

**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, ГК РФ) 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 28.12.2010, поданное ООО «Роялти», Российская Федерация (далее — лицо, подавшее заявление) о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №334026 в связи с его неиспользованием, при этом установила следующее.

Правообладателем словесного товарного знака «RASPUTIN» по заявке №2005719135/50 с приоритетом от 02.08.2005, зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 12.09.2007 за №334026, является БЕРЕНЦЕН-Группе АГ, Германия (далее – правообладатель).

Правовая охрана товарного знака по свидетельству №334026 действует в отношении товаров 33 класса МКТУ – «алкогольные напитки, за исключением пива».

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности поступило заявление от 28.12.2010 о досрочном прекращении правовой охраны словесного товарного знака «RASPUTIN» по свидетельству №334026 в связи с его неиспользованием в течение трех лет, предшествующих подаче заявления.

Материалы, касающиеся заинтересованности лица, подавшего заявление, в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №334026 в отношении вышеуказанных товаров приложены к заявлению.

Правообладателем товарного знака «RASPUTIN» по свидетельству №334026 в качестве доказательств использования товарного знака представлены следующие источники информации:

1. Лицензионное соглашение о производстве и дистрибуции от 22 июня 2009 года между БЕРЕНЦЕН-Группе АГ и ВВГ ГмбХ.
2. Сублицензионный договор между ВВГ ГмбХ и обществом с ограниченной ответственностью «БрянскСпиртПром» от 2 сентября 2010 года.
3. Сертификат соответствия № РОСС RU АВ32.Н00628.
4. Декларация о соответствии, зарегистрированная 14 октября 2010 года под номером РОСС RU.АВ32.Д01251.
5. Отчет о посещении завода ООО «БрянскСпиртПром», составленный 24 ноября 2010 года.
6. Дистрибьюторское соглашение от 2 сентября 2010 года между ООО «БрянскСпиртПром» и ООО «АБСОЛЮТ».
7. Товарные накладные, товарно-транспортные накладные и счета-фактуры № 00001180 от 18 ноября 2010 года, № 00001185 от 19 ноября 2010 года, № 00001327 от 10 декабря 2010 года; удостоверения о качестве и справки к товарно-транспортным накладным.
8. Оборотно-сальдовая ведомость ООО «АБСОЛЮТ» по счету 41 (товары на складах) за период с ноября по декабрь 2010 года в отношении водки «Распутин».
9. Договор поставки Продукции между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Прибой, товарные накладные, товарно-транспортные накладные и счета-фактуры № 10186 от 20 декабря 2010 года, № 9718 от 2 декабря 2010 года.
10. Договоры поставки Продукции между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Причал, товарная накладная, товарно-транспортная накладная и счет-фактура № 10467 от 27 декабря 2010.
11. Ведомость ООО «АБСОЛЮТ» по товарам в НТТ за период с ноября по декабрь 2010 года в отношении водки «Распутин».
12. Счёт № 00000949 от 14.10.10, выставленный ООО «БрянскСпиртПром» ООО «АБСОЛЮТ» за водку «Распутин».
13. Платёжное поручение ООО «АБСОЛЮТ» № 953 от 19.10.2010.
14. Платёжное поручение ООО «АБСОЛЮТ» № 983 от 25.10.2010.
15. Платёжное поручение ООО «АБСОЛЮТ» № 3174 от 09.11.2010.
16. Платёжное поручение ООО «АБСОЛЮТ» № 3442 от 02.12.2010.
17. Платёжное поручение ООО «АБСОЛЮТ» № 630 от 17.12.2010.

18. Договор поставки от 4 декабря 2007 г. между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «АРС».
19. Товарная накладная, счет-фактура и товарно-транспортная накладная № 10222 от 21.12.2010.
20. Платёжное поручение ООО «АРС» № 220 от 23.12.2010.
21. Письмо ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «АРС» от 30.03.2011.
22. Договор поставки от 14 января 2010 г. между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Владэн».
23. Товарная накладная, счет-фактура и товарно-транспортная накладная № 5728 от 29 ноября 2010.
24. Платёжное поручение ООО «Владэн» № 203 от 21.12.2010.
25. Договор поставки от 8 мая 2009 г. между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Нарва».
26. Товарная накладная, счет-фактура и товарно-транспортная накладная № 10012 от 14 декабря 2010.
27. Платёжное поручение ООО «Нарва» № 40 от 12.01.2011.
28. Договор поставки от 11 августа 2008 г. между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Продукты для Вас».
29. Товарная накладная, счет-фактура и товарно-транспортная накладная № 5761 от 01 декабря 2010 г.
30. Платёжное поручение ООО «Продукты для Вас» (доп. офис № 8630/01685 г. Остров) № 795 от 21.12.2010 г.
31. Договор поставки от 14 июля 2008 г. между ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Эмбер».
32. Товарная накладная, счет-фактура и товарно-транспортная накладная № 10364 от 23 декабря 2010.
33. Платёжное поручение ООО «Эмбер» № 12 от 11.01.2011.
34. Письмо ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Эмбер» от 30.03.2011.
35. Платёжное поручение ООО «Прибой» № 426 от 16.12.2010.
36. Платёжное поручение ООО «Прибой» № 454 от 29.12.2010.
37. Письмо ООО «АБСОЛЮТ» и ООО «Прибой» от 30.03.2011.
38. Отчёт о розничных продажах ООО «АБСОЛЮТ» за 03.12.2010.
39. Отчёт о розничных продажах ООО «АБСОЛЮТ» за 18.12.2010.
40. Отчёт о розничных продажах ООО «АБСОЛЮТ» за 25.12.2010.
41. Лицензия № 2251 Б 068691 от 27 февраля 2009 года, выданная ООО «БрянскСпиртПром» на производство алкогольной продукции.

