

**СУД ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫМ ПРАВАМ**

Огородный проезд, дом 5, строение 2, Москва, 127254

<http://ipc.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

Москва

23 октября 2018 года

Дело № СИП-135/2018

Резолютивная часть решения объявлена 16 октября 2018 года.

Полный текст решения изготовлен 23 октября 2018 года.

Суд по интеллектуальным правам в составе:

председательствующего судьи – Мындря Д.И.,

судей – Булгакова Д.А., Рассомагиной Н.Л.,

при ведении протокола секретарем судебного заседания Лавровой Е.В.,

рассмотрел в судебном заседании исковое заявление общества с ограниченной

ответственностью «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» (ул. Максима Горького, д. ба, г.

Псков, Псковская обл., 180007, ОГРН 1155047014404)

к обществу с ограниченной ответственностью «КИНОМАНИЯ.ТВ»

(1-й Магистральный пр-д, д. 11, стр. 1, сектор Б, 2 эт., Москва, 123290,

ОГРН 1067746306506)

о досрочном прекращении правовой охраны товарных знаков по

свидетельствам Российской Федерации № 422874, № 396300 в отношении

всех товаров и услуг, для которых они зарегистрированы, вследствие их

неиспользования.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего



самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечена Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Бережковская наб., д. 30, к. 1, Москва, 123995, ОГРН 1047730015200).

В судебное заседание 11.10.2018 явились представители:

от общества с ограниченной ответственностью «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» – Ведерниковс К. (по доверенности от 21.04.2018, представлен паспорт негражданина Латвийской Республики);

от общества с ограниченной ответственностью «КИНОМАНИЯ.ТВ» – Гвания Т.М. (по доверенности от 10.10.2018) и Алфеева Е. (по доверенности от 10.10.2018).

После объявленного судом перерыва в судебное заседание явились представители:

от общества с ограниченной ответственностью «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» – Бурилов А.В. (по доверенности от 01.05.2018, представлено удостоверение адвоката) и Ведерниковс К. (по доверенности от 21.04.2018, представлен паспорт негражданина Латвийской Республики);

от общества с ограниченной ответственностью «КИНОМАНИЯ.ТВ» – Гвания Т.М. (по доверенности от 10.10.2018).

Суд по интеллектуальным правам

УСТАНОВИЛ:

общество с ограниченной ответственностью «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» (далее – общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ») обратилось в Суд по интеллектуальным правам с иском к обществу с ограниченной ответственностью «КИНОМАНИЯ.ТВ» (далее – общество «КИНОМАНИЯ.ТВ») о досрочном прекращении правовой охраны товарных знаков по свидетельствам Российской Федерации № 422874, № 396300 в отношении всех товаров и услуг, для которых они зарегистрированы, вследствие их неиспользования.

В порядке статьи 51 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации к участию в деле в качестве третьего лица, не

заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечена Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент).

В обоснование заявленных требований общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» указывает на то, что является правообладателем товарного знака по международной регистрации № 1347133, тождественного спорным товарным знакам и зарегистрированного в отношении однородных товаров и услуг, намерено вводить в гражданский оборот на территории Российской Федерации товары и услуги под соответствующим обозначением, а также осуществило к этому необходимые приготовления. Кроме того, общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» располагает свидетельством о регистрации средства массовой информации «Детский канал Мультимания» и лицензией на осуществление телевизионного вещания указанного средства массовой информации, что обуславливает правовую возможность осуществления истцом деятельности по телевизионному вещанию.

В частности, обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» в Роспатент подана заявка № 2017752938 на регистрацию в качестве товарного знака обозначения «Мультимания», тождественного с товарными знаками по свидетельствам Российской Федерации № 422874, № 396300 в отношении однородных товаров и услуг, а также заключен договор с индивидуальным предпринимателем Ведерниковым Константином (далее – предприниматель), предметом которого является введение в гражданский оборот товаров и услуг под обозначением «МУЛЬТИМАНИЯ».

Свою заинтересованность заявитель обосновывает тем, что общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» предъявило к нему иск о запрете использования товарных знаков по свидетельствам Российской Федерации № 422874, № 396300 и взыскании компенсации за их использование, который рассматривается в рамках дела № А41-39694/2017, а также наличием договоров относительно производства продукции, маркированной обозначением «Мультимания».

Полагая, что правообладателем спорных товарных знаков не осуществляется их использование на территории Российской Федерации для маркировки всех товаров и услуг, так как на рынке указанная продукция отсутствует, общество обратилось в Суд по интеллектуальным правам с настоящим заявлением, правовая позиция по которому раскрыта также в дополнительных пояснениях общества от 18.04.2018, 24.07.2018, 25.09.2018, 12.10.2018, 15.10.2018.

Общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» также указывает на то, что лицом, контролирующим и управляющим обществом «КИНОМАНИЯ.ТВ», является гражданин Латвии, что на основании статьи 19.1 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о средствах массовой информации) влечет ничтожность всех действий указанного общества, поскольку генеральный директор этого общества не имеет полномочий вводить от имени ответчика какие-либо товары или услуги в гражданский оборот в Российской Федерации.

От общества «КИНОМАНИЯ.ТВ» в материалы дела поступили отзыв и дополнительные пояснения к нему от 21.03.2018, 28.08.2018, 06.09.2018, 15.10.2018, в которых оно, ссылаясь на злоупотребление истцом правом при подаче настоящего иска, а также на использование ответчиком спорных товарных знаков, просит в удовлетворении заявленных требований отказать.

Злоупотребление обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» правом при подаче настоящего иска ответчик усматривает в том, что утверждения истца о неиспользовании правообладателем спорных товарных знаков, а также о нарушении ответчиком норм Закона о средствах массовой информации носят ложный характер, о чем истцу известно в связи с наличием многочисленных споров с ответчиком.

Кроме того, ответчик усматривает в действиях общества «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» признаки недобросовестной конкуренции, поскольку оно использует в своей деятельности, однородной с деятельностью

ответчика, обозначение «МУЛЬТИМАНИЯ» в отсутствие на то правовых оснований.

Также общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» полагает, что доказательства, представленные истцом в подтверждение его заинтересованности (в частности, договоры), являются фиктивными и недействительными.

Основываясь на изложенных выше обстоятельствах, общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» указывает, что интерес истца в подаче настоящего заявления является незаконным, что применительно к пункту 1 статьи 1486 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) должно повлечь отказ в удовлетворении заявленных истцом требований.

При этом ответчик указывает на то, что широко использует в своей деятельности спорные товарные знаки при продвижении телеканала «МУЛЬТИМАНИЯ.ТВ», для осуществления этой деятельности имеет соответствующую лицензию и регистрацию в качестве средства массовой информации. Ответчик ссылается на вступившее в законную силу решение Суда по интеллектуальным правам по делу № СИП-186/2017, в котором установлено, что общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» осуществляло использование товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 в трехлетний период, предшествовавший подаче иска по указанному делу, путем предоставления неисключительного права на ретрансляцию телеканала «Мультимания.ТВ» в кабельных сетях, на предоставление права принимать сообщение канала «Мультимания.ТВ» со спутника и одновременно с получением осуществлять его сообщение в том виде и тогда же, когда он получен, посредством всех кабельных систем в цифровом формате для приема абонентами. Общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» полагает, что выводы, изложенные в указанном решении, имеют преюдициальное значение для настоящего дела.

Роспатент направил в Суд по интеллектуальным правам отзыв, в котором указал, что вопрос о досрочном прекращении правовой охраны спорного товарного знака вследствие его неиспользования не относится к

компетенции Роспатента, поэтому пояснений по существу заявленных требований он представить не может. Также Роспатент пояснил, что решением Суда по интеллектуальным правам от 12.12.2017 по делу № СИП-186/2017 правовая охрана товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 была досрочно прекращена в отношении части услуг 35, 38, 41-го классов Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (далее – МКТУ). Одновременно Роспатентом заявлено ходатайство о рассмотрении данного дела в отсутствие его представителя.

В судебном заседании, открытом 11.10.2018, в порядке, предусмотренном статьей 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, был объявлен перерыв до 16.10.2018.

После перерыва судебное заседание продолжено в том же составе суда, при ведении протокола тем же секретарем судебного заседания, при участии представителей всех лиц, участвующих в деле.

Представители истца настаивали на удовлетворении заявленных требований в полном объеме, выступив по доводам, изложенным в исковом заявлении и дополнениях к нему.

Представители ответчика просили отказать в удовлетворении заявленных требований по доводам, изложенным в отзыве на исковое заявление и дополнениях к нему.

Роспатент, надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного заседания суда первой инстанции, в том числе путем публичного уведомления на официальном сайте Суда по интеллектуальным правам <http://ipc.arbitr.ru>, своих представителей в судебное заседание не направил, что в соответствии с частями 3 и 5 статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не является препятствием для рассмотрения искового заявления в их отсутствие.

