

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения 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 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила), рассмотрела заявление от 25.05.2010, поданное ЗАО «Аптеки 36,6», Россия (далее – лицо, подавшее заявление), о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №284706, при этом установлено следующее.

Товарный знак по заявке №2001709169/50 с приоритетом от 29.03.2001 зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 21.03.2005 за №284706 на имя ОАО «Диод», Россия в отношении товаров 05, 29-31 классов МКТУ и услуг 35, 42 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства. Срок действия регистрации продлен до 29.03.2011.

В соответствии с данными Госреестра, опубликованными 12.09.2006, внесены изменения в сведения о правообладателе в части его наименования: ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД", а также в части сокращения перечня товаров, в отношении которых зарегистрирован товарный знак.

На основании договора об уступке товарного знака, зарегистрированного Роспатентом 14.08.2006 за №РД0011230, в отношении всех товаров и услуг правообладатель передал свое исключительное права на вышеуказанный товарный знак ООО «Лоза», Россия.

На основании договора об уступке товарного знака, зарегистрированного Роспатентом 19.11.2007 за №РД0029083, в отношении всех товаров и услуг

правообладатель передал свои исключительные права на вышеуказанный товарный знак ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД", Россия (далее – правообладатель).

В соответствии с данными Госреестра 28.07.2010 внесены изменения в перечень товаров 05 класса МКТУ, а именно позиция ««диетические вещества для медицинских целей» изменена на «диетические вещества для медицинских целей, включая биологически активные добавки к пище».

Товарный знак по свидетельству №284706 представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «КАПИЛАР», выполненный буквами русского алфавита, расположенный в центральной части знака, и надпись «Здоровье человека определяется ... здоровьем его капилляров» Доктор А.С.Залманов», расположенной в верхней части знака. Слева от словесной части расположен изобразительный элемент, выполненный в виде фигуры человека со схематическим изображением его кровеносной системы. Между фигурой человека и словесным элементом «КАПИЛАР» расположен изобразительный элемент, исполненный в виде стилизованного изображения аиста.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 25.05.2010 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №284706 в отношении всех товаров 05 класса МКТУ, указанных в свидетельстве, и части услуг 44 класса МКТУ, а именно «медицинский, гигиенический и косметический уход» в связи с его неиспользованием.

Правообладатель, уведомленный о поступившем заявлении, представил отзыв по мотивам указанного заявления, доводы которого сводятся к следующему:

- материалы заявления не содержат подтверждения законной заинтересованности в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №284706;
- «товарный знак по свидетельству №284706 представляет собой комбинированное обозначение – одну из сторон упаковки, используемой правообладателем в отношении товаров - биологически-активная добавка к пище»;

- указанный товарный знак охраняется в отношении следующих товаров 05 класса МКТУ: диетические вещества для медицинских целей, включая биологически активные добавки к пище, при этом:

- диетические вещества для медицинских целей – это вещества, специально подобранные по количеству, химическому составу, калорийности, употребляемые в целях сохранения и укрепления здоровья, предупреждения болезней;

- БАДы являются специально подобранными по химическому составу биологически-активными веществами, употребляемыми в целях сохранения и укрепления здоровья человека, предупреждения болезней, и являются разновидностью диетических веществ для медицинских целей, что также подтверждено соответствующей формулировкой перечня товаров 05 класса МКТУ свидетельства №284706;

- правообладателем используется товарный знак по свидетельству №284706 в отношении биологически-активных добавок к пище, которые служат для улучшения функционального состояния сердечно-сосудистой системы.

На основании изложенного правообладателем выражена просьба об отказе в удовлетворении заявления от 25.05.2010 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №284706.

Правообладателем к отзыву были представлены следующие материалы:

- копия Договора поставки товаров за №06/01/07 от 09.01.2007 между ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Экология жизни» [1];

- копии: товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к договору №06/01/07 от 09.01.2007 [2];

- копия Договора №11.01.10-П от 11.01.2010 между ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Экология жизни» [3];

- копии: товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к договору №11.01.10-П от 11.01.2010 [4];

- копия Договора №1 от 12.01.2009 между ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Экология жизни» [5];

- копии: товарных накладных, счетов-фактур, выписок из лицевых счетов к договору №11.01.10-П от 11.01.2010 [6];

- копия Соглашения к договору поставки товаров за №06/01/07 от 09.01.2007 между ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Экология жизни» [7];

