

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.02.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ГУРМАН», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о признании отозванной заявки № 2018756626 на государственную регистрацию товарного знака, при этом установлено следующее.

Обозначение «**9 mn**» по заявке № 2018756626, поданной 20.12.2018, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 18, 24, 25, 26, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

В связи с поступлением заявки на государственную регистрацию товарного знака в соответствии с пунктом 16 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Министерства экономического

развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрирован в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572) (далее – Правила), была произведена проверка поступления пошлин и установлено, что пошлины, предусмотренные подпунктами 2.1 и 2.4 приложения № 1 к Положению о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами, утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации от 10 декабря 2008 г. № 941 с изменениями (Собрание законодательства Российской Федерации, 2008, № 51, ст. 6170, 2011, № 39, ст. 5487, 2013, № 47, ст. 6106) (далее – Положение о пошлинах), не поступили. Заявителю 10.01.2019 направлены извещения о начислении пошлин по заявке № 2018756626 в размере 2450.00 руб. (подпункт 2.1 приложения № 1 к Положению о пошлинах) и в размере 15050.00 руб. (подпункт 2.4 приложения № 1 к Положению о пошлинах).

Поскольку в двухмесячный срок с даты уведомления о начислении пошлины на администрируемый Роспатентом код доходов Федерального бюджета пошлины не поступили, в дополнительный срок уплата требуемых пошлин в размере, увеличенном на 50 процентов, не произведена, а оплата по платежным документам №№ 124 и 123 от 03.09.2019 на сумму 3675.00 руб. и 22757.00 руб. произведена лицом, не являющимся заявителем по заявке, Роспатентом 03.10.2019 было принято решение о признании отозванной заявки № 2018756626 на государственную регистрацию товарного знака.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.02.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с принятым Роспатентом решением. Доводы возражения сводятся к следующему:

- необходимые пошлины были уплачены в дополнительный срок, предусмотренный пунктом 11 Положения о пошлинах (09.09.2019 в Роспатент были представлены платежные документы №№ 123 и 124 от 03.09.2019 на сумму 22575.00 и 3675.00 рублей);

- фактическая уплата пошлины подтверждена в заключении, являющимся приложением к решению Роспатента от 03.10.2019;

- указанные пошлины были уплачены индивидуальным предпринимателем Гордеевой Марией Николаевной, действующим по поручению заявителя, в соответствии с договором поручения и доверенностью;

- договор поручения ошибочно не был представлен в Роспатент с платежными поручениями, подтверждающими оплату пошлины;

- информация о пошлинах по инициативе заявителя была предоставлена в Роспатент посредством личного кабинета пользователя сервиса «Электронная подача заявки на товарный знак», который является представителем заявителя и лица, осуществляющего уплату пошлины;

- тот факт, что данные действия были совершены именно по инициативе заявителя, свидетельствует о том, что заявитель знал об уплате пошлин, давал поручение на их оплату и через своего представителя направил сведения об оплате в Роспатент;

- ранее Гордеева Мария Николаевна уже неоднократно оплачивала за заявителя пошлины в рамках делопроизводства по регистрации других товарных знаков (заявки №№ 2019704173, 2018756686), эти пошлины были приняты и учтены;

- Роспатент не предоставил возможности заявителю направить копию договора поручения и доверенности на Гордееву Марию Николаевну, в рамках которой пошлины были оплачены;

- с учетом ранних поручений на оплату пошлин, отзыв заявки стал для заявителя полной неожиданностью.

В связи с изложенным заявитель просит отменить решение о признании заявки отозванной на государственную регистрацию товарного знака и возобновить делопроизводство по заявке № 2018756626.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) копия договора поручения от 02.09.2019;

(2) копия доверенности от 02.09.2019;

(3) копия решения Роспатента от 03.10.2019 о признании заявки на товарный знак № 2018756626 отозванной;

(4) копии платежных документов №№ 123 и 124 от 03.09.2019.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (03.10.2019) принятия решения Роспатента о признании отозванной заявки № 2018756626 на государственную регистрацию товарного знака правовая база для рассмотрения возражения включает в себя вышеупомянутый Кодекс, Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов, утвержденный приказом Министерства экономического развития Российской Федерации № 483 от 20.07.2015 (зарегистрирован в Министерстве юстиции Российской Федерации 27.08.2015 за № 38712) с изменениями (далее – Регламент), а также упомянутые выше Правила.

Согласно пункту 1 статьи 1249 Кодекса за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, с государственной регистрацией программы для ЭВМ, базы данных, топологии интегральной микросхемы, товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам, с государственной регистрацией залога этих прав и предоставления права использования результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации по договору, взимаются соответственно патентные и иные пошлины.

Согласно подпункту 1 пункта 71 Регламента административная процедура проверки уплаты пошлин и формальной экспертизы заявки включает, в частности, административное действие по проверке уплаты пошлин:

- за регистрацию заявки и принятие решения по результатам формальной экспертизы;
- за проведение экспертизы обозначения, заявленного в качестве товарного знака, и принятие решения по ее результатам.

Согласно пункту 16 Правил до начала формальной экспертизы заявки проверяется уплата пошлин.

Согласно пункту 73 Регламента, а также пункту 18 Правил, в случае если по результатам проверки уплата пошлины в размере и порядке, установленных Положением о пошлинах, не подтверждена, заявителю направляется уведомление о начислении соответствующей пошлины с указанием необходимости уплатить пошлину в течение двух месяцев со дня направления указанного уведомления.

Согласно подпункту 1 пункта 90 Регламента, а также абзацу второму пункта 19 Правил по заявке готовится решение о признании заявки отозванной, если пошлины в размере и порядке, установленных Положением о пошлинах, не уплачены.

