

Палата по патентным спорам в порядке, установленном 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 08.04.2005, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Яровит», Москва (далее – лицо, подавшее заявление), о досрочном прекращении правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «ЯРИЛО» по свидетельству №153410 полностью по причине его неиспользования на территории Российской Федерации непрерывно в течение трех лет, при этом установлено следующее.

Регистрация комбинированного товарного знака со словесным элементом «ЯРИЛО» по заявке №96702199/50 с приоритетом от 22.02.1996 была произведена 16.06.1997 за №153410 со сроком действия в течение 10 лет. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 10 класса МКТУ «приборы и инструменты хирургические, медицинские, стоматологические и ветеринарные, протезы конечностей, глазные и зубные протезы, ортопедические изделия, материалы для наложения швов», на имя Акционерного общества закрытого типа «Янинвест», Москва (далее – правообладатель). В дальнейшем наименование правообладателя было изменено на Закрытое акционерное общество «Янинвест», Москва.

На основании решения Апелляционной палаты от 05.04.2002 регистрация №153410 была признана недействительной полностью. На основании решения Высшей патентной палаты от 12.03.2003 восстановлено действие вышеуказанной регистрации товарного знака «ЯРИЛО» в полном объеме.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 08.04.2005 о досрочном прекращении правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «ЯРИЛО» по свидетельству №153410 полностью по причине его неиспользования на территории Российской Федерации непрерывно в течение трех лет.

В адрес правообладателя в установленном порядке было направлено уведомление о назначенной на 06.10.2005 date заседания коллегии Палаты по

патентным спорам с приложением копии заявления от 08.04.2005 на 2 л. Заседание коллегии неоднократно переносилось, в связи с просьбой правообладателя предоставить время для подбора доказательств использования товарного знака, и состоялось 21.02.2006.

Правообладателем регистрации №153410 в качестве доказательств использования им товарного знака были представлены следующие документы:

1. рекомендации АО «ЯНИНВЕСТ», относящиеся к новейшим методикам лечения хронического простатита, на 4 л. [1];
2. паспорт с техническим описанием и инструкцией по эксплуатации «аппарата электро-лазерного терапевтического урологического АЭЛТУ-01 «ЯРИЛО»», 1994г., на 2 л. [2];
3. копия календаря 1996г., на котором АО «ЯНИНВЕСТ» рекламирует аппараты «ЯРИЛО» для лечения, профилактики хронического простатита и восстановления половой функции, на 1 л. [3];
4. письма информационного содержания, на 2 л. [4];
5. договор поставки от 05.04.2005, товарная накладная №36, счет №62, счет-фактура 00000047 к нему, на 5 л. [5];
6. счет №96 от 29.03.2002, на 1 л. [6];
7. товарная накладная №94 от 22.04.2002, на 1 л. [7];
8. счет-фактура №94 от 22.04.2002, на 1 л. [8];
9. документы, подтверждающие экспонирование на выставках и конференциях медицинского прибора «ЯРИЛО» в составе терапевтического комплекса (производитель ЗАО «ЯНИНВЕСТ»), на 8 л. [9];
10. описание полезной модели №27488, на 1 л. [10];
11. копии листов из технических условий ТУ-9444-002-29186439-01 на комплекс аппаратно-программный электро-лазерно-магнитной терапии и цветоимпульсного воздействия, с которым используется внутривлагалищный излучатель «ЯРИЛО», 2001г., на 3 л. [11];
12. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» №238, с датой выпуска ноябрь 2003г., комплект поставки, свидетельство о приемке

- и упаковке, гарантийный талон к нему от МУ «Первая городская клиническая больница» г. Архангельск, на 7 л. [12];
13. фотографии с изображением шильдика №238 к аппарату «Андро-Гин» с излучателем «ЯРИЛО» №239, произведенного ЗАО «ЯНИНВЕСТ» в ноябре 2003г., 2 шт. [13];
 14. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» №339, с датой выпуска январь 2005г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от Военно-медицинской академии кафедры курортологии и физиотерапии г. Санкт-Петербурга, на 5 л. [14];
 15. фотографии с изображением шильдика №339 к аппарату «Андро-Гин» №339 с излучателем «ЯРИЛО» №339, произведенного ЗАО «ЯНИНВЕСТ» в январе 2005г., 2 шт. [15];
 16. страницы паспорта №270, на аппарат «Андро-Гин», с датой выпуска апрель 2004г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему, г.Волжский Волгоградской обл., на 4 л. [16];
 17. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» №239, с датой выпуска ноябрь 2003г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от Лечебно-профилактического учреждения «Новая клиника», г.Тольятти, на 6 л. [17];
 18. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» №229, с датой выпуска сентябрь 2003 г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от ООО «Пансионат «ПАРК», г.Тольятти, на 5 л. [18];
 19. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» № 209, 245, 247, 248 с датой выпуска декабрь 2003 г., июль 2003 г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от ООО «Архи-Мед», г.Пермь, на 13 л. [19];
 20. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» № 286 , с датой выпуска июнь 2004 г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от ООО «Вита Клиника», г.Обнинск, на 6 л. [20];

21. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» № 234, с датой выпуска ноябрь 2004 г., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от Центральной городской клинической больницы г.Ульяновска, на 4 л. [21];
22. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» №244, с датой выпуска декабрь 2003., комплект поставки, свидетельство о приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от Республиканской клинической больницы им.Н.А.Семашко, на 6 л. [22];
23. письмо ООО «Новак ЛТД», г.Ессентуки, от 18.10.2004 о замене лазерного излучателя «ЯРИЛО» для аппарата КАП-ЭЛМ-АНДРОГИН» на 1 л. [23];
24. письмо Негосударственного учреждения здравоохранения «Санаторий «Черноморье», г.Сочи, от 09.12.2004 о стоимости излучателя магнитно-лазерного внутриволокнистого с электростимулятором «Ярило» на 1 л. [24];
25. письмо ЗАО «Азалия», г.Белгород, от 16.01.2006 о стоимости наконечника для излучателя «Ярило» на 1 л. [25];
26. письмо ИП Вобликов В.Е., г.Ульяновск, от 14.05.2003 о стоимости, условиях и сроках замены на излучатель магнитно-лазерного внутриволокнистого с электростимулятором «ЯРИЛО» на 1 л. [26];
27. письмо ООО «Консультативный лечебно-диагностический центр», г.Томск, о замене внутриволокнистого датчика с электростимулятором «ЯРИЛО» на 1 л. [27];
28. комплект бухгалтерской документации (накладные, товарные накладные, платежные поручения, счета-фактуры) на 8 л. «ЯРИЛО» на 1 л. [28];
29. письмо Волгоградского государственного медицинского университета от 17.01.2005 о передаче комплекса аппаратно-программного КАЭЛМ-01 «Андро-Гин» с актом приема-передачи на 3 л. [29];
30. письмо Центра семейной медицины от 20.01.2004 о продаже комплекса аппаратно-программного КАЭЛМ-01 «Андро-Гин» с излучателем «Ярило» на 1 л. [30];
31. заверенные копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин» № 335, с датой выпуска январь 2005 г., комплект поставки, свидетельство о

- приемке и упаковке, гарантийный талон к нему от Некоммерческого партнерства «Санаторий-профилакторий «ПЕРЕКОП», на 5 л. [30];
32. Упаковка пластиковая «Излучатель «ЯРИЛО» магнитно-лазерный внутрисполостной с электростимулятором к КАП-ЭЛМ-01-«Андро-Гин», 1 экз., [32];
 33. Фотографии упаковки картонной «Излучатель «ЯРИЛО» магнитно-лазерный внутрисполостной с электростимулятором к КАП-ЭЛМ-01-«Андро-Гин», 2 экз., [33];
 34. письмо ООО «Санаторий-профилакторий «Вита», г. Краснокамск, от 20.08.2004 о поставке полного комплекта для замены излучателя «Ярило» на 1 л. [34];
 35. договор поставки от 10.11.2004 между ООО «ЯНИНВЕСТ» и ООО «Санаторий-профилакторий «Вита», г. Краснокамск, бухгалтерская документация на 3 л. [35];
 36. письмо Регионального центра ДНК-исследований, г.Курган, от 01.12.2003 о ремонте прибора «Андрогин» заводской № 63 на 1 л. [36];
 37. накладные № 1, 2, 7 на отпуск материалов на сторону, товарные накладные платежные поручения на 11 л. [37];
 38. Плющенко Л.В., Соколов В.В., Методическое пособие по работе с аппаратно-программным комплексом КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин», М., 2000, на 14 л. [38];
 39. Паспорт с техническим описанием и инструкцией по эксплуатации, 1998, на 16 л. [39].

Ознакомленное в установленном порядке с представленными правообладателем материалами лицо, подавшее заявление, представило свой отзыв, существо которого сводится к нижеследующему:

1. все копии представленных документов заверены только заинтересованным лицом;
2. товары, маркированные товарным знаком, вводились в оборот до подачи заявки и регистрации знака иным лицом, и

- правообладатель не доказывает факт изготовления товаров им самим;
3. согласно имеющимся материалам аппарат «АНДРОГИН» не комплектовался частями «ЯРИЛО»;
 4. правообладателем не представлены документы, подтверждающие введение прибора «АНДРОГИН» в эксплуатацию;
 5. в представленных материалах отсутствуют документы, касающиеся согласования и сертификации прибора.

