

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой 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, регистрационный №4520, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 15.10.2009 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «ТЕХНОСАД» по свидетельству №251086 в связи с его неиспользованием, поданное компанией Обществом с ограниченной ответственностью «Садторг», Москва (далее — лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака «ТЕХНОСАД» по заявке №2002726129/50 с приоритетом от 06.11.2002 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Реестр) 09.07.2003 за №251086 на имя ООО «Аэроконд», Москва (далее – правообладатель), в отношении товаров 07, 08 и услуг 35, 37, 41 и 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 15.10.2009 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «ТЕХНОСАД» по свидетельству № 251086 в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне свидетельства, в связи с его неиспользованием в течение срока, предшествующего дате подачи заявления, в соответствии с действующим на территории Российской Федерации законодательством.

В адрес правообладателя и его представителя, имеющиеся в материалах дела, в установленном порядке были направлены уведомления от 07.12.2009 о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам,

назначенной на 28.01.2010 года, с приложением копии заявления от 15.10.2009.

На заседании коллегии, состоявшемся 28.01.2010 лицо, подавшее заявление, в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1486 Гражданского кодекса Российской Федерации представило материалы о заинтересованности в подаче заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 251086 и ограничил объем притязаний услугами 35 класса МКТУ.

Правообладатель на заседании коллегии представил отзыв на заявление, доводы которого сводятся к следующему:

- ООО «Техносад» является одним из проектов ООО «Аэроконд», специализирующегося в инженерном обеспечении загородных домов, коттеджей и приусадебных участков. Целью проекта является расширение рынка сбыта продукции и товаров сегмента «дом-сад-огород» как отечественного, так и зарубежного производства в среднеценовой нише;

- до 2006 года проект «Техносад» существовал в виде отдела сбыта товаров садовой техники ООО «Аэроконд», и товарный знак использовался правообладателем для маркировки упаковки производимых товаров. В связи с расширением бизнеса правообладателем было открыто отдельное юридическое лицо ООО «Техносад» и заключен договор простого товарищества, согласно которому товарный знак «ТЕХНОСАД» стал вкладом в совместный капитал Простого товарищества;

- ООО «Техносад» в настоящее время арендует производственные, складские и офисные помещения в г.Москве и активно работает с отечественными производителями садовой техники. Для Тушинского завода им.Чернышева для производства мотокультиваторов типа «Крот» поставляются коленчатые валы и поршневые кольца;

- помимо торгово-закупочной деятельности в рамках проекта разрабатываются и изготавливаются некоторые товары садовой техники, на упаковке которых используется товарный знак;

- в процессе развития проекта сформировалась постоянная сеть сбыта, состоящая из нескольких сотен розничных магазинов в Москве и области, осуществляется поставка товаров в регионы России, а также предлагаются услуги проката и гарантийного/послегарантийного обслуживания сложной садовой техники;

- информационная и рекламная поддержка проекта «Техносад» осуществляется с помощью сайта [www.technosad.ru](http://www.technosad.ru). Товарный знак «Техносад» хорошо известен потребителю на рынке товаров садовой техники Москвы и Центрального региона РФ благодаря длительной рекламе, фирменной упаковке продукции, и долговременными отношениями с контрагентами.

Исходя из вышеизложенного, правообладатель просит отказать в удовлетворении заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

В подтверждение своих доводов правообладатель представил следующие документы, доказывающие использование товарного знака:

- договор простого товарищества между ООО «Аэроконд» и ООО «Техносад» [1];
- договор комиссии от 16.01.2007 заключенный между ООО «Техносад» и ЗАО «КРОКУС» [2];
- договор комиссии с ЗАО «КРОТЕКС» от 10.01.2007[3];
- товарные накладные и счета-фактуры [4];
- договор на предоставление услуг передачи данных и телематических служб глобальной сети Интернет [5];
- образец вывески [6];
- рекламный календарь за 2008 год [7];
- письмо – предложение к продаже [8];
- скотч, маркированный товарным знаком «ТЕХНОСАД» и ярлыки – ценники [9];
- визитка генерального директора ООО «ТЕХНОСАД» [10];

- копия договора на оказание услуг по изготовлению гамака от 01.04.2009 [11];

- карточка регистрации контрольно-кассовой техники [12];

- фотографии вывески, главной страницы сайта, помещения склада и входа в склад [13].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения заявления, Палата по патентным спорам установила следующее.