Как следует из материалов дела, общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» является правообладателем словесного товарного знака «МУЛЬТИМАНИЯ» по свидетельству Российской Федерации № 422874, зарегистрированного

16.11.2010 с приоритетом 25.05.2009 в отношении услуг 35-го «реклама; услуги по планированию, созданию и размещению рекламы; прокат рекламных материалов; прокат рекламного времени на всех средствах массовой информации; реклама телевизионная; продвижение товаров (для третьих лиц); управление делами; организация торгово-закупочной деятельности; услуги консультативные в области бизнеса», 38-го «вещание телевизионное; вещание телевизионное кабельное; услуги по распространению информации; распространение информации в компьютерных сетях; услуги информационных агентств; передача срочных объявлений» и 41-го «услуги образовательно-воспитательные; обучение; организация конкурсов развлекательных; организация деловых встреч; организация и проведение видеоконференций; организация и проведение конгрессов, конференций, презентаций; концерты; обеспечение интерактивное игрой (через компьютерную сеть); организация досугов; организация отдыха; организация массовых зрелищных мероприятий; передачи развлекательные телевизионные; предоставление услуг кинозалов; развлечения; организация и проведение вечеров и праздников; шоу-программы; организация спектаклей (услуги импресарио); представления театральные; организация лотерей; прокат видеофильмов; прокат мультипликационных фильмов; прокат кинофильмов; услуги по лизингу или аренде (прокату) аудио- и видеолент (прокат аудио- видеозаписей); хронометраж спортивных состязаний; дублирование; видеосъемка; киностудии; монтаж видеозаписей; монтирование телепрограмм; подготовка (монтаж) телевизионных программ; производство видеофильмов; производство кинофильмов; производство мультипликационных фильмов; субтитрование; услуги по написанию сценариев; обеспечение интерактивными электронными публикациями (незагружаемыми); формирование цифрового изображения; фоторепортажи; фотографирование; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам

отдыха; информация по вопросам развлечений; служба новостей» классов МКТУ.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 12.12.2017 по делу № СИП-186/2017 правовая охрана указанного товарного знака досрочно прекращена в отношении услуг 35-го «реклама; услуги по планированию, созданию и размещению рекламы; прокат рекламного времени на всех средствах массовой информации; реклама телевизионная; продвижение товаров (для третьих лиц)», 38-го «услуги по распространению информации; распространение информации в компьютерных сетях» и 41-го «организация конкурсов развлекательных; обеспечение интерактивное игрой (через компьютерную сеть); передачи развлекательные телевизионные; видеосъемка; монтаж видеозаписей; монтирование телепрограмм; подготовка (монтаж) телевизионных программ» классов МКТУ в связи с его неиспользованием.

В остальной части правовая охрана товарного знака продолжает действовать.

Также общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» является обладателем исключительного права на словесный товарный знак «МУЛЬТИМАНИЯ» по свидетельству Российской Федерации № 396300, зарегистрированный 14.12.2009 с приоритетом 29.09.2008 в отношении широкого перечня товаров 9, 16, 25, 28, 30, 32-го и услуг 35, 38, 41, 42, 43-го классов МКТУ.

Общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ», ссылаясь на свою заинтересованность в досрочном прекращении правовой охраны названных товарных знаков в отношении всех товаров и услуг, для индивидуализации которых они зарегистрированы, 27.12.2017 направило в адрес ответчика письмо с предложением о заключении договора об отчуждении в пользу истца исключительного права на указанные товарные знаки.

В связи с тем, что в течение двух месяцев со дня направления предложения ответчик не подал заявление об отказе от права на товарный знак и не заключил с истцом договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» по истечении

двухмесячного срока, установленного пунктом 1 статьи 1486 ГК РФ, обратилось в Суд по интеллектуальным правам с исковым заявлением о досрочном прекращении правовой охраны спорного товарного знака.

Согласно пункту 1 статьи 1486 ГК РФ 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 трех лет.

Заинтересованное лицо, полагаящее, что правообладатель не использует товарный знак в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, направляет такому правообладателю предложение обратиться в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности с заявлением об отказе от права на товарный знак либо заключить с заинтересованным лицом договор об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

Предложение заинтересованного лица может быть направлено правообладателю не ранее чем по истечении трех лет с даты государственной регистрации товарного знака.

Если в течение двух месяцев со дня направления предложения заинтересованного лица правообладатель не подаст заявление об отказе от права на товарный знак и не заключит с заинтересованным лицом договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, заинтересованное лицо в тридцатидневный срок по истечении указанных двух месяцев вправе обратиться в суд с исковым заявлением о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Истцом соблюден досудебный порядок урегулирования настоящего спора, что подтверждается представленным в материалы дела досудебным предложением в адрес ответчика (т. 1, л.д. 92, 95, 96), а также соблюден двухмесячный срок ожидания ответа правообладателя с момента направления

этого предложения (направлено 27.12.2017, что следует из почтовых квитанций) и тридцатидневный срок на подачу настоящего искового заявления.

Указанные обстоятельства ответчиком не оспариваются.

В силу пункта 2 статьи 1484 ГК РФ 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 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.

Исходя из положений части 1 статьи 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статей 12 и 1486 ГК РФ, иск о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть заявлен только заинтересованным лицом.

Как следует из разъяснений, содержащихся в пункте 42 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015 (далее – Обзор), истец по делу о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с неиспользованием должен доказать свою заинтересованность в прекращении правовой охраны спорного товарного знака.

Российское законодательство об интеллектуальной собственности не содержит легального определения понятия лица, заинтересованного в досрочном прекращении правовой охраны товарного знака.

Для признания лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, заинтересованным на основании пункта 1 статьи 1486 ГК РФ необходимо, чтобы совокупность обстоятельств дела свидетельствовала о том, что направленность коммерческого интереса этого лица заключается в последующем использовании истцом в отношении однородных товаров тождественного или сходного до степени смешения со спорным товарным знаком обозначения с обеспечением его правовой охраны в качестве средства индивидуализации, либо без такого. На это обращено внимание, в частности, в определении Верховного Суда Российской Федерации от 11.01.2016 № 300-ЭС15-10765.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, выраженной в постановлении от 01.03.2011 № 14503/10, к заинтересованным лицам могут быть отнесены производители однородных товаров, в отношении которых (или однородных им) подано заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака, имеющие реальное намерение использовать спорное обозначение в своей деятельности и осуществившие необходимые подготовительные действия к такому использованию, в частности, лицо, подающее заявку на регистрацию тождественного или сходного обозначения.

Заинтересованным лицом в прекращении правовой охраны товарного знака является лицо, чьи права и законные интересы затрагиваются соответствующим правом на товарный знак.

Заинтересованность в досрочном прекращении правовой охраны спорных товарных знаков общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» подтверждает следующим.

Истец является учредителем средства массовой информации «Детский телеканал Мультимания», форма периодического распространения –

телеканал, что следует из свидетельства о регистрации от 05.09.2017 Эл № ФС77-70936 (т. 1, л.д. 148), а также располагает лицензией на осуществление телевизионного вещания от 01.04.2016, серия ТВ № 27675, сроком действия до 01.04.2026, наименование распространяемого средства массовой информации – «Детский телеканал Мультимания», направление вещания – детское (анимационный и фильмовой телевизионный канал для детей без элементов насилия) для возрастной аудитории с 4 до 12 лет, без рекламы, среда вещания телеканала – кабельное вещание, территория – Российская Федерация (т. 1, л.д. 150–153).

Договором о совместной деятельности от 01.11.2017 между истцом и предпринимателем предусмотрено, что указанные лица обязуются совместно действовать без образования юридического лица путем объединения имущества, денежных средств, иных материальных ресурсов, своего профессионального опыта, а также деловой репутации и деловых связей в целях расширения телевизионного вещания «Детского канала Мультимания», увеличения зрительской аудитории, продажи рекламного времени, повышения качества и конкурентоспособности телеканала, а также увеличения прибыли (т. 2, л.д. 56–58).

Кроме того, истцом представлен договор на оказание услуг по логистике от 15.11.2017 № 1 (т. 4, л.д. 37–38), заключенный истцом с предпринимателем, в соответствии с условиями которого предприниматель за вознаграждение осуществляет логистические функции по складированию, сортировке, дальнейшей пересылке получаемых от истца грузов по территории Российской Федерации. В соответствии с приложением к указанному договору (т. 4, л.д. 39–40) предприниматель обязуется обеспечить ввоз на территорию Российской Федерации следующего перечня товаров, маркированных обозначением «Мультимания»: подводные фотоаппараты в количестве 100 штук; видеокамеры в количестве 100 штук; детские наборы конструкторов Физика, Химия, Энерго в количестве 500 штук каждого; детские DVD плееры в количестве 100 штук; телевизоры в количестве 50

штук; фотоаппараты в количестве 50 штук; радио в количестве 50 штук; персональные компьютеры в количестве 100 штук; планшетные компьютеры в количестве 200 штук; принтеры в количестве 100 штук; галстуки детские в количестве 1000 штук; детские наушники в количестве 300 штук; зимние детские комбинезоны в количестве 10 штук; костюмы купальные в количестве 200 штук; майки детские в количестве 1000 штук; панамки детские в количестве 1000 штук; рубашки детские в количестве 1000 штук; спортивные штаны в количестве 100 штук; шарфы зимние в количестве 200 штук; шорты детские в количестве 200 штук; набор из 40 елочных украшений в количестве 150 штук; безалкогольные напитки в количестве 5000 штук; блинчики ЭКО в количестве 500 упаковок; вафли ЭКО в количестве 500 упаковок; йогурт ЭКО в количестве 1000 штук; леденцы в количестве 2000 упаковок; макароны в количестве 1000 упаковок; мороженое ЭКО 0,5 кг в количестве 500 упаковок; напитки молочные 1 литр в количестве 1000 упаковок; пряники ЭКО в количестве 500 пачек; пчелиный мед ЭКО в количестве 100 банок; сухарики детские в количестве 500 пачек; хлопья детские в количестве 500 пачек; шоколадные батончики в количестве 2000 штук; яблочные соки ЭКО в количестве 500 упаковок; акварели в количестве 1000 штук; атласы мира в количестве 500 штук; блокноты для рисования в количестве 500 штук; бумагу белая формата А4 в количестве 500 штук; календари настенные в количестве 500 штук; клеи ПВА в количестве 500 штук; наборы для лепки в количестве 500 штук; наборы карандашей для рисования в количестве 500 штук; пеналы детские в количестве 1000 штук; печати в количестве 500 штук; плакаты настенные в количестве 500 штук; детские настольные игры в количестве 500 штук; мячи для игр в количестве 500 штук; домики для кукол в количестве 500 штук; домино в количестве 500 штук; калейдоскопы в количестве 500 штук; конфеты-хлопушки в количестве 500 штук; кровати для кукол в количестве 500 штук; лошадки-качели в количестве 500 штук; мыльные пузыри в количестве 500 штук; паззлы в количестве 500 штук; радиоуправляемые машинки в количестве 500 штук.

