

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 07.12.2006 № 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 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление, поступившее 23.11.2009, о досрочном полном прекращении правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «АРМЕД» по свидетельству № 302386 в связи с его неиспользованием, поданное от имени Общества с ограниченной ответственностью «МедКомплекс «А.В.К.» (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация комбинированного товарного знака со словесным элементом «АРМЕД» по заявке № 2005704669/50 с приоритетом от 25.02.2005 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 09.03.2006 за № 302386 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Флотснабсервис», Санкт-Петербург в отношении товаров 03, 05, 09, 10, 11, услуг 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства. Правовая охрана товарному знаку по свидетельству № 302386 предоставлена в бело-зеленом цветовом сочетании. На основании договора об уступке, в установленном порядке зарегистрированном в Роспатенте 30.01.2007 № РД0017471, товарный знак передан Корденкову М.В. (далее - правообладатель).

Согласно приведенному в заявке описанию, товарный знак по свидетельству № 302386 является комбинированным. Изобразительная часть включает монограмму, содержащую переплетенные между собой буквы «А» и «М». Словесная часть представляет собой слово «АРМЕД», выполненное кириллицей оригинальным шрифтом и не имеющее смыслового значения. Буква «М» слова «АРМЕД» одновременно является частью изобразительного элемента. Знак имеет горизонтальное расположение, выполнен в зелено-белой цветовой гамме, заключен в

овал с двойной обводкой. Знак выполнен в оригинальной шрифтовой манере, обладает различительной способностью за счет оригинального композиционного и цветового решения, хорошо запоминается.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 23.11.2009 о досрочном полном прекращении правовой охраны комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386 в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне свидетельства, в связи с неиспользованием.

В адреса правообладателя (Корденкову М.В., ул. Первомайская, д. 4, кв. 25, г. Балашиха, Московская обл., 143912) и его представителя (ООО «Агентство по интеллектуальной собственности «Технид», Патентному поверенному РФ Г.Ф. Вострикову, Ленинградский пр-т, д. 47, Москва, 125167) в установленном порядке были направлены соответствующие уведомления за № 2005704669/50(995329) от 09.12.2009 о принятии заявления от 23.11.2009 к рассмотрению с приложением указанного заявления от 23.11.2009 и о назначении даты заседания коллегии на 01.03.2010.

На заседании коллегии, состоявшемся 01.03.2010, лицо, подавшее заявление, представило ходатайство об ограничении первоначально заявленного объема притязаний, в соответствии с которым испрашивается досрочное прекращение правовой охраны товарного знака по свидетельству № 302386 только в отношении товаров 10 класса МКТУ, указанных в перечне. Лицо, подавшее заявление, представило документы, поясняющие заинтересованность, предусмотренную пунктом 1 статьи 1486 Кодекса, в отношении скорректированного объема притязаний.

Заседание коллегии, состоявшееся 01.03.2010, было перенесено коллегией Палаты по патентным спорам на основании ходатайства правообладателя с целью предоставления документов, подтверждающих использование оспариваемого товарного знака по свидетельству № 302386. Новое заседание коллегии Палаты по патентным спорам по рассмотрению заявления о досрочном прекращении правовой

охраны комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386 состоялось 19.04.2010.

В подтверждение использования комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386 в отношении товаров 10 класса МКТУ правообладателем представлены следующие копии документов:

- договора поставки № 050 от 27.02.2009, заключенный между ООО «Восточная Медицинская Компания» и ЗАО «Группа Компаний «Медси», и его сопровождающей документации – на 12 л. (1);

- грузовых таможенных деклараций – на 45 л. (2);

- контракта № УУТ-0090 от 07.12.2007, заключенного между «JIANGSU YUYUE MEDICAL EQUIPMENT&SUPPLY CO.» и ООО «Медимпорт», и его сопровождающей документации – на 9 л. (3);

- договора поставки № 022 от 20.01.2009, заключенного между ООО «МЕДИКА ПЛЮС» и ООО «МЕДИМПОРТ», и его сопровождающей документации – на 10 л. (4);