Правовая база для рассмотрения заявления от 21.07.2008 включает Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3520-I «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие с 17.10.1992 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон), Гражданский кодекс Российской Федерации и упомянутые Правила.

Согласно пункту 1 статьи 22 Закона использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке правообладателем товарного знака или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора в соответствии со статьей 26 Закона.

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.

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 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.

С учетом даты (15.10.2009) поступления заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 15.10.2006 по 14.10.2009, включительно.

В исследуемый период времени исключительные права на товарный знак «ТЕХНОСАД» по свидетельству №251086 принадлежали ООО «Аэроконд».

Коллегия Палаты по патентным спорам исследовала представленные документы и сведения с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель использовал товарный знак «ТЕХНОСАД» по свидетельству №251086 в отношении услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Правообладателем представлен договор простого товарищества №СД1 [1] от 12.01.2006, согласно которого стороны соединяют свои вклады и совместно осуществляют деятельность без образования юридического лица с целью извлечения прибыли путем осуществления проекта по продаже оборудования для инженерного обеспечения загородных домов, коттеджей и приусадебных

участков. Вкладом правообладателя в совместную деятельность является товарный знак «ТЕХНОСАД». На основании указанного договора, фактическое использование товарного знака осуществляется ООО «ТЕХНОСАД».

Представленные договоры [2], [3] подтверждают, что ООО «ТЕХНОСАД» заключало договоры – комиссии с крупными торговыми сетями на продвижение товаров относящихся к 07 и 08 классам МКТУ, указанных в свидетельстве.

Товарные накладные [4] содержат информацию о продаваемом товаре, а печать содержит товарный знак «ТЕХНОСАД».

Представленные документы свидетельствуют об использовании товарного знака на документации, связанной с введением в гражданский оборот.

Договор [5] свидетельствует о том, что Генеральный директор ООО «ТЕХНОСАД» зарегистрировала на свое имя доменное имя technosad.ru. Указанный сайт работает, содержит всю информацию о деятельности ООО «ТЕХНОСАД». Таким образом, «товарный знак «ТЕХНОСАД» используется в сети Интернет.

Письма – предложения к продаже [8], выполнены на фирменных бланках, которые содержат информацию о юридическом лице и на которых размещен товарный знак «ТЕХНОСАД».

Календарь за 2008 года содержит изображение товарного знака и информацию о двух участниках товарищества (правообладателя и ООО «Техносад»).

В качестве иллюстрации использования товарного знака «ТЕХНОСАД» был представлен скотч, маркированный товарным знаком, который используется правообладателем для упаковки товаров в виде рекламного материала.

Таким образом, указанные материалы свидетельствуют об использовании товарного знака в рекламной деятельности, неразрывно связанной с продвижением товаров.

Представленные фотографии вывески, складских помещений, главной страницы сайта не содержат даты и не могут быть приняты во внимание как доказательство использования товарного знака в исследуемый период.

Таким образом, в распоряжение Палаты по патентным спорам были представлены документы, из которых с очевидностью следует, что услуги 35 класса МКТУ непосредственно оказывались ООО «ТЕХНОСАД» как участником простого товарищества, созданного правообладателем. Указанное позволяет коллегии Палаты по патентным спорам сделать вывод о надлежащем использовании знака правообладателем в установленный выше период времени.

В силу изложенного, Палата по патентным спорам не имеет оснований для удовлетворения заявления от 15.10.2009 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №251186 в отношении услуг 35 класса МКТУ.

Что касается особенного мнения, поступившего в Палату по патентным спорам 11.02.2010, то доводы, изложенные в нем, были оценены выше по тексту решения и не требуют дополнительно анализа.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**Отказать в удовлетворении заявления от 15.10.2009, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №251086.**