Также между истцом и иностранным лицом SIA «TV Channel Pingvinukas LoLo» (далее – иностранное лицо) заключен договор разработки и изготовления от 04.01.2018 (т. 2, л.д. 41–43), в соответствии с условиями которого иностранное лицо обязалось придумать, разработать, изготовить и поставить истцу изделия по 9, 16, 25, 28, 30, 32-у классам МКТУ, указанные в приложении к договору. Как следует из приложения к указанному договору (т. 2, л.д. 43), иностранное лицо обязуется придумать, разработать, изготовить и продать истцу: 50 различных изделий по 9-у классу МКТУ в количестве 200 экземпляров каждого (приборы и инструменты научные, морские, геодезические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, измерения, сигнализации, контроля (проверки), спасания и обучения; приборы и инструменты для передачи, распределения, трансформации, накопления, регулирования и управления электричеством; аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; магнитные носители информации, диски звукозаписи; компакт-диски, DVD и другие цифровые носители информации; механизмы для аппаратов с предварительной оплатой; кассовые аппараты, счетные машины, оборудование для обработки информации и компьютеры; программное обеспечение; оборудование для тушения огня и любые другие изделия, включенные в данный класс товаров МКТУ); 50 различных изделий по 16-у классу МКТУ в количестве 200 экземпляров каждого (бумага, картон; печатная продукция; материалы для переплетных работ; фотоснимки; писчебумажные товары, офисные принадлежности, за исключением мебели; клейкие вещества для канцелярских и бытовых целей; принадлежности для художников и материалы для рисования; кисти; учебные материалы и наглядные пособия; листы, пленка и мешки пластмассовые для упаковки и пакетирования; шрифты, клише типографские и другие изделия, включенные в данный класс товаров МКТУ); 50 различных изделий по 25-у классу МКТУ в количестве 200 экземпляров каждого (одежда, обувь, головные уборы и другие изделия, включенные в данный класс товаров МКТУ); 50 различных

изделий по 28-у классу МКТУ в количестве 200 экземпляров каждого (игры, игрушки; аппараты для видеоигр; гимнастические и спортивные товары; елочные украшения и другие изделия, включенные в данный класс товаров МКТУ); 50 различных изделий по 30-у классу МКТУ в количестве 200 экземпляров каждого (кофе, чай, какао и заменители кофе; рис; тапиока (маниока) и саго; мука и зерновые продукты; хлебобулочные изделия, кондитерские изделия; мороженое; сахар, мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль; горчица; уксус, приправы; пряности; лед для охлаждения и другие изделия, включенные в данный класс товаров МКТУ); 50 различных изделий по 32-у классу МКТУ в количестве 200 экземпляров каждого (пиво; минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков и другие изделия, включенные в данный класс товаров МКТУ).

В материалах дела также имеется письмо от 14.08.2018 (т. 4, л.д. 56) иностранного лица касательно договора разработки и изготовления от 04.01.2018 о готовности прототипов товаров к поставке, в котором иностранное лицо информирует общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» о том, что прототипы товаров, предусмотренных договором, произведены и готовы к отгрузке.

Также общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» использует интернет-сайт shop.multimania.lv (т. 3, л.д. 143–156), посредством которого осуществляет продажу детских товаров, а именно: конструкторы (набор физика, набор химия, набор энерго); видео и аудио (детская видеокамера, детский dvd плеер, детский подводный фотоаппарат, детский телевизор, детский фотоаппарат, детское радио); компьютеры и электронные игры (годовая подписка к сервису Мультимания ТВ (просмотр детских телеканалов и мультфильмов в течение года), компьютерная игра, персональный компьютер, планшетный компьютер, принтер); одежда (галстук детский, детские наушники, зимний детский комбинезон, костюм купальный, майка детская, панамка детская для девочки,

панамка детская для мальчика, пижама детская для мальчиков, рубашка детская, спортивные штаны для детей, шарф зимний, шорты детские); елочные украшения (набор из 40 елочных украшений); напитки и питание (безалкогольный напиток, блинчики ЭКО, вафли ЭКО, йогурт ЭКО, леденцы, макароны ЭКО, мороженое ЭКО, набор ЭКО мороженое пломбир, напиток молочный, пряники ЭКО, пчелиный ЭКО мед, сухарики детские); персональная интернет страница; канцелярские товары (акварель, атлас мира, блокнот для рисования, блокнот записной детский, бумага белая формата А4 500 листов, календарь на 2018 год, клей ПВА, набор для лепки, набор карандашей для рисования, пенал детский для возраста 4-5 лет, печать детская, плакат настенный); разное (детская настольная игра типа цирк, детский мяч для игр, домик для кукол, домино, калейдоскоп, конфеты-хлопушки, кроватка для куклы, лошадь-качель из дерева, мыльные пузыри, пазл, радиоуправляемая машинка) и услуг, а именно: создание и видеомонтаж поздравительного ролика, детские праздники (выездная детская программа), видео и аудио монтаж под обозначением «Мультимания», что подтверждается актом фиксации факта от 20.06.2017 № 00110/034/2017 (т. 3, л.д. 140–142; т. 4, л.д. 1–4). Указанный сайт выполнен на русском языке и предлагает товары и услуги к продаже, как указано на нем, по всему миру.

Кроме того, истцом осуществлены подготовительные действия к использованию обозначения, тождественного со спорным товарным знаком, на территории Российской Федерации, в подтверждение чего представлена копия заявки на предоставление правовой охраны товарному знаку со словесным элементом «МУЛЬТИМАНИЯ» № 2017752938 от 13.12.2017 (т. 2, л.д. 1–4) в отношении товаров 9-го «DVD-плееры; аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; аппараты для передачи звука; блоки памяти для компьютеров счетные машины, оборудование для обработки информации и компьютеры; видеокамеры; дисководы для компьютеров; интерфейсы [компьютеры]; камеры киносъёмочные; клавиатуры компьютеров; книжки записные электронные; компьютеры;

компьютеры портативные; микрофоны; модемы; мониторы [компьютерное оборудование]; плееры для компакт-дисков; приемники [аудио- видео]; приемники [аудио-видео]; принтеры; программы игровые компьютерные; программы компьютерные [загружаемое программное обеспечение]; процессоры [центральные блоки обработки информации]; публикации электронные [загружаемые]; счетные машины, оборудование для обработки информации и компьютеры; устройства для видеозаписи; устройства для воспроизведения звука; устройства для обработки информации; устройства связи акустические; фотоаппараты», 16-го «акварели; атласы; блокноты; блокноты для рисования; блокноты канцелярские; бумага в листах; бумага вошенная; бумага из древесной массы; календари; календари отрывные; карандаши; карандаши автоматические; карандаши угольные; клейкие вещества для канцелярских и бытовых целей; материалы для лепки; материалы для обучения [за 4 исключением приборов]; материалы клеящие канцелярские или бытовые; пеналы; печати; плакаты», 25-го «галстуки; галстуки-банты с широкими концами; изделия спортивные трикотажные; изделия трикотажные; комбинезоны [одежда]; костюмы купальные; майки с короткими рукавами; наушники [одежда]; пижамы; рубашки; уборы головные; шапки бумажные [одежда]; штанишки детские шарфы», 28-го «автомобили [игрушки]; гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам; домики для кукол; домино [игра]; елочные украшения; игрушки; игры настольные; калейдоскопы; качалки-лошади [игрушки]; кровати для кукол; приспособления для пуска мильных пузырей [игрушки]; транспортные средства радиоуправляемые [игрушки]; украшения для новогодних елок [за исключением электрических лампочек, свечей и кондитерских изделий]», 30-го «блины; вафли; изделия макаронные; йогурт замороженный; леденцы; мед; мороженое; мороженое фруктовое; продукты мучные; пряники; спагетти; сухари; сухари панировочные; хлопья из зерновых продуктов; шоколад», 32-го «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; напитки на основе молочной сыворотки;

сок яблочный; соки фруктовые» и услуг 35-го «продвижение товаров (для третьих лиц); прокат рекламного времени на средствах массовой информации; реклама; реклама телевизионная; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; услуги по планированию, созданию и размещению рекламы; участие в выставках», 38-го «онлайн кинозалы; онлайн трансляции; передача данных по ipv4 протоколу; передача данных по ipv6 протоколу; передача данных по коаксиальному кабелю; передача данных по оптическому кабелю; передача данных через интернет сеть; просмотр мультфильмов через сеть интернет; просмотр фильмов через сеть интернет; публикация в сети интернет расписания эфира телевизионного канала; размещение сайтов в сети интернет; распространение информации в компьютерных сетях; распространение продукции средств массовой информации; скачивание мультфильмов посредством сети интернет; скачивание фильмов посредством сети интернет; услуги по распространению информации», 41-го «видеосъемка; монтаж видеозаписей; монтирование телепрограмм; обеспечение интерактивное игрой (через компьютерную сеть); организация конкурсов развлекательных; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий; передачи развлекательные телевизионные; подготовка (монтаж) телевизионных программ; прокат аудио- и звукозаписей; создание расписания эфира телевизионного канала; создание средств массовой информации», 42-го «модернизация программного обеспечения; научные и технологические услуги и относящиеся к ним научные исследования и разработки; обслуживание техническое программного обеспечения; размещение веб-сайтов; разработка программного обеспечения; составление программ для компьютеров» классов МКТУ (т. 2, л.д. 1–4).

При этом суд на основании части 5 статьи 75 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не принимает в качестве доказательства документ «Provisional refusal of protection» от 31.01.2018 (т. 1, л.д. 139–140), поскольку к нему не приложен надлежащим образом

заверенный перевод на русский язык.

Судебная коллегия отмечает, что обстоятельства использования обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» сайта в сети Интернет shop.multimania.lv для размещения предложений к покупке товаров, а также подачи указанным обществом заявки на регистрацию товарного знака № 2017752938 от 13.12.2017 ответчиком не оспариваются.

Общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» также ссылается на то, что его заинтересованность в прекращении правовой охраны спорных товарных знаков по всем классам МКТУ, для которых они зарегистрированы, обусловлена и тем, что общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» обратилась к нему с иском о запрете использования спорных товарных знаков в отношении всех видов деятельности, по которым спорным товарным знакам представлена правовая охрана, дело № А41-39694/2017 рассматривается Арбитражным судом Московской области (т. 3, л.д. 71–87). Поскольку общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» в названном деле указывает на то, что обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» нарушаются его права на спорные товарные знаки по всем товарам и услугам, для которых они зарегистрированы, и требует запрета использования спорных товарных знаков в отношении всех товаров и услуг, для которых они зарегистрированы, общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» считает себя в настоящем деле также заинтересованным в досрочном прекращении правовой охраны товарных знаков по всем классам МКТУ.

