

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

### **по результатам рассмотрения возражения**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 21.09.2020 возражение, поданное Акционерным обществом «Жемчужина Байкала», г. Иркутск (далее – лицо, подавшее возражение; АО «Жемчужина Байкала») против предоставления правовой охраны наименованию места происхождения товара (далее – НМПТ) «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232, при этом установила следующее.

Регистрация НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» произведена по заявке №2019722497, поданной 14.05.2019. Согласно сведениям Государственного реестра НМПТ Российской Федерации (далее – Государственный реестр наименований) указанное наименование зарегистрировано 27.12.2019 в отношении товара – вода природная питьевая. Исключительное право использования данного наименования было предоставлено Байкалси кампани Акционерное общество Группа компаний «Море Байкал», Иркутская обл., что подтверждается свидетельством №232/1 (далее – обладатель свидетельства; Байкалси кампани АО ГК «Море Байкал»).

В поступившем возражении лицом, его подавшим, указано на допущенное при регистрации НМПТ нарушение требований статей 1516, 1231.1 Кодекса.

Доводы поступившего возражения сводятся к следующему:

- в правовой и технической литературе (см. ТР ЕАЭС 044/2017 Технический регламент Евразийского экономического союза «О безопасности упакованной питьевой воды, включая природную минеральную воду», утвержденный решением Совета Евразийской экономической комиссии от 23.06.2017 №45 (далее - ТР ЕАЭС 044/2017 Технический регламент)) отсутствует понятие как «глубинная питьевая вода»; питьевая вода «Байкал» никогда не продавалась, продукция же Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» под обозначением «Байкал430» представлена на рынке только с 2016 года, что не свидетельствует об ее известности; иные же существующие на рынке средства индивидуализации безалкогольных напитков либо не использовались для маркировки питьевой воды (товарные знаки «Байкал» по свидетельствам №59925, 151442, №203612), либо никак не связаны с добычей воды из озера Байкал (обозначения «Волна Байкала», «Священный Байкал»), либо не являются идентичными слову «Байкал» (обозначения «Легенда Байкала», «Байкалика»), следовательно, у спорного НМПТ отсутствуют характеристики, позволяющие описать его особые свойства;

- озеро Байкал включено в список объектов всемирного наследия в 1996 году на 20-й сессии Комитета всемирного наследия ЮНЕСКО, его охрана осуществляется на основании Федерального закона «Об охране озера Байкал» от 01.05.1999 №94-ФЗ, следовательно, с учетом особого статуса озера Байкал предоставление правовой охраны спорному НМПТ нарушает права неограниченного круга лиц на использование обозначения «Байкал» для сопровождения в гражданском обороте товаров, относящимся в разным отраслям народного хозяйства;

- жители Байкальского региона выступают против предоставления правовой охраны спорному НМПТ (данное обстоятельство критически обсуждалась в прессе, была организована петиция против этой регистрации), при этом озеро «Байкал»

само по себе является государственным символом и не может быть зарегистрировано в качестве объекта исключительной собственности;

- вода из озера Байкал не является уникальной и не имеет особых свойств как по всему озеру, так и Иркутскому водохранилищу, составной частью которого оно является (вода одинаковая по всему озеру, как на глубине 400 метров от поверхности и в 200 метров от донной части не имеет отличий от воды на поверхности); Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» не имеет производства акватории озера Байкал и его берегу (наличие у обладателя свидетельства №232/1 окруженного забором и недоступного для обозрения здания водопроводной насосной станции первого подъема вод на территории р.п. Листвянка, явно недостаточно для размещения производства);

- хорошо изученная вода в озере Байкал, кроме того, что является ультрапресной, никакими особыми свойствами не обладает, ее состав максимально приближен к дистиллированной воде, которая, не может явиться предметом охраны;

- АО «Жемчужина Байкала» является правообладателем товарных знаков



«**BAIKAL PEARL**» по свидетельству №689956 (14 класс МКТУ) и

«**Жемчужина Байкала**» по свидетельству №689960 (43 класс МКТУ),

обратилось с подачей заявки №2018734169 на регистрацию товарного знака

«**Baikal Herbs**» (03 класс МКТУ), наличие же спорного НМПТ препятствует

получению как АО «Жемчужина Байкала», так и иными лицами, уже обладающими товарными знаками со словом «Байкал», исключительных прав на новые товарные

