

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 22.12.2022 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 551758, поданное ООО «ИНТЕГРАЦИЯ», г. Москва, ООО «ЮГПОЛИВ КОРОЛЕВ АГРО», г. Москва (далее – лица, подавшие возражение), при этом установлено следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака «ЭТАМОН» с приоритетом от 25.11.2013 по заявке №2013740549 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 02.09.2015 за № 551758 в отношении товаров 01 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), на имя ООО «АГРОСИНТЕЗ», г. Москва (далее - правообладатель).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.12.2022, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 551758 произведена в нарушение требований, установленных пунктами 1 и 3 статьи 1483 Кодекса. Кроме того, указано, что регистрация оспариваемого товарного знака представляет собой акт недобросовестной конкуренции.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- на территории Российской Федерации, в том числе, как правопреемника бывшего СССР, словесное обозначение «этамон» означает официальное и единственное название препарата для регулирования роста растений;
- обозначение «этамон» было введено в обращение в начале 80-х годов прошлого века Научно-исследовательским институтом химических средств защиты растений

(НИИХСЗР), которые разработали соответствующий препарат (химикат) как регулятор роста растений под научным названием «диметилfosфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммоний» (имя дали «этамон») согласно патенту СССР на изобретение № 1148303 с датой приоритета от 27.09.1983, который по истечении срока действия перешел в национальное достояние, в результате чего любое лицо вправе производить аналогичный препарат (химикат) как регулятор роста растений и называть его «этамон», «аналог этамона», «на основе этамона» и т.д. В дальнейшем, для производства иных химикатов для сельского хозяйства разрабатывались способы обработки почвы и растений «с добавлением этамона», что следует из многочисленных авторских свидетельств СССР (№1162496 (1984г.) и № 1802977 (1990г.);

- данные о создании, назначении, свойствах регулятора роста растений «этамон» опубликованы в различных независимых источниках информации, справочниках, статьях специалистов в данной области;

- словесное обозначение «этамон» является неотъемлемой частью общего законодательства Евразийского экономического сообщества. В частности, в Решении Комиссии таможенного союза ЕЭС № 299 от 28.05.2010 «О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе» содержится Приложение № 15.2. «Перечень методов (методик) определения остаточных количеств действующих веществ пестицидов в продукции (товарах)», где под № 454 приведены «Методические указания по газохроматографическому определению остаточных количеств этамона в столовой и сахарной свекле, зеленой массе растений и почве». Указанная методика утверждена Министерством здравоохранения СССР за № 6094-91 от 27.07.1991, опубликована и является составной частью правовых норм Евразийского экономического сообщества, так как указанное выше Решение № 299 изменяется и дополняется практически каждый год, сохраняя её действие. Из текста приведенной методики однозначно следует, что «Этамон - новый отечественный препарат, рекомендуемый в качестве регулятора роста растений свеклы, картофеля, сои, гороха»;

- с материалами возражения прилагаются предложения продаж «регулятора роста растений Этамон» различными производителями Российской Федерации, Республики Беларусь и Казахстана. Регулятор роста растений «этамон» производится и вводится в оборот под различными товарными знаками или без таковых, с обязательным указанием на «диметилfosфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммоний» или просто «этамон»;

- обозначение «ЭТАМОН» указывает исключительно на вид, характеристики товаров 01 класса МКТУ «препараты для регулирования роста растений». При этом в отношении остальных товаров 01 класса МКТУ регистрация товарного знака № 551758 является ложной и (или) способной ввести в заблуждение потребителей относительно товара, его характеристик;
- регистрация оспариваемого товарного знака представляет собой акт недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного, лица, подавшие возражение, просят признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 551758 недействительным полностью.