- копии: товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к Соглашению к договору №06/01/07 от 09.01.2007 [8];

- копия Договора поставки №54 от 09.01.2007 между ООО «Экология жизни" и ЗАО НПК «КАТРЕН» [9];

- копии: протокола согласования цен, Дополнительных соглашений к договору поставки №54 от 09.01.2007, товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к договору №54 от 09.01.2007 [10];

- копия Договора поставки №3 от 11.01.2009 между ООО «Экология жизни" и ЗАО НПК «КАТРЕН» [11];

- копии: Дополнительных соглашений к договору поставки №3 от 11.01.2009, товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к договору №3 от 11.01.2009 [12];

- копия Договора поставки №40 от 11.01.2005 между ООО «Экология жизни" и ЗАО фирма «Центр внедрения «ПРОТЕК» [13];

- копии: Дополнительных соглашений к договору поставки №40 от 11.01.2005, товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к договору №40 от 11.01.2005 [14];

- копия Договора поставки №129 от 06.04.2007 между ООО «Экология жизни" и ГУП «Волгофарм» [15];

- копии: протокола согласования цен, протоколов разногласий, Дополнительных соглашений к договору поставки №129 от 06.04.2007, товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов к договору №129 от 06.04.2007 [16];

- копии: Договора №М-091015-018 от 15.10.2009 и Договора №М-091015-020 от 15.10.2009 между ЗАО «Медиа сервис – Видео Интернешнл» и ООО «Аллен-Медиа» об оказании рекламных услуг [17];

- копии: Договора № ВТМ-090915-041М от 15.09.2009, Договора № ВТМ-090915-040М от 15.09.2009, Договора № ВТМ-090915-057Р от 15.09.2009 между ЗАО «Видео Интернешнл «Трэнд» и ООО «Аллен-Медиа», об оказании рекламных услуг [18];

- копия Договора № ВТМ-090123-024М от 23.01.2009 между ЗАО «Видео Интернешнл «Трэнд» и ООО «Артмедиа-компани» об оказании рекламных услуг [19];

- копия Договора № АП-081225-034 от 25.12.2008 между ЗАО «Агентство «Видео Интернешнл-Приоритет» и ООО «Артмедиа-компани» об оказании рекламных услуг [20];

- копии: Договора № 20-09/Т-2 от 30.09.2009, Договора № 07-10/Т от 24.12.2009, Договора № 20-09/Т от 07.07.2009 между ООО «Аллен-Медиа» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" об оказании рекламных услуг [21];

- копии Графиков подтвержденных выходов рекламы по Договору №АПР-091015-019 от 15.10.2009 и Договору №АПР-091215-051 от 15.12.2009 от ЗАО «Агентство «Видео Интернешнл-Приоритет» [22];

- копии Графиков подтвержденных выходов рекламы по Договору №М-091015-018 от 15.10.2009 и Договору № МС-091215-017 от 15.12.2009 от ЗАО «Медиа сервис – Видео Интернешнл» [23];

- копии справок о прохождении рекламной компании от ООО «АЛЬКАСАР СПб» [24];

- копии Графиков подтвержденных выходов рекламы по Договору №ВТ-090915-053Р от 15.10.2009 и по Договору №ВТ-090915-054Р от 15.10.2009 от ЗАО «Видео Интернешнл «Трэнд» [25];

- копия Графика фактического размещения рекламных материалов ООО «Аллен-Медиа» [26];

- копия Агентского договора № 03/А/07 от 15.01.2007 между ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Арт Медиа» на размещение рекламных роликов в эфире телевизионного вещания [27];

