

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 22.07.2011 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №352856 в связи с его неиспользованием, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Хладокомбинат», г. Углич (далее – лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака «ЛАКТЭВИЯ» по заявке №2007707794/50 с приоритетом от 22.03.2007 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 17.06.2008 за №352856 на имя ООО Научно-производственная фирма «Эвитон», Москва в отношении товаров 05, 29 классов МКТУ (далее – правообладатель).

Товарный знак представляет собой словесное обозначение «ЛАКТЭВИЯ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.07.2011 поступило заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №352856 в отношении части товаров 29 класса МКТУ (масло сливочное, молоко, продукты молочные, сыры, творог соевый), указанных в перечне свидетельства, в связи с его неиспользованием непрерывно в течение трех лет, предшествующих подаче заявления.

В адрес правообладателя в установленном порядке было направлено уведомление от 03.08.2011 с приложением копии заявления и сообщением о дате заседания коллегии палаты по патентным спорам, назначенной на 04.10.2011.

На заседании коллегии палаты по патентным спорам, состоявшемся 04.10.2011, правообладатель отсутствовал.

Заявление было рассмотрено на заседании коллегии палаты по патентным спорам от 04.10.2011 и по результатам рассмотрения заявления Роспатентом было принято решение от 24.10.2011 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №352856 в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное, молоко, продукты молочные, сыры, творог соевый».

Решением Арбитражного суда города Москвы от 11.05.2011 по делу №А40-19065/12-26-177, признано недействительным решение Роспатента от 24.10.2011 года о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №352856 в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное, молоко, продукты молочные, сыры, творог соевый».

В соответствии с положением статьи 12 Гражданского кодекса Российской Федерации признание недействительным решения Роспатента влечет за собой восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Таким образом, во исполнение вышеуказанных судебных актов заявление от 22.07.2011 рассматривается коллегией палаты по патентным спорам повторно.

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 №352856 согласно требованиям пункта 1 статьи 1486 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, подавшее заявление, представило материалы, свидетельствующие об осуществлении им деятельности по производству молочных продуктов, и в связи с предполагаемым производством йогуртов была подана заявка на регистрацию товарного знака «ЛАКТАВИЯ» №2011712206/50.

Указанное свидетельствует о наличии заинтересованности в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №352856 в отношении части товаров 29 класса МКТУ - масло сливочное, молоко, продукты молочные, сыры, творог соевый.

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

- правообладатель товарного знака по свидетельству №352856 - ООО НПФ «Эвитон», организованное в 2000г., занимается разработкой и производством кисломолочных продуктов;
- ООО НПФ «Эвитон» осуществлял и осуществляет производство следующих пищевых молочных продуктов: «Продукт кисломолочный сухой симбиотический», «Продукт кисломолочный сухой «Пробиотический комплекс», на которые проставляется товарный знак «ЛАКТЭВИЯ»;
- согласно Общероссийскому классификатору продукции (ОКП), продукция: «Продукт кисломолочный сухой симбиотический», «Продукт кисломолочный сухой «Пробиотический комплекс» отнесена к категории 922351 (продукты кисломолочные сухие распылительной сушки). Согласно градации Общероссийского классификатора стандартов (ОКС), данная продукция отнесена к категории 67.100.10 (Молоко и продукты из переработанного молока);
- в 2009г. были согласованы Технические условия ТУ 9222-007-52428374-09 «Продукт кисломолочный «Лактэвия».

В доказательство использования спорного товарного знака правообладателем были представлены копии следующих документов:

1. Письмо Территориального органа федеральной службы государственной статистики по г. Москве;
2. ТУ 9223-004-52428374-06, ТУ 9223-00952428374-10 и каталожные листы;
3. Санитарно-эпидемиологические заключения от 01.02.2010, от 23.03.2006;
4. Образец упаковки продукции по В ТУ 9223-004-52428374-06;
5. Образец упаковки продукции по В ТУ 9223-009-52428374-10;
6. Этикетки на продукцию по ТУ 9223-009-52428374-10;

7. Листовка, сопровождающая продукцию;
8. Рекламная брошюра «Пробиотические продукты «Лактэвия»;
9. Товарные накладные, сопровождающие реализацию продукции серии «Лактэвия»;
10. Технические условия ТУ 9222-007-52428374-09 «Продукт кисломолочный «Лактэвия»;
11. Санитарно-эпидемиологическое заключение от 28.12.2009;
12. Договор на осуществление экспериментальной выработки №16/09 от 16.06.2009;
13. Макеты этикеток на продукт кисломолочный «Лактэвия»;
14. Протокол общего собрания участников ООО НПФ «Эвитон»;
15. Информация из справочных источников: Гурвич М.М., Лященко Ю.Н. «Лечебное питание. Полный справочник», Шендеров Б.А. «Медицинская микробная экология и функциональное питание», «Справочник по диетологии» под ред. В.А. Тутельяна;
16. Протоколы испытаний;
17. Дипломы и грамоты за 2009 год;
18. Договоры поставки продукции;
19. Платежные поручения, товарные накладные.

