

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 (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 № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 14.05.2009, поданное Полозовым В.А., г. Киров (далее – лицо, подавшее заявление), о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №134046, при этом установила следующее.

Регистрация товарного знака по заявке №94020698/50 с приоритетом от 16.06.1994 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 27.10.1995 за №134046 в отношении товаров и услуг 01 – 42 классов МКТУ на имя Акционерного общества закрытого типа «Арман», Москва, которое впоследствии было переименовано в Закрытое акционерное общество «Арман».

На основании договора, зарегистрированного в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности 04.06.2003, об уступке товарного знака исключительное право на него было передано Обществу с ограниченной ответственностью «Луна-Трейд Менеджмент», Москва (далее – правообладатель).

Срок действия регистрации товарного знака был продлен до 16.06.2014.

На основании решения Апелляционной палаты Роспатента от 22.05.2000 предоставление правовой охраны указанному товарному знаку было признано недействительным в отношении товаров 09 класса МКТУ «аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; магнитные носители информации; диски звукозаписи», товаров 16 класса МКТУ «бумага, картон и изделия из них, не относящиеся к другим классам; печатная продукция; материалы для переплетных работ; фотоснимки; писчебумажные товары; клейкие

вещества для канцелярских или бытовых целей; 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; игральные карты» и услуг 42 класса МКТУ «реализация товаров».

На основании решения Роспатента от 29.09.2009 правовая охрана данного товарного знака была досрочно прекращена в отношении товаров 20 класса МКТУ «мебель».

Товарный знак по свидетельству №134046 представляет собой комбинированное обозначение, в состав которого входят словесные элементы «АРЛЕКИНО» и «ARLECCHINO», выполненные стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов, и графический элемент в виде изображения девяти ромбов различных цветов, составляющих многоугольник, стилизованный под букву «А». Знак исполнен в белом, черном, желтом, красном, фиолетовом, синем, пурпурном, зеленом и розовом цветовом сочетании.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 14.05.2009 о досрочном частичном прекращении правовой охраны товарного знака «АРЛЕКИНО ARLECCHINO» по свидетельству №134046 в отношении товаров 28, 29 и 30 классов МКТУ по причине его неиспользования непрерывно в течение трех лет, предшествующих дате подачи заявления.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с данным заявлением, на заседании коллегии Палаты по патентным спорам, состоявшемся 06.10.2009, представил на него отзыв от 03.09.2009, в котором отмечено, что в указанный в заявлении период времени оспариваемый товарный знак использовался правообладателем в отношении товаров 28, 29 и 30 классов МКТУ, приведенных в перечне товаров и услуг данной регистрации.

В отзыве указано, что правообладателю принадлежит предприятие общественного питания «КиноАфиша», кухонное подразделение которого производит практически все виды продуктов питания. Отмечено, что в обеденном зале, в баре и на витрине заведения размещено меню, в котором представлены хлебобулочные и кондитерские изделия под названием «Арлекино». Указано, что правообладатель оказывает услуги и производит продукцию для посетителей, организуя для них банкеты и снабжая их продуктами питания и напитками.

С учетом изложенного правообладатель просит сохранить действие регистрации товарного знака.

К отзыву правообладателя приложены копии следующих документов:

- Лицензии правообладателя на розничную продажу алкогольной продукции и на летнее кафе – на 2 л. [1];
- Санитарно-эпидемиологическое заключение на имя правообладателя на реализацию готовой алкогольной продукции и на услуги кафе «Киноафиша» – на 1 л. [2];
- Разрешение на установку объекта наружной рекламы и информации, а именно, информационной конструкции на здании кафе-бара «КиноАфиша» – на 1 л. [3];
- Меню – на 3 л. [4];
- Счета, платежные поручения, выписка из лицевого счета, акт выполненных работ – на 6 л. [5];
- Калькуляционные карты – на 5 л. [6];
- Приказ руководителя организации (правообладателя) об оформлении внешнего вида и упаковки продовольственной продукции – на 1 л. [7].

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

Правовая база для рассмотрения заявления, поступившего в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 21.05.2009, включает в себя Кодекс, Правила и Закон Российской Федерации от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон).