- копии Графиков фактического размещения рекламы от ЗАО «Медиа сервис – Видео Интернешнл» [28];
- копии Графиков фактического размещения рекламы от ЗАО «ВИ-Приоритет» [29];
- копии: Агентского договора № 8/10 от 01.10.2008 и Агентского договора № 3 от 30.11.2007 между ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Артмедиа-компани» на размещение рекламных роликов в эфире телевизионного и радио вещания [30];
- копии Графиков размещения рекламы от 30.11.2008 и от 29.02.2008 к Договору №М-080125-347 от 25.01.2008 [31];
- копии Графиков подтвержденных выходов рекламы по Договору №АП-080125-059-01 от 02.12.2008, Договору №АП-080125-059 от 25.01.2008 от ЗАО «Агентство «Видео Интернешнл-Приоритет» [32];
- копия Графика подтвержденных выходов рекламы от 29.11.2008 и от 30.06.2008 по Договору №М-080125-347-01 от 02.12.2008 от ЗАО «ЗАО «Медиа сервис – Видео Интернешнл» [33];
- копии Графиков размещения рекламы от 31.10.2008 и от 29.02.2008 к Договору №АП-080125-059 от 25.01.2008 [34];
- копия Графика размещения рекламы к Договору №АП-081225-034 от 25.12.2008 [35];
- копия Графика размещения рекламы к Договору №ВТМ-090123-024М от 23.01.2009 [36];
- копия Графика подтвержденных выходов рекламы от 30.06.2008 по Договору №М-080125-347 от 25.01.2008 от ЗАО «Медиа сервис – Видео Интернешнл» [37];
- копии Графиков размещения рекламы к Договору №КТД-080125-052 от 25.01.2008 [38];
- копии Графиков размещения рекламы к Договору №ВТМ-080222-589М от 22.02.2008 [39];
- копии Графиков размещения рекламы к Договору №М-080125-347 от 25.01.2008 [40];

- копия Свидетельства №77.99.23.3.У.2264.3.06 от 15.03.2006 о государственной регистрации продукции - биологически активная добавка к пище «Капилар». Изготовитель - ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" [41];

- копия Сертификата соответствия № АА01.01.RU.Ф.000145.04.10 от 15.04.2010 продукции - биологически активная добавка к пище «Капилар». Изготовитель - ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" [42];

- копия Санитарно-эпидемиологического заключения №77.99.03.003.Т.000455.03.06 от 14.03.2006 продукции - биологически активная добавки к пище «КАПИЛАР». Разработчик - ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" [43];

- копия информационного письма от ООО «Центр Интернет-технологий «Информ-С» и приложение к нему распечатки сайта правообладателя [44];

- копия информационного письма от ЗАО «Группа ДСМ» [45];

- копия Договора №221/08 от 28.02.2008 между ЗАО «Аргументы и факты» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" на оказание рекламных услуг и приложения к нему: копии Актов сдачи-приемки услуг и копии страниц еженедельника «Аргументы и факты» [46];

- копия Договора №7 от 02.02.2009 между ООО Агентство «Контакт-медиа» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" по размещению рекламы в СМИ и приложения к нему: копии Актов сдачи-приемки услуг и копии страниц газеты «Вестник ЗОЖ», «Антенна», «Народный совет», «Российская газета» [47];

- копия Договора №30/05 от 30.05.2007 поставки товаров между ООО «ТД Лидер» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и приложение №1 к нему [48];

- копии: товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевых счетов [49];

- копия Договора №26/05 от 26.12.2005 поставки товаров между ООО «Веста-Ком» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и приложение №1 к нему [50];

- копии: товарных накладных, счет-фактуры, платежных поручений [51];

- копия Дополнительного соглашения о пролонгации договора №30/06 от 30.06.2009 поставки товаров между ООО «Мега-Пак» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и приложение №1 к нему [52];

- копия Договора №30/06 от 30.06.2009 поставки товаров между ООО «Мега-Пак» и ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и приложение №1 к нему [53];

- копии: товарных накладных, счетов-фактур, платежных поручений, выписок из лицевого счета [54];

- копия письма от ЗАО «Аптеки 36,6» [55];

- образец упаковки и инструкции БАД «Капилар» [56];

- копия Решения Арбитражного суда г.Москвы. Дело № А40-96972/10-139-525 от 08.12.2010 [57];

- распечатка с сайта ФИПС, содержащая сведения о товарном знаке по свидетельству №426035 [58];

- копии Регистрационного удостоверения №PN000056/02 на лекарственное средство «Диквертин» [59];

- копии Заключений Федеральной Службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития [60];

- распечатка с сайта Федеральной Службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (Реестр лицензий, предоставленных Росздравнадзором на 22.12.2010) [61].