Оценивая доводы общества «КИНОМАНИЯ.ТВ» о том, что судом не должны быть приняты в качестве доказательств заинтересованности договор о совместной деятельности от 01.11.2017, договор на оказание услуг по логистике от 15.11.2017 № 1, договор разработки и изготовления от 04.01.2018 по мотиву их недействительности, судебная коллегия отмечает следующее.

Общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» не обращалось к суду с самостоятельным требованием о признании указанных договоров недействительными, а также с требованием о применении последствий такой

недействительности, равным образом суду не были представлены доказательства, на основании которых суд в настоящем деле может сделать достоверные выводы о недействительности сделок. Также не были заявлены ходатайства о привлечении к участию в деле сторон указанных сделок. Доводы ответчика о фиктивности указанных выше договоров основаны лишь на его предположениях, которые не могут служить правовыми основаниями для признания договоров недействительными. Кроме того, доводы общества «КИНОМАНИЯ.ТВ» о несоответствии договора от 04.01.2018 нормам иностранного права, отсутствии фактической деятельности у иностранного лица – стороны этого договора, без участия в деле иностранного лица – стороны по сделке исключает возможность оценки таких доводов с учетом требований статьи 42 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Судебная коллегия также принимает во внимание и то обстоятельство, что о фальсификации указанных договоров в установленном законом порядке ответчиком не заявлено.

Статьей 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что судопроизводство в арбитражном суде осуществляется на основе состязательности сторон, что предполагает активность участников процесса в обосновании и доказывании своих аргументов.

Кроме того, судебная коллегия учитывает, что задачей судебного разбирательства в настоящем деле является установление наличия или отсутствия заинтересованности истца в использовании спорных товарных знаков в отношении однородных товаров, которая следует из совокупности имеющихся в деле доказательств.

Судебная коллегия также отмечает, что договор о совместной деятельности от 01.11.2017 ранее оценивался Судом по интеллектуальным правам в рамках дела № СИП-186/2018, в котором он был признан допустимым доказательством. В рамках настоящего дела мотивов или

доказательств, исходя из которых суд мог бы прийти к иному выводу, ответчиком не представлено.

Как усматривается из материалов дела, общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» в деле № А41-39694/2017 предъявило к обществу «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» иск, предметом которого является защита исключительных прав на спорные товарные знаки, при этом нарушение таких прав, по мнению ответчика, выражается в использовании обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» спорных товарных знаков в отношении всех товаров и услуг, для которых они зарегистрированы. В указанном иске обществом «КИНОМАНИЯ.ТВ» заявлено также требование о запрете обществу «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» использовать спорные товарные знаки в отношении всех товаров и услуг, для которых они зарегистрированы.

Исходя из указанных выше представленных истцом доказательств, а также в связи с тем, что обществом «КИНОМАНИЯ.ТВ» было признано нарушение обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» исключительных прав на спорные товарные знаки (в том числе, до подачи настоящего искового заявления) ввиду наличия у последнего затрагивающей интересы правообладателя деятельности, к доводам общества «КИНОМАНИЯ.ТВ» об отсутствии заинтересованности общества «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» в досрочном прекращении правовой охраны спорных товарных знаков судебная коллегия относится критически.

При этом судом усматривается тождество обозначения, содержащего словесный элемент «МУЛЬТИМАНИЯ», на использование которого направлен коммерческий интерес истца, со спорными товарными знаками. Данное сходство подтверждается уведомлением Роспатента о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 06.08.2018, в котором указывается на то, что обозначение общества «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» по заявке № 2017752938 не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 ГК РФ, поскольку сходно до степени смешения с товарными

знаками общества «КИНОМАНИЯ». Лицами, участвующими в деле, сходство противопоставленных обозначений до степени смешения также не оспаривается.

Суд по интеллектуальным правам, оценив по правилам статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации представленные истцом доказательства, приходит к выводу о том, что обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» доказана направленность коммерческого интереса на последующее использование сходного до степени смешения со спорными товарными знаками обозначения в отношении товаров и услуг, идентичных либо очевидно однородных тем, которые поименованы в доказательствах, представленных истцом суду в настоящем деле. Указанное обстоятельство подтверждается имеющимися в деле документами, не опровергнутыми ответчиком надлежащим образом.

В отношении однородности товаров и услуг, относительно которых устанавливается заинтересованность истца, с товарами и услугами, для которых зарегистрированы спорные товарные знаки, судебная коллегия исходит из следующего.

Как следует из пункта 45 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482, при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа

перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Аналогичные подходы изложены в пункте 7.2.1 Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов, утвержденного приказом Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 24.07.2018 № 128.

При установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

Признаки однородности товаров подразделяются на основные и вспомогательные. К основным признакам относятся: род (вид) товаров; назначение товаров; вид материала, из которого изготовлены товары. Остальные признаки относятся к вспомогательным.

Для установления однородности товаров могут приниматься во внимание такие обстоятельства как, в частности, род (вид) товаров, их потребительские свойства и функциональное назначение (объем и цель применения), вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия их реализации (в том числе общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей, традиционный или преимущественный уклад использования товаров и другие признаки.

Чаще всего основанием для признания товаров однородными является их принадлежность к одной и той же родовой или видовой группе.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа по перечисленным признакам в их совокупности в том случае, если товары по

причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения.

При этом однородность производимых истцом товаров товарам, для которых зарегистрирован спорный товарный знак, учитывается для целей статьи 1486 ГК РФ, в том числе для установления статуса заинтересованности лица, подавшего иск о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием.

Судебная коллегия полагает, что часть товаров и услуг, относительно которых истец подтвердил намерение реализовывать под обозначением, включающим словесный элемент «МУЛЬТИМАНИЯ», являются очевидно однородными части товаров и услуг, для которых зарегистрированы спорные товарные знаки, поскольку относятся к одной родовой группе, а соответственно имеют один круг потребителей, условия и места реализации, в связи с чем могут быть отнесены потребителем к одному источнику происхождения.

Сопоставление товаров и услуг, сведения о которых содержатся в доказательствах истца и в отношении которых усматривается направленность коммерческого интереса истца, с товарами и услугами, для которых зарегистрированы спорные товарные знаки, показало, что применительно к родовому признаку товаров (услуг) общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» намерено осуществлять деятельность с использованием обозначения «МУЛЬТИМАНИЯ» в отношении: вещания телевизионного; услуг информационных агентств; игрушек; канцелярских товаров; одежды (за исключением обуви, одежды из меха, специальной одежды); спортивных товаров; компьютерной техники; техники для фотографирования и видеосъемки; кондитерских и хлебобулочных изделий; безалкогольных напитков; очевидно однородных с указанными товарами и перечисленных в заявке истца услуг (управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц, организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий, научные и технологические услуги и относящиеся к ним

научные исследования и разработки; услуги по промышленному анализу и научным исследованиям; разработка и усовершенствование технического и программного обеспечения компьютеров; исследования и разработка новых товаров [для третьих лиц]; модернизация программного обеспечения; обслуживание техническое программного обеспечения; размещение веб-сайтов; разработка программного обеспечения; составление программ для компьютеров).

Оценив представленные в материалы дела доказательства в совокупности и их взаимной связи, судебная коллегия приходит к выводу о том, что истец является лицом, имеющим реальное намерение использовать в своей хозяйственной деятельности обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству Российской Федерации № 422874, в отношении услуг 38-го класса МКТУ («вещание телевизионное; вещание телевизионное кабельное; услуги информационных агентств; передача срочных объявлений»), однородных услугам, для индивидуализации которых, в том числе, зарегистрирован указанный спорный товарный знак.

Также истец признается заинтересованным в досрочном прекращении товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 396300 в отношении части товаров 9-го («приборы и инструменты научные, морские, геодезические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, измерения, сигнализации, контроля [проверки], спасания и обучения; приборы и инструменты для передачи, распределения, трансформации, накопления, регулирования или управления электричеством; аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; магнитные носители информации, диски звукозаписи; кассовые аппараты, счетные машины, оборудование для обработки информации и компьютеры; оборудование для тушения огня; DVD-плееры; аппараты для передачи звука; блоки памяти для компьютеров; видеокамеры; видеокассеты; видеотелефоны; видеоэкраны; видеоискатели для фотографических аппаратов; дискеты; диски звукозаписи; диски магнитные; диски оптические; диски счетные; дисководы

для компьютеров; дисководы с автоматической сменой дисков [для компьютеров]; интерфейсы [компьютеры]; кабели опτικο-волоконные; камеры киносъёмочные; картриджи для видеоигр; кассеты для фотопластинок; клавиатуры компьютеров; книжки записные электронные; кодеры магнитные; компакт-диски [аудио-видео]; компакт-диски [ПЗУ]; компьютеры; компьютеры портативные; ленты магнитные; ленты магнитные для видеозаписи; микропроцессоры; микрофоны; модемы; мониторы [компьютерное оборудование]; носители звукозаписи; носители информации магнитные; носители информации оптические; плееры для компакт-дисков; плееры кассетные; пленки для звукозаписи; приемники [аудио-видео]; принтеры; приспособления для чистки акустических дисков; программы для компьютеров; программы игровые компьютерные; программы компьютерные [загружаемое программное обеспечение]; процессоры [центральные блоки обработки информации]; публикации электронные [загружаемые]; сканеры [оборудование для обработки информации]; смарт-карточки; средства обучения аудиовизуальные; стекла оптические; текст-процессоры; телевизоры; телесуфлеры; устройства для видеозаписи; устройства для воспроизведения звука; устройства для записи на магнитную ленту [звука, изображения, информации]; устройства для игр с обязательным использованием телевизионных приемников; устройства для обработки информации; устройства для развлечений с обязательным использованием телевизионных приемников; устройства для резки пленки; устройства для считывания знаков оптические; устройства для центровки диапозитивов; устройства и приспособления для монтажа кинофильмов [кинопленки]; устройства коммутационные [оборудование для обработки информации]; устройства периферийные компьютеров; устройства размагничивающие для магнитной ленты; устройства связи акустические; устройства фотокопировальные [фотографические, электростатические, тепловые]; фотоаппараты; фотолаборатории; чипы [интегральные схемы]; шлемы защитные для спортсменов; штативы для фотоаппаратов; экраны