знаки, может воспрепятствовать деятельности этих лиц, так, в частности, АО «Жемчужина Байкала» обратилось к Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал»,

ЗВЕЗДА БАЙКАЛА

обладающей правом на товарный знак «**BAIKAL STAR**» по свидетельству №429280, с просьбой о заключении лицензионного договора, но получило отказ со ссылкой на наличие спорного НМПТ.

В подтверждение своих доводов, лицо, подавшее возражение, представило следующие документы (копии):

- выписка из Единого реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) в отношении АО «Жемчужина Байкала» [1];

- Письмо АО «Жемчужина Байкала» в адрес Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» [2];

- Письмо Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» в адрес АО «Жемчужина Байкала» [3];

- Выписка из ЕГРН в отношении здания водопроводной насосной станции первого подъема от 11.09.2020 КУВИ-002/2020-20004937 [4];

- Этикетка товара «Байкал 430» [5];

- Декларация о соответствии продукции Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» от 04.03.2019 [6];

- Выписка из ЕГРЮЛ со сведениями относительно Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» [7].

На основании представленных доводов и документов лицом, подавшим возражение, изложена просьба о признании предоставления правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232 недействительным.

Обладатель свидетельства на НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232/1, ознакомившись в установленном порядке с поступившим возражением, направил свой отзыв, поступивший в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 30.11.2020, и дополнение к нему, представленное на заседании коллегии 11.01.2021. Аргументы в защиту спорного НМПТ сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, не обосновало нарушение своих прав и законных интересов по оспариванию предоставления правовой охраны спорного НМПТ №232;

- доводы возражения об отсутствии в правовой и технической литературе понятия «вода природная питьевая глубинная» являются надуманными, поскольку

согласно пункту 7 ТР ЕАЭС 044/2017 Технического регламента «природная питьевая вода» - это вода, полученная с поверхности вод или из подземных водоносных горизонтов, не относящихся к природной минеральной воде, в исходном состоянии соответствующая требованиям настоящего технического регламента и сохраняющая постоянный состав, а слово «глубинная» обусловлено способом забора воды с глубины озера Байкал ниже 400 метров от поверхности и отражено в научной литературе – «Байкаловедение»: в 2 книгах, Новосибирск, Издательство «Наука», 2012, книга 1, стр. 149 (далее - Байкаловедение);

- довод возражения о незаконности предоставления Роспатентом права коммерческого использования особо ценного объекта природного наследия, охраняемого ЮНЕСКО, под видом НМПТ, не имеют правового значения для настоящего дела;

- мнение АО «Жемчужина Байкала» о том, что вода из озера Байкал не уникальна и не имеет особых свойств, являются несостоятельными, опровергается информацией из вышеуказанной научной литературы, заключения Минсельхоза РФ и патента №2 045 478;

- не соответствует действительности довод возражения об отсутствии у обладателя свидетельства №232/1 соответствующей компетенции по производству товара, заявленного для индивидуализации под спорным НМПТ, поскольку добыча воды осуществляется посредством насосной станции в р.п. Листвянка, а непосредственный розлив - в Иркутске на предприятии, осуществляющим контроль качества показателей воды, обоснованность подобного процесса подтверждается судебной практикой по аналогичному делу №А40-290460/2018 в отношении при оспаривании НМПТ «Нарзан»

В качестве иллюстрации своих доводов обладатель свидетельства №232/1 приложил к своему отзыву выдержки из книги «Байкаловедение» [8].