Лицом, подавшим заявление, был скорректирован объем притязаний по заявлению от 25.05.2010. Так испрашивается досрочное прекращение правовой охраны товарного знака по свидетельству №284706 только в отношении следующих товаров 05 класса МКТУ «гигиенические препараты; диетические вещества для медицинских целей, включая биологически-активные добавки к пище; детское питание; пластыри; перевязочные материалы». А также были представлены следующие документы, свидетельствующие о его заинтересованности:

- распечатка с сайта www.fips.ru, касающаяся товарного знака по свидетельству №284706 (1);

- копия Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц – ЗАО «Аптеки 36, 6» (2);

- фотография внешнего вида упаковки БАД «ПРИРОДНЫЙ КАПИЛЛЯРОПРОТЕКТОР» (3);

- копия заявления ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" (4);

- копия Определения Управления Федеральной антимонопольной службы по г.Москве (5);

- копия Постановления о возбуждении уголовного дела и принятия его к производству от 29.04.2010 (6).

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении заявления, Палата по патентным спорам считает возможным удовлетворить заявление.

Правовая база для рассмотрения заявления от 25.05.2010 включает вышеуказанные Кодекс, Правила и Закон «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992, № 3520-1, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002г. №166-ФЗ, введенными в действие с 27.12.2002 (далее – Закон).

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 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 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. 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.

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 России, при наличии уважительных причин неприменения товарного знака на товарах и (или) их упаковке.

Товарный знак по свидетельству №284706 является комбинированным. Словесная часть товарного знака состоит из надписи «Здоровье человека определяется ...

здоровьем его капилляров» Доктор А.С.Залманов», расположенного в верхней части товарного знака, и словесного элемента «КАПИЛАР», расположенного в центральной его части и выполненного буквами более крупного размера стандартным шрифтом. В левой части товарного знака расположены изобразительные элементы в виде фигуры человека со схематическим изображением его кровеносной системы и стилизованного изображения аиста в белом круге. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в черном, белом, сером цветовом сочетании и в отношении товаров 05, 29, 30, 31 классов МКТУ и услуг 35, 42, 43, 44 классов МКТУ.

Исследовав представленные лицом, подавшим заявление, материалы (1-6), изложенные в заявлении пояснения и учитывая ходатайство об ограничении объема притязаний по заявлению, коллегия Палаты по патентным спорам усматривает заинтересованность только в отношении товаров 05 класса МКТУ «диетические вещества для медицинских целей». Доказательств, иллюстрирующих реальное намерение по выпуску иных товаров «гигиенические препараты; детское питание; пластыри; перевязочные материалы» лицом, подавшим заявление, представлено не было.

При установлении факта использования товарного знака по свидетельству №284706 коллегия Палаты по патентным спорам исходит из объема правовой охраны, определяемого свидетельством на товарный знак в период с 25.05.2007 по 24.05.2010, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака. В указанный период правовая охрана данного товарного знака распространялась на товары 05 класса МКТУ, в частности «диетические вещества для медицинских целей».

Изменения в товарный знак по свидетельству №284706, в части изменения перечня товаров 05 класса МКТУ, а именно «диетические вещества для медицинских целей, включая биологически активные добавки к пище» в Госреестр внесены 28.07.2010, то есть после даты (25.05.2010) поступления заявления.

Ввиду изложенного выше, правообладателю следует доказать использование товарного знака по свидетельству №284706 в отношении товаров 05 класса МКТУ «диетические вещества для медицинских целей».

С учетом даты (25.05.2010) поступления заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 25.05.2007 по 24.05.2010 включительно. В рассматриваемый период времени правообладателем товарного знака по свидетельству №284706 являлось с 25.05.2007 до 18.11.2007 – ООО «Лоза», с 19.11.2007 по 24.05.2010 - ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД".

Анализ представленных правообладателем материалов показал следующее.

Согласно материалам [42, 43] ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" является разработчиком биологически-активной добавки к пище «КАПИЛАР».

Из представленных документов [41, 42, 56], выданных на ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД", следует, что продукция - БАД «КАПИЛАР» прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр и разрешена для изготовления на территории Российской Федерации, а также соответствует государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам.

Между правообладателем ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «Экология жизни» заключены договоры [1, 3, 7], согласно которым правообладатель обязуется поставлять производимые им товары. Об исполнении договоров в исследуемый период времени свидетельствуют материалы [2, 4, 8], включающие товарные накладные, счета-фактуры (в которых в графе «наименование товара» указан товар – БАД Капилар) и платежные поручения, подтверждающие об электронном виде платежа (оплаты) по договорам [1, 3, 7].

