

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, 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 09.10.2007. Данное заявление подано ООО «Интрас-Красноярск», Россия (далее – лицо, подавшее заявление) о досрочном прекращении правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом "ЛЮБО-ДОРОГО" по свидетельству № 217434 частично в связи с его неиспользованием на территории Российской Федерации непрерывно в течение пяти лет, предшествующих дате подачи заявления, при этом установлено следующее.

Регистрация комбинированного товарного знака со словесным элементом "ЛЮБО-ДОРОГО" была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 22.07.2002 за № 217434 на имя ООО «Сухиничский агропромышленный комбинат», Россия (далее – правообладатель), для товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 33, 42 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации. Элемент ® исключен из самостоятельной правовой охраны. Срок действия регистрации – до 15.12.2010.

Заявление о досрочном прекращении на территории Российской Федерации правовой охраны комбинированного товарного знака со словесным элементом "ЛЮБО-ДОРОГО" по свидетельству № 217434 поступило в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 26.10.2007 в связи с его неиспользованием в течение пяти лет, предшествующих дате подачи заявления. Заявление подано в отношении всех товаров 29 класса МКТУ.

В адрес правообладателя (Руководителю ООО "Сухиничский агропромышленный комбинат", 249270, Калужская обл., г. Сухиничи, ул. Тюленина, д. 22) в установленном порядке было направлено уведомление о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам.

Правообладателем на заседаниях коллегий Палаты по патентным спорам, состоявшихся 17.07.2008, 18.11.2008, а также 17.11.2008 были представлены отзыв и дополнения к нему, доводы которых сводятся к следующему:

- завод по переработке овощей и грибов имеет полувековую историю, вступил в строй в 1954 году, далее был освоен выпуск консервированной продукции из овощей и фруктов – компотов, повидло, маринадов, солений; брикетированных консервантов – каш, киселей, а также производство фарша говяжьего сушеного, колбасных изделий, картофеля хрустящего и макарон;

- в 1999 году завод был преобразован в ООО «Сухиничский Агропромышленный комбинат», были продолжены традиции завода, дополнительно освоен выпуск кукурузных палочек, рыбных изделий, а также осуществлены работы по введению в действие молочного цеха;

- ООО «Сухиничский Агропромышленный комбинат» является одним из ведущих предприятий Калужской области по переработке сельхозпродукции, имеет благодарственные письма от администрации области, награжден медалями и дипломами за активное участие в различных выставках;

- в 2006 году ООО «Сухиничский Агропромышленный комбинат» начал разработку проекта по выпуску молочной продукции, предполагается выпуск молока, кефира, творога, масла и других молочных продуктов.

В подтверждение изложенных доводов представлены следующие документы:

- упаковки товаров – 6 шт. [1];
- календарь настенный – 1 шт. [2];
- договоры поставки: № 2 от 01.01.2003, № 3 от 01.01.2003 (2 экз.), № 2 от 23.04.2007, № 3 от 24.04.2007, № 4 от 25.04.2007, № 6 от 27.04.2007 на 20 л. [3];
- договор № К/24/07 от 14.01.2007 и акт выполненных работ на 8 л. [4];
- техническое задание на разработку упаковки молочной продукции, конфигурации упаковок, листы-макеты упаковок на 9 л. [5];
- договор строительного подряда №09/07 от 09.07.2007 со сметой на 6 л. [6];
- договор № П/0098ДС от 30.09.2007 на 2 л. [7];

- прайс-лист продукции на 1 л. (2 экз.) [8];
- письмо Министерства сельского хозяйства № 02-13/243 от 14.11.2008 на 1 л. (2 экз.) [9];
- копии дипломов и благодарственного письма на 7 л. [10];
- копии страниц «Технологии производства» на 4 л. [11];
- декларация о соответствии, сертификаты соответствия на 6 л. [12];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ЧП «Евсюков П.В.» на 15 л. (2 экз.) [13];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ЧП «Волгин В.В.» на 22 л. (2 экз.) [14];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ООО «Альтаис» на 6 л. [15];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ООО «Виланта» на 10 л. [16];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ЧП «Середкин А.А.» на 67 л. (2 экз.) [17];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ЧП «Заверина Е.В.» на 9 л. [18];
- комплект приходных кассовых ордеров и товарных накладных от ЧП «Алешина» на 31 л. [19].

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении заявления и оставить правовую охрану товарного знака по свидетельству №217434 в силе в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ: «мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; масла и жиры пищевые; яйца, молоко и молочные продукты».

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

09.10.2007 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №217434 частично.

С учетом даты регистрации (22.07.2002) товарного знака по заявке №2000732193/50 правовая база для рассмотрения заявления от 09.10.2007 включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон) и вышеуказанные Правила.

