

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**Экспертной комиссии о результатах рассмотрения возражения заявления,
поданного в Федеральную службу по интеллектуальной
собственности**

Экспертная комиссия на своем заседании, состоявшемся 16.10.2012, рассмотрела возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Агамиряном В.С., Чувашская Республика (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны наименованию места происхождения товара (далее – НМПТ) «Адыгейский сыр» (регистрация № 74) и действия свидетельства № 74/1 на право пользования наименованием места происхождения товара по заявке № 2001724629, при этом установлено следующее.

Регистрация наименования места происхождения товара «Адыгейский сыр» произведена по заявке № 2001724629, поданной 16.07.2001. Согласно сведениям Государственного реестра наименований мест происхождения товаров Российской Федерации (далее – Государственный реестр наименований) указанное наименование зарегистрировано 19.08.2004 в отношении товара – сыр мягкий. Исключительное право использования данного наименования на дату подачи возражения предоставлено Открытому акционерному обществу «Молзавод «Шовгеновский» (свидетельство № 74/1) и Открытому акционерному обществу Молочный завод «Гиагинский» (свидетельство №74/2).

Возражение, поступившее 26.04.2012, поданное в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 1535 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), обосновано предоставлением правовой охраны НМПТ с нарушением требований Закона Российской Федерации от 23 сентября 1992г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест

происхождения товаров» (далее – Закон), а именно пункта 2 статьи 30 Закона.

Позиция лица, подавшего возражение, основана на следующем:

- словесное обозначение «сыр адыгейский» широко использовалось с 70-х годов прошлого века предприятиями, производящими сыры, для маркировки сыров и в технической литературе для обозначения сорта сыра;

- производство адыгейского сыра осуществлялось в промышленных масштабах на многих молочных заводах СССР и Российской Федерации. Подавляющее большинство заводов располагалось за пределами Республики Адыгея;

- сыр производили в соответствии с технической документацией, разработанной Всесоюзным научно-исследовательским институтом маслодельной и сыродельной промышленности, утвержденной Минмясомолпромом СССР;

- техническая документация была для всех предприятий Советского Союза обязательной, при этом название продукции «сыр адыгейский» строго увязывалось с ГОСТ и ТУ;

- благодаря использованию предприятиями сыродельческой промышленности СССР и Российской Федерации словесного обозначения «сыр адыгейский» при маркировке выпускаемой продукции, у населения сложилось устойчивое представление о данном сорте сыра задолго до регистрации наименования места происхождения данного товара, без учета особенностей, особых свойств товара, определяемых характерными природными условиями или людскими факторами географического объекта – Республики Адыгея;

- техническая документация не предусматривала и не предусматривает каких - либо требований к особым свойствам указанного товара;

- согласно письму ГНУ ВНИИМС Россельхозакадемии от 29.02.2012 №10-521 - профильной научно – исследовательской организации, сыр адыгейский, производимый в Республике Адыгея, не является уникальным,

поскольку обязательные к соблюдению производителями сыра требования ОСТ 49 155-80 «Сыры мягкие и рассольные без созревания», Технические условия ТУ 10.02.847-90, отраслевой стандарт 10-088-95, национальный стандарт ГОСТ Р 53379-2009 не устанавливали особых требований к географическому объекту производства сыра. Данными документами к сыру «Адыгейский» были установлены требования по форме, размерам, массе, органолептическим и физико-химическим показателям. ОСТ 49- 155-80 «Сыры мягкие и рассольные без созревания. Технические условия» был разослан всем сыродельческим предприятиям Советского Союза, которые в соответствии с указанным документом производили сыр адыгейский;

- кроме требований к готовому продукту ОСТ, ГОСТ И ТУ устанавливали требования к сырью для производства сыра «Адыгейский», однако не определяли точного места происхождения молока (Вологда, Алтай или Адыгея) и не определяли региональные показатели качества молока;

- проводимые с 1975 года семинары – сработки, смотры-конкурсы разных уровней и их итоги доказали возможность производства сыра адыгейский на всей территории бывшего Советского Союза;

- Всероссийский научно-исследовательский институт маслоделия и сыроделия, являющийся единственным научным учреждением России по вопросам маслоделия и сыроделия, экспертного заключения в качестве профильной научно-исследовательской организации не выдавал ни при регистрации НМПТ, ни при его продлении;

- обозначение «сыр адыгейский», используемое в Российской Федерации на момент регистрации наименования места происхождения товара, не обладало различительной способностью, то есть способностью индивидуализировать сыр адыгейский, произведенный на территории Адыгеи, от сыра адыгейского, произведенного за пределами Адыгеи;

- производство адыгейского сыра в СССР было регламентировано целым рядом нормативных документов;

- последний отраслевой стандарт 10-088-95 «Сыры сычужные мягкие. Технические условия» действовал до 01.01.2010, даты введения в действие Национального стандарта Российской Федерации «Сыры мягкие. Технические условия» ГОСТ 53379-2009;

- факт наличия отраслевых и республиканских стандартов, регламентирующих производство и реализацию адыгейского сыра, подтверждает всеобщее употребление данного наименования в СССР и Российской Федерации как обозначения товара определенного вида, не связанного с местом производства и соответственно не подпадающего под критерии НМПТ.