Согласно материалам [9, 11, 13, 15] ООО «Экология жизни» поставляет товары, в том числе биологически-активные добавки следующим предприятиям - ЗАО НПК «Катрен», ЗАО «Центр внедрения «ПРОТЕК», ГУП «Волгофарм». Подтверждением исполнения договоров [9, 11, 13, 15] в рассматриваемое время являются товарные

накладные, счета-фактуры (в которых в графе «наименование товара» указан товар – БАД Капилар), выписки из лицевых счетов и платежные поручения (материалы [10, 12, 14, 16]).

Между правообладателем ОАО Завод экологической техники и экопитания "ДИОД" и ООО «ТД Лидер», ООО «Мега-Пак», ООО «Веста-Ком» заключены договоры [48, 50, 52, 53], в соответствии с которыми ООО «ТД Лидер» и ООО «Мега-Пак», ООО «Веста-Ком» обязуются поставить правообладателю коробки упаковочные, инструкции для продукции БАД. Подтверждением исполнения указанных договоров в указанный период времени являются товарные накладные, счета-фактуры (в которых в графе «наименование товара» указан товар – коробка «Капилар», инструкция «Капилар»), выписки из лицевых счетов и платежные поручения (материалы [49, 51, 54]).

Информация о товаре БАД «Капилар» с изображением самого товара и его упаковки в установленный период времени размещалась в средствах массовой информации: в еженедельнике «Аргументы и факты» и в газетах «Российская газета», «Вестник ЗОЖ», «Комсомольская правда» [46, 47], а также на российских телеканалах. Так, в частности из документов [46, 47] следует, что действия по размещению рекламы исходили непосредственно от правообладателя и позиционировались как его продукция.

Из материалов [46, 47, 56] можно установить, что размещение товарного знака по свидетельству №284706 на одной из сторон упаковки товара БАД «КАПИЛАР» осуществляется в несколько измененном виде. Внесенные правообладателем изменения (включение словесных элементов «Биологически активная добавка к пище, источник биофлавоноидов (дигидрокверцетина), 50 таб., 1 таб. содержит дигидрокверцетина – 10 мг) являются адаптированием маркировки к условиям рынка и не меняют отличительных черт самого знака. Так, отличительная особенность знака содержится в наличие оригинальных элементов «КАПИЛАР» и изображения фигуры человека, композиционного решения этикетки. При этом коллегия также отмечает, что при публикации информации о товарах БАД «КАПИЛАР» в СМИ используется цветовая гамма, аналогичная цветовому сочетанию, в отношении которого предоставлена правовая охрана товарному знаку по свидетельству №284706.

Таким образом, представленные материалы свидетельствуют о производстве и введении в гражданский оборот в исследуемый период времени правообладателем спорного знака БАДов, снабженных товарным знаком по свидетельству с незначительными изменениями.

Вместе с тем следует отметить, что в соответствии с главой 1, статьей 1 Федерального Закона Российской Федерации от 02.01.2000 №29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов»

- продукты диетического питания определены как – предназначенные для лечебного и профилактического питания пищевые продукты;

- биологически активные добавки определены как – природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов.

Согласно Постановлению Правительства РФ №988 от 21.12.2000 «О государственной регистрации новых пищевых продуктов, материалов и изделий» продукты диетического питания и биологически активные добавки указаны как различные объекты по своему предназначению в области применения и потребления.

Кроме того, анализ российского законодательства, регулирующего правоотношения, связанные с выпуском, продажей и рекламой БАДов, в частности «Санитарно-эпидемиологические правила и нормативы СанПиН 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота биологически-активных добавок к пище (БАД)», Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (с изменениями и дополнениями)» показал, что БАДы не могут использоваться для медицинских целей, реклама БАДов не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

В этой связи, следует признать, что термины «диетические вещества для медицинских целей» и «биологически активные добавки к пище» являются самостоятельными видами продукции, имеющими различное назначение, что не позволяет отнести товары «биологически активные добавки к пище» к содержащимся в свидетельстве позициям товаров 05 класса МКТУ.

Указанное приводит к выводу об отсутствии документов, иллюстрирующих использование товарного знака по свидетельству №284706 в отношении товаров 05 класса МКТУ «диетические вещества для медицинских целей».

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

удовлетворить заявление от 25.05.2010 и досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству №284706 в отношении товаров 05 класса МКТУ «диетические вещества для медицинских целей».