

**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 ППС), рассмотрела заявление, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.11.2010, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Традиции», Московская обл. (далее — лицо, подавшее заявление) о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №335514 в связи с его неиспользованием, при этом установила следующее.

Регистрация указанного товарного знака произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее - Госреестр) 10.10.2007 за №335514 по заявке №2006721271/50 с приоритетом от 21.07.2006 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Рыбоперерабатывающее предприятие №1» (далее - правообладатель) для услуг 43 класса МКТУ, приведенных в перечне регистрации. Регистрация данного товарного знака действует до 21.07.2016.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака зарегистрировано словесное обозначение «КЕРОСИНКА» (керосиновый прибор с фитилями, служащий для приготовления пищи), выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 11.11.2010 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №335514 в отношении всех зарегистрированных услуг 43 класса МКТУ в связи с

неиспользованием товарного знака в течении трех лет, предшествующих дате подачи заявления.

Лицом, подавшим заявление, были представлены материалы, свидетельствующие о заинтересованности ООО «Традиции» в подаче заявления и досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №335514 в отношении всех зарегистрированных услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Правообладатель товарного знака по свидетельству №335514, ознакомившись в установленном порядке с поступившим заявлением, в подтверждение использования принадлежащего ему товарного знака представил следующие материалы:

- Устав ООО «Рыбоперерабатывающее предприятие №1» [1];
- Свидетельство о государственной регистрации №101061 [2];
- Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 20.04.2009 №47022 [3];
- Заключение ООО «Частное охранное предприятие «Централизованная охрана» от 08.10.2009 [4];
- Лицензия 24.11.2009, регистрационный номер 01023 [5];
- Санитарно-эпидемиологическое заключение от 28.09.2009 [6];
- Договор субаренды №315 от 01.09.2009 [7];
- Договор субаренды №114 от 01.05.2010 [8];
- Акты от 31.05.2010, 30.06.2010, 31.07.2010, 31.08.2010 [9];
- Договор субаренды №238 от 15.04.2010 [10];
- Акты от 31.07.2010, 31.08.2010, 30.09.2010 [11];
- Договор поставки 69-юр от 04.05.2010 [12];
- товарные накладные от 12.07.2010, 15.08.2010, 04.07.2010, 28.06.2010, 20.05.2010, 06.05.2010, 04.05.2010, 01.06.2010, 12.07.2010, 20.07.2010 [13];

- Платежные поручения №548 от 29.06.2010, №562 от 30.06.2010, №1043 от 24.08.2010 [14];

- Договор №29 от 04.05.2010, акт от 30.09.2010 [15];

- Договор на ведение бухгалтерского учета от 01.01.2009, акт от 31.07.2009 [16];

- Договор №05/06 на техническое обслуживание и ремонт контрольно-кассовой и компьютерной техники от 15.05.2009, акты от 31.07.2010, 30.09.2010 [17];

- Договор перевозки пассажиров №736 от 01.01.2010 [18];

- Акты от 08.09.2010, 14.09.2010, 18.05.2010, 28.09.2010 (вознаграждение согл. дог. №29 от 04.05.2010) [19];

- Платежное поручение №354 от 18.05.2010, №1155 от 08.09.2010, №117 от 14.09.2010, №1257 от 28.09.2010 [20];

- кассовые чеки [21];

- фотографии [22].

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, Палата по патентным спорам установила следующее.

Правовая база для рассмотрения заявления от 11.11.2010 включает Закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 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), Кодекс и упомянутые Правила.

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.

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

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.

Товарный знак по свидетельству №335514 представляет собой словесное обозначение «КЕРОСИНКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 43 МКТУ - закусочные, кафе, кафетерии, рестораны, услуги баров, услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом.

В соответствии с заявлением ООО «Традиции», поступившим в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.11.2010, Палата по патентным спорам исследовала представленные документы с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель оказывал на территории Российской Федерации вышеперечисленные услуги 43 класса МКТУ с использованием товарного знака по свидетельству №335514 в период с 11.11.2007 по 10.11.2010, включительно.