К возражению приложены следующие документы:

- копия письма ГНУ ВНИИМС Россельхозакадемии от 29.02.2012 № 10-521 на 2л.[1];

- копия письма Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 05.06.2012 №130-42/1498 на 1 л. [2];

- копия статьи, посвященная адыгейскому сыру, из журнала «Молочная промышленность» № 6, 1987 на 51 л. [3];

- копия отраслевого стандарта ОСТ 49 155-80 на 13 л. [4];

- копия технических условий ТУ 10.02.847-90, утвержденных Главным управлением государственных ресурсов при Государственной Комиссии Совета Министров СССР по продовольствию и закупкам, на 13 л. [5];

- копия письма Технического комитета по стандартизации «Молоко и продукты переработки молока» ТК 470, Российского союза предприятий молочной промышленности от 26.07.2012 № 02-175 на 2л.[6].

На основании представленных доводов и материалов лицом, подавшим возражение, изложена просьба признать недействительным предоставление правовой охраны НМПТ «Адыгейский сыр» (регистрация № 74) и действия свидетельства № 74/1 на право пользования наименования места происхождения товара.

В подтверждение позиции лица, подавшего возражение, в Роспатент поступило обращение от Директора Всероссийского научно-исследовательского института маслоделия и сыроделия, доводы которого сводятся к следующему:

- внедрение результатов научно-исследовательских работ и нормативно-технической документации в советское время проводилось планомерно на многих предприятиях молочной отрасли. Производство «сыра адыгейский» в виду особенностей технологии, невысокой цене готового продукта было освоено на Украине, в Белоруссии, Сибири и Дальнем Востоке, что доказывает возможность производства данного вида сыра не только в Адыгее;

- проведенные специалистами института сравнительные испытания шести образцов сыра адыгейский, произведенного в различных регионах страны, не выявили значимых различий ни в органолептике, ни в химическом составе анализируемых образцов.

В адрес обладателя свидетельства было направлено уведомление от 17.07.2012 с приложением экземпляра возражения, поступившего 26.04.2012, с предложением подтвердить или опровергнуть доводы, изложенные в возражении, и представить подтверждающие его позицию документы.

Обладатель свидетельства выразил несогласие с доводами лица, подавшего возражение, аргументировав его следующим:

- лицо, подавшее возражение, не привело доводы, которые могли бы послужить основанием для прекращения правовой охраны наименования места происхождения «Адыгейский сыр»;

- довод, на который указывает лицо, подавшее возражение, а именно использование наименования другими производителями, как и наличие стандартов на продукцию «Адыгейский сыр», могут свидетельствовать только о фактах нарушения исключительных прав на наименование места происхождения;

- при наличии законных обладателей права на наименование места происхождения «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» доводы об утрате различительной способности или вхождения во всеобщее употребление в отношении одного из обладателей исключительных прав на наименование места происхождения не имеют смысла, так как другие обладатели исключительных прав, получили свои права на это наименование по тем же основаниям, что и первый обладатель исключительного права;

- мнение одной из профильных организаций ВНИИМС не может быть принято во внимание, так как во время регистрации наименования места происхождения товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» заявителем было представлено соответствующее заключение компетентного органа-Минсельхоза России, а согласно требованиям законодательства такое заключение может выдавать только орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации. Такое же требование установлено и при продлении свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара;

- позиция Минсельхоза как компетентного органа по вопросу охраны наименований мест происхождения была подтверждена на совещании 28.03.2012 в Департаменте пищевой промышленности Минсельхоза, и было признано необходимым соблюдение закона и международных соглашений в отношении охраняемых наименований;

- законные права обладателей исключительных прав на наименование «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» подтверждается позицией Пленума Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда, в постановлении №5/29 от 26.03.2009. Согласно пункту 63 данного документа «не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации», к которым относится и наименование места происхождения товара;

- необходимость соблюдения законных прав обладателей исключительного права пользования НМПТ «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ»

