

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 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 05.03.2008 о досрочном прекращении правовой охраны словесного товарного знака «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Зуйков и партнеры», Москва (далее - лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «БОЯРСКАЯ» по заявке №2001731186/50 с приоритетом от 15.10.2001 была произведена 26.05.2003 за №246986 на имя АОЗТ «Ассоциация делового сотрудничества Ветеранов Афганистана «МИР», Москва, в отношении товаров 03, 05, 30, и услуг 35, 42 классов МКТУ.

Товарный знак по свидетельству №246986 является словесным и состоит из слова «БОЯРСКАЯ», выполненного заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом в черно-белом цветовом сочетании.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 05.03.2008 о досрочном прекращении правовой охраны словесного товарного знака «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986 в связи с его неиспользованием в течение законодательно установленного срока в отношении всех зарегистрированных товаров и услуг.

Правообладатель, в установленном порядке уведомленный о поступившем заявлении, представил отзыв по мотивам указанного заявления, к которому в качестве доказательств использования товарного знака «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986 были приложены следующие материалы:

- сертификат соответствия №РОСС RU.АЯ85.Н17553 со сроком действия с 21.06.2005 по 21.06.2008 [1];

- приложение к сертификату соответствия №РОСС RU.АЯ85.Н17553 [2];
- санитарно-эпидемиологическое заключение №50.99.01.912.П.011307.06.05 от 17.06.05 [3];
- рецептура кондитерской плитки шоколадного вкуса с орехами и вафлями по ТУ 9125-001-76621733-05 [4];
- технологическая инструкция по приготовлению кондитерской плитки от 04 мая 2005 года [5];
- технические условия ТУ 9125-001-76621733-05 [6];
- запрос в орган по сертификации №б/н от 20.12.2007 года [7];
- ответ из центра по сертификации №387 от 24.12.07 г. о том, что шоколад и шоколадная (кондитерская) плитка относятся к одной классификационной группе [8];
- договор поставки №3-М от 01.07.2005 года между ООО «Шоколадная компания «МОСКОВИЯ» и ЗАО «АДС ВА «МИР» [9];
- товарная накладная №127 от 03.09.2007 [10];
- товарная накладная №104 от 22.07.2007 [11];
- товарная накладная №58 от 26.04.2007 [12];
- счет-фактура №127 от 03.09.2007 [13];
- счет-фактура №104 от 22.07.2007 [14];
- счет-фактура №58 от 26.04.2007 [15];
- образцы кондитерских плиток, маркированных товарным знаком «БОЯРСКАЯ» [16];
- договор №31 от 11.04.2006 между ЗАО «АДС ВА «МИР» и ООО «МАРИН» [17];
- договор №23/1 от 30.03.2006 между ЗАО «АДС ВА «МИР» и ИП Рукавишников С.Е. [18];
- договор №6 от 11.01.2007 между ЗАО «АДС ВА «МИР» и ООО «ОПТТОРГ» [19];

- товарная накладная №1601 от 08.05.2007 [20];
- товарная накладная №3526 от 16.10.2007 [21];
- товарная накладная №2409 от 01.08.2007 [22];
- счет-фактура №1629 от 08.05.2007 [23];
- счет-фактура №3648 от 16.10.2007 [24];
- счет-фактура №2473 от 01.08.2007 [25];
- доверенность №6385 от 08.05.2007 от ИП Рукавишников, выданная Кляблину В.А. [26];
- доверенность №21 от 16.10.2007 от ООО «МАРИН», выданная Кутузову Д.Н. [27];
- доверенность №82 от 01.08.2007 от ООО «Оптторг», выданная Дудареву М.В. [28];
- платежное поручение №664 от 14.08.2007 [29];
- платежное поручение №38 от 15.05.2007 [30];
- карточка счета №62 ИП Рукавишников С.Е. за май 2007 года [31];
- карточка счета №62 ООО «МАРИН» за октябрь 2007 года [32];
- карточка счета №62 ООО «Оптторг» за август 2007 [33].

Изучив представленные правообладателем материалы, лицом, подавшим заявление, было представлено ходатайство, в котором выражена просьба досрочно прекратить правовую товарного знака «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986 в отношении всех зарегистрированных товаров и услуг за исключением товаров 30 класса МКТУ: «шоколад, кондитерские изделия».

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам считает возможным частично удовлетворить заявление от 05.03.2008 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986 ввиду нижеследующего.

С учетом даты регистрации (26.05.2003) товарного знака по свидетельству №246986 правовая база для рассмотрения заявления от 05.03.2008 включает Закон «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992, № 3520-1, с

изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002г. №166-ФЗ, введенными в действие с 27.12.2002 (далее – Закон), Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – Кодекс) 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 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.

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.

Согласно пункту 1.12 Правил в Палату по патентным спорам могут быть поданы заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

С учетом даты (05.03.2008) подачи заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 05.03.2005 по 04.03.2008, включительно.

В соответствии с заявлением Палата по патентным спорам исследовала представленные документы с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель вводил в хозяйственный оборот на территории Российской Федерации товаров 03, 05 30 (кроме, «шоколад, кондитерские изделия) и услуг 35, 42 классов МКТУ с использованием товарного знака по свидетельству №273814 в рассматриваемый период времени.

Проанализировав документы [1-33], представленные правообладателем, Палата по патентным спорам пришла к выводу о том, что они относятся к использованию товарного знака по свидетельству №273814 в отношении товаров 30 класса МКТУ – шоколад, кондитерские изделия.

Что касается товаров 03, 05, 30 класса МКТУ, кроме «шоколад, кондитерские изделия» и услуг 35, 42 классов МКТУ, в отношении которых подано заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака знаку «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986, то в их отношении доказательства использования знака правообладателем не представлены.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить заявление от 05.03.2008 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака «БОЯРСКАЯ» по свидетельству №246986 частично, сохранив ее действие в отношении следующих товаров:

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

(511) 30 Шоколад, кондитерские изделия