Кроме того, в дополнении к отзыву, обладатель свидетельства №232/1 указывает на наличие судебного акта – постановления Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.12.2020 по делу №А40-59545/2020, которым подтверждена законность заключения Минсельхоза РФ от 07.08.2019 №ДХ-21-

26/10942 о соответствии продукции Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» особым свойствам НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232, а также деятельность этой компании по добыче и производству воды на законных основаниях. Известность продукции, произведенной Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал», по мнению обладателя свидетельства №232/1, подтверждается вышеупомянутым заключением Минсельхоза РФ, а также следующими документами (в копиях):

- Дипломами, грамотами, свидетельствами [9];
- Социологическим заключением компании MYTHOS production от 30.07.2019 «Особенности восприятия потребителями российской Федерации продукты «вода глубинная природная «Байкал», выпускаемая под брендом «BAIKAL430» [10];
- Договором о совместном продвижении брендов на локальном и федеральном рынках от 23.01.2013, заключенным с ООО «ГрандБайкал» [11];
- Договором №2017-ДРК036/30/110 (партнерский) от 01.09.2017, заключенным с Фондом «Росконгресс» на участие в фестивалях и форумах 2017 и 2018 гг., упомянутых в договоре [12];
- Договором №2018-Г-60/30/180 от 03.09.2018, заключенным с Фондом «Росконгресс» на участие в фестивалях и форумах 2018 и 2019 гг., упомянутых в договоре [13].

Изучив все имеющиеся в деле материалы и заслушав присутствующего на заседании коллегии представителя обладателя свидетельства №232/1, коллегия находит доводы возражения неубедительными.

В соответствии с пунктом 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ Суда РФ №10 от 23.04.2019 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» по возражениям против предоставления правовой охраны НМПТ основания для признания недействительным предоставления правовой охраны НМПТ определяются, исходя из законодательства, действовавшего на момент подачи заявки на НМПТ в Роспатент. При этом подлежит применению порядок рассмотрения соответствующих возражений, действующий на момент

обращения за признанием недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

С учетом даты (14.05.2019) подачи заявки №2019722497 правовая база для оценки правомерности предоставления правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» включает в себя Кодекс и Административный регламент предоставления Федеральной службой по интеллектуальной собственности государственной услуги по государственной регистрации НМПТ и предоставлению исключительного права на такое наименование, а также предоставлению исключительного права на ранее зарегистрированное НМПТ и выдаче свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара, его дубликата, утвержденный приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. №698, с изменениями, внесенными приказами Минэкономразвития России от 13 мая 2016 №298 и от 7 июня 2017 №274 (далее – Административный регламент), Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для осуществления юридически значимых действий по государственной регистрации НМПТ и предоставлению исключительного права на такое наименование, а также по предоставлению исключительного права на ранее зарегистрированное НМПТ, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 30 сентября 2015 г. №697 (далее – Правила).

Исходя из положений пункта 1 статьи 1231.1 Кодекса, не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца или средства индивидуализации объектам, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части:

- 1) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное);
- 2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки;

3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия.

Как отмечается в пункте 2 статьи 1231.1 Кодекса, указанные в пункте 1 настоящей статьи официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации могут быть включены в промышленный образец или средство индивидуализации в качестве неохраняемого элемента, если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации.

Согласно положениям пункта 1 статьи 1516 Кодекса НМПТ, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На использование этого наименования может быть признано исключительное право производителей такого товара.

Положения настоящего пункта соответственно применяются к обозначению, которое позволяет идентифицировать товар как происходящий с территории определенного географического объекта и, хотя не содержит наименования этого объекта, стало известным в результате использования данного обозначения в отношении товара, особые свойства которого отвечают требованиям, указанным в абзаце первом настоящего пункта.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1516 Кодекса не признается НМПТ обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства.



Пунктом 5 статьи 1522 Кодекса определено, что если географический объект, наименование которого заявляется в качестве НМПТ, находится на территории Российской Федерации, к заявке прилагается заключение уполномоченного Правительством Российской Федерации органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Перечень федеральных органов исполнительной власти, компетентных давать заключение, прилагаемое к заявке на государственную регистрацию НМПТ и на предоставление исключительного права на такое наименование, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 17 сентября 2004 г. №481 «О перечне федеральных органов исполнительной власти, компетентных давать заключение, прилагаемое к заявке на государственную регистрацию НМПТ и на предоставление исключительного права на такое наименование, а также к заявке на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное НМПТ», с изменениями на 4 сентября 2012 г. (далее – Постановление Правительства РФ от 17.09.2004 №481).

