розлива воды и слабоалкогольной продукции между Организацией-сдатчиком ООО "КонсалтБюро" и Организацией-получателем ЗАО "Георгиевское"[8];

- Приказ ЗАО "Георгиевское" № 19-П от 28.02.2005 о введении в эксплуатацию линии по производству и розливу воды и слабоалкогольной продукции [9];

- Приказ ЗАО "Георгиевское" № 41-П от 25.05.2005 [10];

- Договор купли-продажи на изготовление и поставку самоклеящейся этикетки № 176/20-06 от 16.08.2005 между Продавцом ООО ПКФ "Атлантис-Пак" и Покупателем ЗАО "Георгиевское" с Заявкой на изготовление этикеток вода родниковая природная питьевая "Нон-Стоп" исх.№ 679 от 16.08.2005 [11];

- Договор представительских и рекламно-маркетинговых услуг № 001 от 22.11.2004 между ЗАО "Георгиевское" и Индивидуальным предпринимателем Голубовой Е.Н.с актами: № 6 от 31.07.2005, № 9 от 31.08.2005, платежными поручениями об оплате услуги по проведению комплекса рекламно-маркетинговых мероприятий № 2040 от 01.09.2005 и № 1988 от 29.08.2005 и копиями фотографий рекламных стендов на 3л. [12];

- Докладная Главного технолога ЗАО "Георгиевское" от 03.10.2005 [13];

- Договор поставки №117 от 13.05.2005 между Поставщиком ЗАО "Георгиевское" и Покупателем ООО "ТД "Георгиевский" на поставку безалкогольных напитков "Нон Стоп" [14];

- Договор поставки №124 от 18.05.2005 между Поставщиком ЗАО "Георгиевское" и Покупателем ООО "ТД "Георгиевский" на поставку безалкогольных напитков "Нон Стоп" [15];

- Письмо Генерального директора ЗАО "Георгиевское" Генеральному директору ЗАО "Тандер" о готовности ЗАО "Тандер" закупать произведенную ЗАО "Георгиевское" продукцию – безалкогольные напитки исх. № 620/1 от 26.07.2005 [16];

- Протокол № 2071-2072 бактериологического исследования воды на соответствие СанПиН Санитарно-бактериологической лаборатории "Центра гигиены и эпидемиологии в Краснодарском крае" от 29.08.2005 [17];

- Протокол № 287-288 бактериологического исследования воды на соответствие СанПиН Санитарно-бактериологической лаборатории Межрайонного центра Госсанэпиднадзора г.Туапсе от 13.07.2005 [18];

- Протокол № 1427 бактериологического исследования воды на соответствие СанПиН Санитарно-бактериологической лаборатории Межрайонного центра Госсанэпиднадзора г.Туапсе от 28.06.2005 [19];

- Письмо Генерального директора ЗАО "Георгиевское" Начальнику теротдела территориального управления ФС по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Краснодарскому краю исх. №518/Т от 25.06.2005 [20];

- Письмо Инженерно-технического центра "КАЧЕСТВО" исх. №08-13 от 05.09.2005 [21];

- Санитарно – эпидемиологическое заключение №23.КК.01.918.П.01.015121.12.04 от 27.12.2004 о соответствии государственным санитарно-эпидемиологическим нормам правилам и нормативам напитков безалкогольных среднегазированных "НОН-СТОП" со вкусом апельсина, "НОН-СТОП" со вкусом клубники, "НОН-СТОП" со вкусом лимона, "НОН-СТОП" со вкусом яблок [22];

- Санитарно – эпидемиологическое заключение №23.КК.01.918.П.01.001557.03.06 от 14.03.2006 о соответствии санитарным правилам СанПиН напитков безалкогольных с приложением [23];

- Сертификат соответствия № РОСС RU. АЕ15.В13524 со сроком действия с 26.02.2006 по 25.02.2009 напитков безалкогольных среднегазированных "НОН-СТОП" на основе ароматизаторов со вкусом

апельсина, клубники, лимона, яблока, малины изготовителю ЗАО "Георгиевское" [24];

- Копия фотографий линии для производства безалкогольных напитков с бутылками, содержащими товарный знак "NON-STOP" на бл. [25];

- Письмо Генерального директора ЗАО "Георгиевское" исх.№ 395 от 23.03.2006 [26];

- Образцы самоклеящихся этикеток, содержащие товарный знак "NON-STOP" для напитков безалкогольных среднегазированных "НОН-СТОП" со вкусом лимона, яблока, клубники, апельсина [27].