В обоснование своих доводов лицами, подавшими возражение, представлены следующие материалы:

1. Публикация товарного знака № 551758;
2. Патент СССР на изобретение № 1148303
3. Авторское свидетельство СССР № 1162496;
4. Авторское свидетельство СССР № 1802977;
5. Журнал «Агрохимия» Академии Наук СССР за ноябрь 1991г., стр. 96-104;
6. Справочник «Пестициды и регуляторы роста растений» НИИХСЗР, 1995г., стр. 199;
7. Журнал Агрохимия № 11, 2003г., статья НИИХСЗР;
8. Патент Российской Федерации на изобретение № 2711963 от 04.06.2019г.;
9. Данные о компании АО «Щелково Агрохим»;
10. Решение Комиссии таможенного союза ЕЭС № 299 от 28.05.2010г.;
11. Методические указания Минздрава СССР № 6094-91 от 27.07.1991г.;
12. Досудебная претензия ООО «Агросинтез»;
13. Этикетка продукции «Рутамон».

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв по мотивам возражения:

- признаками, характеризующими обозначение, вошедшее во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида, являются: использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами соответствующих отраслей производства, работниками торговли, потребителями; применение обозначения в качестве названия (наименования) одного и того же товара или товаров того же вида, выпускаемых

различными изготовителями; применение обозначения длительное время. Только при наличии всех перечисленных выше признаков обозначение может быть отнесено к категории вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

- доказательства, положенные в основу возражения можно отнести с большим допущением лишь к одной группе использования обозначения - к использованию специалистов;

- лицами, подавшими возражение, представлен патент СССР на изобретение №1148303

- соавтором патента является А.А. Шаповалов, который долгое время являлся учредителем и участником ООО «Агросинтез». Документ содержит в себе формулы и научное описание действия препарата, не доступен к пониманию обычным потребителем;

- авторское свидетельство СССР № 1162496 - узко специализированный документ. Также необходимо отметить, что «Этамон» в описании изобретения упоминается с заглавной буквы, что свидетельствует о том, что речь в изобретении идет о вполне конкретном веществе со своим названием, обладающем определенными свойствами и отличающимся от других видов товаров той же группы.

- авторское свидетельство СССР № 1802977 - узко специализированный документ, соавтор учредитель ООО «Агросинтез» А.А. Шаповалов;

- журнал «Агрохимия» Академии Наук СССР за ноябрь 1991 г. - журнал для специалистов в определенной области с публикациями научных исследований в области агрохимии. Автор приведенной статьи - учредитель ООО «Агросинтез» А.А. Шаповалов;

- справочник «Пестициды и регуляторы роста растений» НИИХСЗР - узко специализированная литература, о чем свидетельствует аннотация справочника, говорящая о том, что он предназначен для «преподавателей и студентов соответствующих учебных заведений»;

- патент на изобретение № 2711963 — «Этамон» употребляется с большой буквы и в кавычках, что свидетельствует об упоминании конкретного товара конкретного производителя. Реферат так же представляет собой подготовленное агрохимиком и направленное на научного специалиста описание метода по способу получения действующего вещества агрохимиката «Этамон»;

- решение Комиссии таможенного союза ЕЭС № 299 и Методические указания Минздрава СССР № 6094-91 — документы относятся к публичному, а именно, к

таможенному регулированию в области ввоза агрохимикатов, так же не содержат в себе свидетельств восприятия обычным потребителем обозначения «Этамон»;

- препарат «Этамон» был разработан Н.Н. Мельниковым и его сотрудниками во ВНИИ химических средств защиты растений. В конце восьмидесятых годов «Этамон» был зарегистрирован и разрешен для применения на сахарной, столовой и кормовой свекле. Было начато его производственное применение. Необходимо отметить, что разработка и выпуск «Этамона» имел место в исторический период существования СССР, как известно, в условиях командно-административной системы управления экономикой и соответствующей ей плановой системы организации производства товаров, когда соответствующее средство их индивидуализации было необходимо только лишь для привлечения к ним внимания советских потребителей и повышения у них спроса на эти товары посредством такого бренда, в то время как их производителем, собственником и бенефициаром их реализации являлось лишь одно лицо - государство;