42. Лицензия № 20541 Б 057905, выданная 3 декабря 2009 года ООО «АБСОЛЮТ» на закупку, хранение и поставки алкогольной продукции.
43. Лицензия № 871, выданная 27 октября 2009 года ООО «АБСОЛЮТ» на розничную продажу алкогольной продукции.
44. Статья под названием «Rasputin оживет в Брянске», опубликованная в газете «Коммерсант» № 205/П (4505) от 8 ноября 2010 года.
45. Статья под названием «Rasputin подмигнет из Брянска», опубликованная 8 ноября 2010 года в газете «РБК Daily».
46. Видеосюжет 60-го канала о производстве водки «Распутин» (1 DVD-диск), письмо ИА «Наш Брянск.ru».
47. Отчет от 17 декабря 2010 года о проведении исследований образцов Продукции.

По мнению правообладателя, представленные материалы свидетельствуют о том, что товарный знак по свидетельству №334026 в указанный в заявлении период использовался при производстве водки на основании лицензионного и сублицензионного договоров.

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

Правовая база для рассмотрения поступившего заявления включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 за № 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), ГК РФ и упомянутые Правила ППС.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1484 Кодекса использованием товарного считается размещение товарного знака

- 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;

- при выполнении работ, оказании услуг;

- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

- в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

- в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

На основании 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.

Использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора, 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.

При решении вопроса о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования могут быть приняты во внимание представленные правообладателем доказательства того, что товарный знак не использовался по независящим от него обстоятельствам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован и (или) их упаковке владельцем товарного знака или лицом, которому такое право предоставлено на основе лицензионного договора в соответствии со статьей 26 Закона.

Использованием может быть признано также применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Российской Федерации, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

Согласно заявлению, поступившему в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.12.2010, товарный знак по свидетельству №334026 не использовался в отношении товаров 33 класса МКТУ в течение трех лет, предшествующих подаче заявления, а именно в период с 28.12.2007 по 27.12.2010 включительно.

Товарный знак по свидетельству №334026 представляет собой словесное обозначение «RASPUTIN», выполненное заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом.

Анализ представленных правообладателем документов [1-47] показал, что они позволяют сделать вывод об использовании в Российской Федерации товарного знака по свидетельству №334026 с незначительными изменением шрифта, не влияющим на его различительную способность, в отношении товаров 33 класса МКТУ – «алкогольные напитки, за исключение пива» в указанный выше срок.

Так, в течение данного периода и по сей день товарный знак «RASPUTIN» используется на основании сублицензионного договора, заключённого между Обществом с ограниченной ответственностью «БрянскСпиртПром», находящимся по адресу: 241050 Брянская обл., г. Брянск, б-р Гагарина, д.14 (далее — «Сублицензиат») и швейцарской компанией ВВГ ГмбХ, находящейся по адресу: Баарерштрассе 53, 6304 Цуг, Швейцария (далее — «Лицензиат»), от 02.09.2010 года и зарегистрированного в ФИПС 01.11.2010 года под номером РД0071988 (далее — «Сублицензионный договор»). Сублицензионный договор был заключен на основании лицензионного соглашения о производстве и дистрибуции, заключённого Лицензиатом с Правообладателем 22 июня 2009 года и зарегистрированного Роспатентом 11.12.2009 года под номером РД0058110 (далее — «Лицензионный договор»).

В рамках исполнения Сублицензионного договора Сублицензиат размещает товарный знак на этикетках и на упаковке производимой им алкогольной продукции, к которой относится водка Rasputin Regular в бутылках емкостью 0,5 литра (далее — «Продукция»). Еще до начала производства Продукции Сублицензиат получил

сертификаты соответствия и принял декларацию соответствия, подтверждающие качество Продукции.

В соответствии с Сублицензионным договором Сублицензиат обязан поставлять произведенную продукцию исключительно одному дистрибьютору, а именно обществу с ограниченной ответственностью «АБСОЛЮТ». В целях реализации данного полномочия Сублицензиат заключил с ООО «АБСОЛЮТ» Дистрибьюторское соглашение от 02.09.2010 года, на основании которого осуществляются поставки произведенной Продукции.

В пределах спорного периода Сублицензиат поставил ООО «АБСОЛЮТ» три партии Продукции — 18 и 19 ноября, а также 10 декабря 2010 года, всего 62 000 бутылок емкостью 0,5 л, что подтверждается товарными накладными, товарно-транспортными накладными, счетами-фактурами, платежными документами.

Полученную от Сублицензиата Продукцию ООО «АБСОЛЮТ» поставляло организациям, осуществляющим розничную торговлю алкоголем. Всего в пределах спорного периода ООО «АБСОЛЮТ» поставило Продукцию различным розничным продавцам, в том числе, ООО «Прибой» и ООО «Причал». Это подтверждается договорами поставки, товарными накладными, товарно-транспортными накладными и счетами-фактурами, платежными документами.

В силу изложенного, Палата по патентным спорам имеет основания для вывода об использовании товарного знака по свидетельству №334026 в установленные пунктом 9 статьи 1486 Кодекса сроки в отношении товаров 33 класса МКТУ – «алкогольные напитки, за исключением пива» и, следовательно, не находит оснований для удовлетворения заявления от 28.12.2010.

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

**отказать в удовлетворении заявления от 28.12.2010 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №334026.**