проекционные; экраны флуоресцирующие; экраны фотографические; экспонометры»), 16-го («бумага, картон и изделия из них, не относящиеся к другим классам; печатная продукция; материалы для переплетных работ; фотоснимки; писчебумажные товары; клейкие вещества для канцелярских и бытовых целей; принадлежности для художников; кисти; пишущие машины и конторские принадлежности [за исключением мебели]; учебные материалы и наглядные пособия [за исключением аппаратуры]; авторучки; акварели; альбомы; атласы; афиши, плакаты; банты бумажные; блокноты; блокноты для рисования, черчения; блокноты канцелярские; блокноты с отрывными листами; брошюры; буклеты; бумага в листах; бумага вошенная; бумага для регистрирующих устройств; бумага из древесной массы; бумага туалетная; бумага упаковочная; бумага хуан [для китайского рисования и каллиграфии]; вывески бумажные или картонные; грифели; грифели для карандашей; держатели для карандашей; держатели для печатей, штампов; календари; календари отрывные; карандаши; карандаши автоматические; карандаши угольные; картон из древесной массы; картон; карточки; карты или бумажные ленты для записи программ для вычислительных машин; кисти для рисования; кисти для художников; кисточки для письма; клейстер крахмальный для канцелярских или бытовых целей; книги; книги записей; книжки-комиксы; кнопки канцелярские; конверты; коробки для печатей, штампов; коробки с красками [школьные принадлежности]; корректоры жидкие; ленты клейкие; ленты копировальные для принтеров; материалы графические печатные; материалы для лепки; материалы для обучения [за исключением приборов]; материалы канцелярские для запечатывания; материалы клеящие канцелярские или бытовые; мел для письма; наборы для письма; наборы письменных принадлежностей бумажные; наклейки самоклеящиеся; обложки; обложки для паспортов; папки для документов; папье-маше; пастели [карандаши]; пеналы; перья; перья золотые; перья стальные; перья чертежные; песенники; печати; печати для сургуча; планшеты с зажимом; подносы для корреспонденции; подставки для книг; подставки для

печатей, штемпелей, штампов; подставки для ручек и карандашей; подставки для фотографий; подушечки штемпельные; полотно клейкое для канцелярских целей; пресс-папье; приборы письменные; принадлежности для стирания; принадлежности конторские [за исключением мебели]; принадлежности письменные; принадлежности школьные; приспособления для скрепления бумаги; приспособления для точки карандашей [электрические или неэлектрические]; проспекты; резинки канцелярские; ручки для перьев; ручки с перьями [принадлежности бюро]; скребки канцелярские; скрепки канцелярские; средства для стирания; стерки для доски; тетради; товары писчебумажные; тушь; устройства для запечатывания конторские; шарики для шариковых ручек; штампы с адресами; штемпеля»), 25-го («одежда, обувь, головные уборы; банданы [платки]; белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; блузы; блузы матросские; боа; боди [женское бельё]; бриджи; брюки; бюстгалтеры; воротники для одежды; воротники съемные; вставки для рубашек; вуали; галстуки; галстуки-банты с широкими концами; гамаши [с застёжками]; гетры; жилеты; изделия спортивные трикотажные; изделия трикотажные; каблуки; кальсоны; капюшоны; каркасы для шляп; карманчики; карманы для одежды; кашне; козырьки для головных уборов; колготки; комбинезоны [одежда]; комбинезоны для водных лыж; корсажи; костюмы; костюмы купальные; костюмы маскарадные; костюмы пляжные; куртки; ливреи; лифы; майки с короткими рукавами; манжеты; манишки; мантильи; манто; маски для сна [одежда]; нагрудники детские [за исключением бумажных]; наушники [одежда]; носки; одежда бумажная; одежда верхняя; одежда готовая; одежда для автомобилистов; одежда для велосипедистов; одежда для гимнастов; одежда из габардина; одежда из джерси; одежда из искусственной кожи; одежда кожаная; одежда трикотажная; пальто; парки; пеленки; пелерины; перчатки [одежда]; пижамы; плавки; платки шейные; платья; плащи непромокаемые; повязки для головы [головные уборы]; подвязки; подвязки для носков; подвязки для чулок; подкладки готовые [элементы одежды];

подмышники; подошвы; подтяжки; пояса [одежда]; пояса-кошельки; приданое для новорожденного; приспособления, препятствующие скольжению обуви; пуловеры; пятки для чулок двойные; ранты для обуви; сари; свитера; тоги; трусы; тюрбаны; уборы головные; фартуки [одежда]; халаты; чепчики для душа; чулки; чулки, абсорбирующие пот; шали; шапки бумажные [одежда]; шапочка круглая неглубокая без полей; шапочки купальные; шарфы; штанишки детские; штрипки; шубы; эспадриллы; юбки; юбки нижние»), 28-го («игры, игрушки; гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам; елочные украшения; автомобили [игрушки]; бассейны игрушечные; безделушки для вечеринок [знаки внимания]; блоки стартовые; боди-боард; ботинки с прикрепленными к ним коньками; бутылочки с соской для кукол; вкладыши с краской для краскораспылителей; воланы для игры в бадминтон; волчки [игрушки]; головоломки из набора элементов для составления картины; груши подвесные; дельтапланы; диски [игрушки]; диски спортивные; домики для кукол; домино [игра]; доски для серфинга; доски пружинящие [спортивные принадлежности]; доски роликовые для катания; доски с парусом для серфинга; доски шахматные; доски шашечные; дротики; елки новогодние искусственные; емкости для игральные костей; змеи бумажные; игра с пиньятами; игрушки для домашних животных; игрушки плюшевые; игрушки с подвижными частями или передвижные; игрушки с сюрпризом для розыгрышей; игры автоматические без использования телевизионных приемников; игры в фанты; игры настольные; игры с кольцами; калейдоскопы; камеры для мячей для игр; канифоль, используемая атлетами; канты лыжные; карты для бинго; карты игральные; карусели ярмарочные; качалки-лошади [игрушки]; качели; кегли; кегли [игра]; кии бильярдные; клюшки для гольфа; клюшки хоккейные; кожа тюленья [для лыжных покрытий]; колокольчики для новогодних елок; комнаты для кукол; конструктор; конфетти; конфеты-хлопушки; коньки; коньки роликовые; кости игральные; краскораспылители [спортивные принадлежности]; крепления для лыж; кровати для кукол; круги для рулетки вращающиеся; кубики; куклы;

ласты для плавания; луки для стрельбы; лыжи; лыжи водные; лыжи для серфинга; маджонг [домино китайское]; мази лыжные; манки для охоты; марионетки; маски карнавальные; маски театральные; маски фехтовальные; мачты для досок с парусом; мел для бильярдных киев; мишени; мишени электронные; модели транспортных средств уменьшенные; мячи для игры; накладки для бортов бильярдных столов; наколенники [элементы спортивной экипировки]; наконечники для бильярдных киев; налокотники [элементы спортивной экипировки]; одежда для кукол; оружие фехтовальное; палочки для мажореток; парaplаны; перчатки [аксессуары для игр]; пистолеты игрушечные; пистолеты пневматические [игрушки]!; пистоны [игрушки]; пистоны для игрушечных пистолетов; погремушки; подковы для игр; подсвечники для новогодних елок; подставки для новогодних елок; покрытия для опорных поверхностей лыж; приспособления для намотки веревок для бумажных змеев; приспособления для пуска мыльных пузырей [игрушки]; приспособления для разметки при игре в бильярд; приспособления для укладывания на место комьев земли [принадлежности для гольфа]; прокладки защитные [элементы спортивной экипировки]; ракетки; рапиры для фехтования; ремни для досок для серфинга; ремни для досок с парусом; ремни для тяжелоатлетов; рогатки [принадлежности спорта]; ролики для велотренажеров; ружья гарпунные спортивные; самокаты [игрушки]; сани спортивные; сачки для бабочек; сетки спортивные; скребки для лыж; снаряды гимнастические; снаряды для метания; снаряды спортивные для упражнений в тяжелой атлетике; снаряжение альпинистское; снег искусственный для новогодних елок; снегоступы; стенды для стрельбы по летающим мишеням; столы бильярдные; столы бильярдные с автоматами для предварительной оплаты; столы для настольного тенниса; столы для настольного футбола; струны для ракеток; сумки для крикета; сумки на колесах или без них для клюшек, для гольфа; тобогганы; транспортные средства радиоуправляемые [игрушки]; тренажеры спортивные; триктрак [игра]; трусы поддерживающие спортивные; украшения для новогодних елок [за исключением электрических

лампочек, свечей и кондитерских изделий]; устройства для бросания теннисных мячей; устройства для демонстрации фокусов; устройства для электронных игр [за исключением устройств с обязательным использованием телевизионных приемников]; устройства и оборудование для боулинга; фишки для игр; чехлы специальные для лыж и досок для серфинга; шарики для игр; шары бильярдные; шары для игр; шары со снежинками; шахматы; шашки; щитки [спортивные принадлежности]; экраны камуфляжные [спортивные принадлежности]; эспандеры»), 30-го («кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока [маниока], саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус, приправы; пряности; пищевой лед; бисквиты; блины; булки; вафли; заменители кофе растительные; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; какао-продукты; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; крекеры; леденцы; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий [заварной крем]; молочко маточное пчелиное [за исключением используемого для медицинских целей]; мороженое фруктовое; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; пралине; продукты мучные; пряники; пудинги; резинки жевательные [за исключением используемой для медицинских целей]; рулет весенний [сырые овощи, завернутые в блин из рисовой муки]; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; спагетти; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; торты фруктово-ягодные; украшения

съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай со льдом; шоколад»), 32-го («минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; воды; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки арахисово-молочные; напитки изотонические; напитки на базе мёда безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напиток миндально-молочный; нектары фруктовые с мякотью; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков») и услуг 35-го («управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц»), 41-го («организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий»), 42-го («научные и технологические услуги и относящиеся к ним научные исследования и разработки; услуги по промышленному анализу и научным исследованиям; разработка и усовершенствование технического и программного обеспечения компьютеров; исследования и разработка новых товаров [для третьих лиц]; модернизация программного обеспечения; обслуживание техническое программного обеспечения; размещение веб-сайтов; разработка программного обеспечения; составление программ для компьютеров») классов МКТУ.

