

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 20.09.2011, поданное компанией «Лёвенброй АГ», Федеративная Республика Германия (далее – лицо, подавшее заявление), о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 210067 в связи с его неиспользованием, при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «RADLER» по заявке № 99721097/50 с приоритетом от 10.12.1999 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 27.03.2002 за № 210067 в отношении товаров и услуг 32, 35 и 42 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, на имя ЗАО «Московский пиво-безалкогольный комбинат «ОЧАКОВО», Россия (далее – правообладатель). Срок действия регистрации продлен до 10.12.2019.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 20.09.2011 поступило заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 210067 в связи с неиспользованием знака в сроки, предусмотренные пунктом 1 статьи 1486 Кодекса. Заявление подано в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне свидетельства.

С заявлением, а также на заседании коллегии палаты по патентным спорам, состоявшемся 23.11.2011, лицом, подавшим заявление, были представлены материалы [1], касающиеся заинтересованности в подаче заявления от 20.09.2011, и

даны устные пояснения к ним.

Представленные материалы [1] свидетельствуют, что лицо, подавшее заявление, осуществляет хозяйственную деятельность в области производства и реализации слабоалкогольной продукции, в частности пива «Löwenbräu». В линейке продукции имеется напиток (смесь пива с лимонадом) «Löwenbräu RADLER», который компания планирует производить и реализовывать на территории России.

В этой связи, коллегия палаты по патентным спорам усматривает заинтересованность лица, подавшего заявление от 20.09.2011, и рассматривает его в отношении товаров и услуг 32, 35 и 42 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Правообладателем, ознакомленным в установленном порядке с мотивами заявления, на заседаниях коллегий, состоявшихся 23.11.2011 и 17.01.2012, были представлены отзыв и дополнения к нему, доводы которых сводятся к следующему:

- правообладатель осуществляет деятельность на рынке слабоалкогольной продукции более тридцати лет (с 1978 года), на сегодняшний день в состав компании входит 18 предприятий, это крупнейшее 100 % российское предприятие пиво-безалкогольной отрасли без участия иностранного капитала;

- правообладатель приступил к подготовке и производству пробных партий напитка (пиво с лимонадом) под товарным знаком «RADLER», разработав дизайн этикетки в декабре 2009 года;

- вся производимая правообладателем продукция передается на реализацию ООО «Фирма Надежда», созданную с целью продвижения на рынок продукции правообладателя. Отношения между компаниями регулируются договором сотрудничества;

- в свою очередь ООО «Фирма Надежда» реализует продукцию покупателям, например, поставлялся ООО «ПИВОЦЕНТР» продукт «Очаковское специальное RADLER»;

- в настоящий момент готовится рекламная кампания данного продукта в средствах массовой информации.

В подтверждение изложенных доводов представлены следующие материалы:

- копия договора сотрудничества от 03.01.2000 [2];
- распечатка с информацией о принадлежности сайта [3];
- копия прайс-листа [4];
- копии страниц Устава ЗАО «Московский пиво-безалкогольный комбинат «ОЧАКОВО», за 1996 и 2011 годы [5];
- рекламный лист [6];
- распечатки с сайта правообладателя [7];
- копии товарно-транспортных накладных [8];
- копии материалов договора поставки № 95 от 01.12.2005 [9];
- копии материалов договоров: № 798 от 23.11.2009, № 12/1 от 01.04.2011 [10];
- копия платежного поручения № 466 от 18.03.2010 [11];
- копии материалов договора купли-продажи № 21/27-О, Н/04 от 01.01.2003 [12];
- копия технологической инструкции, 2008 год [13].

На основании изложенного правообладатель просит оставить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 210067 в силе в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне свидетельства.

На заседании коллегии, состоявшемся 17.01.2012, лицом, подавшим заявления, были даны пояснения по материалам [2-13] (см. Приложение № 2 к Протоколу), согласно которым представленные документы не могут свидетельствовать о надлежащем использовании знака, поскольку отсутствуют образцы продукции, этикетка или хотя бы фотография образцов продукции. Кроме того, отсутствует сертификат, разрешение или другой документ, выданный государственными органами (пиво подлежит обязательной сертификации), а такой товар, но не прошедший сертификацию, не может быть реализован на территории Российской Федерации.

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

Правовая база для рассмотрения заявления от 20.09.2011 включает

вышеуказанные Кодекс и Правила ППС.

На основании пункта 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.

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 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 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. Бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

В соответствии с пунктом 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;

5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

С учетом даты подачи (20.09.2011) заявления коллегией палаты по патентным спорам с целью установления факта использования знака рассматривался период времени с 20.09.2008 по 19.09.2011 включительно (период доказывания).