- договора поставки № 015 от 11.01.2009, заключенного между ООО «ВОСТОЧНАЯ МЕДИЦИНСКАЯ КОМПАНИЯ» и ООО «МЕДИМПОРТ», и его сопровождающей документации – на 16 л. (5);

- контракта № УУТ-00106 от 28.11.2008, заключенного между «JIANGSU YUYUE MEDICAL EQUIPMENT&SUPPLY CO.» и ООО «Медимпорт», и его сопровождающей документации – на 24 л. (6);

- договора поставки № 014/1 от 15.01.2009, заключенного между ООО «ВМК» и ООО «МЕДИМПОРТ», и его сопровождающей документации – на 24 л. (7);

- контракта № P14284 от 19.05.2008, заключенного между «PERFECARE INC. Jiangsu» и ООО «Медимпорт», и его сопровождающей документации – на 11 л. (8);

- контракта № P14283 от 19.05.2008, заключенного между «PERFECARE INC. Jiangsu» и ООО «Медимпорт», и его сопровождающей документации – на 22 л. (9);

- контракта № P14281 от 19.05.2008, заключенного между «PERFECARE INC. Jiangsu» и ООО «Медимпорт», и его сопровождающей документации – на 9 л. (10);
- журнала «ЗДОРОВЬЕ ШКОЛЬНИКА» № 3 за март 2008 года – 1 экз. (11);
- журнала «ОБОЗРЕНИЕ медтехника» № 10 (45) от 28.11.2006 года – 1 экз. (12).

На основании представленных материалов правообладатель просит Палату по патентным спорам отказать в удовлетворении заявления от 23.11.2009 и сохранить действие комбинированного товарного знака со словесным элементом «АРМЕД» по свидетельству № 302386 в отношении зарегистрированных товаров 10 класса МКТУ.

Лицо, подавшее заявление, представило письменное пояснение относительно представленных документов по использованию комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386, доводы которого сведены к следующему:

- положением статьи 6 *quinquies* C(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности предусмотрено, что товарный знак может использоваться владельцем с незначительными отличиями, не изменяющими отличительный характер знака;

- в комментарии Г. Боденхаузена приведено пояснение, что под несущественными отличиями понимаются отличия, состоящие во введении элементов, не изменяющих отличительные черты знака и не касающиеся идентичности той формы, в какой он был зарегистрирован;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству № 302386 является комбинированным, охраняется в бело-зеленом цветовом сочетании, изобразительный элемент которого представляет собой стилизованное изображение гор, слева и справа от которых расположены словесные элементы «АР» и «ЕД»;

- представленные правообладателем документы касаются использования словесного знака «АРМЕД»;

- слово «АРМЕД» не содержится в оспариваемом товарном знаке по свидетельству № 302386 и вопрос его восприятия подлежит исследованию и доказыванию;
- изменения, заключающиеся в использовании вместо комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386 словесного знака «АРМЕД», являются существенными, что исключает учет представленных доказательств использования;
- представленный контракт № УУТ-0090 от 07.12.2007 не может расцениваться как доказательство использования товарного знака по свидетельству № 302386, поскольку ООО «Медимпорт» на дату заключения не являлся лицензиатом;
- материалы к договору поставки № 022 от 20.01.2009 не содержат сертификата, предусмотренного пунктом 5.1 данного договора, что не позволяет судить о производителе медицинского оборудования, маркируемого обозначением «АРМЕД», являющегося предметом договора;
- материалы договора поставки № 015 от 11.01.2009 содержат разночтения в финансовой документации, наименованиях товара, при этом знак «Armed» указан в латинском написании;
- в контракте № P14283 от 19.05.2008, а также в контракте № УУТ-00106 от 28.11.2008 товарный знак по свидетельству № 302386 не упоминается по тексту, при этом присутствие в приложении словосочетания «торговая марка «Армед» не поясняет какой именно товар был маркирован;
- в представленных правообладателем контрактах отсутствуют статьи, которыми урегулирован вопрос маркировки изготовленной продукции товарным знаком;
- правообладателем не представлены фотографии подлинников товара с нанесенным товарным знаком, либо договоры с типографиями на изготовление этикеток;

- представленные документы не отражают надлежащее использование комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386.