- при этом определенные качества, свойства и состав данных товаров, их ассортимент и объемы выпуска регламентировались и контролировались исключительно государством в лице исполнительных органов государственной власти СССР с учетом разрабатываемых его научно-исследовательскими институтами требований, а вовсе не разными производителями на основании разработанных ими уникальных и принадлежащих только им на праве собственности технических условий и т.п. Регистрация представленных патентов и авторских свидетельств осуществлялась исключительно в рамках исполнения ими плановых заданий собственника — государства, за которые эти авторы, являющиеся работниками ВНИИ, как в данном деле, и отчитывались перед ним. В то же время, они совсем не занимались вопросами реализации выпущенных ими товаров, что было также исключительно в компетенции государства;

- лица, подавшие возражение, не представили документов, свидетельствующих о длительном использовании обозначения «Этамон» различными, не связанными друг с другом лицами;

- обозначение «Этамон», даже если и не обладало различительной способностью на момент регистрации, приобрело известность среди потребителей ввиду длительного активного использования правообладателем (или под его контролем) на всей территории Российской Федерации.

На основании вышеизложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №551758.

В подтверждение изложенных доводов правообладателем представлены:

14. Скриншот из информационной системы Контур.Фокус со списком участников и учредителей ООО «Агросинтез»;

15. Бухгалтерские документы по продаже «Этамон» за 2013 - 2022 год с расшифровкой по контрагентам и объемам продаж.

Корреспонденцией от 16.03.2023 от лица, подавшего возражение, поступили следующие дополнительные пояснения к возражению:

- с момента распада СССР и до настоящего времени существуют и действуют нормативно - правовые акты в области санитарного надзора по выявлению химикатов «Этамон» и его деактивации: «Ориентировочные безопасные уровни воздействия (ОБУВ) вредных веществ в воздухе рабочей зоны», утвержденные Постановлением Госкомсанэпиднадзора России от 20.10.1993 за № 12. Указанный выше правовой акт был заменен Постановлением Главного санитарного врача Российской Федерации от 19.12.2007 за № 89 «Об утверждении ГН 2.2.5.2308-07». В данном случае показательно перекрестное определение химического вещества и его фирменного торгового названия, согласно которому под № 191 указано вещество и формула «диметилfosфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммоний», а в указателе основных синонимов, технических, торговых и фирменных названий веществ, их порядковые номера в таблице приведено название «Этамон» как аналог химического вещества № 191. Министерством здравоохранения России также утвержден правовой акт от 30.12.1999 «МУК 4.1.945-99. 4.1. Методы контроля. Химические факторы. Методические указания по газохроматографическому измерению концентраций этамона в воздухе рабочей зоны», где также указано описание «Этамона» как регулятора роста растений. Таким образом, на территории всех стран Евразийского экономического сообщества обозначение «этамон» воспринимается как регулятор для роста растений, на наличие которого уполномоченные государственные органы (таможенные и санитарные) всех стран обязаны проверять определенные (указанные) овощи, зеленую массу растений и почву и принимать меры к устраниению его остатков («этамона») перед ввозом и поставками данной продукции, представление продукции конечному потребителю и (или) её дальнейшую переработку;

- регулятор роста растений «этамон» производится и вводится в оборот под различными товарными знаками или без таковых, с обязательным указанием на «диметилфосфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммоний» или просто «этамон». На сайте таких производителей (например, как «КНК групп») даётся подробное описание «этамона» именно как определенного вида (названия) регулятора роста растений. При этом указано, что «Этамон применяется с 2000 года и используется в тепличных хозяйствах Подмосковья, Южно - Сахалинска, Казани, Уфы, Вологды, Саратова, Саранска, Йошкар-Олы и других городов России». Дополнительно любой производитель или потребитель химикатов для сельского хозяйства или огорода может ознакомиться с материалами профессионального сообщества дачников. В статье главного дачного портала опубликована статья «Мега эффективный «Этамон»: инструкция по применению чудо-препарата», где приведены примеры продукции нескольких производителей, в том числе, подавших данное возражение. Среди примеров указана и продукция «Этамон» ООО «ЮГПОЛИВ КОРОЛЕВ АГРО», которая сопровождалась вложенным описанием этого вида химиката, его назначением, областью применения и т.д. Аналогичная этикетка применялась для реализации продукции «этамон» под товарным знаком «Рутамон» №800839, как описание его состава. При предложениях продаж препарата «Этамон» приведены примеры группы компаний, поставляющие «Этамон» на территории всех трёх государств ЕС;

- в представленных балансах владельца спорного товарного знака невозможно получить конкретную информацию о виде товара, так как полностью отсутствуют договора, описание товара, сертификаты, свидетельства о регистрации препарата и т.д. Это сделано умышленно, так как вся продукция ООО «Агросинтеза» называется «пестицид», относится к товарам 05 класса МКТУ и зарегистрирована в качестве иного товарного знака, правомерность регистрации которого не может быть рассмотрена в рамках данного возражения.