Коллегия палаты по патентным спорам исследовала представленные документы и сведения с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель или лица, которым он предоставил такое право в установленном порядке, либо другие лица, осуществляющие использование товарного знака под контролем правообладателя, использовали товарный знак по свидетельству № 210067 в отношении следующих товаров и услуг:

32 - пиво; минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков;

35 - изучение рынка; агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации; сбыт товара через посредников;

42 - реализация товаров; снабжение продовольственными товарами и напитками.

Товарный знак «RADLER» по свидетельству № 210067 является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Проанализировав представленные правообладателем фактические данные, палата по патентным спорам установила следующее.

Правообладатель представляет собой одну из ведущих компаний, основным направлением деятельности которой является производство и поставка

безалкогольной и слабоалкогольной продукции. На официальном сайте компании (<http://www.ochakovo.ru/>) приведена информация, что компания была основана в 1978 г. и постепенно стала лидером рынка натурального кваса и слабоалкогольных коктейлей. Также отмечено, что суммарные мощности всех пиво-безалкогольных заводов «Очаково» рассчитаны на выпуск 260 миллионов декалитров напитков ежегодно. На сегодняшний день Напитки компании поставляются в 60 регионов России и более чем в 30 зарубежных стран, таких как США, Канада, Япония, Германия, Греция, Израиль, страны СНГ и другие страны.

Анализ представленных материалов [2-13] показывает, что реализация производимой продукции осуществляется посредством компании ООО «Фирма Надежда». Так, в соответствии с договором сотрудничества [2] правообладатель обязан продавать всю выработанную продукцию указанной компании по согласованным ценам (п. 2.2.2), а ООО «Фирма Надежда» обязано обеспечивать реализацию продукции (п. 2.5.2). Договор был заключен 03.01.2000, но в п. 7.1 договора указано, что срок действия договора определяется с момента его подписания и является бессрочным.

Согласно товарно-транспортным накладным [8] (см., например, заказ № 1/ОР-00691/09 от 12.11.2009) правообладателем были поставлены различные товары (пиво, слабоалкогольные напитки газированные, ликер, поддон, кег, в том числе пиво специальное «Radler»). Также, о хозяйственных взаимоотношениях правообладателя и ООО «Фирма Надежда» свидетельствует договор [12], согласно которому первый передает в собственность второго продукцию в объемах, определяемых потребностью покупателя. Договор был заключен 01.01.2003, однако является бессрочным и о его исполнении свидетельствуют платежные документы [12] (например, платежное поручение № 6568 от 11.12.2009).

Указанное свидетельствует о реализации правообладателем собственной продукции, а также о наличии контроля за деятельностью лица, оказывающего услуги по реализации этой продукции, со стороны правообладателя.

Дальнейшая реализация товаров происходила по договорам поставки. Так, по договору [9] с ООО «Пивоцентр» была поставлена продукция, производимая ЗАО

«Московский пиво-безалкогольный комбинат «ОЧАКОВО». Исполнение договора подтверждено соглашением об отгрузке по платежному поручению [9], датированным 10.01.2009. Ассортиментный перечень товаров, реализуемых ООО «Фирма Надежда», представлен в документе [4].

Правообладателем также показана деятельность по разработке дизайна этикетки для пивного коктейля «RADLER», в подтверждение чего представлены материалы договора № 798 [10].

Использование товарного знака для товаров осуществлялось путем его размещения на самом товаре, в документации и на сайте.

Следует отметить, что напиток «RADLER» изготавливается на основе пива и относится к слабоалкогольной продукции, что подтверждается и правообладателем, и лицом, подавшим заявление. Таким образом, данный товар не может быть отнесен к различным безалкогольным напиткам, имеющимся в перечне товарного знака по свидетельству № 210067.

Таким образом, коллегия палаты по патентным спорам приходит к выводу об использовании товарного знака «RADLER» по свидетельству № 210067 в отношении товара 32 класса МКТУ: «пиво».

Документов по использованию рассматриваемого товарного знака в отношении других товаров 32 класса МКТУ и услуг 35 и 42 классов МКТУ правообладателем представлено не было. Следует отметить, что материалы по реализации собственной продукции не могут свидетельствовать об оказании услуг по реализации товаров для третьих лиц. Кроме того, на заседании коллегии, состоявшемся 17.01.2012, представителем правообладателя были даны устные пояснения, согласно которым правообладатель реализует только собственный товар и не осуществляет реализацию товаров для третьих лиц.

В силу указанного, палата по патентным спорам не имеет оснований для вывода об использовании товарного знака по свидетельству № 210067 в отношении части товаров 32 класса МКТУ и всех услуг 35 и 42 классов МКТУ в установленный пунктом 1 статьи 1486 Кодекса срок, и, следовательно, не находит оснований для отказа в удовлетворении заявления от 20.09.2011.

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

удовлетворить заявление от 20.09.2011 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 210067 в отношении всех услуг 35 и 42 классов МКТУ, а также товаров 32 класса МКТУ: «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков».