

Ответчик:

ОАО «Завод пивоваренный
«Моршанский»
393950, Тамбовская область,
г. Моршанск, пер. Дачный, 19

Факс: 8 (47533) 4-42-63
е-mail: mbeer2006@rambler.ru

Заявитель:

Представитель FIFA <...>

Адрес для корреспонденции: ООО «АИС»
115114, г.Москва, Павелецкая набережная,
д.2, стр.2, Бизнес центр «LOFT VILLE»,
офис 41

е-mail: office@ais-agency.ru

РЕШЕНИЕ № А4-5/18

Резолютивная часть решения объявлена 7 августа 2018
года

Решение в полном объёме изготовлено 20 августа 2018 года
Тамбов

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства в составе:

председатель Комиссии: врио руководителя управления <...>,

члены:

<...> – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

в присутствии представителей ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский»:

<...> – коммерческого директора (доверенность № 6 от 06.06.2018);

<...> – (доверенность № 2 от 03.03.2017),

в отсутствие заявителя, извещен надлежаще,

рассмотрев дело по признакам нарушения ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (ИНН 6826000686, ОГРН 1026801030772, адрес 393950, Тамбовская область, г. Моршанск, пер. Дачный, 19) [пункта 1 статьи 14.6](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьи 20 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»,

руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39](#), статьей 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление представителя Международной федерации футбольных ассоциаций (далее – FIFA) <...> по доверенности от 20.01.2016 г. Цюрих, Швейцария о признаках недобросовестной конкуренции при производстве и введении в гражданский оборот на территории Тамбовской области ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (далее – завод) пива марки «Жигулевское», маркированного обозначениями «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» в преддверии проведения Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 (исх. от 21.05.2018 № ЗИС-1798/2018, вх. от 21.05.2018 № 3057).

Заявитель указал, что вышеуказанные обозначения «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», размещенные на этикетках пивных бутылок, являются сходными до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими FIFA, которым предоставлена правовая охрана на территории России по

международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018) в том числе в отношении товаров 32 класса МКТУ (пиво).

Ввиду наличия в действиях ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» признаков нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, приказом № 29 от 28.05.2018 в отношении завода возбуждено настоящее дело.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось с целью получения дополнительных доказательств, необходимых для рассмотрения данного дела.

Заявитель на рассмотрение дела не являлся, доводы своего заявления поддержал в полном объеме письменно, предоставил необходимые доказательства по делу.

В ходе рассмотрения дела представители ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» сообщили, что в марте 2018 года завод по телефону связался с представителями FIFA о возможности получения разрешения на использование спортивной символики ЧМ-2018 при реализации пива. Правообладатель устно сообщил, что хотел бы видеть для начала образец этикетки пива, которую планируется выпустить, а потом уже решать вопрос о возможности ее использования. Заводом были заказаны образцы этикеток разных объемов бутылок в типографии – ООО «Крокус», которая изготовила и прислала такие образцы в партии общих этикеток пива, которые по ошибке были выпущены на конвейер для маркировки на бутылки. ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» не было известно, сколько бутылок со спортивной символикой вышло с завода в торговый оборот, в связи с чем, был сделан запрос в ООО «Крокус» о количестве поставленных на завод этикеток. При этом, пиво завод отгружает не только в Тамбовскую область и г.Тамбов, но и в другие регионы: г.Москву и Московскую область, г.Липецк, г.Воронеж и прочие. Заводу стало известно о факте введения в торговый оборот пива с незаконным использованием символики Чемпионата мира по футболу 2018 только тогда, когда на завод стали поступать звонки о выявлении пива в торговых сетях и предприятиях розничной торговли органами прокуратуры. Представители ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» оперативно выезжали в торговые сети и изымали бутылки либо затирали символику. Все, что можно было, сотрудники завода удалили с этикеток, потому что изъять продукцию не представляется возможным, она зарегистрирована в ЕГАИС (Единая государственная автоматизированная информационная система) — автоматизированная система, предназначенная для государственного контроля над объёмом производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. А продукцию с оптовых складов завод оперативно выкупил. Примерно 95% товара было изъято из оборота. Реализация пива происходила примерно с 27.04.2018 по 10.05.2018.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителей ответчика, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие фактические обстоятельства и пришла к следующим выводам.

Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является руководящим органом мирового футбола и организатором Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Одним из официальных партнеров (спонсоров) Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) является международная пивоваренная корпорация, крупнейший в мире производитель пива Anheuser-Busch Inbev SA/NV/ Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ.

FIFA владеет комплексом имущественных прав, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Полный перечень имущественных прав FIFA, связанных с проведением Чемпионата, приведен в статье 17 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018, Кубка конфедераций 2017 и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Специальный закон).

Одним из таких прав является право определения коммерческих партнеров (спонсоров) FIFA, которым предоставляется эксклюзивное право ассоциировать себя (свои товары, работы, услуги) с FIFA и Чемпионатом, в том числе и не только посредством использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

FIFA является владельцем исключительного права на перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации и по международным сертификатам.

