

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 от 10.10.2011, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.10.2011, поданное ООО «Успех», г. Красноярск (далее — лицо, подавшее заявление) о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №344583 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) 27.02.2008 за №344583 по заявке №2006705737/50 с приоритетом от 13.03.2004 на имя ООО «Янеж», г. Красноярск (далее - правообладатель), для товаров/услуг 05, 19, 41, 44 классов МКТУ, приведенных в перечне регистрации. Регистрация данного товарного знака действует до 13.03.2016.

Товарный знак по свидетельству №344583 представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита зеленого цвета. Слева от словосочетания размещен изобразительный элемент в виде композиции из стилизованно выполненных трех деревьев зеленого цвета, переходящих в горизонтальную полосу такого же цвета, и солнца,

выполненного желтым цветом. Горизонтальная полоса подчеркивает снизу словесный элемент.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 10.10.2011 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №344583 в отношении всех товаров и услуг 05, 19, 41, 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, вследствие его неиспользования в течение трех лет, предшествующих дате подачи заявления.

В подтверждение заинтересованности в подаче заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №344583 лицо, подавшее заявление, представило следующие документы:

- устав ООО «Успех» [1];
- сертификат соответствия на устройство электронагревательное «Сибирская здравница УН-1» [2];
- паспорт и руководство по эксплуатации «Устройство электронагревательное «Сибирская здравница» (мини сауны профилактической) УН-1», буклет [3];
- товарные накладные [4];
- распечатка из государственного реестра лекарственных средств [1];
- распечатка с сайта ООО «Янеж» [2];
- сертификат соответствия на бальзам косметический «Раритет», полученный ООО «Янеж» [3];
- сертификат соответствия на «Установку тепловую УТФ-1 для физиотерапевтической мини-сауны», полученный ООО «Янеж» [4];
- регистрационное удостоверение на изделие медицинской техники «Установка тепловая физиотерапевтическая (МИНИ-САУНА) УТФ-1» [5];
- распечатка с сайта Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социальной защиты [6];

- отзыв санатория Сарыгаш [7];
- Рекомендательное письмо Красноярской школы высшего спортивного мастерства по видам борьбы им. Д.Г. Миндиашвили [8];
- рекламный буклет мини-сауна профилактическая «Сибирская здравница» [9];
- рекламный буклет кедровая мини-сауна «Здравница» из Сибири [10];
- буклет «Применение кедровой арома-сауны «Сибирская здравница» (АЗТ-01) и бальзамов серии «Хвойный дар» в оздоровительных целях» [11];
- распечатка с сайта www.sibkedr.ru относительно саун «Здравница», произведенных ООО «Успех» [12];
- технические условия на устройство электронагревательное «СИБИРСКАЯ ЗДРАВНИЦА» УН-1 [13];
- Решение Арбитражного суда Красноярского края по делу №А33-64/2009 от 08.09.2009 [14];
- Предписание о прекращении недобросовестной конкуренции №21834 от 26.12.2011 и Решение ФАС №21833 от 26.12.2011 [15];
- письмо Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам №02/34-10016/41 от 17.11.2011, адресованное в Федеральную антимонопольную службу по Красноярскому краю [16];
- распечатка товарного знака «Сибирская Здравница» по свидетельству №435187 [17];
- распечатка Решения о принятии к рассмотрению заявки №2011733364 на государственную регистрацию товарного знака (знака обслуживания) «Здравница» [18];
- Постановление третьего Арбитражного апелляционного суда по делу №А33-64/2009 от 12.01.2010 [19];

- Постановление Федерального Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа по делу №А33-64/2009 от 15.04.2010 [20];

- обращение, адресованное Заместителю Руководителя Роспатента Л.Л. Кирий, поступившее 02.03.2012 [21];

- письмо, адресованное Главному врачу Учреждения Российской академии наук Больница Красноярского научного центра Сибирского отделения РАН [22];

- договор о совместной деятельности от 14.09.2011 [23];

- Лицензия на осуществление медицинской деятельности от 10.07.2008, предоставленная ООО «4 сезона» [24];

- письмо Учреждения Российской академии наук Больницы Красноярского научного центра Сибирского отделения РАН №15306/51-66 от 05.03.2012 [25].