Изучив материалы дела, выслушав присутствующих, коллегия Палаты по патентным спорам сочла доводы, изложенные в заявлении от 23.11.2009, убедительными в части.

Правовая база для рассмотрения заявления от 23.11.2009 включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями от 11.12.2002 (далее — Закон), Кодекс и упомянутые Правила.

На основании пункта 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.

Использование товарного знака осуществляется в соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Кодекса, в частности путем размещения товарного знака: на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации и т.п.

На основании пункта 2 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 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.

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

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

Доказательства использования товарного знака представляются правообладателем.

В соответствии с пунктом 5.2 Правил по результатам рассмотрения заявлений Палата по патентным спорам может принять решение об удовлетворении заявления, отказе в его удовлетворении, о прекращении делопроизводства.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 302386 является комбинированным и состоит из слова «АРМЕД», исполненного буквами русского алфавита, при этом буквы «А», «Р», «Е», «Д» выполнены стандартным шрифтом, а буква «М» стилизованным шрифтом, как бы с наложением на букву «Л». Словесный элемент «АРМЕД» имеет горизонтальное расположение и заключен в овал. Знак зарегистрирован в бело-зеленом цветовом сочетании в отношении товаров 03, 05, 09, 10, 11 и услуг 44 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно скорректированному объему притязаний по заявлению от 23.11.2009 испрашивается досрочное прекращение правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом «АРМЕД» по свидетельству № 302386 в отношении товаров 10 класса МКТУ.

С учетом даты (23.11.2009) поступления заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, исчисляется с 23.11.2006 по 22.11.2009 включительно.

В исследуемый период времени владельцем товарного знака по свидетельству № 302386 являлось ООО «Флотснабсервис» (до 30.01.2007) и в настоящее время правообладателем указанного товарного знака является М.В. Корденков. Впоследствии правообладателем были заключены лицензионные договоры с ООО «Медимпорт» (с 07.06.2008), ООО «Восточная медицинская компания» (с 10.06.2008), ООО «ВМК» (с 17.02.2009). Следовательно, для сохранения в силе регистрации № 302386 достаточно представить использование спорного товарного знака лицензиатами.

Анализ коллегией Палаты по патентным спорам представленного отзыва показал следующее.

Товар «аппаратура для кислородной терапии: концентраторы кислородные» согласно контракту (б), был ввезен ООО «Медимпорт» на территорию Российской Федерации, о чем свидетельствуют представленные таможенные документы (2, часть б). Данный товар, принадлежащий ООО «Медимпорт», был поставлен ООО «МЕДИКА ПЛЮС» в рамках договора (4). При этом довод лица, подавшего заявление, относительно того, что контракт (б) не может являться доказательством использования оспариваемого знака коллегией Палаты по патентным спорам признан неубедительным, поскольку на дату ввоза товара, а также на дату окончания срока действия указанного контракта ООО «Медимпорт» являлось официальным лицензиатом.

Товар «медицинский ингалятор для аэрозольной терапии» согласно документации (3), был ввезен ООО «Медимпорт» на территорию Российской

Федерации, о чем свидетельствуют представленные грузовые таможенные декларации в документах (3). Данный товар, принадлежащий ООО «Медимпорт», был поставлен ООО «ВОСТОЧНАЯ МЕДИЦИНСКАЯ КОМПАНИЯ» в рамках договора (5) и ООО «ВМК» в рамках договора (7).

Согласно печатным изданиям информационного характера (11,12) комбинированный товарный знак со словесным элементом «АРМЕД» в бело-зеленом цветовом сочетании размещен на кислородном коктейлере, а в бело-голубом цветовом сочетании выполнен на ингаляторе и кислородном концентраторе. Размещение информации о товарах в печатных изданиях (11,12) с изображением самих товаров с нанесенным на них товарным знаком по свидетельству № 302386 позволяет коллегии Палаты по патентным спорам сделать вывод о том, что предлагаемые товары введены в гражданский оборот и предлагаются к продаже ООО «ВОСТОЧНАЯ МЕДИЦИНСКАЯ КОМПАНИЯ». При этом размещение товарного знака на товаре в несколько измененном виде (использование бело-голубого цветового сочетания) не влияет на различительную способность знака и не ограничивает его правовую охрану.