FIFA реализует свое исключительное право путем предоставления третьим лицам на территории Российской Федерации права использовать принадлежащие ей товарные знаки при производстве и введении в гражданский оборот значительного перечня товаров и услуг, в том числе в отношении 32 класса МКТУ (пиво).

В частности, предприятием, на законном основании использующим товарные знаки №№ 613159, 600424 в отношении пива, является компания «Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ» (Anheuser-Busch InBev (AB InBev), Бельгия (номер государственной регистрации предоставления права использования товарного знака: РД0238210, дата государственной регистрации: 28.11.2017) и его подразделение на территории РФ – АО «САН ИнБев».

Пивоваренная компания AB InBev является официальным спонсором Чемпионата мира по футболу FIFA™ в категории «Пиво и пивные напитки» (по контракту в России это бренды BUD, BUD Alcohol Free, «Клинское»).

В рамках соглашения от 24.10.2011, заключенного между AB InBev и FIFA, AB InBev и его дочерние компании имеют право на использование знаков FIFA (Эмблема, Логотип, Награда, Талисман, и другие зарегистрированные

знаки) по всему миру для ассоциации товаропроизводителя с мероприятием и их продвижения.

В соответствии с условиями соглашения от 24.10.2011 АВ InBev имеет исключительное право использовать товарные знаки FIFA непосредственно на своих товарах, на их этикетках и упаковках, в том числе совместно с собственными брендами АВ InBev, при их производстве и введении в гражданский оборот, а также при проведении рекламных и маркетинговых акций.

Подразделением АВ InBev, использующим товарные знаки FIFA при производстве и введении в гражданский оборот товаров на территории Российской Федерации, является АО «САН ИнБев», которое осуществляет свою деятельность с 1999 года. АО «САН ИнБев» владеет сетью пивоваренных заводов в 5 российских городах: Клину, Волжском, Омске, Саранске и Иванове.

Информация об АО «САН ИнБев» представлена на официальном сайте www.suninbev.ru.

На этом же сайте в разделе «FIFA WORLD CUP» (www.suninbev.ru/fifa) размещена информация о сотрудничестве (партнерстве) между АВ InBev и FIFA.

В мае 2018 года представителем FIFA в Российской Федерации был обнаружен факт производства и введения в гражданский оборот на территории Тамбовской области пива «Жигулевское» светлого объемом 0,5 л, 1л и 1,5 л производства ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский», маркированного обозначениями «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018», без разрешения правообладателя, что стало поводом для обращения в Тамбовское УФАС России о нарушении антимонопольного законодательства.

В материалах дела имеются кассовые чеки от 25.05.2018 № 6.1678.108, от 26.05.2018 № 131.336.166 и от 28.05.2018 № 315 о продаже пива «Жигулевское» светлого объемом 0,5 л и 1л производства ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» в торговых сетях: «Европа» (г. Тамбов, ул. Шлихтера, д.5А), ООО «Сервис К» (Тамбовская область, р.п.Мордово, пр. Ленинский, д.12Б) и ООО «Бегемот» (г.Тамбов, ул.Пионерская, 9), на бутылках которых использованы товарные знаки «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», что свидетельствует о введении товара в розничный товарооборот.

Установлено и не оспаривается ответчиком, что ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» произвел и реализовал пиво марок: «Жигулевское» объемом 0.5 л, 1л и 1,5 л и «Моршанское» объемом 1,5 л, незаконно используя при этом словесные обозначения «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», принадлежащих FIFA по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также по свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018), в том числе в отношении товаров 32 класса МКТУ (пиво).

Как отмечено в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 N 122, вопрос о

сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы. Экспертиза в силу части 1 статьи 82 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации назначается лишь в случае, когда для сравнения обозначений требуются специальные знания.

Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 утверждены Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, согласно разделу 1 которых рекомендации могут быть использованы также при решении вопросов о тождестве и сходстве товарных знаков, возникающих в ходе рассмотрения судебными, антимонопольными, правоохранительными органами дел, связанных с нарушением исключительного права на товарный знак.

В разделе 3 Методических рекомендаций разъяснено, что обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство до степени смешения словесных обозначений «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», принадлежащих FIFA по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также согласно свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018), используемых ответчиком при производстве и реализации пива «Жигулевское» и «Моршанское», очевидно в силу звукового (фонетического), графического (визуального) и смыслового (семантического) сходства.

Таким образом, используемые заводом обозначения являются сходными до степени смешения с товарными знаками, которым предоставлена правовая охрана на территории России.

Использование товарных знаков FIFA осуществлялось ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» в отсутствие лицензионного (сублицензионного) соглашения, дающего право использования принадлежащих FIFA товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений в отношении товара – «пиво» (класс МКТУ 32).

