

**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 24.06.2011 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №360170 в связи с его неиспользованием, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Снек», г.Тула (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака «ВЕЗУНЧИК» по заявке №2002700818/50 с приоритетом от 11.01.2002 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 01.12.2003 за №259632 на имя Шмони́на Серге́я Станисла́вовича, г. Иваново, в отношении товаров 28, 29, 30, 32 услуг 39 классов МКТУ. В результате договора об отчуждении исключительного права на товарный знак на имя Кузнецовой Ирины Александровны, г. Калуга, в отношении товаров 30 класса МКТУ присвоено свидетельство №360170 (далее – правообладатель). Товарный знак представляет собой словесное обозначение «ВЕЗУНЧИК», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 21.06.2011 поступило заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №360170 в отношении всех товаров 30 класса МКТУ в связи с его неиспользованием непрерывно в течение трех лет, предшествующих подаче заявления.

В адрес правообладателя и в адрес для переписки, указанные в материалах заявки, в установленном порядке были направлены уведомления от 08.07.2011 о дате заседания коллегии Палаты по патентным спорам, назначенной на 17.08.2011, с приложением копии заявления в адрес правообладателя.

На заседании коллегии Палаты по патентным спорам, состоявшемся в назначенное время, правообладатель и лицо, подавшее заявление, присутствовали.

В качестве подтверждения заинтересованности в подаче заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №360170 согласно требованиям пункта 1 статьи 1486 Кодекса, лицо, подавшее заявление, представило материалы, анализ которых показал следующее.

Лицо, подавшее заявление - ООО «Снек» с 2008 года осуществляет деятельность по производству и реализации кукурузных палочек под обозначением «Счастливый везунчик». Изготовление указанного товара осуществляет ИП Н.А. Матяш по поручению ООО «Снек» о чем свидетельствует договор подряда от 14.01.2008.

Лицом, подавшим заявление, представлены образцы продукции (этикетки) «Изделия крупяные экструдированные палочки кукурузные сладкие» под обозначением «Счастливый Везунчик».

На продукцию правообладателя «Изделия крупяные экструдированные палочки кукурузные сладкие» выданы сертификаты соответствия на ООО «Снек».

Кроме того, лицо, подавшее заявление, подало заявку на регистрацию в качестве товарного знака №2010723154, в отношении сходного обозначения «СЧАСТЛИВЫЙ ВЕЗУНЧИК», в связи с чем, товарный знак по свидетельству №360170 может являться препятствием для регистрации указанной заявки в отношении однородных товаров.

С учетом возможности получения исключительных прав по указанной заявке и представленных материалов лицом, подавшим заявление и осуществляющим свою коммерческую деятельность под обозначением «Счастливый Везунчик» в отношении товара «палочки кукурузные сладкие», которые относятся к кондитерским изделиям, коллегия Палаты по патентным спорам усматривает его

заинтересованность в отношении товаров 30 класса МКТУ, также относящихся к кондитерским изделиям – «вафли; галеты; продукты зерновые; карамель [конфеты]; кондитерские изделия; кондитерские изделия для украшения новогодних елок; кондитерские изделия на основе арахиса; кондитерские изделия на основе миндаля; конфеты; крекеры; кремы; кукуруза воздушная [попкорн]; кукуруза измельченная; кукуруза поджаренная; кукурузная мука; кукурузные хлопья; кускус; конфеты лакричные; палочки лакричные (кондитерские изделия); леденцы; мармелад (кондитерские изделия); марципаны; мед; миндальное печенье; изделия кондитерские мучные; мюсли; мята для кондитерских изделий; конфеты мятные; пастилки [кондитерские изделия]; петифуры [печенье]; печенье; печенье сухое; пироги с фруктово-ягодной начинкой; пирожные; торты; кексы; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; пудинги; солодовые галеты; сухари; украшения съедобные для мучных кондитерских изделий; хлопья из зерновых продуктов».

В отношении иных товаров 30 класса МКТУ, указанных в материалах заявления, коллегия не находит подтверждения намерений по ведению реальной деятельности, то есть в отношении данных товаров заинтересованность в досрочном прекращении правовой охраны не проиллюстрирована и не доказана.

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

- в материалах заявления не содержится каких - либо сведений о заинтересованности лица, подавшего заявление, в досрочном прекращении товарного знака правообладателя;
- в материалах дела не представлено ни одного доказательства того, что товарный знак «Везунчик» по свидетельству №360170 не использовался ИП Кузнецовой И.А. непрерывно в течении трех лет вплоть до подачи заявления ООО «Снек» о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №360170.

Правообладателем были представлены копии следующих документов:

1. договор поставки №38 от 01.03.2009; товарная накладная №382; счет-фактура №382;

2. дистрибьюторский договор №20 от 20.01.2009; товарная накладная №253; счет-фактура;

3. дистрибьюторский договор №14 от 18.01.2009; товарная накладная №110; счет-фактура;

4. договор №40 от 15.01.2009 с приложением; акт выполненных работ №00000035;

5. упаковка продукции.

На основании изложенного правообладатель считает, что заявление ООО «Снек» подлежит отклонению в полном объеме.

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

Правовая база для рассмотрения заявления от 24.06.2011 включает в себя указанные выше Гражданский кодекс Российской Федерации и 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.

Оспариваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «ВЕЗУНЧИК», выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Коллегия Палаты по патентным спорам исследовала представленные документы и сведения с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель использовал товарный знак по свидетельству №360170 в отношении обозначенных выше товаров 30 класса МКТУ.

С учетом даты (24.06.2011) поступления заявления, период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 24.06.2008 по 23.06.2011 включительно.

Так, из представленных документов следует, что правообладателем заключены: договор поставки продукции – зерно кукурузы для поп-корна «Везунчик» с ООО «Гринвич Вест»; дистрибьюторский договор с ООО «Амбар»; дистрибьюторский договор с ООО «ТДК «Гермес».

Кроме того, правообладателем заключен договор на изготовление и печать этикетки «зерно кукурузы для поп-корна «Везунчик» с ООО «КРЕАТИВ».

Однако, правообладателем не представлено документов, свидетельствующих об исполнении вышеперечисленных договоров и, следовательно, не предоставляется возможности судить был ли введен товар в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

В этой связи представленные документы не могут быть положены в основу вывода об использовании знака правообладателем.

Таким образом, представленные материалы не позволяют прийти к выводу об использовании товарного знака по свидетельству №360170 надлежащим лицом в соответствии с требованиями статьи 1486 Кодекса.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам приходит к выводу:

**удовлетворить заявление от 24.06.2011, досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству №360170 в отношении товаров 30 класса МКТУ – «вафли; галеты; продукты зерновые; карамель [конфеты]; кондитерские изделия; кондитерские изделия для украшения новогодних елок; кондитерские изделия на основе арахиса; кондитерские изделия на основе миндаля; конфеты; крекеры; кремы; кукуруза воздушная [попкорн]; кукуруза измельченная; кукуруза поджаренная; кукурузная мука; кукурузные хлопья; кускус; конфеты лакричные; палочки лакричные (кондитерские изделия); леденцы; мармелад (кондитерские изделия); марципаны; мед; миндальное печенье; изделия кондитерские мучные; мюсли; мята для кондитерских изделий; конфеты мятные; пастилки [кондитерские изделия]; петифуры [печенье]; печенье; печенье сухое; пироги с фруктово-ягодной начинкой; пирожные; торты; кексы; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; пудинги; солодовые галеты; сухари; украшения съедобные для мучных кондитерских изделий; хлопья из зерновых продуктов».**