Согласно пункту 30 Регламента перечень юридически значимых действий, связанных с предоставлением государственной услуги, за совершение которых взимаются пошлины, размеры, порядок и сроки уплаты пошлин, а также основания для уменьшения размеров пошлин или возврата уплаченной пошлины, установлены Положением о пошлинах.

Анализ материалов дела заявки № 2018756626 показал следующее.

Заявка № 2018756626 была подана через личный кабинет пользователя сервиса «Электронная подача заявки на товарный знак». Пользователь сервиса «Электронная подача заявки на товарный знак» подписывает документы, направляемые в ведомство, усиленной электронной цифровой подписью.

Делопроизводство по заявкам, поданным через сервис электронной подачи, ведется в электронной форме. Размещение электронной формы документов

(уведомлений, решений), подписанных электронной подписью уполномоченных лиц, осуществляется в соответствии с пунктом 5 Административного регламента в личном кабинете пользователя сервиса «Электронная подача заявки на товарный знак».

В порядке, предусмотренном пунктами 71 и 73 Регламента, заявителю направлено уведомление от 10.01.2019 с указанием необходимости в течение двух месяцев со дня направления указанного уведомления уплатить пошлину за регистрацию заявки и принятие решения по результатам формальной экспертизы, а также за проведение экспертизы обозначения, заявленного в качестве товарного знака, и принятие решения по ее результатам.

Размер пошлин исчисляется в соответствии с Положением о пошлинах (см. пункт 30 Административного регламента), составлял на 28.12.2018 (с учетом скидки, предусмотренной пунктом 7 Положения о пошлинах) 2450.00 руб. (пункт 2.1 приложения № 1 к Положению о пошлинах) и 15050.00 руб. (пункт 2.4 приложения № 1 к Положению о пошлинах).

Размещение уведомления от 10.01.2019 в личном кабинете пользователя сервиса «Электронная подача заявки на товарный знак» соответствует требованиям Административного регламента. К уведомлению приложены извещения о начислении пошлин, которым присвоены уникальные идентификаторы начисления: 16801000000044340050 и 16801000000044340085 (на суммы 2450.00 руб. и 15050.00 руб.).

Начисления осуществлены с указанием идентификатора плательщика (ИНН: 5029210948, КПП 772501001) с использованием сведений, указанных при подаче заявки № 2018756626.

В связи с тем, что в двухмесячный срок с даты направления указанного документа на администрируемый Роспатентом код доходов Федерального бюджета вышеуказанные пошлины не поступили, 26.03.2019 в адрес для переписки было направлено уведомление формальной экспертизы, в котором сообщалось об отсутствии сведений об уплате начисленной пошлины, а также о том, что, если в

установленный срок уплата пошлин не будет произведена, заявка № 2018756626 будет признан отозванной на основании пункта 19 Правил.

Дополнительно 04.06.2019 в адрес для переписки было направлено уведомление формальной экспертизы, в котором сообщалось об отсутствии сведений об уплате начисленной пошлины, а также о дополнительном шестимесячном сроке для уплаты увеличенного размера пошлин, исчисляемом со дня истечения срока, указанного в уведомлении от 10.01.2019.

Таким образом, заявитель был вправе до 11.09.2019 произвести оплату пошлины в увеличенном размере, а именно в размере 3675.00 руб. (пункт 2.1 приложения № 1 к Положению о пошлинах) и 22575.00 руб. (пункт 2.4 приложения № 1 к Положению о пошлинах).

Получив указанное уведомление от 04.06.2019, заявитель инициировал оплату пошлин (с возражением представлены платежные документы №№ 123 и 124 от 03.09.2019 (4)) в размере 3675.00 руб. и 22575.00 руб.

Вместе с тем, в нарушение пункта 4 Положения о пошлинах уплата пошлин осуществлена не лицом, обратившимся за совершением юридически значимых действий (заявителем – ООО «ГУРМАН»), а также не его представителем – пользователем сервиса «Электронная подача заявки на товарный знак», а индивидуальным предпринимателем Гордеевой М.Н.

До 11.09.2019 от плательщика (Гордеевой М.Н.) ходатайств о зачете средств, поступивших в уплату пошлин (излишне уплаченных сумм), в счет других пошлин не поступало. Договор поручения на оплату пошлины также не поступал. Следовательно, в распоряжении Роспатента отсутствовало документальное основание для зачета денежных средств, перечисленных по платежным документам №№ 123 и 124 от 03.09.2019.

Решение Роспатента о признании заявки на государственную регистрацию товарного знака № 2018756626 отозванной было принято 03.10.2019, то есть по истечении всех сроков, предусмотренных Положением о пошлинах, что свидетельствует о правомерности принятого решения в соответствии с требованиями Административного регламента и Правил.

Вместе с тем коллегия полагает возможным принять во внимание следующие обстоятельства.

С возражением заявителем представлена копия договора поручения от 02.09.2019 (1), подтверждающего факт поручения Гордеевой М.Н. на оплату пошлин, уплаченных по платежным документам №№ 123 и 124 от 03.09.2019. Данный документ свидетельствует о возможности зачета указанных сумм пошлин.

При этом коллегия отмечает, что указанные суммы пошлин уплачены в установленные Положением о пошлинах сроки и в установленном размере, и на дату рассмотрения возражения не зачтены плательщиком в счет других пошлин.

Таким образом, коллегия считает возможным возобновить делопроизводство по заявке № 2018756626.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**удовлетворить возражение, поступившее 03.02.2020, отменить решение Роспатента от 03.10.2019 и возобновить делопроизводство по заявке № 2018756626.**