Согласно информации ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (исх. от 04.06.2018 б/н, вх. от 13.06.2018 № 3534) поставщиком пива, в том числе «Жигулевского» и «Моршанского», в торговые сети Тамбовской области является дочернее предприятие завода - ООО «Торговый дом «КУПЕЦ» (ИНН

6809025088, ОГРН 1066809016449, юридический адрес: Тамбовская область, г. Моршанск, ул. Садовая, д. 13).

Пиво поступало от поставщика в адрес торговых сетей уже с этикетками с изображением на них словесных обозначений «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018». Продукция со спортивной символикой по технической ошибке была выпущена в торговый оборот 27.04.2018 (письмо завода от 07.06.2018 № 10).

В процессе рассмотрения дела ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» представил пояснения, из которых следует, что образцы этикеток пива были изготовлены по заказу завода ООО «Крокус» в количестве: 320 шт. (0,5 л), 330 шт. (1 л) и 350 шт. (1,5 л) - «Жигулевское», и 320 шт. (0,5 л) – «Моршанское» с футбольной тематикой, которые отправлены на завод 02.04.2018 вместе с общей партией этикеток. С 10 мая 2018 года продукция с данным обозначением в торговый оборот не поступала (исх. от 07.06.2018 № 10, вх. от 14.06.2018 № 3593).

Установлено, что ни FIFA, ни уполномоченные ею организации не заключали с ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» договоров, дающих право использовать Символику спортивных соревнований, товарных знаков FIFA, принадлежащих ей и сходных с ними до степени смешения обозначений, в том числе путем размещения их на продукции, которая производится и вводится заводом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе в Тамбовской области, в частности на этикетке пива «Жигулевское» и «Моршанское».

Согласно пп. в) п. 19 ст.2 Специального закона № 108-ФЗ охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA относятся к символике Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее – Символика спортивных соревнований).

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Специального закона.

Так, использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с

нарушением требований указанной статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 20 Специального закона **признаются недобросовестной конкуренцией** и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались Символика спортивных соревнований и обозначения, **тождественные или сходные до степени смешения с Символикой спортивных соревнований**, либо измененная Символика спортивных соревнований;

2) **осуществление любых видов маркетинга** (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования Символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA.

Привлечение потенциальных потребителей товара ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» путем размещения символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года на этикетках производимого им пива с нарушением требований Специального закона 108-ФЗ признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 1225 ГК РФ право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

Пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ предусмотрено, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

При этом товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (статья 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: на товарах, в том числе на **этикетках**, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на

выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Как предусмотрено пунктом 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Российская Федерация является участником международных соглашений в области защиты интеллектуальной и промышленной собственности - патентов, товарных знаков, промышленных образцов и т.д., в том числе Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, согласно статье 10.bis которой всякий акт, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, считается актом недобросовестной конкуренции.

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке;

недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции **не допускается недобросовестная конкуренция** путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с

товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Специального закона № 108-ФЗ, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, при этом на восприятие такого покупателя влияет целый ряд таких факторов как: место, время проведения маркетинговых акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной кампании и т.п.

Товарные знаки и бренды как важнейшие нематериальные активы хозяйствующих субъектов служат обеспечению их конкурентоспособности. Будучи средством идентификации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018, реализуемых с его символикой товаров и услуг, товарные знаки FIFA имеют несомненную ценность для нелицензированных предприятий как залог востребованности его услуг на соответствующем рынке.

Использование ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» обозначений, сходных до степени смешения с широко известными товарными знаками, связанными с популярным среди потребителей мероприятием (Чемпионат мира по футболу 2018), может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей пива его производства к соответствующим мероприятиям и товарам, к ним относящимся.

Действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» по использованию спорных обозначений «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» на этикетках пива «Жигулевское» и «Моршанское» предоставили заводу ничем не обоснованное преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности, в первую очередь, перед хозяйствующими субъектами – участниками того же рынка (пива), которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. При этом действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» вводят потребителей в заблуждение, создавая впечатление о причастности завода к соответствующему спортивному мероприятию, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к его продукции и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов – конкурентов товарного рынка пива.

Одним из квалифицирующих признаков акта недобросовестной конкуренции является причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту - конкуренту. При этом такая возможность не должна презюмироваться только исходя из факта незаконного использования товарного знака, а должна быть реальной и являться следствием действий конкурента.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, выраженной в Постановлении Президиума от 27.09.2011 г. № 3602/11, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование (размещение на товаре или упаковке) не только тождественного товарного знака, но и сходного с ним до степени смешения обозначения.

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (393950, Тамбовская область, г. Моршанск, пер. Дачный, 19) согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц онлайн-ресурса Федеральной налоговой службы зарегистрировано в качестве юридического лица 04.12.1992 (ИНН 6826000686), осуществляет основной вид деятельности – деятельность по производству пива (код ОКВЭД – 11.05), дополнительные виды деятельности: торговля розничная пивом в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.25.12), производство безалкогольных напитков (код ОКВЭД – 11.07).