подтверждается Президентом Российской Федерации Путиным В.В., который высказал свою позицию по данному вопросу на конференции «Развитие юга России 2011-2012», проходившей в Волгограде. В диалоге с представителем ООО «Тамбовский» (Республика Адыгея) Р. Тешевым Президент Российской Федерации указывает на необходимость соблюдения законных прав обладателей исключительных прав на наименование «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» и возможности уголовного преследования нарушителей этого права. Кроме того, отмечается необходимость соблюдения таких прав в связи с выходом на зарубежные рынки и спросом на сыр адыгейский. Охрана наименования места происхождения является обязательным элементом законного экспорта;

- необходимость охраны наименований мест происхождения товаров крайне актуальна в связи с вхождением с 23.08.2012 России в ВТО. Бесконтрольный выпуск такой продукции различными предприятиями не только не позволит соблюдать требования к особым свойствам продукции, но и приведет к невозможности получения Россией преимуществ в конкурентной борьбе, невозможности получения дополнительных дивидендов от выпуска эксклюзивной продукции.

В подтверждение своих доводов обладатель свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» представил следующие материалы:

- Решение ФАС от 06.07.2012 по делу №1 14/4-12 на 8 листах. [6];
- Приложение к свидетельству №74/1 [7];
- Заключение Минсельхоза от 09.02.2011 на 3 л. [8];
- Распечатка ссылки из сети Интернет, о конференции «Развитие Юга России 2011-2012» в Волгограде [9].

На основании изложенного обладатель свидетельства №74/1 об исключительном праве на НМПТ просит отказать в удовлетворении возражения против предоставления правовой охраны наименованию места

происхождения товара и выдачи свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара по свидетельству №74/1.

Изучив материалы дела, Экспертная комиссия установила следующее.

С учетом даты (26.04.2012) поступления возражения правовая база для его рассмотрения включает в себя вышеуказанные Закон и Кодекс.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1535 Кодекса оспаривание предоставления правовой охраны наименованию места происхождения товара означает оспаривание решения федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности о государственной регистрации наименования места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, а также выдачи свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара. Признание предоставления правовой охраны наименованию места происхождения товара недействительным влечет отмену решения о государственной регистрации наименования места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, аннулирование записи в Государственном реестре наименований и свидетельства об исключительном праве на такое наименование.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1535 Кодекса предоставление правовой охраны наименованию места происхождения товара может быть оспорено и признано недействительным в течение всего срока охраны, если правовая охрана была предоставлена с нарушением требований 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 соответствии с пунктом 1 статьи 30 Закона наименование места происхождения товара - это обозначение, представляющее собой либо

содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (далее - географический объект) или 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.

Анализ материалов заявки № 2001724629 показал, что решение о регистрации наименования места происхождения товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» (регистрация № 71) содержит описание особых свойств товара, указанных в Государственном реестре наименований в отношении данного наименования места происхождения товара. «Сыр адыгейский относится к группе мягких сыров без созревания с чистым пряным вкусом, допускается слегка кисловатый вкус с привкусом и запахом пастеризации, консистенция сыра нежная, в меру плотная. По внешнему виду сыр представляет низкий цилиндр со слегка выпуклыми боковыми поверхностями и округленными гранями, верхняя и нижняя поверхности могут быть выпуклыми. Формирование и прессование «сыра адыгейского» производится в плетенных корзиночках, которые придают поверхности сыра своеобразный рисунок в виде морщинистой корки со следами прутьев. Плетенные корзиночки традиционно изготавливаются местными жителями из прутьев ивы.

Для производства «сыра адыгейского» используется свежее цельное молоко от коров, пасущихся на пастбищах в предгорьях Большого Кавказа. Вкус и запах молока обусловлен сочными кормами, представляющими полноценный набор витаминов и микроэлементов.

При производстве «сыра адыгейского» используется оригинальный способ осаждения белка, не встречающийся в мировой практике изготовления сыров, который заключается в том, что молоко подвергается высокой температурной обработке, т.е. пастеризуется при температуре 93-

95°С. Белок осаждается путем внесения в почти кипящее молоко кислой молочной сыворотки с последующей выдержкой образовавшегося молочно-белкового сгустка в течение 5 минут при этой же температуре. При высокой пастеризации молока и свертывании белка собственной кислой молочной сывороткой в сыр переходят все сывороточные белки и незаменимые аминокислоты, что придает этому сыру высокие пищевые и диетические качества.

В отличие от других мягких сыров посолка «сыра адыгейского», осуществляется сухой солью по поверхности головки, а не в рассоле.