Согласно пункту 1 статьи 22 Закона использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) на упаковке владельцем товарного знака 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 и ярмарках, проводимых в Российской Федерации, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

На основании пункта 3 статьи 22 Закона действие регистрации товарного знака может быть прекращено досрочно полностью или частично, по заявлению любого лица, в связи с неиспользованием товарного знака непрерывно в течение пяти лет с даты регистрации или пяти лет, предшествующих подаче такого заявления. Доказательства использования товарного знака представляются правообладателем.

При решении вопроса о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием могут быть приняты во внимание представленные правообладателем доказательства того, что товарный знак не использовался по независящим от него обстоятельствам.

Пунктом (2) статьи 5С Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 в Стокгольмской редакции 1967 года (далее – Парижская конвенция) определено, что применение товарного знака его владельцем в такой форме, которая отличается от зарегистрированной в какой-

либо из стран Союза лишь отдельными элементами, не изменяющими отличительного характера знака, не влечет за собой признания недействительности регистрации и не ограничивает охрану, предоставленную знаку.

С учетом даты подачи заявления коллегией Палаты по патентным спорам с целью установления факта использования знака рассматривался период времени с 26.10.2002 по 25.10.2007 включительно (далее – период доказывания).

Товарный знак по свидетельству № 217434 является комбинированным. Изобразительная часть представляет собой две окружности разного диаметра, вписанные друг в друга (рисунок круглой печати), в центре окружности меньшего диаметра расположено изображение дымящегося горшка. В пространство между окружностями в верхней части изображения вписан словесный элемент «ЛЮБО-ДОРОГО», а в нижней части помещен элемент ®. Словесный элемент выполнен оригинальным шрифтом заглавными буквами кириллического алфавита. Элемент ® исключен из самостоятельной правовой охраны.

Коллегия Палаты по патентным спорам исследовала представленные материалы с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель или лица, которым он предоставил такое право в установленном порядке, использовали комбинированный товарный знак со словесным элементом "ЛЮБО-ДОРОГО" по свидетельству №217434 в отношении товаров 29 класса МКТУ: «мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; масла и жиры пищевые; яйца, молоко и молочные продукты».

Проанализировав представленные правообладателем фактические данные, Палата по патентным спорам пришла к следующему выводу.

Комплект материалов [3, 13-19]: договоры поставки, товарные накладные, расходные кассовые ордера, подтверждает производство и реализацию правообладателем готовой продукции (кукурузные палочки, сельдь слабосоленая, различного вида супы концентраты и смеси сушеных овощей), расфасованной и маркированной обозначением «ЛЮБО-ДОРОГО». Примерами являются: договор № 2 от 01.01.2003 [3] с ООО «Виланта» на поставку товара – сельдь слабосоленая,

1 сорт, исполнение договора подтверждается комплектом [16], а также договор № 3 от 24.04.2007 [3] с ЧП «Волгин В.В.» на поставку товара – кукурузные палочки, супы концентраты и смесь сушеных овощей; исполнение договора подтверждается комплектом [14].

Правообладателем представлены декларация о соответствии, которые свидетельствуют об участии продукции, произведенной ООО «Сухиничский агропромышленный комбинат» в различных выставках на территории Российской Федерации.

Правообладателем представлены различные дополнительные материалы по подготовке к производству, производству, предложению к продаже и участию произведенной продукции в различных выставках на территории Российской Федерации: сертификаты соответствия [12], прайс-лист [8], а также копии дипломов и благодарственного письма [10], письмо Министерства сельского хозяйства [9].

Договор [4] указывает на изготовление ООО «Офсет плюс» полиграфической и сувенирной продукции, а также средств наружной рекламы делового и рекламного характера по заказу правообладателя, при этом реклама направлена на продвижение торговой марки «Любо-Дорого» (см. пункт 1.1 Договора). Исполнение договора подтверждено актом выполненных работ [4].

Материалы [8, 12], а также представленные упаковки товаров [1] содержат сведения о следующих товарах: «кукурузные палочки, различные овощи, в том числе картофель, морковь, лук и другие, различного вида супы концентраты, мясо сушеное», маркированных комбинированным обозначением со словесным элементом «ЛЮБО-ДОРОГО», а также настенный календарь [2], в котором товар обозначен как – традиционная и микроволновая сушка: картофель, овощи, мясо. На представленных упаковках маркировка выполнена в зелено-желтой или красно-белой цветовой гамме. Исполнение знака в цвете является характерным для приспособления черно-белой регистрации к условиям рынка и не меняет отличительных черт самого знака. В этой связи на основании положений статьи 5С Парижской конвенции Палата по патентным спорам полагает, что форма

использования товарного знака существенно не отличается от зарегистрированной формы.