АО «САН ИнБев» (141607, Московская область, Клинский район, город Клин, Московская улица, 28) - подразделение компании «Анхойзер-Буш ИнБев СА/НВ» (Anheuser-Busch InBev (AB InBev) на территории РФ, согласно выписке из ЕГРЮЛ, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.03.2004 (ИНН 5020037784), осуществляет основной вид деятельности – деятельность по производству пива (код ОКВЭД – 11.05), дополнительный вид деятельности – деятельность по оптовой торговле напитками (код ОКВЭД – 46.34), производство безалкогольных напитков (код ОКВЭД – 11.07).

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» и АО «САН ИнБев» – являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке пива Российской Федерации, в том числе Тамбовской области. Также конкурентами в указанных правоотношениях являются иные производители и продавцы пива в географических границах рынка.

Продуктовыми границами рынка является пиво, географическими границами – Российская Федерация, в том числе Тамбовская область.

АО «САН ИнБев» реализует пиво на законном основании, используя товарные знаки №№ 613159, 600424 (номер государственной регистрации предоставления права использования товарного знака: РД0238210, дата государственной регистрации: 28.11.2017).

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» правообладателем такое право предоставлено не было.

Рынок пива является конкурентным, любой из хозяйствующих субъектов на

данном рынке – потенциальный партнер FIFA, и при заключении соответствующего соглашения – лицензиат (сублицензиат) получает право использования товарных знаков, правообладателем которых является FIFA.

Вышеуказанные действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» противоречат законодательству Российской Федерации, а именно нормам, регулирующим право использования Символики спортивных соревнований, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; направлены на получение преимуществ перед конкурентами и причиняют или могут причинить убытки, в том числе АО «САН ИнБев», заключившего с правообладателем лицензионные соглашения за определенное вознаграждение, в результате чего общество не получит в полном объеме тот результат, на который рассчитывало при получении разрешения использования товарных знаков.

В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую (соответственно предпринимательскую) деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года (ратифицирована Союзом Советских Социалистических Республик 19.09.1968), запрещается всякий акт недобросовестной конкуренции. Под недобросовестной конкуренцией в п. 2 указанной статьи понимается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В силу п. 3 данной статьи подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» пояснило при рассмотрении дела, что работниками коммерческих служб завода произведено перебренди́рование в оптовых и розничных торговых точках указанного количества продукции, были приняты все необходимые меры для предотвращения попадания продукции с вышеуказанной тематикой в продажу. Более заказов на этикетки с тематикой «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» в ООО «Крокус» (типография) от ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» не поступало, кроме предоставленных образцов, этикетки не изготавливались и не оплачивались (исх. от 18.06.2018 б/н, вх. от 20.06.2018 № 3448).

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № А4-5/18 от 12.07.2018,

принятом Комиссией и направленном в адрес лиц, участвующих в деле. В указанном заключении об обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский», выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности - производстве и реализации пива символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года - товарных знаков, правообладателем которых является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA), как нарушение требований Федерального закона от 07.06. 2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

После принятия Комиссией Тамбовского УФАС России Заключения об обстоятельствах дела № А4-5/18 от 12.07.2018 письменных возражений от участников дела в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не поступило.

Таким образом, ответчиком в ходе рассмотрения дела не оспаривался факт введения в гражданский оборот пива с нарушением исключительных прав FIFA.

Комиссия Тамбовского УФАС России, оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский»:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилось в производстве и введении в гражданский торговый оборот пива с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, создающее впечатление, что ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» является спонсором Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) либо иным образом причастен к проведению мероприятий FIFA, что в свою очередь влечет к возможному перераспределению спроса пива, производства ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский», и иных производителей пива, не использующих товарные знаки FIFA.

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении пункта 1 статьи 1229 ГК РФ, согласно которому другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, а также в нарушении части 1 статьи 19 Специального закона № 108-ФЗ, согласно которой

использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

3. Указанные действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» способны причинить убытки официальному спонсору FIFA, поскольку использование при производстве и реализации пива обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, влечет отток потребительского спроса от товара официального спонсора FIFA к товару конкурента, и, как следствие, к уменьшению прибыли, на которую мог бы рассчитывать официальный спонсор FIFA при обычных условиях гражданского оборота.

Учитывая прекращение ответчиком производства и реализации пива с незаконным использованием Символики спортивных соревнований FIFA, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Комиссией установлено, что ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» произвело и реализовало пиво марок «Жигулевское» и «Моршанское» с нарушением имущественных прав FIFA на сумму 62 953, 2 рублей.

Принимая во внимание указанные обстоятельства и руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41](#), статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (ИНН 6826000686, ОГРН 1026801030772, адрес 393950, Тамбовская область, г. Моршанск, пер. Дачный, 19), выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности - производстве и реализации пива в апреле-мае 2018 года обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими FIFA по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также согласно свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018), актом недобросовестной конкуренции, которая запрещена частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Ответчик:

ОАО «Завод пивоваренный
«Моршанский»
393950, Тамбовская область,
г. Моршанск, пер. Дачный, 19

Факс: 8 (47533) 4-42-63
е-mail: mbeer2006@rambler.ru

Заявитель:

Представитель FIFA <...>

Адрес для корреспонденции: ООО «АИС»
115114, г.Москва, Павелецкая набережная,
д.2, стр.2, Бизнес центр «LOFT VILLE»,
офис 41

е-mail: office@ais-agency.ru

Резолютивная часть решения объявлена 7 августа 2018
года

Решение в полном объёме изготовлено 20 августа 2018 года
Тамбов

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: врио руководителя управления <...>,

члены:

<...> – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

в присутствии представителей ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский»:

<...> – коммерческого директора (доверенность № 6 от 06.06.2018);

<...> – (доверенность № 2 от 03.03.2017),

в отсутствие заявителя, извещен надлежаще,

рассмотрев дело по признакам нарушения ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (ИНН 6826000686, ОГРН 1026801030772, адрес 393950, Тамбовская область, г. Моршанск, пер. Дачный, 19) [пункта 1 статьи 14.6](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьи 20 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»,

руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39](#), статьей 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление представителя Международной федерации футбольных ассоциаций (далее – FIFA) <...> по доверенности от 20.01.2016 г. Цюрих, Швейцария о признаках

недобросовестной конкуренции при производстве и введении в гражданский оборот на территории Тамбовской области ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (далее – завод) пива марки «Жигулевское», маркированного обозначениями «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» в преддверии проведения Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 (исх. от 21.05.2018 № ЗИС-1798/2018, вх. от 21.05.2018 № 3057).

Заявитель указал, что вышеуказанные обозначения «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», размещенные на этикетках пивных бутылок, являются сходными до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими FIFA, которым предоставлена правовая охрана на территории России по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018) в том числе в отношении товаров 32 класса МКТУ (пиво).

Ввиду наличия в действиях ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» признаков нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, приказом № 29 от 28.05.2018 в отношении завода возбуждено настоящее дело.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось с целью получения дополнительных доказательств, необходимых для рассмотрения данного дела.

Заявитель на рассмотрение дела не являлся, доводы своего заявления поддержал в полном объеме письменно, предоставил необходимые доказательства по делу.

В ходе рассмотрения дела представители ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» сообщили, что в марте 2018 года завод по телефону связался с представителями FIFA о возможности получения разрешения на использование спортивной символики ЧМ-2018 при реализации пива. Правообладатель устно сообщил, что хотел бы видеть для начала образец этикетки пива, которую планируется выпустить, а потом уже решать вопрос о возможности ее использования. Заводом были заказаны образцы этикеток разных объемов бутылок в типографии – ООО «Крокус», которая изготовила и прислала такие образцы в партии общих этикеток пива, которые по ошибке были выпущены на конвейер для маркировки на бутылки. ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» не было известно, сколько бутылок со спортивной символикой вышло с завода в торговый оборот, в связи с чем, был сделан запрос в ООО «Крокус» о количестве поставленных на завод этикеток. При этом, пиво завод отгружает не только в Тамбовскую область и г.Тамбов, но и в другие регионы: г.Москву и Московскую область, г.Липецк, г.Воронеж и прочие. Заводу стало известно о факте введения в торговый оборот пива с незаконным использованием символики Чемпионата мира по футболу 2018 только тогда, когда на завод стали поступать звонки о выявлении пива в торговых сетях и предприятиях розничной торговли органами прокуратуры. Представители ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» оперативно выезжали в торговые сети и изымали бутылки

либо затирали символику. Все, что можно было, сотрудники завода удалили с этикеток, потому что изъять продукцию не представляется возможным, она зарегистрирована в ЕГАИС (Единая государственная автоматизированная информационная система) — автоматизированная система, предназначенная для государственного контроля над объёмом производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. А продукцию с оптовых складов завод оперативно выкупил. Примерно 95% товара было изъято из оборота. Реализация пива происходила примерно с 27.04.2018 по 10.05.2018.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителей ответчика, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие фактические обстоятельства и пришла к следующим выводам.

Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является руководящим органом мирового футбола и организатором Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Одним из официальных партнеров (спонсоров) Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) является международная пивоваренная корпорация, крупнейший в мире производитель пива Anheuser-Busch Inbev SA/NV/ Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ.

FIFA владеет комплексом имущественных прав, связанных с осуществлением мероприятий по подготовке и проведению в Российской Федерации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Полный перечень имущественных прав FIFA, связанных с проведением Чемпионата, приведен в статье 17 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018, Кубка конфедераций 2017 и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Специальный закон).

Одним из таких прав является право определения коммерческих партнеров (спонсоров) FIFA, которым предоставляется эксклюзивное право ассоциировать себя (свои товары, работы, услуги) с FIFA и Чемпионатом, в том числе и не только посредством использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

FIFA является владельцем исключительного права на перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации и по международным сертификатам.