В подтверждение изложенных доводов лицом, подавшим заявление, представлена таблица сравнительного анализа на 15 л.

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам считает возможным частично удовлетворить заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 153410.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ и с учетом даты поступления заявки №96702199/50 правовая база для рассмотрения заявления включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее – Закон) и упомянутые выше Правила.

В соответствии с пунктом 3 статьи 22 Закона действие регистрации товарного знака может быть прекращено досрочно полностью или частично в связи с неиспользованием товарного знака непрерывно в течение любых пяти лет с даты его регистрации или пяти лет, предшествующих подаче такого заявления.

В соответствии со статьей 17 Закона владелец товарного знака уведомляет об изменении своего наименования, фамилии, имени или отчества, сокращении перечня товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, об изменении отдельных элементов товарного знака, не меняющим его существа, о других изменениях, относящихся к регистрации товарного знака.

Изменения вносятся в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации и свидетельство при условии уплаты пошлины.

В соответствии с пунктом 5.2 Правил, в случае непредставления обладателем исключительного права на товарный знак отзыва на заявление о досрочном прекращении действия регистрации товарного знака по причине его неиспользования, Палата по патентным спорам вправе принять решение о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака или о досрочном прекращении правовой охраны международной регистрации знака на территории Российской Федерации.

Товарный знак по свидетельству № 153410 является комбинированным и содержит словесный элемент «ЯРИЛО», выполненный стандартным шрифтом заглавными буквами русского языка и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения спирали.

Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 10 класса МКТУ «приборы и инструменты хирургические, медицинские, стоматологические и ветеринарные, протезы конечностей, глазные и зубные протезы, ортопедические изделия, материалы для наложения швов».

С учетом даты поступления заявления о досрочном прекращении действия правовой охраны данного товарного знака (11.04.2005), период времени, использование знака в течение которого должно быть подтверждено правообладателем, составляет пять лет, предшествующих подаче заявления, а именно с 10.04.2000 до 10.04.2005, включительно.

Анализ представленных правообладателем материалов свидетельствует о том, что обозначение «ЯРИЛО» использовалось правообладателем для сопровождения такого товара как электростимулятор, входящего в комплекс аппаратно-программный электро-лазерно-магнитной терапии и цветоимпульсного воздействия КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин», предназначенного для использования в урологии и гинекологии.

Правообладателем были разработаны и утверждены техническое описание и инструкция по эксплуатации обозначенного прибора (2), рекомендации по его использованию в лечебных целях (1).

Правообладатель неоднократно участвовал в выставках, проводимых в различных регионах Российской Федерации, на которых экспонировался, в том

числе и электростимулятор, сопровождаемый обозначением «ЯРИЛО», о чем свидетельствуют представленные письма организаторов данных выставок (4, 9).

В обозначенный период времени правообладателем заключались договоры на поставку прибора, сопровождаемого обозначением «ЯРИЛО», в различные лечебные и профилактические учреждения, расположенные в регионах Российской Федерации (больницы, санатории). При этом об исполнении таких договоров свидетельствует представленная правообладателем бухгалтерская документация (товарные накладные, счета-фактуры, платежные поручения), а также копии листов паспорта к КАП-ЭЛМ-01 «Андро-Гин», свидетельства о приемке и упаковке, гарантийных талонов к нему (12, 14, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 22, 29, 30, 34, 35).

Кроме того, правообладателем осуществлялась не только поставка, но и обслуживание поставляемых приборов, их замена (23, 24, 25, 26, 27, 36).

На основании изложенного, у Палаты по патентным спорам имеются достаточные основания для вывода о том, что товарный знак со словесным элементом «ЯРИЛО» использовался в отношении таких товаров 10 класса МКТУ, как «приборы медицинские».

Оспариваемый товарный знак в отношении остального перечня товаров 10 класса МКТУ «приборы и инструменты хирургические, стоматологические и ветеринарные, протезы конечностей, глазные и зубные протезы, ортопедические изделия, материалы для наложения швов» не используется, о чем правообладателем было указано в заявлении на заседании коллегии Палаты по патентным спорам.

В силу изложенного, Палата по патентным спорам не имеет оснований для опровержения утверждения лица, подавшего заявление, о неиспользовании оспариваемого знака в установленные пунктом 3 статьи 22 Закона сроки в отношении части товаров, для которых он зарегистрирован, и, следовательно, для отказа в удовлетворении данного заявления.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить заявление от 08.04.2005 и досрочно прекратить действие правовой охраны товарного знака со словесным элементом «ЯРИЛО» по свидетельству № 153410 частично, сохранив ее действие в отношении следующих товаров:

Форма № 81.1

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

Г

(511)

10 - приборы медицинские.

Г