По информации из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за указанный период времени

правообладателем оспариваемого товарного являлось ООО «Рыбоперерабатывающее предприятие №1» (сокращенное фирменное наименование ООО «РПП №1» [1, 3]).

Проанализировав документы [1-22], представленные правообладателем, Палата по патентным спорам пришла к выводу о том, что они свидетельствуют об использовании товарного знака «КЕРОСИНКА» по свидетельству №355514 на территории Российской Федерации в указанный в заявлении период времени в отношении услуги 43 МКТУ «кафе».

Товарный знак «КЕРОСИНКА» присутствует на вывеске, рекламном плакате, нанесен на столы и вешалки, используемые в кафе [22].

На имя правообладателя получены лицензия и санитарно-эпидемиологическое заключение [5, 6], позволяющие ему реализовывать в розницу алкогольную продукцию в кафе «КЕРОСИНКА», расположенному по адресу Чувашская Республика, г. Чебоксары, пл. Речников, д. 1.

Помещение по вышеуказанному адресу используется ООО «РПП №1» на основании договоров субаренды [7-11], заключенных правообладателем с ООО «Исток».

ООО «РПП №1» имеет заключение о том, что помещение кафе «КЕРОСИНКА» соответствует единым требованиям по технической укрепленности и оснащенности средствами охранной сигнализации [4].

ООО «Центр технического обслуживания» по заказу правообладателя оказывает услуги по техническому обслуживанию контрольно-кассовой и компьютерной техники, находящихся в кафе «КЕРОСИНКА» [17].

Кассовые чеки [21] свидетельствуют о том, что кафе «КЕРОСИНКА» в лице ООО «ИСТОК» осуществляло продажу различных блюд и напитков, в том числе в исследуемый период времени (торт венеция сливочно вишневый по чеку №392788 от 02.04.2010, свинина по керосиновски по чеку №393186 от 03.04.2010).

При этом согласно договору [15] ООО «ИСТОК» изготавливало блюда и реализовывало их в кафе «КЕРОСИНКА», принадлежащем правообладателю, по поручению ООО «РПП №1» (пункт 1 договора). Пунктом 2.1.1 договора [15]

определено, что ассортимент (меню) и рецепты блюд предоставляются и утверждаются ООО «РПП №1», кроме того, ООО «РПП №1» предоставляет ООО «ИСТОК» пищевую продукцию для исполнения своего поручения (пункт 2.2.5 договора). ООО «ИСТОК» в свою очередь на основании пунктов 2.1.2 и 2.1.5 договора обязан размещать на кассовом чеке название кафе «КЕРОСИНКА» и предоставлять ООО «РПП №1» отчет о выполненной работе. Исполнение договора [15] подтверждено платежными поручениями [20].

Резюмируя изложенное, Палата по патентным спорам пришла к выводу о том, что представленные ООО «РПП №1» документы свидетельствуют о том, что ООО «ИСТОК» в соответствии с требованиями пункта 2 статьи 1486 Кодекса осуществляло использование товарного знака «КЕРОСИНКА» под контролем правообладателя в отношении услуги 43 класса МКТУ - кафе.

Доказательства использования товарного знака «КЕРОСИНКА» в отношении других услуг 43 класса МКТУ, приведенных в перечне регистрации №335514, правообладателем представлены не были.

В связи с этим у коллегии Палаты по патентным спорам нет оснований для отказа в удовлетворении заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «КЕРОСИНКА» по свидетельству №335514 в отношении той части услуг 43 класса МКТУ, для которой правообладатель не подтвердил факт использования принадлежащего ему товарного знака.

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

**удовлетворить заявление от 11.11.2010 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству №335514 в отношении услуг 43 класса МКТУ «закусочные, кафетерии, рестораны, услуги баров, услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом».**