FIFA реализует свое исключительное право путем предоставления третьим лицам на территории Российской Федерации права использовать принадлежащие ей товарные знаки при производстве и введении в гражданский оборот значительного перечня товаров и услуг, в том числе в отношении 32 класса МКТУ (пиво).

В частности, предприятием, на законном основании использующим товарные знаки №№ 613159, 600424 в отношении пива, является компания «Анхойзер-Буш Инбев СА/НВ» (Anheuser-Busch InBev (AB InBev), Бельгия (номер

государственной регистрации предоставления права использования товарного знака: РД0238210, дата государственной регистрации: 28.11.2017) и его подразделение на территории РФ – АО «САН ИнБев».

Пивоваренная компания AB InBev является официальным спонсором Чемпионата мира по футболу FIFA™ в категории «Пиво и пивные напитки» (по контракту в России это бренды BUD, BUD Alcohol Free, «Клинское»).

В рамках соглашения от 24.10.2011, заключенного между AB InBev и FIFA, AB InBev и его дочерние компании имеют право на использование знаков FIFA (Эмблема, Логотип, Награда, Талисман, и другие зарегистрированные знаки) по всему миру для ассоциации товаропроизводителя с мероприятием и их продвижения.

В соответствии с условиями соглашения от 24.10.2011 AB InBev имеет исключительное право использовать товарные знаки FIFA непосредственно на своих товарах, на их этикетках и упаковках, в том числе совместно с собственными брендами AB InBev, при их производстве и введении в гражданский оборот, а также при проведении рекламных и маркетинговых акций.

Подразделением AB InBev, использующим товарные знаки FIFA при производстве и введении в гражданский оборот товаров на территории Российской Федерации, является АО «САН ИнБев», которое осуществляет свою деятельность с 1999 года. АО «САН ИнБев» владеет сетью пивоваренных заводов в 5 российских городах: Клину, Волжском, Омске, Саранске и Иванове.

Информация об АО «САН ИнБев» представлена на официальном сайте www.suninbev.ru.

На этом же сайте в разделе «FIFA WORLD CUP» (www.suninbev.ru/fifa) размещена информация о сотрудничестве (партнерстве) между AB InBev и FIFA.

В мае 2018 года представителем FIFA в Российской Федерации был обнаружен факт производства и введения в гражданский оборот на территории Тамбовской области пива «Жигулевское» светлого объемом 0,5 л, 1л и 1,5 л производства ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский», маркированного обозначениями «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018», без разрешения правообладателя, что стало поводом для обращения в Тамбовское УФАС России о нарушении антимонопольного законодательства.

В материалах дела имеются кассовые чеки от 25.05.2018 № 6.1678.108, от 26.05.2018 № 131.336.166 и от 28.05.2018 № 315 о продаже пива «Жигулевское» светлого объемом 0,5 л и 1л производства ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» в торговых сетях: «Европа» (г. Тамбов, ул. Шлихтера, д.5А), ООО «Сервис К» (Тамбовская область, р.п.Мордово, пр. Ленинский, д.12Б) и ООО «Бегемот» (г.Тамбов, ул.Пионерская, 9), на бутылках которых использованы товарные знаки «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», что свидетельствует о введении товара в розничный товарооборот.

Установлено и не оспаривается ответчиком, что ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» произвел и реализовал пиво марок: «Жигулевское» объемом 0,5 л, 1 л и 1,5 л и «Моршанское» объемом 1,5 л, незаконно используя при этом словесные обозначения «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», принадлежащих FIFA по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также по свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018), в том числе в отношении товаров 32 класса МКТУ (пиво).

Как отмечено в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 N 122, вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы. Экспертиза в силу части 1 статьи 82 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации назначается лишь в случае, когда для сравнения обозначений требуются специальные знания.

Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 утверждены Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, согласно разделу 1 которых рекомендации могут быть использованы также при решении вопросов о тождестве и сходстве товарных знаков, возникающих в ходе рассмотрения судебными, антимонопольными, правоохранительными органами дел, связанных с нарушением исключительного права на товарный знак.

В разделе 3 Методических рекомендаций разъяснено, что обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство до степени смешения словесных обозначений «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», принадлежащих FIFA по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также согласно свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018), используемых ответчиком при производстве и реализации пива «Жигулевское» и «Моршанское», очевидно в силу звукового (фонетического), графического (визуального) и смыслового (семантического) сходства.

Таким образом, используемые заводом обозначения являются сходными до степени смешения с товарными знаками, которым предоставлена правовая охрана на территории России.

Использование товарных знаков FIFA осуществлялось ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» в отсутствие лицензионного (сублицензионного) соглашения, дающего право использования принадлежащих FIFA товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений в отношении товара – «пиво» (класс МКТУ 32).

Согласно информации ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (исх. от 04.06.2018 б/н, вх. от 13.06.2018 № 3534) поставщиком пива, в том числе «Жигулевского» и «Моршанского», в торговые сети Тамбовской области является дочернее предприятие завода - ООО «Торговый дом «КУПЕЦ» (ИНН 6809025088, ОГРН 1066809016449, юридический адрес: Тамбовская область, г. Моршанск, ул. Садовая, д. 13).