В подтверждение изложенных доводов лицами, подавшими возражение, представлены:

16. Постановление Госкомсанэпидемнадзора России от 20.10.1993г. за № 12;
17. Постановление Главного санитарного врача Российской Федерации от 19.12.2007 за № 89;
18. Правовой акт Министерства здравоохранения России от 30.12.1999;
19. Предложения продаж препарата «Этамон» в Российской Федерации;
20. Предложения продаж препарата «Этамон» в Российской Федерации;

21. Предложения продаж препарата «Этамон» в Российской Федерации;
22. «Мега эффективный «Этамон»: инструкция по применению чудо-препарата» от 10.02.2019;
23. Постановление Президиума Суда по интеллектуальным правам от 01.07.2022 по делу № СИП-1187/2021;
24. Государственный каталог пестицидов и агрохимикатов, 2023 г.

Корреспонденцией от 24.03.2023 от правообладателя также поступили следующие дополнительные пояснения:

- ряд упомянутых в возражении нормативных актов утратили силу. Так, например, «ОБУВ вредных веществ в воздухе рабочей зоны» был отменен. Акт, которым был заменен данный нормативно-правовой акт также утратил силу в 2021 году;
- в предложениях к продаже, приведенных подателем возражения, на ряде упаковок «Этамон» соседствует с символом R в окружности, а ряд предложений исходит непосредственно от контрагентов ООО «Агросинтез»;
- в Государственном каталоге пестицидов и агрохимикатов «Этамон» фигурирует именно в качестве конкретного агрохимиката, а не названия действующего вещества.

Правообладателем в подтверждение изложенных доводов представлены следующие материалы:

25. Договоры и УПД о покупке «Этамона» у ООО «Агросинтез»;
26. Письма-согласия от экспертов.

Корреспонденцией от 14.04.2023 от правообладателя поступили следующие дополнения к отзыву:

- согласно заключению комиссии специалистов по результатам лингвистического исследования «Этамон» не является термином и не имеет установленного значения, относящегося к какой-либо научной сфере. Также экспертами сделаны следующие выводы: большая часть результатов выдачи в открытых источниках ведет к предложению к продаже конкретного агрохимиката «Этамон»; в научной литературе в агрохимической сфере «Этамон», по большей части, используется в качестве имени собственного даже в тех публикациях, где «Этамон» употребляется с маленькой буквы и без кавычек; «Этамон» не имеет какого-либо значения и исходя из документов приложенных к возражению, не является описательным относительно агрохимических препаратов. В предложениях к продаже, приведенных подателем возражения, на ряде упаковок «Этамон» соседствует с символом R в

окружности, а ряд предложений исходит непосредственно от контрагентов ООО «Агросинтез». Относительно приведенных предложений продаж: компания «Евро-Семена» закупала у ООО «Агросинтез» товар под обозначением «Этамон» в 2013 году, компания «Питомники-шоп» закупала у ООО «Агросинтез» товар под обозначением «Этамон» в 2016-2018 годах, компания «Радуга-Плюс» закупал товар под обозначением «Этамон» у ООО «Агросинтез» в 2014, 2017, 2018 и 2019 годах. ООО «Русинхим», ООО «ТПК Рости», ООО «Росагро», ООО «Ваше Хозяйство» закупали товар под обозначением «Этамон» у ООО «Агросинтез»;

- таким образом, из представленных документов видно, что «Этамон», по сути, реализуется только правообладателем через его контрагентов с его согласия. Никакого широкого использования независимыми лицами из материалов дела не наблюдается.