Ответчик ссылок на неоднородность каких-либо товаров или услуг не приводил, ограничившись лишь общим возражением об отсутствии у истца законного интереса в предъявлении настоящего иска.

В отношении иных товаров и услуг, в отношении которых зарегистрированы спорные товарные знаки, заинтересованность общества

«ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» в досрочном прекращении указанных товарных знаков не установлена, поскольку из представленных им документов не усматривается направленность его коммерческого интереса на осуществление соответствующей деятельности. Судебная коллегия отмечает, что какие-либо доводы или доказательства относительно подтверждения однородности тех или иных товаров и услуг истцом в дело не предоставлялись, ввиду чего однородность определена судом на основании Методических рекомендаций и исходя из проведенного судом сопоставления с доказательствами истца.

Суд не усматривает правовых оснований для исследования однородности в отношении тех товаров и услуг, по которым она не является очевидной, при том, что истцом какие-либо аргументы для установления этого обстоятельства не приводились.

При этом судебная коллегия отмечает, что истцу и ответчику неоднократно предлагалось представить какие-либо доводы или доказательства для раскрытия своих правовых позиций относительно заинтересованности и использования в отношении всех товаров и услуг, для которых зарегистрированы спорные товарные знаки (в том числе, определения Суда по интеллектуальным правам от 19.03.2018, 24.04.2018 и иные).

В соответствии со статьей 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений.

Согласно части 2 статьи 9 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

При этом судебная коллегия не соглашается с доводом общества «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» относительно того, что его заинтересованность в досрочном полном прекращении правовой охраны спорных товарных знаков может подтверждаться одним лишь фактом обращения общества

«КИНОМАНИЯ.ТВ» с иском о защите нарушенных прав на товарные знаки, в отношении действий ответчика применительно ко всем товарам и услугам, предположительно используемым в деятельности обществом «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ». Судебная коллегия полагает, что указанного обстоятельства, учитывая отсутствие вступившего в законную силу решения по делу № А41-39694/2017, самого по себе недостаточно для признания заинтересованности истца по всем классам МКТУ в настоящем деле, поскольку для такого признания необходимо установление направленности коммерческого интереса на осуществление соответствующей деятельности.

Кроме того, из судебных актов по указанному делу не следует, что аргументация истца охватывает действия ответчика по всем товарным позициям.

Судебная коллегия не соглашается с доводами ответчика относительно отсутствия заинтересованности общества в досрочном прекращении правовой охраны спорного товарного знака в связи с его неиспользованием, обусловленной отсутствием законного интереса в обозначении.

Как указывалось выше, в целях применения статьи 1486 ГК РФ под законным интересом понимается направленность коммерческого интереса на последующее использование в отношении однородных товаров тождественного либо сходного до степени смешения со спорным товарным знаком обозначения. В контексте такого предмета доказывания истец должен доказать, а ответчик, соответственно, опровергнуть, именно наличие коммерческого интереса, то есть фактической и правовой возможностей для производства или реализации соответствующей продукции.

Между тем доводы о том, что истцом фактически не производятся и не реализуются товары и услуги и не планируется использование обозначения, содержащего словесный элемент «Мультимания», обществом «КИНОМАНИЯ.ТВ» надлежащими доказательствами не подтверждены. Доводы общества «КИНОМАНИЯ.ТВ» о том, что иностранное лицо не способно производить товары в соответствии с заключенным с ним

договоров, основанные на том, что из выписки в отношении иностранного лица (т. 3, л.д. 67–71) следует, что у данного лица имеется задолженность по налогам и что по состоянию на 2017 год лицо имело двух работников, по мнению судебной коллегии, основаны на предположении общества «КИНОМАНИЯ.ТВ», которые не могут быть положены в основу решения суда. Каких-либо иных доказательств, помимо выписки в отношении иностранного лица, которая получена ответчиком не в компетентном органе и содержит часть текста на иностранном языке в отсутствие надлежащим образом совершенного перевода на русский язык, в подтверждение довода ответчика об отсутствии у истца возможности реализовать товары и услуги под обозначением «Мультимания» в материалах дела не содержится.

Довод предпринимателя о злоупотреблении истцом правом при подаче настоящего иска, мотивированный отсутствием у последнего законного интереса, судебной коллегией отклоняется. Как установлено судом в ходе оценки совокупных представленных истцом доказательств, а также доводов и пояснений лиц, участвующих в деле, истец является лицом, заинтересованным в досрочном прекращении правовой охраны спорных товарных знаков в отношении части товаров и услуг, в связи с чем то обстоятельство, что при подаче настоящего иска общество «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» действовало исключительно с намерением причинить вред ответчику либо иным образом заведомо недобросовестно осуществить свое право на подачу иска о досрочном прекращении права на товарный знак (часть 1 статьи 10 ГК РФ), не установлено.

По смыслу пунктов 1 и 2 статьи 10 ГК РФ для признания действий какого-либо лица злоупотреблением правом судом должно быть установлено, что умысел такого лица был направлен на заведомо недобросовестное осуществление прав, единственной его целью было причинение вреда другому лицу (отсутствие иных добросовестных целей). При этом злоупотребление правом должно носить достаточно очевидный характер, а вывод о нем не должен являться следствием предположений.

Сами по себе действия истца по подаче заявления о досрочном прекращении правовой охраны на территории Российской Федерации спорных товарных знаков не противоречат действующему законодательству и не свидетельствуют о злоупотреблении истцом правом.

Согласно пункту 3 статьи 1486 ГК РФ 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.

Как следует из разъяснений, содержащихся в пункте 38 Обзора, для целей применения положений статьи 1486 ГК РФ учитывается не любое использование товарного знака правообладателем, а лишь совершение действий, предусмотренных пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ, непосредственно связанных с введением товара в гражданский оборот.

По смыслу норм, изложенных в статьях 1484 и 1486 ГК РФ и закрепляющих способы использования товарного знака и необходимость использования зарегистрированного товарного знака в отношении всех товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, правообладатель обязан использовать товарный знак для индивидуализации каждого из товаров, перечисленных в свидетельстве о регистрации товарного знака. Неисполнение правообладателем указанной обязанности влечет за собой риск досрочного прекращения правовой охраны товарного знака в отношении тех товаров, для индивидуализации которых товарный знак не используется.

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.

Исходя из даты направления предложения правообладателю спорного товарного знака (27.12.2017), период времени, в отношении которого

правообладателем должно быть доказано использование спорного товарного знака, исчисляется с 27.12.2014 по 26.12.2017 включительно.

В силу пункта 2 статьи 1486 ГК РФ использованием товарного знака признается его использование как правообладателем так и лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 этого 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 ГК РФ, за исключением случаев, когда соответствующие действия не связаны непосредственно с введением товара в гражданский оборот, а также использование товарного знака с изменением отдельных элементов, не меняющим существа товарного знака и не ограничивающим охрану, предоставленную товарному знаку.

Согласно пункту 2 статьи 1484 ГК РФ 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 качестве доказательства использования спорных товарных знаков общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» ссылалось на дело № СИП-186/2017, рассмотренное Судом по интеллектуальным правам. Никаких иных доказательств использования спорных товарных знаков ответчиком представлено не было.

Согласно решению от 12.12.2017 по делу № СИП-186/2017, оставленному без изменения постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 28.04.2018, общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» использовало спорный товарный знак в трехлетний период, предшествовавший подаче иска по делу № СИП-186/2017 (то есть с 11.04.2014 по 10.04.2017), путем предоставления неисключительного права на ретрансляцию телеканала «Мультимания.ТВ» в кабельных сетях, на предоставление права принимать сообщение канала «Мультимания.ТВ» со спутника и одновременно с получением осуществлять его сообщение в том же виде и тогда же, когда он получен, посредством всех кабельных систем в цифровом формате для приема абонентами лицензиата, права использования канала «Мультимания.ТВ» путем приема, записи, воспроизведения записи, сообщения записи сообщения канала, сообщения телепередачи по сети лицензиата на территории Российской Федерации, отдельных субъектов и городов Российской Федерации. Таким образом, судом установлено использование обществом «КИНОМАНИЯ.ТВ» товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 в отношении услуг 38-го класса МКТУ «вещание телевизионное; вещание телевизионное кабельное».

Судебная коллегия не соглашается с доводом ответчика о том, что выводы судов по указанному делу имеют преюдициальное значение для настоящего дела по смыслу части 2 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, поскольку данные дела имеют разный состав лиц, в них участвующих.

Вместе с тем Высший Арбитражный Суд Российской Федерации неоднократно высказывал правовую позицию, согласно которой, если в двух

самостоятельных делах дается оценка одним обстоятельствам, оценка, данная судом обстоятельствам, которые установлены в деле, рассмотренном ранее, принимается во внимание судом, рассматривающим второе дело. В том случае, если суд, рассматривающий второе дело, придет к иным выводам, он должен мотивировать такой вывод. При этом иная оценка может следовать, например, из иного состава доказательств по второму делу, нежели те, на которых основано решение по первому делу.

Так, в пункте 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.07.2009 № 57 «О некоторых процессуальных вопросах практики рассмотрения дел, связанных с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств» отмечено, что независимо от состава лиц, участвующих в деле о взыскании по договору и в деле по иску об оспаривании договора, оценка, данная судом обстоятельствам, которые установлены в деле, рассмотренном ранее, учитывается судом, рассматривающим второе дело. В том случае, если суд, рассматривающий второе дело, придет к иным выводам, он должен указать соответствующие мотивы.