Пиво поступало от поставщика в адрес торговых сетей уже с этикетками с изображением на них словесных обозначений «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018». Продукция со спортивной символикой по технической ошибке была выпущена в торговый оборот 27.04.2018 (письмо завода от 07.06.2018 № 10).

В процессе рассмотрения дела ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» представил пояснения, из которых следует, что образцы этикеток пива были изготовлены по заказу завода ООО «Крокус» в количестве: 320 шт. (0,5 л), 330 шт. (1 л) и 350 шт. (1,5 л) - «Жигулевское», и 320 шт. (0,5 л) – «Моршанское» с футбольной тематикой, которые отправлены на завод 02.04.2018 вместе с общей партией этикеток. С 10 мая 2018 года продукция с данным обозначением в торговый оборот не поступала (исх. от 07.06.2018 № 10, вх. от 14.06.2018 № 3593).

Установлено, что ни FIFA, ни уполномоченные ею организации не заключали с ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» договоров, дающих право использовать Символику спортивных соревнований, товарных знаков FIFA, принадлежащих ей и сходных с ними до степени смешения обозначений, в том числе путем размещения их на продукции, которая производится и вводится заводом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе в Тамбовской области, в частности на этикетке пива «Жигулевское» и «Моршанское».

Согласно пп. в) п. 19 ст.2 Специального закона № 108-ФЗ охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA относятся к символике Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее – Символика спортивных соревнований).

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Специального закона.

Так, использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках

обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с нарушением требований указанной статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 20 Специального закона **признаются недобросовестной конкуренцией** и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались Символика спортивных соревнований и обозначения, **тождественные или сходные до степени смешения с Символикой спортивных соревнований**, либо измененная Символика спортивных соревнований;

2) **осуществление любых видов маркетинга** (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования Символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA.

Привлечение потенциальных потребителей товара ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» путем размещения символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года на этикетках производимого им пива с нарушением требований Специального закона 108-ФЗ признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 1225 ГК РФ право на товарный знак, принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

Пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ предусмотрено, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

При этом товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или

иного введения в оборот (статья 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака: на товарах, в том числе на **этикетках**, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или **иным** образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Как предусмотрено пунктом 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Российская Федерация является участником международных соглашений в области защиты интеллектуальной и промышленной собственности - патентов, товарных знаков, промышленных образцов и т.д., в том числе Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, согласно статье 10.bis которой всякий акт, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, считается актом недобросовестной конкуренции.

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке;

недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при

осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции **не допускается недобросовестная конкуренция** путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Специального закона № 108-ФЗ, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, при этом на восприятие такого покупателя влияет целый ряд таких факторов как: место, время проведения маркетинговых акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной кампании и т.п.

Товарные знаки и бренды как важнейшие нематериальные активы хозяйствующих субъектов служат обеспечению их конкурентоспособности. Будучи средством идентификации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018, реализуемых с его символикой товаров и услуг, товарные знаки FIFA имеют несомненную ценность для нелегализованных предприятий как залог востребованности его услуг на соответствующем рынке.

Использование ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» обозначений, сходных до степени смешения с широко известными товарными знаками, связанными с популярным среди потребителей мероприятием (Чемпионат мира по футболу 2018), может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей пива его производства к соответствующим мероприятиям и товарам, к ним относящимся.

Действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» по использованию спорных обозначений «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» на этикетках пива «Жигулевское» и «Моршанское» предоставили заводу ничем не обоснованное преимущество в осуществлении предпринимательской

деятельности, в первую очередь, перед хозяйствующими субъектами – участниками того же рынка (пива), которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. При этом действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» вводят потребителей в заблуждение, создавая впечатление о причастности завода к соответствующему спортивному мероприятию, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к его продукции и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов – конкурентов товарного рынка пива.

Одним из квалифицирующих признаков акта недобросовестной конкуренции является причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту - конкуренту. При этом такая возможность не должна презюмироваться только исходя из факта незаконного использования товарного знака, а должна быть реальной и являться следствием действий конкурента.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, выраженной в Постановлении Президиума от 27.09.2011 г. № 3602/11, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование (размещение на товаре или упаковке) не только тождественного товарного знака, но и сходного с ним до степени смешения обозначения.

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (393950, Тамбовская область, г. Моршанск, пер. Дачный, 19) согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц онлайн-ресурса Федеральной налоговой службы зарегистрировано в качестве юридического лица 04.12.1992 (ИНН 6826000686), осуществляет основной вид деятельности – деятельность по производству пива (код ОКВЭД – 11.05), дополнительные виды деятельности: торговля розничная пивом в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.25.12), производство безалкогольных напитков (код ОКВЭД – 11.07).