На основании изложенного правообладатель просит оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №352856 в отношении всех товаров, указанных в свидетельстве.

Ознакомившись с отзывом правообладателя, лицо, подавшее заявление, отмечает следующее:

- указанные в документах ООО «Эвитон» симбиотические препараты и закваски относятся не к 29-му классу, а к 05-му классу МКТУ;
- конечным товаром, производимым ООО «Эвитон», являются именно микроорганизмы - пробиотики, но никак не молочные продукты;
- выпускаемые ООО «Эвитон» симбиотические препараты с лечебным эффектом реализуются именно в аптеках и не имеют отношения к 29-му классу МКТУ - молоко и молочные продукты;

- препараты ООО «Эвитон» это не сухие молочные продукты, пищевую ценность которых можно восстановить, добавив воды, как в сухое молоко, либо его аналоги. Это препараты, которые нужно принимать непосредственно вовнутрь в виде таблеток и капсул, а также закваски, при помощи которых нужно сквашивать молоко, чтобы получить искомый кисломолочный продукт, но это не сам кисломолочный продукт;
- ценовой диапазон молочных продуктов и симбиотических препаратов с лечебным эффектом совершенно различен.

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

Правовая база для рассмотрения заявления от 22.07.2011 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 «ЛАКТЭВИЯ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

С учетом даты (22.07.2011) поступления заявления, период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 22.07.2008 по 21.07.2011 включительно.

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 №352856 в отношении обозначенных выше товаров 29 класса МКТУ.

Из представленных документов следует, что компания правообладателя ООО НПФ «Эвитон» занимается разработкой и производством кисломолочных продуктов.

Согласно представленным образцам продукции и упаковкам [4, 5, 6], товарный знак по свидетельству №352856 используется в том виде, как он зарегистрирован.

Продукция «Лактэвия» вырабатывается в соответствии с технической документацией [2].

Данная техническая документация согласована в установленном порядке с «Государственной санитарно-эпидемиологической службе Российской Федерации» (для ТУ 9223-004-52428374-06), и «Федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека» (для ТУ 9223-00952428374-10) [2].

Реализация продукции «Лактэвия» производится в соответствии с договорами [18] ООО НПФ «Эвитон» с ООО «Флайтекс», что подтверждается платежными поручениями и товарными накладными [9, 19].

Помимо указанных документов были представлены материалы, из которых прослеживается использование спорного товарного знака в отношении производства и реализации кисломолочной продукции, а именно: сертификаты соответствия,

санитарно-эпидемиологические заключения на кисломолочную продукцию, маркируемую товарным знаком «Лактэвия» за исследуемый период времени [3, 11], а также рекламные материалы и дипломы [8, 17].

Фактически произведенные товары могут быть соотнесены с родовым понятием «продукты молочные», поскольку данные продукты, согласно Общероссийскому классификатору продукции отнесены к категории 922351 – продукты кисломолочные сухие. Согласно градации Общероссийского классификатора стандартов, данная продукция отнесена к категории 67.100.10 – молоко и продукты из переработанного молока. Из представленной инструкции следует, что для приготовления кисломолочного продукта «ЛАКТЭВИЯ» используется сухое вещество и один литр молока [7].

Исходя из изложенного, указанный продукт можно отнести к молочным продуктам, которые используются практически во всех диетах и отнесены к лечебно-профилактической категории продуктов.

Таким образом, кисломолочные продукты, в частности, и молочные продукты в целом обладают лечебно-профилактическими свойствами, также являются продуктами питания и входят в объем правовой охраны спорной регистрации (товары 29 класса МКТУ «продукты молочные»), следовательно, в отношении них может быть признан факт использования знака.

Однако, для остальных товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное, молоко, сыры, творог соевый», указанных в перечне свидетельства №352856, правообладателем не представлено документов, свидетельствующих об использовании данного товарного знака в соответствии с требованиями статьи 1486 Кодекса.

Таким образом, факт использования товарного знака «ЛАКТЭВИЯ» в отношении этих товаров правообладателем не подтвержден.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам делает вывод о том, что ООО НПФ «Эвитон» используется для индивидуализации товаров, таких как «продукты молочные», товарный знак «ЛАКТЭВИЯ» по свидетельству №352856.

Учитывая изложенное, палата по патентным спорам приходит к выводу:

удовлетворить заявление от 22.07.2011, досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству №352856 в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное, молоко, сыры, творог соевый».