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 пунктом 3 статьи 1486 Кодекса бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1486 Кодекса использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора, 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Кодекса исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; 2) при выполнении работ, оказании услуг; 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 Российской Федерации, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

При рассмотрении заявления от 14.05.2009 коллегия Палаты по патентным спорам установила, что данное заявление не содержит

каких-либо пояснений относительно заинтересованности лица, подавшего заявление, в приобретении исключительного права на обозначение «АРЛЕКИНО ARLECCHINO», принадлежащее иному лицу – правообладателю, в отношении товаров 28, 29 и 30 классов МКТУ, приведенных в перечне товаров и услуг оспариваемой регистрации товарного знака, и вместе с заявлением им не были представлены документы, которые подтверждали бы его законную заинтересованность в подаче заявления в соответствии с пунктом 1 статьи 1486 Кодекса.

Вместе с тем, на заседании коллегии Палаты по патентным спорам, состоявшемся 06.10.2009, лицо, подавшее заявление, представило ходатайство о рассмотрении заявления только в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия; хлебобулочные изделия; мороженое; пекарные порошки; дрожжи» и в обоснование своей заинтересованности представило копии следующих документов:

- Сертификат соответствия на имя ООО «Зуевский пищекомбинат» на вафли с жировыми начинками на кондитерском жире «Арлекинки» – на 1 л. [8];
- Выписка из ЕГРЮЛ (сведения о том, что лицо, подавшее заявление, является учредителем ООО «Зуевский пищекомбинат») – на 4 л. [9];
- Договор переработки давальческого сырья между лицом, подавшим заявление, и ООО «Зуевский пищекомбинат» – на 2 л. [10];
- рисунок предполагаемого к производству печенья «АРЛЕКИН» – на 1 л. [11].

Проанализировав материалы [8 – 11], коллегия Палаты по патентным спорам в соответствии с пунктом 1 статьи 1486 Кодекса усматривает у лица,

подавшего заявление, законную заинтересованность в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «АРЛЕКИНО ARLECCHINO» только в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия; хлебобулочные изделия».

Указанное подтверждается материалами [8 – 9]. Договор [10] указывает на наличие у лица, подавшего заявление, возможностей организовать соответствующее производство.

Вместе с тем, материалы [8 – 11] не содержат сведений о том, что лицо, подавшее заявление, занимается или намерено заниматься производством иных товаров.

Таким образом, при рассмотрении заявления от 14.05.2009 коллегией Палаты по патентным спорам выявлены обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного заявления в отношении остальных товаров, и заявление, следовательно, подлежит рассмотрению по существу только в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия; хлебобулочные изделия».

С учетом даты поступления заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (21.05.2009), анализу подлежат документы, свидетельствующие об использовании товарного знака за трехлетний период, предшествующий дате подачи заявления, то есть за период с 21.05.2006 по 20.05.2009.

Товарный знак по свидетельству №134046 представляет собой комбинированное обозначение, в состав которого входят словесные элементы «АРЛЕКИНО» и «ARLECCHINO», выполненные стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов, и графический элемент в виде изображения девяти ромбов различных цветов, составляющих многоугольник, стилизованный под букву «А». Знак исполнен в белом, черном,

желтом, красном, фиолетовом, синем, пурпурном, зеленом и розовом цветовом сочетании.

Согласно отзыву от 03.09.2009 правообладатель использует товарный знак «АРЛЕКИНО ARLECCHINO» при осуществлении деятельности принадлежащим ему предприятием общественного питания – кафе «КиноАфиша», в меню которого представлены хлебобулочные и кондитерские изделия под названием «Арлекино», предлагаемые посетителям как индивидуально, так и при проведении банкетов.

При анализе представленных правообладателем материалов [1 – 7] на соответствие их требованиям вышеуказанной нормативной базы коллегией Палаты по патентным спорам установлено следующее.

Материалы [1 – 7] указывают только на то, что правообладателем оказывались услуги кафе по обеспечению готовыми блюдами и напитками. Данные материалы не подтверждают того, что правообладателем в рассматриваемый период времени производились кондитерские и хлебобулочные изделия, маркированные оспариваемым товарным знаком.