Таким образом, коллегия Палаты по патентным спорам считает возможным сохранить правовую охрану оспариваемого комбинированного товарного знака со словесным элементом «ЛЮБО-ДОРОГО» по свидетельству №217434 в отношении товаров 29 класса МКТУ: «рыба; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке».

В отношении таких товаров как: «масла и жиры пищевые; молоко и молочные продукты», правообладателем представлен комплект документов [5-7, 11], свидетельствующий о комплексе подготовительных работ к производству указанной продукции.

Так, 09.07.2007 правообладателем был заключен договор строительного подряда [6] с ООО «Техлайн», согласно предмету которого правообладатель заказал работы по проектированию, монтажу фундаментов, изготовлению и монтажу металлоконструкций здания модульного типа на территории комбината Заказчика. Техническое задание на строительство модульного здания, «Технология производства» [11] указывают на назначение указанного здания и его технологическую оснащенность, а именно, на молочный цех. В проекте реконструкции молочного цеха предусмотрено производство: молока питьевого пастеризованного, кефира, творога обезжиренного, сметаны, масла сладкосливочного крестьянского, сыворотки сгущенной.

При этом начат комплекс подготовительных работ для производства указанной молочной и жировой продукции: 13.08.2007 разработано техническое задание на разработку упаковки молочной продукции [5], 20.09.2007 заключен договор [7] об изготовлении этикетно-упаковочной продукции по разработанным эскизам [5].

В настоящее время молочная и жировая продукция ООО «Сухиничский агропромышленный комбинат» не производится, однако комплекс подготовительных работ проделан правообладателем в период доказывания.

Вместе с тем, представленные макеты упаковок [5] касаются молочной продукции, маркированной обозначением со словесным обозначением «ЛЮБО-

ДОРОГО». При этом обозначение представляет собой две окружности разного диаметра, вписанные друг в друга (рисунок круглой печати), в центре окружности меньшего диаметра расположено изображение ежика с крынкой молока. В пространство между окружностями в верхней части изображения вписан словесный элемент «ЛЮБО-ДОРОГО». Словесный элемент выполнен оригинальным шрифтом заглавными буквами кириллического алфавита.

На указанном макете упаковки отсутствует какой-либо изобразительный элемент, воспроизводящий изобразительный элемент товарного знака по свидетельству №217434.

Следует отметить, что оба рассматриваемых обозначения воспринимаются как единые самостоятельные композиции, имеющие в своем составе разные изобразительные элементы. Очевидно, что правообладателем предполагается осуществление использования оспариваемого знака таким образом, что доминирующий элемент единой графической композиции заменяется на другой изобразительный элемент. Указанное приводит к тому, что существенным образом меняется форма использования оспариваемого знака, он теряет свой самостоятельный характер.

В этой связи предполагаемое использование товарного знака с изменением изобразительного элемента было признано коллегией Палаты по патентным спорам меняющим отличительный характер знака, т.е. предполагается использование товарного знака в форме существенно отличающейся от зарегистрированной.

Таким образом, коллегия Палаты по патентным спорам считает факт использования комбинированного товарного знака со словесным элементом «ЛЮБО-ДОРОГО» по свидетельству № 217434 в отношении товаров 29 класса МКТУ: «масла и жиры пищевые; молоко и молочные продукты», недоказанным.

Факт использования правообладателем товарного знака по свидетельству № 217434 в отношении товаров 29 класса МКТУ: «мясо, птица и дичь; желе, варенье, компоты; яйца», необходимо признать недоказанным, поскольку доказательства использования в отношении этих товаров правообладателем не представлены.



В силу изложенного, Палата по патентным спорам не имеет оснований для опровержения утверждения лица, подавшего заявление, о неиспользовании комбинированного товарного знака со словесным элементом «ЛЮБО-ДОРОГО» в установленные пунктом 3 статьи 22 Закона сроки в отношении части товаров 29 класса МКТУ, и, следовательно, не находит оснований для отказа в удовлетворении заявления от 09.10.2007.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:  
**удовлетворить заявление от 09.10.2007, досрочно частично прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 217434, сохранив ее действие в отношении следующих товаров и услуг:**

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

Г (526)

®

(511)

- 29 - рыба, мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке.
- 30 - кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока [маниока], саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус, соусы [приправы]; пряности; 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; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; фруктовые напитки и фруктовые соки.
- 33 - алкогольные напитки [за исключением пива].
- 42 - обеспечение временного проживания; медицинский, гигиенический и косметический уход; ветеринарная и сельскохозяйственная службы; юридическая служба; промышленные и научные исследования и разработки; программирование; реализация товаров.