«Сыр адыгейский» издревле изготавливается по технологии, включающей навыки старых народных сыроделов, перенявших их от предков и владеющих «ноу-хау». На стадиях выемки молочного сгустка, формирования сырной массы, посолки, обсушки используется только ручной труд, поэтому людской фактор играет главенствующую роль в появлении у «сыра адыгейского» особых свойств.

«Сыр адыгейский» относится к диетическим продуктам питания и обладает высокой пищевой ценностью по количественному составу основных веществ. На долю белков приходится половина сухого вещества сыра, в белках обнаружены все незаменимые аминокислоты. При этом, суммарное количество незаменимых аминокислот в сыре составляет 38%, содержание лизина – 77,5 мг на 1 г сыра.

Пищевая ценность 100 г. «сыра адыгейского» равна 240 ккал. При употреблении 117 г. «сыра адыгейского» степень удовлетворения суточной потребности в белках составляет 27%, в независимых аминокислотах – 35% и в полиненасыщенных жирных кислотах – 88%. Это дает возможность увеличения ресурсов пищевых белков в питании при употреблении «сыра адыгейского» и доказывает его высокую пищевую и биологическую ценность.

Изложенные в упомянутом решении особые свойства совпадают с совокупностью особых свойств, приведенных в заключении Министерства сельского хозяйства Республики Адыгея №1024 от 22.08.2003.

Необходимо обратить внимание, что указанный выше документ (заключение Министерства сельского хозяйства Республики Адыгея), на основании которого было принято решение о регистрации НМПТ, имеющееся в материалах заявки № 2001724629, содержат указание на то, что «объективная зависимость (определяемость) особых свойств товара «Сыра Адыгейский» от природных условий и людских факторов возможна при его сенсорной оценке, которая позволяет провести идентификацию и качественное исследование товара. Любые другие производители «сыра адыгейского», расположенные в различных регионах страны, как указано в данном заключении, не владеют ноу-хау технологиями, заимствованными у народа, которые невозможно описать в технологической инструкции. Они применяют различные технические и технологические приемы, свойственные другим мягким сырам – это сычужное свертывание молока, для чего молоко пастеризуют при более низкой температуре, чем при производстве сыра адыгейский (по традиционной технологии молоко должно почти кипеть), для свертывания молока применяют уксусную и лимонные кислоты и другие приемы, которые делают продукт - сыр отличным от сыра адыгейского. Кроме этого, формирование сыра производится в любых пластиковых или металлических формах, зачастую механическим способом, что значительно изменяет традиционный внешний вид сыра, поверхность получается гладкая, без характерной морщинистой корки со следами прутьев, характерных для «сыра адыгейский»; не выдерживаются вес и размер головок сыра, их формируют весом до 4-х кг. и более, высотой более 10 см; посолка сыра осуществляется в рассоле или рассолом, что также противоречит традиционной технологии изготовления «сыра адыгейского» и искажает его вкус».

Следует отметить, что в Государственном реестре наименований мест происхождения товаров отсутствуют последующие изменения указания товара и описания его особых свойств, которыми обладает зарегистрированное наименование места происхождения товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ».

Документы, опровергающие особые свойства товара, указанные в Государственном реестре наименований мест происхождения товаров и заключении Минсельхоза Республики Адыгея, в возражении отсутствуют.

Что касается довода возражения о том, что факт наличия отраслевых и республиканских стандартов, регламентирующих производство и реализацию адыгейского сыра, подтверждает всеобщее употребление данного наименования в СССР и Российской Федерации как обозначения товара определенного вида, не связанного с местом производства и соответственно не подпадающего под критерии НМПТ, Экспертная комиссия отмечает следующее.

Исходя из смысла положений пункта 2 статьи 30 Закона с учетом специфики такого средства индивидуализации как НМПТ, для признания обозначения вошедшим во всеобщее употребление необходимым условием является установление «разрыва» связи в сознании потребителей между названием географического объекта и определенной территорией - местом производства товара. Иными словами, большинство потребителей должно воспринимать соответствующее название как обозначение одного и того же товара, производимого в различных географических объектах, но не отличающегося по своим качественным характеристикам.

Довод лица, подавшего возражение, о том, что в настоящее время адыгейский сыр производят многие, независимые друг от друга российские предприятия, в том числе, находящиеся за пределами Республики Адыгея, нельзя признать обоснованным, поскольку в возражении отсутствуют фактические доказательства подтверждающие существование такого

«разрыва» между названием, содержащим указание географического объекта, и территорией его производства – Республикой Адыгея.

