

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**коллегии палаты по патентным спорам**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия Палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и 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 02.12.2010 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 322659 в связи с его неиспользованием, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «КДВ Яшкино», Кемеровская область (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установила следующее.

Регистрация товарного знака по заявке № 2005734182/50 с приоритетом от 29.12.2005 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 15.03.2007 за № 322659 на имя Открытого акционерного общества «Экспериментально-консервный завод «Лебедянский», Липецкая область (далее – правообладатель), в отношении товаров 05, 29, 30, 31, 32 и 33 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне свидетельства.

Решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – Роспатент) от 23.04.2011 досрочно прекращена правовая охрана товарного знака по свидетельству № 322659 в отношении всех товаров 32 и 33 классов МКТУ.

Товарный знак по свидетельству № 322659 представляет собой словесное обозначение «ИМПУЛЬС IMPULSE», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского и русского алфавитов в две строки.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 07.12.2010 поступило заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 322659 в связи с его неиспользованием в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ: «бисквиты; бриоши; вафли; закуски легкие на базе риса; закуски

легкие на базе хлебных злаков; изделия кондитерские; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели; конфеты, в том числе драже, батончики; конфеты лакричные; конфеты мятные; леденцы; крекеры; кушанья мучные; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); пастилки [кондитерские изделия]; петифуры; печенье; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; тесто миндальное; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; шоколад».

Отсутствие в перечне товаров, перечисленных в свидетельстве № 322659, позиций «закуски легкие на базе риса»; «закуски легкие на базе хлебных злаков» и «изделия кондитерские желеобразные» обуславливает невозможность рассмотрения заявления от 02.12.2010 в отношении упомянутых товаров.

Стороны были уведомлены в установленном порядке о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам по рассмотрению заявления от 02.12.2010, назначенной на 11.02.2011. Правообладатель присутствовал на заседании коллегии, состоявшемся 11.02.2011, однако отзыв по мотивам заявления от 02.12.2010 не представил.

По итогам рассмотрения заявления от 02.12.2010 Роспатентом принято решение от 02.03.2011 о прекращении делопроизводства по заявлению. Решением Арбитражного суда г. Москвы от 05.08.2011 по делу № А40-53042/11-26-384 упомянутое решение Роспатента от 02.03.2011 признано недействительным.

В соответствии с положением статьи 12 Кодекса признание недействительным решения, принятого в административном порядке (статья 11 Кодекса), влечет за собой восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Таким образом, во исполнение решения суда от 05.08.2011 заявление от 02.12.2010 рассматривается повторно.

В адреса сторон в установленном порядке были направлены уведомления от 30.08.2011 с сообщением о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам, назначенной на 28.10.2011.

Правообладатель на заседание коллегии, состоявшееся 28.10.2011, не явился, отзыв по мотивам заявления не представил.

Правовая база для рассмотрения заявления от 02.12.2010, поступившего 07.12.2010, включает 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, введенными в действие 27.12.2002 (далее – Закон), Кодекс и упомянутые Правила.

В соответствии со статьей 1486 Кодекса правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие его неиспользования непрерывно в течение любых трех лет после государственной регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть подано заинтересованным лицом в Палату по патентным спорам. Бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Закона правообладатель уведомляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности об изменении своего наименования, фамилии, имени или отчества, о сокращении перечня товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак, об изменении отдельных элементов товарного знака, не меняющем его существа, о других изменениях, относящихся к регистрации товарного знака.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1505 Кодекса правообладатель обязан уведомлять федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности о любых изменениях, относящихся к государственной регистрации товарного знака, в том числе в наименовании или имени правообладателя, о сокращении перечня товаров, для индивидуализации которых зарегистрирован товарный знак, об изменении отдельных элементов товарного знака, не меняющем его существа.

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

В случае непредставления обладателем исключительного права на товарный знак отзыва на заявление, предусмотренного пунктом 1.12 Правил, Палата по патентным

спорам вправе принять решение о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

Как следует из решения суда от 05.08.2011 лицо, подавшее заявление, является заинтересованным в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 322659.

Направив уведомление правообладателю, Палата по патентным спорам исчерпала свои возможности по извещению его о дате заседания коллегии по рассмотрению заявления от 02.12.2010 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 322659.

В силу изложенного, не располагая отзывом правообладателя на поступившее заявление от 02.12.2010, Палата по патентным спорам не имеет оснований для вывода об использовании товарного знака по свидетельству № 322659 в установленные пунктом 1 статьи 1486 Кодекса сроки в отношении части товаров 30 класса МКТУ, составляющих объем правовой охраны, подлежащий рассмотрению в рамках заявления от 02.12.2010, и, следовательно, не находит оснований для отказа в удовлетворении указанного заявления.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

**удовлетворить заявление от 02.12.2010 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 322659 в отношении товаров «кондитерские изделия; бисквиты; бриоши; вафли; кондитерские изделия для украшения новогодних елок; кондитерские изделия из сладкого теста преимущественно с начинкой; кондитерские изделия на основе арахиса; кондитерские изделия на основе миндаля; карамели; конфеты; лакричные конфеты; мятные конфеты; крекеры; мучные кушанья; леденцы; сладкая молочная масса для кондитерских изделий (заварной крем); пастилки (кондитерские изделия); петифуры; печенье; помадки (кондитерские изделия); пралине; пряники; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; миндальное тесто; фруктово-ягодные торты; съедобные украшения для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; шоколад» 30 класса МКТУ.**