В подтверждение изложенных доводов правообладателем представлены:

27. Заключение эксперта-лингвиста от 14.04.2023;
28. Договор поставки и согласованные макеты этикеток с ООО «Русинхим»;
29. Договор поставки и согласованные макеты этикеток с ООО «ТПК Роста»;
30. Договор поставки и согласованные макеты этикеток с ООО «МосАгро»;
31. Договор поставки и согласованные макеты этикеток с ООО «Ваше Хозяйство».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2.3 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №29 от 26.03.2009 при рассмотрении возражений против предоставления правовой охраны товарному знаку суды определяют основания для признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, исходя из законодательства, действовавшего на момент подачи заявки на товарный знак. Вместе с тем, подлежит применению порядок рассмотрения возражения, действующий на момент обращения за признанием недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку.

С учетом даты (25.11.2013) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 №32, зарегистрированным в

Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее - Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 2.3 Правил не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью, состоящих только из элементов характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также время, место, способ производства или сбыта.

К таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 2.3 Правил доказательства приобретения обозначением различительной способности представляются заявителем. К таким доказательствам, в частности, относятся сведения о длительности использования обозначения, об интенсивности его использования и т.д.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 2.5.1 Правил к таким относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара,

его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным ли водящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом. По мнению лиц, подавших возражение, оспариваемый товарный знак указывает на характеристики части оспариваемых товаров 01 класса МКТУ, относящихся к препаратам для регулирования роста растений. При этом, в отношении иных оспариваемых товаров 01 класса МКТУ товарный знак по свидетельству №551758 способен ввести потребителя в заблуждение относительно их вида (состава). Правообладатель направил в адрес ООО «ЮГПОЛИВ КОРОЛЕВ АГРО» досудебную претензию о незаконном использовании товарного знака по свидетельству №551758 при производстве регулятора роста растений «Рутамон», о запрете упоминания препарата «диметилфосфорноксильный диметил-бис(оксиэтил) аммоний» как «аналог этамона». Согласно пояснениям представителя лиц, подавших возражение, ООО «ИНТЕГРАЦИЯ» осуществляет реализацию товара «Рутамон», включающего этамон в своем составе. Анализ изложенной информации позволяет признать ООО «ЮГПОЛИВ КОРОЛЕВ АГРО» и ООО «ИНТЕГРАЦИЯ» заинтересованными в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №551758.

Оспариваемый товарный знак «ЭТАМОН» является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 01 класса МКТУ «препараты для регулирования роста растений; препараты с микроэлементами для растений; удобрения; химикаты для удобрения почвы; химикаты для лесного хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для сельского хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; добавки химические для инсектицидов».

Анализ оспариваемого знака на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно доводам материалам возражения, обозначение «этамон» было введено в обращение в начале 1980-х годов Научно-исследовательским институтом химических

средств защиты растений, который разработал соответствующий препарат под научным названием «диметилfosфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммоний» (патент СССР на изобретение №1148303 (2). В последующем для производства иных химикатов для сельского хозяйства разрабатывались способы обработки почвы и растений, в которых в качестве компонента использовался «этамон» (см. авторские свидетельства №1162496 и №1802977 (3-4).

Из приведенных в возражении источников, а именно справочника «Пестициды и регуляторы роста растений» Н.Н. Мельников, К.В. Новожилов, С.Р. Белан (6), датированного ранее даты подачи заявки №2013740549, следует, что обозначением «этамон» называется химическое соединение, характеризуемое формулой  $C_8H_{22}NO_6P$ , молярной массой 259,24. Физически «этамон» представляет собой светло-серую жидкость со слабым запахом, препарат летуч, стабилен в водном растворе. Хорошо растворим в воде, нерастворим в неполярных растворителях, плохо растворим в полярных. Используется в качестве регулятора роста растений, разрешен для повседневной обработки семян сахарной свеклы (возможно использование для столовой свеклы) с целью увеличения урожая корнеплодов.

Данные о создании, назначении, свойствах регулятора роста растений «этамон» опубликованы в различных независимых источниках информации. Так, в журналах «Агрохимия» (5, 7) указывается на новый регулятор роста этамон – стимулятор роста корневой системы, приводятся его характеристики,дается описание его действия.