Представленные документы, по мнению правообладателя, свидетельствуют о том, что рассматриваемый знак используется в отношении товаров 32 класса МКТУ. Правообладатель считает, что документы [2] - [13] подтверждают тот факт, что, несмотря на недавнее приобретение товарного знака "NON-STOP", работы по производству безалкогольных напитков, маркированных товарным знаком "NON-STOP", и продвижению этого товара на рынок активно осуществлялись.

В отзыве также отмечено, что в результате проведенного анализа специалистами ЗАО "Георгиевское", была подтверждена невозможность производства напитков по 32 классу МКТУ (особенно газированных) на тех же линиях, которые используются для выпуска водки, поэтому была приобретена и демонтирована итальянская линия производства "Bottling&Cfnnning", а затем смонтирована, налажена и запущена 28.02.2005 на заводе правообладателя товарного знака "NON-STOP", о чем свидетельствуют документы [8]- [9]. Документ [10], по мнению правообладателя, подтверждает приобретение дополнительного оборудования и, тем самым, увеличение первоначальной стоимости линии.

Договор [11], по мнению правообладателя, подтверждает изготовление ООО "Атлантис-Пак" для правообладателя этикеток [27].

Кроме того, по мнению правообладателя, документы [12] подтверждают осуществление рекламы безалкогольных слабогазированных напитков, маркированных товарным знаком "NON-STOP".

В отзыве правообладателя также отмечено, что по независящим от производителя причинам в течение 75 календарных дней в июне-августе 2005 г. производство было невозможно вследствие санэпидемиологических факторов, а именно заражения природного источника воды для изготовления напитков, вследствие чего было существенно затруднено своевременное завершение процедуры сертификации и запуска серийного производства, о чем свидетельствуют документы [17]- [21]. По мнению правообладателя, первое Санэпидемзаключение [22] подтверждено Санэпидемзаключением [23] и получен сертификат соответствия [24] после устранения бактериальной опасности.

На заседании коллегии 27.03.2006 правообладателем были представлены на обозрение товары: напиток безалкогольный среднегазированный "НОН-СТОП" со вкусом апельсина, напиток безалкогольный среднегазированный "НОН-СТОП" со вкусом малины, напиток безалкогольный среднегазированный "НОН-СТОП" со вкусом яблока, расфасованные в пластиковые бутылки емкостью 1,45 л, на этикетках которых проставлен товарный знак "NON-STOP" и содержатся данные об изготовителе - ЗАО "Георгиевское" и дата розлива.

На заседании коллегии 27.03.2006 лицом, подавшим заявление, был уточнен перечень товаров, в отношении которых испрашивается досрочное прекращение правовой охраны, а именно, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Заседание коллегии ППС было перенесено по ходатайству лица, подавшего заявление, на 27.04.2006.

На заседании коллегии 27.04.2006 лицо, подавшее заявление, представило отзыв на материалы, представленные ЗАО "Георгиевское".

По его мнению, рецептура является внутрихозяйственной разработкой, и может быть применена под любым товарным знаком и не свидетельствует об использовании товарного знака "NON-STOP", а приобретение правообладателем линии для розлива воды не свидетельствует об использовании товарного знака "NON-STOP", поскольку приспособлена для розлива любых видов напитков.

Лицо, подавшее заявление, считает, что договор на изготовление этикеток [11] и заявка к нему не подтверждает изготовление этикеток "NON-STOP" в рассматриваемый период, а сама этикетка, выполнена не промышленным способом.

В отношении сертификата [24] лицо, подавшее заявление отмечает, что вода не соответствовала показателям только в июне-июле 2005, а сертификат соответствия действует с 26.02.2006.

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

С учетом даты поступления заявления правовая база для его рассмотрения включает Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23.09.1992 № 3520-1 (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.

Согласно пункту 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 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 пяти лет с даты регистрации или пяти лет, предшествующих подаче заявления. Доказательства использования товарного знака представляются правообладателем.