Пункт 23 Административного регламента содержит исчерпывающий перечень документов, необходимых в соответствии с нормативными правовыми актами для предоставления государственной услуги, которые находятся в распоряжении государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, и которые заявитель вправе представить:

- выписка из ЕГРЮЛ уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц, подтверждающая изменение наименования или адреса места нахождения правообладателя;

- выписка из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственную регистрацию физических лиц в качестве

индивидуальных предпринимателей, подтверждающая изменение адреса места нахождения правообладателя;

- сведения уполномоченного федерального органа исполнительной власти, осуществляющего кассовое обслуживание исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, подтверждающие уплату патентной пошлины;

- заключение уполномоченного Правительством Российской Федерации органа (далее - уполномоченный орган) о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами;

- заключение уполномоченного органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, обладающий особыми свойствами, указанными в Государственном реестре.

Как следует из пункта 24 Административного регламента заявитель вправе по своей инициативе представить документы, указанные в пункте 23 Административного регламента, либо их копии.

В случае если указанные документы либо их копии не приложены, Роспатент на основе приведенных в заявлении идентификаторов получает необходимые сведения через единую систему электронного межведомственного взаимодействия в государственных органах и иных подведомственных им организациях, перечисленных в пункте 23 Административного регламента, или из реестров этих органов.

В соответствии с пунктом 29 Правил при определении соответствия заявленного обозначения требованиям, установленным статьей 1516 Кодекса, проверяется:

- 1) представляет ли собой или содержит заявленное обозначение современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также производное от такого наименования.

Если заявленное обозначение не содержит наименование географического объекта, то определяется, позволяет ли указанное обозначение идентифицировать товар как происходящий с территории определенного географического объекта, и стало ли оно известным в результате использования данного обозначения в отношении товара, особые свойства которого отвечают требованиям, указанным в абзаце первом пункта 1 статьи 1516 Кодекса.

Заявленное обозначение может дополнительно содержать указание на видовое (родовое) обозначение товара, фантазийное обозначение, цифру или число, которые не имеют самостоятельной правовой охраны;

2) наличие сведений, подтверждающих нахождение географического объекта в границах, указанных в заявке;

3) существование наименования географического объекта или обозначения, указанного в абзаце втором подпункта 1 настоящего пункта, на дату подачи заявки в качестве обозначения, используемого для индивидуализации товара, обладающего особыми свойствами, определяемыми природными условиями и (или) людскими факторами, характерными для данного географического объекта;

4) не является ли заявленное обозначение, представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, ко времени подачи заявки утратившим свою первоначальную способность быть указанием на место действительного происхождения товара, обладающего особыми свойствами, вошедшим в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства;

5) наличие указания товара, в отношении которого испрашивается государственная регистрация НМПТ и предоставление исключительного права на такое наименование или только предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное НМПТ;

6) наличие описания особых свойств товара и их соответствие описанию особых свойств, содержащихся в заключениях или в документе, указанных в пункте 5 статьи 1522 Кодекса;

7) известность обозначения, возникшая в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами в соответствии с пунктом 1 статьи 1516 Кодекса.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1535 Кодекса оспаривание предоставления правовой охраны НМППТ означает оспаривание решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о государственной регистрации НМППТ и о предоставлении исключительного права на такое наименование, а также выдачи всех свидетельств об исключительном праве на НМППТ.

Признание предоставления правовой охраны НМППТ недействительным влечет отмену решения о государственной регистрации НМППТ и о предоставлении исключительного права на такое наименование, аннулирование записи в Государственном реестре наименований и всех свидетельств об исключительном праве на такое наименование.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1535 Кодекса предоставление правовой охраны НМППТ может быть оспорено и признано недействительным в течение всего срока охраны, если правовая охрана была предоставлена с нарушением требований настоящего Кодекса.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1535 Кодекса заинтересованное лицо по основаниям, предусмотренным пунктом 2 статьи 1535 Кодекса, может подать возражение в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

В этой связи при определении вопроса заинтересованности следует руководствоваться правовой позицией, сформулированной Судом по интеллектуальным правам (далее - СИП), отраженной в Справке по результатам обобщения судебной практики по рассмотрению споров о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака в связи с его неиспользованием, утвержденной постановлением президиума СИП от 24.07.2015 №СП-23/20 (далее – справка СИП).