Таким образом, представленные документы (часть 2,3-7,11,12) свидетельствуют о том, что товары «аппаратура для кислородной терапии: концентраторы кислородные», «медицинский ингалятор для аэрозольной терапии», ввезенные и реализованные ООО «Медимпорт» в исследуемый период времени, маркировались знаком «АРМЕД».

Материалы (1, часть 2,8,9,10) не содержат сведений в части использования оспариваемого знака по свидетельству № 302386, поэтому не могут быть учтены коллегией в качестве доказательств использования. Так, материалы (часть 2,8,9,10) содержат указание на виды товаров («кровати, матрацы, отсасыватели, приспособления ортопедические» и т.д.), которые были ввезены на территорию Российской Федерации ООО «Медимпорт». Однако, данная документация не может быть учтена в качестве доказательств использования комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386, поскольку представленные материалы не

содержат сведений о том, каким образом знак был размещен на товарах. Так, в указанных материалах есть данные о словесных знаках «Armed», «АРМЕД», в то время как оспариваемый товарный знак по свидетельству № 302386 является комбинированным. Иных материалов, показывающих размещение оспариваемого комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386 на товаре, его упаковке, деловой документации правообладателем представлено не было.

Таким образом, у коллегии Палаты по патентным спорам есть основания для вывода о том, что по совокупности вышеотмеченные материалы (часть 2,3-7,11,12) содержат необходимые и достаточные сведения о введении в гражданский оборот лицензиатом (ООО «Медимпорт») товаров «аппаратура для кислородной терапии: концентраторы кислородные», «медицинский ингалятор для аэрозольной терапии», которые соотносятся с товарами 10 класса МКТУ зарегистрированного перечня «ингаляторы; приборы медицинские» спорного комбинированного товарного знака по свидетельству № 302386. При этом, коллегией Палаты по патентным спорам учтено, что товар «аппаратура для кислородной терапии: концентраторы кислородные» является специальным терапевтическим медицинским прибором, который используется для проведения длительного лечения кислородотерапией, что позволяет соотнести указанный товар с позицией «приборы медицинские» зарегистрированного перечня.

Использование оспариваемого знака по свидетельству № 302386 в отношении остальных товаров 10 класса МКТУ скорректированного объема притязаний правообладателем, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя или лицензиатом, не прослеживается.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить заявление от 23.11.2009, досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 302386 частично, сохранив его действие в отношении следующего перечня товаров и услуг:

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

(591) «белый, зеленый».

(511) 03 - аэрозоль для освежения полости рта; бруски для бритья (антисептики); вазелин косметический; вата для косметических целей; вещества ароматические (эфирные масла); вода туалетная; дезодоранты для личного пользования; духи; жиры для косметических целей; изделия парфюмерные; карандаши косметические; кремы косметические; кремы косметические отбеливающие; лосьоны для косметических целей; маски косметические; масла косметические; масла, используемые как очищающее средство; мыла; мыла лечебные; мыла дезинфицирующие; мыла против потения; пасты, порошки зубные; помады для косметических целей; препараты для ванн косметические; препараты для гигиенических целей, относящиеся к категории косметических, туалетные принадлежности; препараты для полоскания рта (за исключением используемых в медицинских целях); препараты для похудения косметические; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; средства косметические; средства туалетные против потения.