С учетом даты подачи заявления, период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему знака, составляет с 03.10.2000 по 03.10.2005.

Анализ представленных правообладателем документов показал, что они подтверждают факт использования рассматриваемого товарного знака по свидетельству № 194789 самим правообладателем в отношении товаров 32 класса МКТУ безалкогольные среднегазированные напитки.

В указанный период, в соответствии с представленными документами [3] - [7] правообладателем были утверждены рецептуры безалкогольных среднегазированных напитков "НОН-СТОП" со вкусом яблока, малины, лимона, апельсина, клубники с датой введения 01.08.2004. Была куплена, смонтирована, налажена и введена в эксплуатацию линия для розлива воды в полиэтиленовые бутылки, о чем свидетельствуют документы [8] - [10]. Правообладателем товарного знака был заключен договор [11] с ООО ПКФ "Атлантис-Пак" на изготовление и поставку самоклеящихся этикеток, в подтверждение которого правообладателем представлены образцы этикеток [27], содержащих в своем составе товарный знак "NON-STOP".

Палата по патентным спорам приняла во внимание тот факт, что у правообладателя были уважительные причины, по которым в указанный период получение сертификата соответствия и запуск серийного производства безалкогольных напитков был приостановлен. К этим причинам относятся заражение природного источника воды, используемого для изготовления напитков, о чем свидетельствуют документы [17]-[19]. Указанные обстоятельства не позволили правообладателю завершить

своевременно процедуру сертификации предполагаемого к производству товара.

Вместе с тем, в июле и августе 2005г проводились работы по популяризации безалкогольных напитков, маркированных товарным знаком "NON-STOP", о чем свидетельствуют договор [12] с приложениями, а также договоры о намерениях [14] - [15] и письмо [16].

Впоследствии, после устранения бактериальной опасности, правообладателем был получен сертификат соответствия [24] на изготовление напитков безалкогольных "НОН-СТОП" со вкусом апельсина, клубники, лимона, яблок.

Таким образом, представленные правообладателем документы [2]- [22] свидетельствуют о том, что сразу после приобретения товарного знака были осуществлены действия, направленные на производство товара - безалкогольный среднегазированный напиток "НОН-СТОП" под товарным знаком "NON-STOP", которое в дальнейшем было осуществлено, о чем свидетельствует продукция, представленная на заседании коллегии.

Об использовании товарного знака "NON-STOP" свидетельствуют также фотографии линии для розлива напитков в пластиковые бутылки емкостью 1,45л [25].

В отношении доводов лица, подавшего заявление, представленных в особом мнении, поступившем 03.05.2006, необходимо отметить следующее.

Мнение лица, подавшего заявление, относительно того, что дата "изготовления внутренних документов не может быть установлена" опровергается наличием на титульном листе документов [3] –[7] даты утверждения - 22.07.2004 и даты введения их в действие - 01.08.2004.

Утверждение лица, подавшего, заявление об изготовлении правообладателем этикеток "не промышленным способом" лишено доказательств. Также бездоказательным является и утверждение лица, подавшего заявление, о том, что фотографии уличных щитов несут информацию о рекламе водки.

Что касается указания лицом, подавшим заявление на то, что проведение сертификации воды было осуществлено после исследуемого периода использования знака, то, как было отмечено выше в настоящем решении, Палатой по патентным спорам были учтены представленные правообладателем документальные подтверждения уважительных причин, по которым произошла задержка получения сертификационных документов на производимую правообладателем продукцию.

Утверждение лица, подавшего заявление, о том, что представленные правообладателем доказательства свидетельствуют об его действиях в отношении товара 33 класса МКТУ – водки, опровергается вышеприведенным анализом документов правообладателя.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить заявление, поступившее 19.10.2005 и досрочно частично прекратить правовую охрану товарного знака "NON-STOP" по свидетельству № 194789 в отношении следующего перечня товаров 32 класса МКТУ пиво, минеральные воды, фруктовые напитки и соки, сиропы и прочие составы для изготовления напитков, сохранив его в отношении следующих товаров:

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

32 - газированные воды и прочие безалкогольные напитки;
33 - алкогольные напитки [за исключением пива].