Так, СИП указал, что к заинтересованным лицам могут быть отнесены производители однородных товаров (работ, услуг), 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, подавшее заявку на регистрацию тождественного или сходного обозначения.

Из представленных материалов возражения [2], [3] усматривается, что АО «Жемчужина Байкала», планирующее запуск безалкогольного коктейля с использованием даров байкальской природной территории, обратилось к Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал», которой принадлежит товарный знак ЗВЕЗДА БАЙКАЛА « BAIKAL STAR » по свидетельству №429280, с просьбой о заключении лицензионного договора, но получило отказ со ссылкой на требования законодательства о необходимости наличия у лицензиата исключительного права на НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ».

Указанные обстоятельства позволяют признать АО «Жемчужина Байкала» лицом, заинтересованным в оспаривании правомерности предоставления правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ», не соответствующего, по мнению этого лица, требованиям законодательства.

Что касается рассмотрения поступившего возражения по существу, то необходимо отметить следующее.

Решение о государственной регистрации НМПТ «ВОДА ПРИРОДНА ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» и о предоставлении исключительного права на такое наименование (далее – решение Роспатента) было принято 27.12.2019 по заявке №2019722497, поданной 14.05.2019, и содержит описание особых свойств товара.

Так, согласно упомянутому решению особые свойства воды, в отношении которой регистрируется обозначение «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» в качестве НМПТ и предоставляется исключительное

право на такое наименование, обусловлены особенностями химического состава воды озера Байкал и выражаются в постоянстве содержания макрокомпонентов, определяющих химический тип воды, низкой концентрации биогенных элементов и органического вещества, а также высоком насыщении воды кислородом.

Озеро Байкал является самым древним (25 млн. лет), самым глубоким (1637 м) и самым крупным (23 тыс. куб. км) пресноводным водоемом Земли. Общий объем содержащейся в Байкале воды составляет 20 % от запасов всей пресной воды планеты, находящейся в ее озерах и реках. В озеро Байкал ежегодно втекает с притоками и вытекает через р. Ангара 60 куб. км воды. Время, в течение которого происходит полное замещение вод Байкала водами притоков, составляет 330 лет.

Вода озера Байкал мало чем отличается по составу от дистиллированной, также имеющей минимальное содержание растворенных солей и практически полное отсутствие механических примесей. Вода поступает в озеро из многочисленных притоков, проходя через каскады природных фильтров и обогащаясь микроэлементами в гомеопатических концентрациях свободным кислородом. Редкая чистота и исключительные свойства байкальской воды обусловлены жизнедеятельностью животного и растительного мира озера. Основную роль фильтра воды выполняет микроскопический рачок эпишура. За год армада рачков способна трижды очистить верхний пятидесятиметровый слой воды. В байкальской воде очень мало растворенных и взвешенных веществ, ничтожно мало органических примесей.

Для производства товара, в отношении которого регистрируется обозначение «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» в качестве НМПТ и предоставляется исключительное право на такое наименование, используется вода из глубинных слоев озера Байкал, при этом глубину 400 м следует рассматривать как границу, отделяющую поверхностный слой вод озера Байкал от глубинного, характеризующегося более высокой чистотой постоянством состава и используемого для водозабора. В целях исключения попадания в водозабор примесей из природного слоя вод озера Байкал, водозабор должен располагаться не менее чем в 200 м от дна озера.

Производство расположено в Центральной экологической зоне озера Байкал.

К макрокомпонентам (главным ионам), определяющим минерализацию и ионный состав воды, относятся гидрокарбонаты, сульфаты, хлориды, ионы кальция, магния, натрия и калия. Суммарная концентрация растворенных в воде озера Байкал солей составляет около 100 мг/л.