05 - антибиотики; бинды гигиенические; бинды перевязочные; браслеты для медицинских целей; вакцины; вата для медицинских целей; вещества диетические для медицинских целей; воды минеральные для медицинских целей; гормоны для медицинских целей; горчичники; дезодоранты (за исключением предназначенных для личного пользования); добавки кормовые для медицинских целей; добавки пищевые для медицинских целей; инсектициды; конфеты лекарственные; лейкопластыри; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для фармацевтических целей; масла лекарственные; материалы для пломбирования зубов; материалы перевязочные медицинские; медикаменты; медикаменты для ветеринарных целей; медикаменты для человека; медикаменты стоматологические; наборы аптекарские портативные; напитки диетические для медицинских целей; настои лекарственные; панталоны гигиенические для страдающих недержанием; пленки гигиенические для страдающих недержанием; пилюли для фармацевтических целей; пластыри медицинские; помады медицинские; препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей; препараты бактериологические для медицинских или ветеринарных целей; препараты бальзамические для медицинских целей; препараты

биологические для ветеринарных целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты ветеринарные; препараты витаминные; препараты диагностические для медицинских целей; препараты для освежения воздуха; препараты для очистки воздуха; препараты для стерилизации; препараты для уничтожения вредных насекомых; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты с микроэлементами для человека или животных; препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для ветеринарных целей; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; прокладки гигиенические женские; резинка жевательная для медицинских целей; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; свечи медицинские; средства анестезирующие; средства антисептические; средства болеутоляющие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства для похудения медицинские; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства моющие для медицинских целей; средства противозачаточные химические; травы лекарственные; трусы гигиенические женские; чай травяные для медицинских целей.

09 - аппаратура для наблюдения и контроля электрическая; аппараты

дистилляционные для научных целей; аппараты дифракционные (микроскопия); аппараты для анализа состава воздуха; аппараты для ферментации лабораторные; аппараты дыхательные (за исключением аппаратов искусственного дыхания); весы; инкубаторы для бактериальных культур; камеры декомпрессионные; линзы контактные; линзы корректирующие оптические; линзы оптические; микроскопы; муфты концевые электрические; оборудование для взвешивания; оборудование специальное лабораторное; озонаторы; оправы для очков; оправы для пенсне; очки (оптика); очки солнцезащитные; пенсне; печи лабораторные; пипетки; посуда стеклянная градуированная; приборы анализа пищевых продуктов; приборы для снятия макияжа электрические; приборы записывающие дистанционные; приборы и инструменты для взвешивания; приборы точные измерительные; приборы, инструменты с оптическими окулярами; пробирки; респираторы (за исключением используемых для искусственного дыхания); реторты; стекла для очков; стекла оптические; стекло с токопроводящим покрытием; термостаты; устройства для привлечения и уничтожения насекомых электрические; фильтры для респираторов; футляры для контактных линз; футляры для очков; футляры для пенсне; футляры для предметных стекол;

футляры для микроскопов.

- 10 - ингаляторы; приборы медицинские.
- 11 - аппараты водонагревательные; аппараты дистилляционные; аппараты для высушивания; аппараты для дезинфекции; аппараты для дезодорации воздуха; аппараты для загара; аппараты для ионизации воздуха; аппараты для очистки воды; аппараты и машины холодильные; аппараты и установки сушильные; аппараты морозильные; ванны для минеральной воды; вентиляторы (кондиционирование воздуха); вентиляторы (части установок для кондиционирования воздуха); горелки для уничтожения бактерий; грелки; грелки для ног (электрические или неэлектрические); грелки для постели; дистилляторы; камеры холодильные; кондиционеры; лампы для очистки воздуха бактерицидные; лампы ультрафиолетового излучения; мешочки для одноразовой стерилизации; нагреватели бутылок с сосками для детского питания (электрические); палаты белые (санитарно-техническое оборудование); приборы для фильтрования воды; приборы и машины для очистки воздуха; приборы и установки санитарно-технические; приборы с сухим паром для ухода за лицом; стерилизаторы; стерилизаторы воды; стерилизаторы воздуха.
- 44 - дезинтоксикация токсикоманов; диспансеры; дома отдыха или

санатории; имплантация волос; клиники; консультации по вопросам фармацевтики; лечебницы; лечение гомеопатическими эссенциями; массаж; осеменение искусственное; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; санатории; прокат санитарно-технического оборудования; служба санитарная; услуги оптиков; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги психологов; уход за больными; физиотерапия; хирургия пластическая; хосписы.