В пункте 16.2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что в случае, если до рассмотрения арбитражным судом дела о привлечении к административной ответственности юридического лица (а равно дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности юридического лица) судом общей юрисдикции рассмотрено дело о привлечении к административной или уголовной ответственности за данное нарушение физического лица (а равно дело об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности физического лица), квалификация, данная судом общей юрисдикции совершенному деянию, с учетом статьи 69 Арбитражного

процессуального кодекса Российской Федерации не является обязательной для арбитражного суда. При этом оценка, данная судом общей юрисдикции, обстоятельствам, которые установлены в рассмотренном им деле, принимается во внимание арбитражным судом.

Аналогичный подход изложен в пункте 4 совместного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.04.2010 № 10/22 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав», согласно которому по смыслу частей 2 и 3 статьи 61 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации или частей 2 и 3 статьи 69 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации обстоятельства, установленные при рассмотрении дела по иску о праве на имущество, не имеют обязательного характера для лиц, не участвовавших в деле. Такие лица могут обратиться в суд с самостоятельным иском о праве на это имущество. В то же время при рассмотрении названного иска суд учитывает обстоятельства ранее рассмотренного дела о праве на спорное имущество, независимо от того, установлены ли они судебным актом суда общей юрисдикции или арбитражного суда. Если суд придет к иным выводам, нежели содержащиеся в судебном акте по ранее рассмотренному делу, он должен указать соответствующие мотивы.

Учитывая указанные официальные разъяснения, а также отсутствие доказательств, опровергающих выводы об использовании ответчиком товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 в отношении услуг 38-го класса МКТУ «вещание телевизионное; вещание телевизионное кабельное», сделанные судом в рамках рассмотрения дела № СИП-186/2017 в отношении периода времени 11.04.2014 по 10.04.2017, частично входящим в трехлетний период, использование в котором устанавливается в настоящем деле, судебная коллегия приходит к выводу о доказанности в настоящем деле использования обществом

«КИНОМАНИЯ.ТВ» указанного товарного знака в отношении аналогичных услуг 38-го класса МКТУ.

Ссылки общества «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» на видеофайл с записью фрагмента мультфильма ответчика, из которого следует, что общество «КИНОМАНИЯ.ТВ» использует не обозначение «Мультимания», а стилизованную букву «М», судом, обзревавшем указанное видео в судебном заседании, отклоняются как необоснованные. Судебная коллегия полагает, что фрагмент записи мультфильма длительностью в несколько минут, в котором отсутствует обозначение «Мультимания», не опровергает выводы суда по делу № СИП-186/2017 относительно использования ответчиком указанного обозначения и не доказывают неиспользование товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 во всем объеме вещания. Кроме того, относимость этого фрагмента к деятельности ответчика истцом не подтверждена.

Поскольку заинтересованность истца в досрочном прекращении товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 была признана только по услугам 38-го класса МКТУ, в отношении которых доказано использование товарного знака ответчиком, в указанной части требования истца подлежат оставлению без удовлетворения.

При этом ответчиком не представлено каких-либо доказательств использования спорного товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 396300 в отношении части товаров 9, 16, 25, 28, 30, 32-го и услуг 35, 41, 42-го классов МКТУ, в досрочном прекращении правовой охраны которого признан заинтересованным истец.

Судебная коллегия отмечает, что правообладателю спорного товарного знака, равно как и истцу, разъяснялось о необходимости раскрытия доказательств по настоящему спору, оценка которых возможна именно судом первой инстанции. Правообладатель, как и истец, воспользовались процессуальными правами и обязанностями, установленными Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации, в том объеме, в котором

сочли нужным.

По смыслу норм, изложенных в статьях 1484 и 1486 ГК РФ, правообладатель обязан использовать товарный знак для индивидуализации каждого из товаров, перечисленных в свидетельстве о регистрации товарного знака. Неисполнение правообладателем указанной обязанности влечет за собой риск досрочного прекращения правовой охраны товарного знака в отношении тех товаров, для индивидуализации которых товарный знак не используется.

Как неоднократно отмечалось президиумом Суда по интеллектуальным правам, доказыванию подлежит использование товарного знака в отношении каждого товара или услуги в том виде, в котором эти товар или услуга названы в свидетельстве на товарный знак (постановления президиума Суда по интеллектуальным правам от 04.07.2016 по делу № СИП-438/2015 (определением Верховного Суда Российской Федерации от 02.11.2016 № 300-ЭС16-14307 отказано в передаче дела для пересмотра в порядке кассационного производства), от 17.02.2017 по делу № СИП-207/2016, от 22.12.2017 по делу № СИП-251/2017).

В данном деле таких доказательств не представлено.

В отношении довода общества «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» о том, что деятельность общества «КИНОМАНИЯ.ТВ» противоречит статье 19¹ Закона о средствах массовой информации и не может подтверждать использование спорных товарных знаков, судебная коллегия отмечает, что соответствие осуществляемой обществом «КИНОМАНИЯ.ТВ» деятельности требованиям Закона о средствах массовой информации не входит в предмет исследования по делам о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Судом осуществляется проверка обстоятельств использования товарного знака в рамках фактически осуществляемой деятельности.

В силу изложенных обстоятельств Суд по интеллектуальным правам признает заявленные исковые требования в части досрочного прекращения

товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 396300 в отношении части товаров 9, 16, 25, 28, 30, 32-го и услуг 35, 41, 42-го классов МКТУ, в досрочном прекращении правовой охраны которого признан заинтересованным истец, подлежащими удовлетворению, в связи с чем правовая охрана указанному товарного знака подлежит досрочному прекращению в отношении соответствующей части товаров 9, 16, 25, 28, 30, 32-го и услуг 35, 38, 41, 42, 43-го классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Расходы по уплате государственной пошлины за подачу искового заявления в части досрочного прекращения правовой охраны товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 422874 в соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации подлежат отнесению на истца с учетом отказа в удовлетворении заявленных требований в указанной части.

Расходы по уплате государственной пошлины за подачу искового заявления в части досрочного прекращения правовой охраны товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 396300 в соответствии со статьей 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации подлежат отнесению на ответчика с учетом частичного удовлетворения заявленного истцом требования.

Руководствуясь статьями 110, 167 – 170, 176, 180, 197 – 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

требования общества с ограниченной ответственностью «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» удовлетворить частично.

Прекратить правовую охрану товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 396300 в отношении части товаров 9-го («приборы и инструменты научные, морские, геодезические, фотографические, кинематографические, оптические, для взвешивания, измерения, сигнализации, контроля [проверки], спасания и обучения; приборы и

инструменты для передачи, распределения, трансформации, накопления, регулирования или управления электричеством; аппаратура для записи, передачи, воспроизведения звука или изображений; магнитные носители информации, диски звукозаписи; кассовые аппараты, счетные машины, оборудование для обработки информации и компьютеры; оборудование для тушения огня; DVD-плееры; аппараты для передачи звука; блоки памяти для компьютеров; видеокамеры; видеокассеты; видеотелефоны; видеоэкраны; видеоискатели для фотографических аппаратов; дискеты; диски звукозаписи; диски магнитные; диски оптические; диски счетные; дисководы для компьютеров; дисководы с автоматической сменой дисков [для компьютеров]; интерфейсы [компьютеры]; кабели оптико-волоконные; камеры киносъёмочные; картриджи для видеоигр; кассеты для фотопластинок; клавиатуры компьютеров; книжки записные электронные; кодеры магнитные; компакт-диски [аудио-видео]; компакт-диски [ПЗУ]; компьютеры; компьютеры портативные; ленты магнитные; ленты магнитные для видеозаписи; микропроцессоры; микрофоны; модемы; мониторы [компьютерное оборудование]; носители звукозаписи; носители информации магнитные; носители информации оптические; плееры для компакт-дисков; плееры кассетные; пленки для звукозаписи; приемники [аудио-видео]; принтеры; приспособления для чистки акустических дисков; программы для компьютеров; программы игровые компьютерные; программы компьютерные [загружаемое программное обеспечение]; процессоры [центральные блоки обработки информации]; публикации электронные [загружаемые]; сканеры [оборудование для обработки информации]; смарт-карточки; средства обучения аудиовизуальные; стекла оптические; текст-процессоры; телевизоры; телесуфлеры; устройства для видеозаписи; устройства для воспроизведения звука; устройства для записи на магнитную ленту [звука, изображения, информации]; устройства для игр с обязательным использованием телевизионных приемников; устройства для обработки информации; устройства для развлечений с обязательным использованием

телевизионных приемников; устройства для резки пленки; устройства для считывания знаков оптические; устройства для центровки диапозитивов; устройства и приспособления для монтажа кинофильмов [кинопленки]; устройства коммутационные [оборудование для обработки информации]; устройства периферийные компьютеров; устройства размагничивающие для магнитной ленты; устройства связи акустические; устройства фотокопировальные [фотографические, электростатические, тепловые]; фотоаппараты; фотолаборатории; чипы [интегральные схемы]; шлемы защитные для спортсменов; штативы для фотоаппаратов; экраны проекционные; экраны флуоресцирующие; экраны фотографические; экспонометры)), 16-го («бумага, картон и изделия из них, не относящиеся к другим классам; печатная продукция; материалы для переплетных работ; фотоснимки; писчебумажные товары; клейкие вещества для канцелярских и бытовых целей; принадлежности для художников; кисти; пишущие машины и конторские принадлежности [за исключением мебели]; учебные материалы и наглядные пособия [за исключением аппаратуры]; авторучки; акварели; альбомы; атласы; афиши, плакаты; банты бумажные; блокноты; блокноты для рисования, черчения; блокноты канцелярские; блокноты с отрывными листами; брошюры; буклеты; бумага в листах; бумага воощеная; бумага для регистрирующих устройств; бумага из древесной массы; бумага туалетная; бумага упаковочная; бумага хуан [для китайского рисования и каллиграфии]; вывески бумажные или картонные; грифели; грифели для карандашей; держатели для карандашей; держатели для печатей, штампов; календари; календари отрывные; карандаши; карандаши автоматические; карандаши угольные; картон из древесной массы; картон; карточки; карты или бумажные ленты для записи программ для вычислительных машин; кисти для рисования; кисти для художников; кисточки для письма; клейстер крахмальный для канцелярских или бытовых целей; книги; книги записей; книжки-комиксы; кнопки канцелярские; конверты; коробки для печатей, штампов; коробки с красками [школьные принадлежности]; корректоры