Обозначение «этамон» является неотъемлемой частью законодательства Евразийского экономического сообщества. В частности, Решение Комиссии таможенного союза ЕЭС № 299 от 28.05.2010 «О применении санитарных мер в Евразийском экономическом союзе» содержит приложение № 15.2. «Перечень методов (методик) определения остаточных количеств действующих веществ пестицидов в продукции (товарах)», где под №454 приведены «Методические указания по газохроматографическому определению остаточных количеств этамона в столовой и сахарной свекле, зеленой массе растений и почве» (11). Из текста приведенной методики следует, что «этамон» - это новый отечественный препарат, рекомендуемый в качестве регулятора роста растений свеклы, картофеля, сои, гороха». Таким образом, на территории всех стран Евразийского экономического сообщества уполномоченные государственные органы (таможенные и санитарные) обязаны проверять определенные (указанные) овощи,

зеленую массу растений и почву на наличие «этамона» и принимать меры к устраниению его остатков перед ввозом и поставками данной продукции, представлении продукции конечному потребителю и (или) её дальнейшей переработки.

Лица, подавшие возражение, ссылаются также на нормативный акт «Ориентировочные безопасные уровни воздействия (ОБУВ) вредных веществ в воздухе рабочей зоны» (16), утвержденный Постановлением Госкомсанэпидемнадзора России от 20.10.1993 за № 12 и действовавший на момент приоритета оспариваемого знака. Указанный правовой акт был заменен Постановлением Главного санитарного врача Российской Федерации от 19.12.2007 за № 89 «Об утверждении ГН 2.2.5.2308-07» (17), где под №191 указано вещество и формула «диметилфосфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммоний», а в указателе основных синонимов, технических, торговых и фирменных названий веществ, в таблице приведено название «Этамон» как аналога химического вещества №191. Министерством здравоохранения России утвержден правовой акт от 30.12.1999 «МУК 4.1.945-99. 4.1. Методы контроля. Химические факторы. Методические указания по газохроматографическому измерению концентраций этамона в воздухе рабочей зоны» (18), где также указано описание «этамона» как регулятора роста растений.

Возражение содержит материалы, касающиеся производства регулятора роста растений «этамон» различными лицами (компанией «КНК ГРУПП», компанией «Дивный сад», ООО «Фитоферт», ООО «Югполив Королев-Агро», АО «Щелково Агрохим» и т.д. (9, 19-22). В том числе, АО «Щелково агрохим» зарегистрировало патент на изобретение №2711963 с приоритетом от 04.06.2019, в котором указано на производство «диметилфосфорнокислый диметил-бис (оксиэтил) аммония», являющегося действующим веществом препаратам «этамон» (8).

С учетом всей вышеизложенной информации следует констатировать, что обозначение «этамон» представляет собой наименование регулятора роста растений, который применяется также в составе различных препаратов. Указанное наименование содержится в справочных источниках информации, нормативно-правовых документах, статьях (при этом, согласно представленным правообладателем материалам, данное лицо также использует обозначение «этамон» применительно к регуляторам роста растений).

С учетом вышеизложенного, оспариваемый товарный знак «ЭТАМОН» указывает на вид и состав товаров 01 класса МКТУ «препараты для регулирования роста растений» оспариваемой регистрации. Коллегия усматривает также, что товары 01 класса МКТУ

«препараты с микроэлементами для растений; удобрения; химикаты для удобрения почвы; химикаты для лесного хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для сельского хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов» соотносятся как род-вид с товарами, относящимися к регуляторам роста растений, могут содержать в своем составе этамон, следовательно, в отношении вышеприведенных товаров оспариваемая регистрация также не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса ввиду указания на вид, состав товаров.

По мнению коллегии, обозначение «этамон» должно оставаться свободным в отношении вышеприведенных товаров 01 класса МКТУ от исключительных прав третьих лиц, поскольку необходимость использования данного слова может возникнуть у любого участника рынка для описания вида и состава товаров. Предоставление монопольного права на обозначение «этамон», которое известно с 1980 годов в качестве регулятора роста растений, для вышеуказанных товаров 01 класса МКТУ недопустимо.