Для признания обозначения вошедшим во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида необходимо учитывать наличие совокупности следующих признаков: применение обозначения в качестве названия (наименование) товара одного и того же товара или товаров такого же вида, выпускаемых различными производителями; применение обозначения длительное время; использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами соответствующих отраслей производства.

Указанных доказательств в материалах возражения не представлено, поскольку представленные ТУ, ОСТ и ТУ относятся к сырам мягким, рассольным без созревания, сычужным и содержат одинаковые требования по сырью к разным видам сыра «Любительский», «Адыгейский», «Моале», «Клинский», «Останкинский», «Молдавский». Требования к сырам, указанные в ГОСТ, ОСТ и ТУ отличаются по пищевой ценности, внешнему виду, вкусу и запаху, консистенции, цвету теста, рисунку, способу формирования от особых свойств «сыра адыгейского», указанных в решении Роспатента о регистрации НМПТ «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ».

Наличие ГОСТа и особенности плановой экономики советского периода обусловили ситуацию, когда сыр, маркированный обозначением «АДЫГЕЙСКИЙ» производился различными предприятиями, в частности, находящимися за пределами Республики Адыгея. До регистрации оспариваемого НМПТ «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» (11 июня 2004 г.) такая ситуация инерционно продолжалась на ряде российских предприятий.

Наличие производства сыра, выпускаемого под одним названием за пределами Республики Адыгея, не доказывает того, что сыр, изготавливаемый в Республике Адыгея, не обладает особыми свойствами по сравнению с сыром, изготавливаемым в других географических объектах по одинаковой технологии (т.е. в соответствии с ГОСТом).

Кроме того следует отметить, что регистрация НМПТ «Сыр Адыгейский» была произведена в 2004 году, то есть до даты введения упомянутого в возражении ГОСТ Р 53379-2009 «Сыры мягкие. Технические условия».

Относительно заключения Всероссийского научно – исследовательского института маслоделия и сыроделия (ГНУ ВНИИМС Россельхозакадемии), то Экспертная комиссия отмечает, что оно по сути, является письмом и представляет собой материалы переписки между вышеуказанным ГНУ ВНИИМС Россельхозакадемии и лицом, подавшим возражение. Также стоит отметить, что на основании постановления Правительства Российской Федерации от 17.09.2004 № 481 «О перечне Федеральных органов исполнительной власти, компетентных давать заключение, прилагаемое к заявке на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара или к заявке на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара» и в соответствии с пунктом 5 статьи 1522 Кодекса указанный институт не является соответствующим компетентным органом, уполномоченным давать заключения в отношении НМПТ.

Экспертная комиссия также обращает внимание, на то, что право пользования наименованием места происхождения «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» (74/1) было предоставлено на основании заключения компетентного органа Минсельхоза Республики Адыгея. В дальнейшем 27.07.2011 свидетельство об исключительном праве на НМПТ было продлено на основании заключения Министерства сельского хозяйства Российской Федерации №21-21/34 от 09.02.2011, в котором указано, что «совокупность особых свойств товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ», которые зависят от характерных для Республики Адыгея природных условий и (или) людских факторов, сделали его оригинальным, в сознании потребителя установилась устойчивая связь между уникальными свойствами товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» и местом его происхождения. Известность и популярность товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ»

обеспечили его особые свойства, связанные с этнографическими особенностями, специфической технологией, профессиональным опытом, культурой, традициями, мастерством его производителей и природными условиями»

Таким образом, в материалах дела имеются два заключения представленные в Роспатент, выданные компетентными органами, которые составлены для целей регистрации и для продления срока действия свидетельства об исключительном праве на наименование места происхождения товара, а также заключение, представленное лицом, подавшим возражение. Однако данные документы имеют разный статус: первые были подготовлены в качестве заключений компетентных органов для представления в Роспатент, а третье – в качестве письма-ответа лицу, подавшему возражение, по его запросу (факс от 17.02.2012).

Кроме того, документ [1] не позволяет Экспертной комиссии однозначно установить, что лицом, подавшим возражение, доказано утверждение о том, что особые свойства, указанные в Государственном реестре наименований в отношении этого наименования места происхождения товара, не зависят от природных условий или людских факторов, характерных для данного географического объекта и как следствие НМПТ «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ» является обозначением определенного вида товара.

Таким образом, Экспертная комиссия, исследовав и оценив представленные лицом, подавшим возражение, документы и доводы, не находит оснований для удовлетворения возражения, поступившего 26.04.2012 .

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

отказать в удовлетворении возражения от 01.04.2012, оставить в силе правовую охрану наименования места происхождения товара №74 и действие свидетельства № 74/1 об исключительном праве на наименование места происхождения товара «СЫР АДЫГЕЙСКИЙ».