жидкие; ленты клейкие; ленты копировальные для принтеров; материалы графические печатные; материалы для лепки; материалы для обучения [за исключением приборов]; материалы канцелярские для запечатывания; материалы клеящие канцелярские или бытовые; мел для письма; наборы для письма; наборы письменных принадлежностей бумажные; наклейки самоклеящиеся; обложки; обложки для паспортов; папки для документов; папье-маше; пастели [карандаши]; пеналы; перья; перья золотые; перья стальные; перья чертежные; песенники; печати; печати для сургуча; планшеты с зажимом; подносы для корреспонденции; подставки для книг; подставки для печатей, штемпелей, штампов; подставки для ручек и карандашей; подставки для фотографий; подушечки штемпельные; полотно клейкое для канцелярских целей; пресс-папье; приборы письменные; принадлежности для стирания; принадлежности конторские [за исключением мебели]; принадлежности письменные; принадлежности школьные; приспособления для скрепления бумаги; приспособления для точки карандашей [электрические или неэлектрические]; проспекты; резинки канцелярские; ручки для перьев; ручки с перьями [принадлежности бюро]; скребки канцелярские; скрепки канцелярские; средства для стирания; стерки для доски; тетради; товары писчебумажные; тушь; устройства для запечатывания конторские; шарики для шариковых ручек; штампы с адресами; штемпеля»), 25-го («одежда, обувь, головные уборы; банданы [платки]; белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; блузы; блузы матросские; боа; боди [женское бельё]; бриджи; брюки; бюстгальтеры; воротники для одежды; воротники съемные; вставки для рубашек; вуали; галстуки; галстуки-банты с широкими концами; гамаши [с застёжками]; гетры; жилеты; изделия спортивные трикотажные; изделия трикотажные; каблуки; кальсоны; капюшоны; каркасы для шляп; карманчики; карманы для одежды; кашне; козырьки для головных уборов; колготки; комбинезоны [одежда]; комбинезоны для водных лыж; корсажи; костюмы; костюмы купальные; костюмы маскарадные; костюмы пляжные; куртки; ливреи; лифы; майки с

короткими рукавами; манжеты; манишки; мантильи; манто; маски для сна [одежда]; нагрудники детские [за исключением бумажных]; наушники [одежда]; носки; одежда бумажная; одежда верхняя; одежда готовая; одежда для автомобилистов; одежда для велосипедистов; одежда для гимнастов; одежда из габардина; одежда из джерси; одежда из искусственной кожи; одежда кожаная; одежда трикотажная; пальто; парки; пеленки; пелерины; перчатки [одежда]; пижамы; плавки; платки шейные; платья; плащи непромокаемые; повязки для головы [головные уборы]; подвязки; подвязки для носков; подвязки для чулок; подкладки готовые [элементы одежды]; подмышники; подошвы; подтяжки; пояса [одежда]; пояса-кошельки; приданое для новорожденного; приспособления, препятствующие скольжению обуви; пуловеры; пятки для чулок двойные; ранты для обуви; сари; свитера; тоги; трусы; тюрбаны; уборы головные; фартуки [одежда]; халаты; чепчики для душа; чулки; чулки, абсорбирующие пот; шали; шапки бумажные [одежда]; шапочка круглая неглубокая без полей; шапочки купальные; шарфы; штанишки детские; штрипки; шубы; эспадриллы; юбки; юбки нижние»), 28-го («игры, игрушки; гимнастические и спортивные товары, не относящиеся к другим классам; елочные украшения; автомобили [игрушки]; бассейны игрушечные; безделушки для вечеринок [знаки внимания]; блоки стартовые; боди-боард; ботинки с прикрепленными к ним коньками; бутылочки с соской для кукол; вкладыши с краской для краскораспылителей; воланы для игры в бадминтон; волчки [игрушки]; головоломки из набора элементов для составления картины; груши подвесные; дельтапланы; диски [игрушки]; диски спортивные; домики для кукол; домино [игра]; доски для серфинга; доски пружинящие [спортивные принадлежности]; доски роликовые для катания; доски с парусом для серфинга; доски шахматные; доски шашечные; дротики; елки новогодние искусственные; емкости для игральных костей; змеи бумажные; игра с пиньятами; игрушки для домашних животных; игрушки плюшевые; игрушки с подвижными частями или передвижные; игрушки с сюрпризом для розыгрышей; игры автоматические без

использования телевизионных приемников; игры в фанты; игры настольные; игры с кольцами; калейдоскопы; камеры для мячей для игр; канифоль, используемая атлетами; канты лыжные; карты для бинго; карты игральные; карусели ярмарочные; качалки-лошади [игрушки]; качели; кегли; кегли [игра]; кии бильярдные; клюшки для гольфа; клюшки хоккейные; кожа тюленя [для лыжных покрытий]; колокольчики для новогодних елок; комнаты для кукол; конструктор; конфетти; конфеты-хлопушки; коньки; коньки роликовые; кости игральные; краскораспылители [спортивные принадлежности]; крепления для лыж; кровати для кукол; круги для рулетки вращающиеся; кубики; куклы; ласты для плавания; луки для стрельбы; лыжи; лыжи водные; лыжи для серфинга; маджонг [домино китайское]; мази лыжные; манки для охоты; марионетки; маски карнавальные; маски театральные; маски фехтовальные; мачты для досок с парусом; мел для бильярдных киев; мишени; мишени электронные; модели транспортных средств уменьшенные; мячи для игры; накладки для бортов бильярдных столов; наколенники [элементы спортивной экипировки]; наконечники для бильярдных киев; налокотники [элементы спортивной экипировки]; одежда для кукол; оружие фехтовальное; палочки для мажореток; парaplаны; перчатки [аксессуары для игр]; пистолеты игрушечные; пистолеты пневматические [игрушки]!; пистоны [игрушки]; пистоны для игрушечных пистолетов; погремушки; подковы для игр; подсвечники для новогодних елок; подставки для новогодних елок; покрытия для опорных поверхностей лыж; приспособления для намотки веревок для бумажных змеев; приспособления для пуска мыльных пузырей [игрушки]; приспособления для разметки при игре в бильярд; приспособления для укладывания на место комьев земли [принадлежности для гольфа]; прокладки защитные [элементы спортивной экипировки]; ракетки; рапиры для фехтования; ремни для досок для серфинга; ремни для досок с парусом; ремни для тяжелоатлетов; рогатки [принадлежности спорта]; ролики для велотренажеров; ружья гарпунные спортивные; самокаты [игрушки]; сани спортивные; сачки для бабочек; сетки спортивные; скребки для лыж; снаряды

гимнастические; снаряды для метания; снаряды спортивные для упражнений в тяжелой атлетике; снаряжение альпинистское; снег искусственный для новогодних елок; снегоступы; стенды для стрельбы по летающим мишеням; столы бильярдные; столы бильярдные с автоматами для предварительной оплаты; столы для настольного тенниса; столы для настольного футбола; струны для ракеток; сумки для крикета; сумки на колесах или без них для клюшек, для гольфа; тобогганы; транспортные средства радиоуправляемые [игрушки]; тренажеры спортивные; триктрак [игра]; трусы поддерживающие спортивные; украшения для новогодних елок [за исключением электрических лампочек, свечей и кондитерских изделий]; устройства для бросания теннисных мячей; устройства для демонстрации фокусов; устройства для электронных игр [за исключением устройств с обязательным использованием телевизионных приемников]; устройства и оборудование для боулинга; фишки для игр; чехлы специальные для лыж и досок для серфинга; шарики для игр; шары бильярдные; шары для игр; шары со снежинками; шахматы; шашки; щитки [спортивные принадлежности]; экраны камуфляжные [спортивные принадлежности]; эспандеры», 30-го («кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока [маниока], саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус, приправы; пряности; пищевой лед; бисквиты; блины; булки; вафли; заменители кофе растительные; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; какао-продукты; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; крекеры; леденцы; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий [заварной крем]; молочко маточное пчелиное [за исключением используемого для медицинских целей]; мороженое фруктовое; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки

какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; пралине; продукты мучные; пряники; пудинги; резинки жевательные [за исключением используемой для медицинских целей]; рулет весенний [сырые овощи, завернутые в блин из рисовой муки]; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; спагетти; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай со льдом; шоколад»), 32-го («минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; воды; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки арахисово-молочные; напитки изотонические; напитки на базе мёда безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напиток миндально-молочный; нектары фруктовые с мякотью; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков») и услуг 35-го («управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц), 41-го («организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий»), 42-го («научные и технологические услуги и относящиеся к ним научные исследования и разработки; услуги по промышленному анализу и научным исследованиям; разработка и усовершенствование технического и программного обеспечения компьютеров; исследования и разработка новых

товаров [для третьих лиц]; модернизация программного обеспечения; обслуживание техническое программного обеспечения; размещение веб-сайтов; разработка программного обеспечения; составление программ для компьютеров») классов Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков вследствие его неиспользования.

В удовлетворении остальной части исковых требований отказать.

Взыскать с общества с ограниченной ответственностью «КИНОМАНИЯ.ТВ» в пользу общества с ограниченной ответственностью «ТЕЛЕДИСТРИБЬЮЦИЯ» 6 000 (Шесть тысяч) рублей в возмещение судебных расходов по уплате государственной пошлины за подачу иска.

Решение по настоящему делу вступает в законную силу немедленно и может быть обжаловано в президиум Суда по интеллектуальным правам в срок, не превышающий двух месяцев со дня принятия.

Председательствующий судья

Д.И. Мындра

Судья

Д.А. Булгаков

Судья

Н.Л. Рассомагина