Так, материалы [1 – 3] позволяют сделать вывод только о том, что упомянутое в отзыве правообладателя предприятие общественного питания представляет собой кафе-бар «КиноАфиша», и данное кафе имеет меню [4], в которое включены готовые блюда и напитки, предлагаемые этим кафе посетителям. Согласно документу [7] кафе по желанию посетителей готово упаковывать на вынос блюда и напитки, представленные в меню этого кафе, то есть имеет возможность оказывать услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками. Материалы [5] указывают на то, что правообладатель оказывает услуги по организации проведения банкетов.

Калькуляционные карты [6] содержат перечень ингредиентов, входящих в состав предлагаемых кафе готовых блюд, и расчет стоимости этих блюд.

Вместе с тем, правообладателем не были представлены документы, которые позволили бы сделать вывод о том, что данные готовые блюда были введены правообладателем в гражданский оборот в рассматриваемый период времени вне рамок услуг по обеспечению готовыми блюдами и напитками, оказываемых кафе и относящихся к 42 классу МКТУ. Так, коллегия Палаты по патентным спорам не располагает документами, свидетельствующими, например, о наличии у правообладателя производственных мощностей для осуществления производства товаров и сертификатов соответствия на эти товары, о наличии у него розничной торговой точки (магазина) либо дилерской сети для осуществления оптовой торговли. Им не представлены соответствующие договоры поставки, платежные поручения либо кассовые чеки, свидетельствующие о фактах введения товаров в гражданский оборот тем или иным способом.

В силу указанного, коллегия Палаты по патентным спорам не имеет оснований для признания использования товарного знака «АРЛЕКИНО ARLECCHINO» по свидетельству №134046 в установленные пунктом 1 статьи 1486 Кодекса сроки в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия; хлебобулочные изделия» и, следовательно, для отказа в удовлетворении заявления от 14.05.2009 в отношении этих товаров.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить заявление от 14.05.2009 и досрочно частично прекратить правовую охрану товарного знака «АРЛЕКИНО ARLECCHINO» по свидетельству №134046, сохранив ее действие в отношении следующего перечня товаров и услуг:

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

(591) белый, черный, желтый, красный, фиолетовый, синий, пурпурный, зеленый, розовый.

(511)

1 - химические продукты, предназначенные для использования в промышленных или научных целях, в фотографии, сельском хозяйстве, садоводстве и лесоводстве, необработанные синтетические смолы, необработанные пластмассы, удобрения, составы для тушения огня, химические вещества для консервирования пищевых продуктов, дубильные вещества, клеящие вещества для промышленных целей.

2 - краски, политуры, лаки, вещества, предохраняющие металлы от коррозии и древесину от разрушения, красящие вещества, протравы, закрепители красителей, необработанные природные смолы, листовые и порошкообразные металлы, используемые для художественно-декоративных целей и печати.

3 - препараты для отбеливания и прочие вещества для стирки, препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки, мыла, парфюмерные изделия, эфирные масла, косметические средства, лосьоны для волос, зубные порошки и пасты.

4 - технические масла и (консистентные) смазки, смазочные материалы, составы для поглощения, связывания и смачивания пыли, топлива (в том числе моторные бензины), и вещества для осветительных целей, свечи, фитили.

5 - фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты, 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.

6 - обычные металлы и их сплавы, металлические строительные материалы, передвижные строительные конструкции и сооружения, металлические материалы для рельсовых путей, металлические неэлектрические тросы и проволока, металлические скобяные и замочные изделия, металлические трубы, сейфы, изделия из обычных металлов, не относящиеся к другим классам, руды.

7 - машины и станки, моторы и двигатели, за исключением предназначенных для наземных транспортных средств, муфты, соединения, сцепки и элементы передач, за исключением предназначенных для наземных транспортных средств, сельскохозяйственные орудия, включенные в 7 класс, инкубаторы.

8 - ручные орудия и инструменты, ножевые изделия, вилки, ложки, холодное оружие, бритвы.

9 - приборы и инструменты для научных целей, морские, геодезические, электрические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, измерения, сигнализации, контроля (проверки), спасания, обучения, торговые автоматы и механизмы для аппаратов с предварительной оплатой, кассовые аппараты, счетные машины, оборудование для обработки информации, огнетушители.