К биогенным элементам относятся азот, фосфор и кремний. Концентрация нитратов в придонных водах озера Байкал достигает 0,6 мг NO<sub>3</sub>-/л, фосфатов 0,06 мг PO<sub>4</sub><sup>3-</sup>/л, кремния 1,6 мг Si/л.

В воде озера Байкал содержание органического вещества небольшое и величины окисляемости невелики (в поверхностном слое составляет 1- 1,6 мг O<sub>2</sub>/л, на глубине в придонной зоне – 0,4-0,5 мг O<sub>2</sub>/л).

Содержание кислорода в озере Байкал изменяется в среднем от 9 до 14,5 мг на 1 л. В центральном ядре водной толщи озера ниже 200 м сезонные изменения концентрации кислорода отсутствуют, содержание его практически равномерно убывает с глубиной.

Величина рН в поверхностном слое воды озера Байкал составляет 8,2-8,3 ед., в периоды активного развития водорослей может достигать 8,5 ед. С увеличением глубины ее значения снижаются, в придонной области не опускаются ниже 7,45 ед. Соответственно, содержание диоксида углерода в воде поверхностного слоя изменяется от 1 мг/л до аналитического нуля, а на максимальных глубинах составляет 4-5 мг/л.

Вода добывается из озера Байкал с глубины более 400 м. Посредством насосной станции производится ее перекачивание в приемное отделение для первичной обработки. Первичная обработка включает в себя ультрафильтрацию и УФ-облучение.

Контроль микробиологических и физико-химических показателей воды осуществляется с установленной периодичностью не реже одного раза в неделю в лаборатории производителя. Все применяемые процедуры в отношении добываемой глубинной воды регламентированы, за выполнением установлен контроль.

Оспариваемое НМПТ представляет собой обозначение «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ», зарегистрированное за №232 в отношении товара вода природная питьевая с указанием в качестве места происхождения (производства) товара (границ географического объекта) озера Байкал (на глубине от 400 м от поверхности до 200 м от дна).

В качестве оснований для оспаривания правомерности предоставления правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» в возражении указано на его несоответствие требованиям статьи 1516 Кодекса в силу недостоверности сведений, касающихся особых свойств товара и его известности среди потребителей.

Вместе с тем регистрация НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» была осуществлена с учетом требований законодательства, действующего на дату его подачи.

Исходя из положений пункта 5 статьи 1522 Кодекса, к заявке на НМПТ прилагается заключение уполномоченного Правительством Российской Федерации органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

В качестве органа, уполномоченного выдавать такого рода заключения в отношении безалкогольных напитков, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 17.09.2004 №481 выступает Минсельхоз России.

Таким образом, заключение Минсельхоза России является основным правоподтверждающим документом для решения вопроса о предоставлении правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» и исключительного права на использование такого наименования.

Как видно из материалов настоящего дела, при подаче заявки №2019722497 на государственную регистрацию НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» и о предоставлении исключительного права на такое



наименование представлялось заключение Минсельхоза России от 07.08.2019 №ДХ-21-26/10942.

В указанном заключении Минсельхоза России содержались сведения об особых свойствах воды природной питьевой «Байкал» глубинной, а также содержались сведения об ее известности и популярности.

Так, в заключении Минсельхоза России указывается, что продукция Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» узнаваема и представлена в торговых сетях «Магнит», «Перекресток», «Азбука Вкуса», «Лента», «Ашан», «Глобус Гурмэ», «Пятерочка» и иных магазинах России, в сети автозаправочных станций «Роснефть», а также в отелях Москвы, Сочи, Санкт-Петербурга. Партнерами Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» более 6 лет является самый известный в России ресторанный холдинг Гинза проджект.

Продукция Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» много лет является официальной водой международного Санкт-Петербургского экономического Форума, Восточного экономического Форума, а также инвестиционного форума в г. Сочи, а также всех основных мероприятий, проводимых с Фондом «Росконгресс» в России и за рубежом, в том числе с участием Президента Российской Федерации.