Правообладателем указывается на то, что часть материалов (16-18), представленных лицами, подавшими возражение, в настоящий момент утратили силу, кроме того, указывается на употребление обозначения «этамон» в патенте на изобретение №1162496 с большой буквы, в патенте на изобретение №2711963 слово «этамон» указано с большой буквы и в кавычках, на ряде упаковок словесный элемент «этамон» употребляется вместе с символом ®. Вместе с тем, указанное не опровергает наличие иных справочников, документов, материалов, патентных документов, содержащих описание товара «этамон» именно в качестве наименования вида регулятора роста растений или его компонента.

Согласно отзыву, часть представленных с возражением материалов недоступна пониманию средним российским потребителем (например, 2-4), часть из них является специализированной (например, 3-4, 6). Однако, по мнению коллегии, релевантный российский потребитель, который осуществляет посадку, уход за растениями, специалисты в области агрохимии и т.д. в полной мере могут ознакомиться со значительным количеством материалов, представленных с возражением и находящихся в открытом доступе. Более того, справочник «Пестициды и регуляторы роста растений» (6) является авторитетным изданием, в выходных данных которого указано, что он предназначен для широкого круга работников сельского хозяйства, химической промышленности, здравоохранения, может быть полезен преподавателям и студентам соответствующих

учебных заведений. В связи с изложенным, у коллегии нет оснований для вывода о неизвестности релевантному российскому потребителю сведений о товаре «этамон», его характеристиках.

Мнение правообладателя об употребление обозначения «этамон» в качестве наименования конкретного химиката, а не названия действующего вещества опровергается включением данного понятия в справочники.

Довод правообладателя о том, что соавтором патентов (2, 4), а также автором статьи (5) является Шаповалов А.А, который был учредителем и участником ООО «Агросинтез», никак не преодолевает вышеизложенных выводов коллегии об использовании обозначения «этамон» в качестве вида товара, представляющего собой регулятор роста растений (или состава данного товара).

С отзывом на возражение представлено заключение комиссии специалистов по результатам лингвистического исследования (27), согласно которому обозначение «этамон», в том числе, не является описательным. Вместе с тем, заключение (27) составлено лингвистами, то есть лицами, которые не являются специалистами в области установления факта отнесения обозначений к категории, описывающих товар и его характеристики. Кроме того, согласно заключению, было установлено отсутствие слова «этамон» в словарях современного русского языка и т.д. Однако, в рамках исследования не были проанализированы источники информации, представленные вместе с настоящим возражением. При этом, часть представленных с заключением ссылок (см., например, Будынков Н.И. Влияние экогеля и его смесей с этамоном, цирконом, превикуром на ростовые процессы растений, видовой состав колонизирующих микроорганизмов и урожайность тепличных культур. – М., 2008 (стр. 24 заключения), Мухаметшина А.Р., Петрова Г.А., Шайхразиев Ш.Ш., Гибадуллин Н.Ф., Русакова Э.С. «Эффективность применения стимуляторов роста при выращивании ели европейской в закрытом грунте» (страница 29 заключения) и др.), напротив, подтверждает доводы возражения об использовании обозначения «этамон» в качестве наименования регулятора роста растений или его компонента. С учетом вышеизложенного, представленное заключение (27) не может подтверждать доводы правообладателя.

Правообладателем указывается на активное и интенсивное использование обозначения «ЭТАМОН» при производстве и реализации его товаров, в результате чего данное обозначение стало ассоциироваться у потребителей со средством

индивидуализации производимых им товаров. В рамках изложенного довода правообладатель ссылается на материалы (15, 25, 28-31). В частности, правообладателем представлены данные бухгалтерских балансов с 2013 по 2022 годы, включающие анализ счетов по препарату «Этамон». Указанные счета содержат данные о выручке за соответствующие товары правообладателя (499 947 рублей за 2013 год, 592 900 рублей за 2014 год, 1 674 440 рублей за 2015 год, 1 577 186 рублей за 2016 год, 3 678 538 рублей за 2017 год, 18 752 987 рублей за 2018 год, 15 630 043 рублей за 2020 год, 19 187 210 рублей за 2021 год, 17 963 769 рублей за 2022 год).