Правообладатель товарного знака по свидетельству №344583, ознакомленный в установленном порядке с поступившим заявлением, в подтверждение использования принадлежащего ему товарного знака представил следующие документы:

- календарь и рекламный буклет [26];

- распечатка с сайта <http://sibzravnica.ru> [27];

- свидетельства о регистрации ООО «СИБИРСКАЯ КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА» [28];

- пособие для врачей Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации Российского научного центра восстановительной медицины и курортологии [29];

- макеты табличек [30];

- фото мини-сауны «Кедровая здравница» [31];

- сертификат соответствия на установку тепловую УТФ-1 для физиотерапевтической мини-сауны [32];

- регистрационное удостоверение изделия медицинского назначения [33];

- договоры, касающиеся реализации мини-саун «Кедровая здравница» и бальзамов серии «Раритет» [34];
- товарные накладные [35];
- паспорта на мини-сауну «Кедровая здравница» [36];
- договор на передачу коммунальных услуг (энергоресурсов) пользователю нежилым помещением от 01.11.2004 [37];
- Решение Арбитражного Суда Красноярского края по делу №А33-64/2009 от 08.09.2009 [38];
- Решение Федеральной Антимонопольной службы управления по Красноярскому краю от 26.12.2011 №21833 [39];
- письмо ООО «Группа АСВОМЕД» [40];
- статья «Контрафактная продукция» в газете «Вечерний Красноярск» №15/159 от 23.04.2008 [41];
- уведомление, ходатайство, протокол, решение Палаты по патентным спорам [42];
- упаковка бальзамов серии «Раритет» с маркировкой «Кедровая здравница» [43];
- договоры купли-продажи [44];
- товарные накладные [45];
- платежные поручения [46];
- отзыв по использованию мини-сауны «Кедровая здравница» и бальзамов серии «Раритет» [47];
- клинический опыт применения мини-сауны профилактической «Кедровая здравница» и бальзамов наружного применения серии «Раритет» в лечебных целях [48];
- отзывы по использованию мини-сауны «Кедровая здравница» [49];

- схема сборки кабины [50];
- приказ по ООО «Янеж» №13/08 от 20.11.2008 [51];
- письмо Академии зимних видов спорта [52];
- договор о создании клуба здоровья «Кедровая здравница» от 20.11.2008, товарная накладная [53];
- договор о создании клуба здоровья «Кедровая здравница» от 23.01.2009, товарная накладная [54];
- договоры купли-продажи, товарные накладные, платежные поручения, касающиеся бальзамов [55].

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

Правовая база для рассмотрения заявления от 10.10.2011 включает Кодекс и упомянутые Правила ППС.

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.

Согласно пункту 2 статьи 1484 Кодекса исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; 2) при выполнении работ, оказании услуг; 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

Товарный знак по свидетельству №344583 представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Изобразительный элемент в виде солнца и трех деревьев расположен слева от словесного элемента, а под ним выполнена горизонтальная прямая линия. Словесный элемент, деревья и прямая линия выполнены зеленым цветом, а солнце – желтым цветом. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 05 «бальзамы для медицинских целей», 19 «конструкции», услуг 41 – «клубы здоровья», 44 – «лечебницы; помощь медицинская; физиотерапия» классов МКТУ.

Согласно заявлению ООО «УСПЕХ» от 10.10.2011, поступившему 11.10.2011, испрашивается досрочное прекращение правовой охраны товарного знака по свидетельству №344583 в отношении всех товаров и услуг 05, 19, 41, 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Из представленных лицом, подавшим заявление, материалов [1-25] усматривается, что деятельность ООО «УСПЕХ» связана с производством/реализацией устройств электронагревательных (мини-саун) и бальзамов.

Для маркировки мини-саун ООО «УСПЕХ» использовало обозначения «Сибирская здравница» и «Здравница из Сибири», а для маркировки бальзамов – обозначение «Хвойный дар».

Лицо, подавшее заявление, является правообладателем товарного знака «Сибирская Здравница» по свидетельству №435187, зарегистрированного в отношении товаров 10, 11 классов МКТУ, а также подало заявку №2011733364 на государственную регистрацию товарного знака «Здравница» в отношении товаров и услуг 10, 11, 19, 44 классов МКТУ.

Между ООО «УСПЕХ» и правообладателем товарного знака по свидетельству №344583 существует спор, связанный с нарушением исключительных прав на указанный товарный знак, который рассматривался Федеральной Антимонопольной Службой, а также Арбитражным Судом Красноярского края, Федеральным Арбитражным Судом Восточно-Сибирского округа, третьим Арбитражным Апелляционным Судом (к заявлению приложены соответствующие решения и постановления [14, 15, 19, 20]).

Лицо, подавшее заявление, в связи с вопросом заинтересованности в досрочном прекращении товарного знака по свидетельству №344583 относительно услуг 41, 44 классов МКТУ представило договор [23], заключенный ООО «УСПЕХ» с ООО «4 Сезона» о совместной деятельности по оказанию физиотерапевтических процедур под обозначением «Кедровая Здравница» с использованием мини-саун «Сибирская здравница». ООО «4 Сезона» имеет

лицензию на осуществление услуг медицинской деятельности. Согласно указанному договору (пункт 1.6) 65 % прибыли от оказания услуг распределяется ООО «4 Сезона», а 35 % - ООО «УСПЕХ». Договор не подтвержден документами, свидетельствующими об его исполнении, вместе с тем, данный договор свидетельствует о намерении ООО «УСПЕХ» оказывать совместно с другим лицом услуги медицинского характера.

