

**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 09.11.2011 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака «Левада» по свидетельству №247688, поданное Волковым Валерием Ивановичем, г. Одесса (далее — лицо, подавшее заявление), при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака по заявке №2002701351/50 с приоритетом от 08.01.2002 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) была произведена 30.05.2003 за № 247688 в отношении товаров 05, 29, 30, 31 и 32 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, на имя Общества с ограниченной ответственностью «Фабрика замороженных полуфабрикатов», Санкт - Петербург. В дальнейшем в наименование правообладателя были внесены изменения, и в настоящее время правообладателем является Общество с ограниченной ответственностью «ЦЕЗАРЬ» (далее – правообладатель).

Товарный знак «Левада» по свидетельству №247688 является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В Палату по патентным спорам поступило заявление от 09.11.2011 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 247688 в отношении всех товаров 29 и 30 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в связи с его неиспользованием в течение срока, предшествующего дате подачи заявления, в соответствии с действующим на территории Российской Федерации законодательством.

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

- ООО «Цезарь» изготавливает, привлекая подрядчиков и контролируя производство, и распространяет более 200 видов пищевых продуктов.

- правообладатель выпускает такие товары как пельмени, вареники, тесто, чебуреки, блинчики, котлеты, фарш, творог;

- в 2010 году ООО «Цезарь» приняло решение создать дизайн упаковок продукции, маркированной товарным знаком «Левада». Для реализации данного проекта правообладатель заключил договор на производство продукции № 75 от 23.07.2010 с производственной компанией ООО «Морозко»;

- ООО «Морозко» заключило договор на изготовление этикеток и упаковок с компаниями ООО «Европак» и ООО «Окил»;

- в соответствии с договором ООО «Морозко» производит непосредственно продукцию, а ООО «Цезарь» вводит в гражданский оборот продукцию.

В подтверждение своих доводов правообладатель представил следующие материалы:

Копии договоров на производство упаковки и спецификации [1];

Копии товарных накладных [2];

Копия декларации соответствия [3];

Копия договора ООО «Морозко» с ООО «Фабрика замороженных продуктов» [4];

Копии технических условий [5];

Образцы упаковок и этикетки. [6];

Договоры поставки продукции [7];

Образцы каталогов и листовок [8];

Копия договора ООО «Цезарь» с ООО «Морозко» [9];

Копии уставных документов ООО Цезарь».

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении заявления, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №247688.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в заявлении от 09.11.2011, убедительными в части.

Правовая база для рассмотрения заявления от 09.11.2011 включает Гражданский кодекс Российской Федерации и упомянутые Правила.

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.

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.

Вместе с заявлением лицо, подавшее заявление, представило материалы для подтверждения заинтересованности согласно требованиям пункта 1 статьи 1486 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Представленные материалы свидетельствуют о том, что лицо, подавшее заявление, является производителем замороженных продуктов быстрого приготовления, а также является владельцем международной регистрации с указанием Российской Федерации, сходной до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, зарегистрированной, в том числе отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ.

В этой связи коллегия Палаты по патентным спорам усматривает заинтересованность в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №247688 в отношении всех товаров 29 и 30 классов МКТУ.

С учетом даты (09.11.2011) поступления заявления период времени, за который правообладателю необходимо доказать использование принадлежащего ему товарного знака, составляет с 09.11.2008 по 08.11.2011, включительно. В указанный период правообладателем спорного товарного знака было «ООО «Фабрика замороженных продуктов», переименованного с 2009 года в ООО «Цезарь» [10].

Коллегия Палаты по патентным спорам исследовала представленные документы и сведения с целью определения, свидетельствуют ли они о том, что правообладатель или иное надлежащее лицо использовало товарный знак «Левада» по свидетельству №247688 в отношении товаров, указанных в заявлении.

Согласно представленным копиям договоров [1,9] правообладатель заключил договор с ООО «Морозко», согласно которому ООО «Морозко» по заказу правообладателя изготавливает продукцию, маркированную товарным знаком «Левада» по свидетельству № 247688 и поставляет на склад правообладателя. Правообладатель своими силами и за свой счет разрабатывает дизайн упаковки, а ООО «Морозко» за свой счет заключает договоры с третьими лицами на изготовление упаковок.

Для исполнения договора правообладатель передает ООО «Морозко» право пользования техническими условиями [5], технологической инструкцией и рецептурными листами, владельцами которых он является.

На имя ООО «Морозко» получены сертификаты соответствия [3] на продукцию, изготовленную по ТУ[5] правообладателя.

Представленный договор и товарные накладные [1,2] свидетельствуют о том, что ООО «Морозко» согласно условиям договора заказывает упаковочный материал [6] по дизайну правообладателя.

Представленные договоры поставки [7] свидетельствует о введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации ООО «ЦЕЗАРЬ» (правообладатель) замороженных продуктов быстрого приготовления, маркированных спорным товарным знаком. Исполнение данного договора подтверждено счетами –фактурами и платежными поручениями. Указанные в товарных накладных продукты можно соотнести с такими товарами 29 класса МКТУ как «мясо; рыба; птица», товарами 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия; блины, пельмени, хинкали, манты, пицца».

Упаковки продукции [6,8], представленные в качестве доказательств использования товарного знака, демонстрируют, что при маркировки продукции и на упаковку наносится товарный знак в том виде, в котором он зарегистрирован.

Таким образом, в распоряжении палаты по патентным спорам имеются материалы, доказывающие использование правообладателем принадлежащего ему товарного знака по свидетельству №247688, в отношении товаров 29 класса МКТУ «мясо; рыба; птица», товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия; блины, пельмени, хинкали, манты, пицца».

Документов, подтверждающих использование товарного знака в отношении другой части товаров 29 и 30 классов МКТУ, представлено не было.

В силу изложенного коллегия Палаты по патентным спорам не имеет оснований для отказа в удовлетворении заявления о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 247688 в отношении части товаров 29 и 30 классов МКТУ.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу

**удовлетворить заявление от 09.11.2011, досрочно прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству № 247688 в отношении товаров 29 класса МКТУ «дичь; экстракты мясные; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые заморозке; желе; варенье; компоты; яйца; молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые», товаров 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты; кондитерские изделия; мороженое; мед; сироп из патоки; дрожжи; пекарные порошки; соль; горчица; уксус, соусы (приправы); пряности; лед пищевой».**