Правообладатель ссылается на материалы контрактов с ООО «Экспресс-Агро» (г. Москва), ООО «ЮГПОЛИВ КОРОЛЕВ АГРО» (г. Москва), ООО «Грин Лайн» (г. Краснодар), ООО «Научно-консультационный центр «Флора» (г. Москва), ООО «Группа Компаний «Передовые Агротехнологии» (г. Москва), ЗАО «РУСИНХИМ» (г. Москва), ООО «ТПК «Рости» (г. Краснодар), ООО «МосАгро» (г. Москва), ООО «Ваше хозяйство» (г. Нижний Новгород), товарные накладные на поставку товаров «Этамон» в отношении ООО «ВПК Агро» (г. Рязань), ЗАО «Компания Интерспортстрой» (г. Москва), ООО «Питомникишоп» (г. Москва), ООО «Строй-Текс» (г. Москва), ООО «ЭлитПарк» (Ставропольский край), ООО «Деметра СК» (г. Краснодар), ЗАО «Русинхим» (г. Москва), ООО «Возрождение» (г. Волжский), АО «Русинхим» (г. Подольск), ООО «Экспресс-Агро» (г. Щелково), ООО «ТПК «Рости» (г. Краснодар), ООО «Фруктовый сервис» (г. Дмитров), ООО «НКЦ Флора» (г. Москва), ООО «МосАгро» (г. Москва), ООО «АГРОДЕПАРТАМЕНТ» (г. Волгоград) на поставку товара «Этамон» указанным лицам.

Анализ изложенной информации, действительно, свидетельствует о реализации товаров под обозначением «Этамон» начиная с 2013 года правообладателем оспариваемого знака. Вместе с тем, следует констатировать, что продукция лица, подавшего возражение, была представлена лишь в отдельных регионах Российской Федерации (г. Москва, г. Краснодар, г. Рязань, г. Волжский, г. Подольск, г. Щелково), в связи с чем у коллегии нет оснований для вывода о высокой насыщенности многочисленных регионов России товарами лица, подавшего возражение.

Материалы возражения не содержат данных об экспонировании товаров ООО «АГРОСИНТЕЗ» на выставках, ярмарках, об объемах затрат на рекламу продукции под обозначением «ЭТАМОН», производимой правообладателем. Более того, с возражением не представлено документов, свидетельствующих о том, что продукция правообладателя

занимает значительную долю рынка агрохимикатов на территории Российской Федерации либо правообладатель является лидером в сфере производства регуляторов роста растений, вследствие чего российский потребитель мог быть знаком с его товарами под обозначением «Этамон».

Для приобретения обозначением различительной способности обозначением, изначально такой способностью не обладающим, правообладателю необходимо доказать, что указанное обозначение в сознании потребителя не ассоциируется более с его описательным значением, а ассоциируется исключительно с правообладателем и его товарами. Однако, представленные правообладателем материалы недостаточны для соответствующего вывода. С учетом изложенного, довод правообладателя о приобретении оспариваемым знаком различительной способности следует признать недоказанным.

В возражении содержится мнение лиц, его подавших, о несоответствии товарного знака требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса. По мнению коллегии, оспариваемый товарный знак должно характеризует товары 01 класса МКТУ «добавки химические для инсектицидов», которые представляют собой иные виды товаров, отличающиеся от регуляторов роста растений своим видом, назначением, составом, поскольку предназначены для борьбы с вредными насекомыми (а не направлены на рост растений), не имеют в своем составе «этамон». В отношении вышеупомянутых товаров 01 класса МКТУ оспариваемый товарный знак не соответствует пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

Лицами, подавшими возражение, указывается на то, что действия по регистрации оспариваемого товарного знака представляют собой акт недобросовестной конкуренции. Вместе с тем, данное утверждение стороны спора не может быть проанализировано коллегией ввиду отсутствия соответствующих полномочий.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 22.12.2022, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №551758 недействительным полностью.**