10 - приборы и инструменты хирургические медицинские, стоматологические и ветеринарные, протезы конечностей, глазные и зубные протезы, ортопедические изделия, материалы для наложения швов.

11 - устройства осветительные, нагревательные, паропроизводящие (парогенераторные), для тепловой обработки пищевых продуктов, холодильные, сушильные, вентиляционные, водораспределительные и санитарно-технические.

12 - транспортные средства, аппараты, передвигающиеся по земле, воде и воздуху.

13 - огнестрельное оружие, боеприпасы и снаряды, взрывчатые вещества, фейерверки.

14 - благородные металлы и их сплавы, изделия из них, плакированные изделия, не относящиеся к другим классам, ювелирные изделия, бижутерия, драгоценные камни, часы и прочие хронометрические приборы.

15 - музыкальные инструменты.

16 - принадлежности для художников, кисти, шрифты, клише (типографские).

17 - каучук, резина, гуттаперча, слюда и изделия из этих материалов, не относящиеся к другим классам, изделия из частично обработанных пластмасс, материалы для конопачения, уплотнения и изоляции, неметаллические гибкие трубы.

18 - кожа и имитация кожи, изделия из них, не относящиеся к другим классам, шкуры животных, дорожные сундуки, чемоданы, зонты от дождя и солнца, трости, хлысты, кнуты, конская сбруя и шорные изделия.

19 - неметаллические строительные материалы, неметаллические передвижные конструкции и сооружения, неметаллические памятники, неметаллические жесткие трубы для строительных целей, асфальт, смолы и битум.

20 - зеркала, рамы (для картин и т.п.), изделия, не относящиеся к другим классам из дерева, пробки, камыша, тростника, ивы, рога, кости, слоновой кости, китового уса, панциря черепах, раковин, янтаря, перламутра, "морской пенки", из заменителей этих материалов или из пластмасс.

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, устройства и приспособления для чистки и уборки, скребки металлические для полов, стальная стружка, необработанное или частично обработанное стекло, за исключением строительного стекла, изделия из стекла, фарфора и фаянса, не относящиеся к другим классам.

22 - канаты, веревки, бечевки, сети, палатки, навесы, брезент, паруса, мешки, не относящиеся к другим классам, набивочные материалы, за исключением резиновых и пластмассовых, текстильное, волокнистое сырье.

23 - пряжа и нити текстильные.

24 - ткани и другие текстильные изделия, не относящиеся к другим классам, одеяла, покрывала, скатерти.

25 - одежда, обувь, головные уборы.

26 - кружева и вышитые изделия, тесьма и ленты, пуговицы, кнопки, крючки и блочки, булавки и иглы, искусственные цветы.

27 - ковры, циновки, маты, линолеум и прочие покрытия для полов, стенные обои и обивочные материалы, не являющиеся текстильными.

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

29 - мясо, рыба, птица и дичь, включенные в 29 класс, мясные экстракты, фрукты консервированные, сушеные, и подвергнутые тепловой обработке, желе, конфитюры, и компоты фруктовые, яйца пищевые, молоко и молочные продукты, масла, жиры пищевые.

30 - кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе, мука и зерновые продукты, мороженое, мед, сироп из патоки, дрожжи, пекарные порошки, пищевой лед.

31 - сельскохозяйственные, садовые, лесные и зерновые продукты, не относящиеся к другим классам, живые животные, свежие фрукты и овощи, семена, живые растения и цветы, корма для животных, солод.

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

33 - алкогольные напитки, за исключением пива.

34 - табак, курительные принадлежности, спички.

35 - реклама, менеджмент, в сфере бизнеса, административная деятельность в сфере бизнеса, офисная служба.

36 - страхование, финансовая деятельность, кредитно-денежные операции, операции с недвижимостью.

37 - строительство, ремонт, установка оборудования.

38 – связь.

39 - транспорт, транспортировка и хранение товаров, организация путешествий.

40 - обработка материалов.

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

42 - обеспечение пищевыми продуктами и напитками, обеспечение временного проживания, медицинский, гигиенический и косметический уход, ветеринарная и сельскохозяйственная службы, юридические службы, промышленные и научные исследования и

разработки, программирование.