Кроме того, продукция Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» является давним партнером ПБК ЦСКА.

Более 10 лет Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» осуществляет поддержку, в том числе поставку продукции для официальных мероприятий ФГБУ «Байкальский государственный заповедник».

В подтверждение вышеуказанных сведений, изложенных в заключении Минсельхоза России от 07.08.2019 №ДХ-21-26/10942, обладатель свидетельства представил договоры [12], [13], заключенные с Фондом «Росконгресс» на участие в фестивалях и форумах 2017 - 2019 гг., а также дипломы, грамоты, свидетельства [9].

Кроме того, согласно опросу общественного мнения [10], проведенному в период с 02.06 по 22.07.2019, продукт «вода глубинная природная «Байкал», выпускаемая под обозначением «BAIKAL430» имеет высокий уровень известности (81%) среди 12000 опрошенных респондентов крупнейших городов Российской

Федерации, включенных в программу исследования (Москва, Санкт-Петербург, Новосибирск, Екатеринбург, Казань, Нижний Новгород, Челябинск, Самара, Омск, Ростов-на-Дону, Уфа, Красноярск, Воронеж, Пермь, Волгоград, Сочи, Иркутск, Владивосток), а почти четверти опрошенных респондентов (26,7%) известен производитель этого продукта – Байкалси Кампани. Известность обозначения «BAIKAL430», согласно данным исследования, формировалась на протяжении многих лет, при этом половина опрошенных указывают, что знают о нем более пяти лет.

Необходимо констатировать, что законность заключения Минсельхоза России от 07.08.2019 №ДХ-21-26/10942 была подтверждена постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 25.12.2020 по делу №А40-59545/2020.

При этом апелляционный суд отметил правильность выводов заключения Минздрава России о том, что товар «вода природная питьевая «Байкал» глубинная» производится Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» именно в границах озера Байкал (в той его части, которая расположена на территории Иркутской области).

Судом указывается на специфику природной питьевой байкальской глубинной воды как товара, которая заключается в идентичности состава добываемой воды и готовой продукции реализуемой потребителям, в связи с чем производство указанной воды связано лишь с ее добычей из источника, а также первичной обработке (ультрафильтрации и УФ-облучении).

Приведенное в заявке место производства продукции - р.п. Листвянка, обусловлено получением готовой продукции для последующей реализации потребителям уже в месте расположения водозабора (добытая вода после ее фильтрации в насосной станции может поставляться потребителям напрямую без упаковки по водоводу).

Суд отметил, что место осуществления розлива воды в бутылки - г. Иркутск, ул. Каштаковская, д. 17, указанное на представленной в материалы дела этикетке питьевой воды «Байкальская глубинная BAIKAL 430», а также в сертификате соответствия №0560699, какого-либо значения не имеет и не свидетельствует о том,

что товар не производится Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» в границах озера Байкал в контексте пункта 1 статьи 1516 Кодекса.

Судом установлен факт производства Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» байкальской глубинной воды, наличие права собственности организации на имущественный, комплекс, необходимый для такой деятельности, а также параметры водозаборного сооружения, указывающие на его неразрывную связь с водоносным горизонтом озера Байкал на глубине 430 м.

Кроме того, суд указал, что в заключении Минсельхоза России содержатся выводы о том, что особые свойства товара обусловлены особенностями химического состава воды озера Байкал и выражаются в постоянстве содержания макрокомпонентов, определяющих химический тип воды, низкой концентрации биогенных элементов и органического вещества, а также высоком насыщении воды кислородом.

Таким образом, Роспатент при принятии решения о государственной регистрации НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» и о предоставлении исключительного права на такое наименование правомерно руководствовался указанным заключением, выданным уполномоченным государственным органом.

Следует отметить, что требований о представлении иных документов, подтверждающих производство товара, обладающего особыми свойствами, в границах находящегося на территории Российской Федерации географического объекта, наименование которого заявляется в качестве НМПТ, законодательством не предусмотрено.

В соответствии с подпунктом 29 Правил заключение уполномоченного органа, прилагаемое к заявке в соответствии с пунктом 5 статьи 1522 Кодекса, проверяется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности на предмет наличия определенных сведений.