АО «САН ИнБев» (141607, Московская область, Клинский район, город Клин, Московская улица, 28) - подразделение компании «Анхойзер-Буш ИнБев СА/НВ» (Anheuser-Busch InBev (AB InBev) на территории РФ, согласно выписке из ЕГРЮЛ, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.03.2004 (ИНН 5020037784), осуществляет основной вид деятельности – деятельность по производству пива (код ОКВЭД – 11.05), дополнительный вид деятельности – деятельность по оптовой торговле напитками (код ОКВЭД – 46.34), производство безалкогольных напитков (код ОКВЭД – 11.07).

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» и АО «САН ИнБев» – являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке пива Российской Федерации, в том числе Тамбовской области. Также конкурентами в указанных правоотношениях являются иные производители и продавцы пива в географических границах рынка.

Продуктовыми границами рынка является пиво, географическими

границами – Российская Федерация, в том числе Тамбовская область.

АО «САН ИнБев» реализует пиво на законном основании, используя товарные знаки №№ 613159, 600424 (номер государственной регистрации предоставления права использования товарного знака: РД0238210, дата государственной регистрации: 28.11.2017).

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» правообладателем такое право предоставлено не было.

Рынок пива является конкурентным, любой из хозяйствующих субъектов на данном рынке – потенциальный партнер FIFA, и при заключении соответствующего соглашения – лицензиат (сублицензиат) получает право использования товарных знаков, правообладателем которых является FIFA.

Вышеуказанные действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» противоречат законодательству Российской Федерации, а именно нормам, регулирующим право использования Символики спортивных соревнований, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; направлены на получение преимуществ перед конкурентами и причиняют или могут причинить убытки, в том числе АО «САН ИнБев», заключившего с правообладателем лицензионные соглашения за определенное вознаграждение, в результате чего общество не получит в полном объеме тот результат, на который рассчитывало при получении разрешения использования товарных знаков.

В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую (соответственно предпринимательскую) деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года (ратифицирована Союзом Советских Социалистических Республик 19.09.1968), запрещается всякий акт недобросовестной конкуренции. Под недобросовестной конкуренцией в п. 2 указанной статьи понимается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В силу п. 3 данной статьи подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» пояснило при рассмотрении дела, что работниками коммерческих служб завода произведено перебренди́рование в оптовых и розничных торговых точках указанного

количества продукции, были приняты все необходимые меры для предотвращения попадания продукции с вышеуказанной тематикой в продажу. Более заказов на этикетки с тематикой «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» в ООО «Крокус» (типография) от ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» не поступало, кроме предоставленных образцов, этикетки не изготавливались и не оплачивались (исх. от 18.06.2018 б/н, вх. от 20.06.2018 № 3448).

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № А4-5/18 от 12.07.2018, принятом Комиссией и направленном в адрес лиц, участвующих в деле. В указанном заключении об обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский», выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности - производстве и реализации пива символики Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года - товарных знаков, правообладателем которых является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA), как нарушение требований Федерального закона от 07.06. 2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

После принятия Комиссией Тамбовского УФАС России Заключения об обстоятельствах дела № А4-5/18 от 12.07.2018 письменных возражений от участников дела в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не поступило.

Таким образом, ответчиком в ходе рассмотрения дела не оспаривался факт введения в гражданский оборот пива с нарушением исключительных прав FIFA.

Комиссия Тамбовского УФАС России, оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства и обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский»:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилось в производстве и введении в гражданский торговый оборот пива с использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, создающее впечатление, что ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» является спонсором

Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) либо иным образом причастен к проведению мероприятий FIFA, что в свою очередь влечет к возможному перераспределению спроса пива, производства ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский»», и иных производителей пива, не использующих товарные знаки FIFA.

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении пункта 1 статьи 1229 ГК РФ, согласно которому другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, а также в нарушении части 1 статьи 19 Специального закона № 108-ФЗ, согласно которой использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

3. Указанные действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» способны причинить убытки официальному спонсору FIFA, поскольку использование при производстве и реализации пива обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, влечет отток потребительского спроса от товара официального спонсора FIFA к товару конкурента, и, как следствие, к уменьшению прибыли, на которую мог бы рассчитывать официальный спонсор FIFA при обычных условиях гражданского оборота.

Учитывая прекращение ответчиком производства и реализации пива с незаконным использованием Символики спортивных соревнований FIFA, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Комиссией установлено, что ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» произвело и реализовало пиво марок «Жигулевское» и «Моршанское» с нарушением имущественных прав FIFA на сумму 62 953, 2 рублей.

Принимая во внимание указанные обстоятельства и руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41](#), статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Завод пивоваренный «Моршанский» (ИНН

6826000686, ОГРН 1026801030772, адрес 393950, Тамбовская область, г. Моршанск, пер. Дачный, 19), выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности - производстве и реализации пива в апреле-мае 2018 года обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими FIFA по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также согласно свидетельствам № 600424, № 471195 (RUSSIA 2018), актом недобросовестной конкуренции, которая запрещена частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Предписание не выдавать в связи с прекращением нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>