Из совокупности представленных документов коллегия палаты по патентным спорам усматривает, что ООО «УСПЕХ» является заинтересованным лицом в подаче заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №344583 в отношении всех товаров и услуг 05, 19, 41, 44 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В этой связи коллегия палаты по патентным спорам исследовала представленные документы [26-55] с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель вводил в гражданский оборот товары 05, 19 и оказывал услуги 41, 44 классов МКТУ с использованием комбинированного товарного знака со словесным элементом «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА» по свидетельству №344583 в период с 10.10.2008 по 10.10.2011, включительно.

В указанный период времени правообладателем товарного знака по свидетельству №344583 являлось ООО «ЯНЕЖ».

Из представленных правообладателем документов следует, что ООО «ЯНЕЖ» является производителем мини-сауны (установка тепловая физиотерапевтическая УТФ-1), для маркировки которой используется комбинированное обозначение со словесным элементом «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА», соответствующее товарного знака по свидетельству №344583.

На имя ООО «ЯНЕЖ» получено регистрационное удостоверение [33], разрешающее производство, продажу и применение на территории Российской Федерации установки тепловой физиотерапевтической УТФ-1 (мини-сауны).

Согласно паспорту и руководству по эксплуатации [36, 50], указанный товар представляет собой кабину, выполненную из древесины сибирского кедра,

используемую для прогрева воздуха воздушно-паровой смесью, в связи с чем указанный товар относится к неметаллическим передвижным конструкциям и сооружениям, отнесенным МКТУ к 19 классу.

Кроме того, ООО «ЯНЕЖ» выпускает бальзамы наружного применения серии «Раритет», на упаковке которых присутствует товарный знак по свидетельству №344583 [43].

Мини-сауны и бальзамы были введены в гражданский оборот на территории Российской Федерации в исследуемый период времени, о чем свидетельствуют договоры купли-продажи и договоры поставки, товарно-транспортные накладные с отметками о получении товаров различными юридическими лицами, платежные поручения [34, 35, 44-46, 55].

Правообладателем представлены отзывы по использованию мини-сауны «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА» и бальзамов серии «Раритет» [47, 49], а также клинический опыт применения мини-сауны и бальзамов в лечебных целях [48].

Из совокупности представленных документов коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу о том, что комбинированный товарный знак со словесным элементом «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА» по свидетельству №344583 использовался правообладателем в исследуемый период времени на товарах 05 класса МКТУ «бальзамы для медицинских целей» и товарах 19 класса МКТУ «конструкции».

В то же время из имеющихся в распоряжении коллегии палаты по патентным спорам документов не усматривается, что ООО «ЯНЕЖ» возмездно оказывало третьим лицам услуги 41 – «клубы здоровья» и 44 – «лечебницы; помощь медицинская; физиотерапия».

Правообладателем представлен договор [54] о создании совместно с Муниципальным спортивным учреждением дополнительного образования «Радуга» клуба здоровья «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА» для обслуживания спортсменов. Также в деле имеются документы о создании на базе Больницы

Красноярского научного центра Сибирского отделения РАН лечебницы «КЕДРОВАЯ ЗДРАВНИЦА».

Вместе с тем, никаких документов, свидетельствующих о реальном функционировании в рассматриваемый период времени клуба здоровья и лечебницы, правообладателем представлено не было. Также не представлено никаких документов, позволяющих судить о том, что посетители клуба здоровья и лечебницы оплачивали предоставляемые им услуги.

В этой связи лицом, подавшим заявление, представлено письмо [25] главного врача Больницы Красноярского научного центра Сибирского отделения РАН. В указанном письме содержится информация о том, что ООО «Янеж» в соответствии с договором от 01.11.2004 было предоставлено во временное пользование помещение до 10.01.2006, однако за арендуемый период времени Больницей совместно с ООО «Янеж» платных услуг не оказывалось.

Таким образом, в отношении услуг 41, 44 классов МКТУ правообладателем не опровергнуто утверждение о неиспользовании принадлежащего ему знака.

Резюмируя изложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не имеет оснований для вывода об использовании правообладателем принадлежащего ему товарного знака по свидетельству №344583 в установленный законодательством срок в отношении услуг 41, 44 классов МКТУ.

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

удовлетворить заявление от 10.10.2011 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству №344583 в отношении услуг 41 класса МКТУ «клубы здоровья» и 44 класса МКТУ «лечебницы; помощь медицинская; физиотерапия».