Так, руководствуясь указанной нормой, в ходе проведения экспертизы заявленного обозначения необходимо проверить наличие и содержание заключения уполномоченного органа о том, что в границах указанного географического объекта

заявитель производит товар, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами, а также известность этого обозначения в связи с данным товаром в результате длительности его использования.

Таким образом, установление факта производства заявителем товара, особые свойства которого определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами, относится к уполномоченному на это Правительством Российской Федерации органу – в данном случае Минсельхозу России, в то время как федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности осуществляет проверку наличия заключения соответствующего компетентного органа, а также его содержания на предмет наличия необходимых сведений и их достаточности.

В заключении Минсельхоза России от 07.08.2019 №ДХ-21-26/10942 указано, что Байкалси Кампани АО ГК «Море Байкал» в границах находящегося на территории Российской Федерации географического объекта (Иркутская область) производит товар (вода природная питьевая «Байкал» глубинная), обладающий особыми свойствами, приведенными в тексте заключения, а также отмечается известность обозначения «вода природная питьевая «Байкал» глубинная» и длительность его использования.

Учитывая наличие в материалах заявки №2019722497 соответствующего заключения Минсельхоза России, которое не было признано недействительным в установленном порядке, нет оснований полагать, что при принятии решения о государственной регистрации НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» и о предоставлении исключительного права на такое наименование были допущены нарушения законодательства в части указания на особые свойствами товара, наличие его производства и известности.

Следовательно, основания для вывода о том, что оспариваемое НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232 не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1516 Кодекса, отсутствуют.

При этом необходимо указать, что на приведенные в возражении доводы об отсутствии понятия «вода природная питьевая глубинная» в научной и технической литературе необходимо отметить, что они не являются обоснованными.

Так понятие «вода природная питьевая глубинная», положенное в основу наименования спорного НМПТ, не является изобретенным или неизвестным.

Как справедливо указывается в отзыве, определение «природной питьевой воды» содержится в пункте 7 ТР ЕАЭС 044/2017 Технического регламента, согласно которому это вода, полученная с поверхности вод или из подземных водоносных горизонтов, не относящихся к природной минеральной воде, в исходном состоянии соответствующая требованиям настоящего технического регламента и сохраняющая постоянный состав.

В свою очередь понятие «глубинная» обусловлено семантикой этого слова, приведенной в общедоступных словарно-справочных источниках («глубинный» - находящийся, действующий, производимый и т.п. на большой глубине, см. Энциклопедический словарь, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/102672/глубинный>) и в составе спорного НМПТ отражает способ забора воды с глубины озера Байкал ниже 400 метров от поверхности, что упоминается в представленной выдержке из книги «Байкаловедение», а также в реферате к изобретению «Способ получения байкальской питьевой воды» №2 045 478 («вода из глубинных слоев озера Байкал»).

Что касается довода лица, подавшего возражение, о том, что предоставление правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232 было осуществлено в нарушение положений пункта 1 статьи 1231.1 Кодекса, то оно не обосновано какими-либо документами, из которых бы усматривалось, что спорное НМПТ включает, воспроизводит или имитирует официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части.

Кроме того, следует отметить, что приведенная норма права не относится к основаниям для оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ»

ГЛУБИННАЯ», а может быть отнесена к критериям охраноспособности такого средства индивидуализации как товарный знак (пункт 2 статьи 1483 Кодекса).

Не имеет правового значения для рассмотрения настоящего спора довод возражения об особом охраняемом статусе озера Байкал как объекта всемирного природного наследия, а также сведения о негативном мнении ряда лиц с регистрацией спорного НМПТ.

Таким образом, оценивая все изложенные обстоятельства дела в совокупности, коллегия не находит оснований для вывода о несоответствии оспариваемого НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232 требованиям законодательства, а, следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившее 21.09.2020, оставить в силе правовую охрану НМПТ «ВОДА ПРИРОДНАЯ ПИТЬЕВАЯ «БАЙКАЛ» ГЛУБИННАЯ» №232.**