

**РЕШЕНИЕ**

по делу № 1 14/11-10

о нарушении антимонопольного законодательства

«22» марта 2010 года г. Москва

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

Председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя ФАС России,

Члены Комиссии:

Гриднев Е.И. – начальник отдела защиты от недобросовестной конкуренции  
Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Покатович И.С. – главный специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной  
конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гаврилов Д.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля в  
сфере рекламы и средств массовой информации Управления контроля рекламы и  
недобросовестной конкуренции,

рассмотрев в присутствии представителя ИП Волку О.В. и ООО «Империал ВИН» по  
доверенностям от 12.11.2009 №б/н Захарова Р.А., представителя ООО «Таманская  
винная компания-Кубань» по доверенности от 12.03.2010 № 1/003 Катаева В.А. дело  
№ 1 14/11-10 о нарушении ООО «Таманская винная компания-Кубань» (ОГРН:  
1037728054033, ИНН/КПП: 7728305113/235201001, 353531, Краснодарский край, ст.  
Старотитаровская, Темрюкский р-н, ул. Ростовская, д. 192) пункта 4 части 1 статьи  
14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –  
Закон о защите конкуренции),

**У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступило заявление ИП Волку О.В. и ООО «Империал ВИН» (далее –  
Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Таманская  
винная компания – Кубань» (далее – Общество), выразившемся во введении в  
гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких  
красных «Душа Кубани ЛИДИЯ» и «Душа Кубани КАБЕРНЕ» с использованием  
обозначения, которое, по мнению ООО «Империал ВИН» и ИП Волку О.В., является  
сходным до степени смешения с принадлежащим ИП Волку О.В. товарным знаком  
по свидетельству №233753.

ИП Волку О.В. и ООО «Империал ВИН» составляют одну группу лиц в соответствии  
со статьей 9 Закона о защите конкуренции. ИП Волку О.В. является  
правообладателем объемного товарного знака по свидетельству №233753 с датой  
приоритета от 20.04.2001, зарегистрированным на территории Российской  
Федерации для товаров, в том числе, 33 класса МКТУ – вина, приобретенного у  
ООО «Империал ВИН-М» путем заключения договора уступки от 30.11.2005  
РД0004499. ООО «Империал ВИН» осуществляет реализацию на территории  
Российской Федерации вина красного полусладкого «Душа Монаха» с  
использованием указанного товарного знака.

Заявитель указал, что в действиях Общества по введению в гражданский оборот  
на территории вин полусладких красных «Душа Кубани ЛИДИЯ» и «Душа Кубани  
КАБЕРНЕ» содержатся признаки недобросовестной конкуренции, в виду  
использования Обществом при реализации указанных товаров обозначений,

имеющих сходство до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №233753. В дополнение к заявлению Заявитель представил образец вина полусладкого красного «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА», на котором, по их мнению, также незаконно использован товарный знак по свидетельству №233753.

В подтверждение изложенного Заявитель представил консультацию от 20.11.2009 по вопросу степени сходства обозначений, использованных на бутылке вина «Душа Кубани», производства Общества, и объемного товарного знака по свидетельству №233753, подготовленную д.ю.н Орловой В.В.

При этом Заявитель указал, что ИП Волку О.В. как правообладатель не предоставлял Обществу исключительное право использования принадлежащего ему товарного знака по свидетельству №233753.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Общества по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани КАБЕРНЕ» и «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА» нарушают антимонопольное законодательство, поскольку содержат все признаки недобросовестной конкуренции, установленные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Общество не согласилось с доводами Заявителя и представило объяснения от 19.03.2010 №2/134, в которых указало, что в феврале 2009 года в адрес Общества поступило письмо от ООО «Империал ВИН», уведомляющее об использовании в реализуемой Обществом серии вин под наименованием «Душа Кубани» существенных признаков промышленного образца по патенту № 46947, исключительное право использования которого при реализации на территории Российской Федерации серии вин «Душа Монаха» принадлежит ООО «Империал ВИН».

Общество обратилось за консультацией в ООО «Союзпатент», которое по результатам сопоставительного анализа установило, что изделие «тара для вина «Душа Кубани» не содержит все существенные признаки промышленного образца по патенту № 46947, что, по мнению ООО «Союзпатент» свидетельствует об отсутствии нарушения Обществом исключительных прав на указанный результат интеллектуальной деятельности. Данная консультация была приложена в ответном письме, направленном в адрес ООО «Империал ВИН», в котором Общество заявило о готовности рассмотреть варианты изменения дизайна выполненной из ткани этикетки вин «Душа Кубани», указав, вместе с тем, о необходимости завершения реализации данного товара в прежнем дизайне этикетки в количестве 120 000 штук. В ответ Обществом от ООО «Империал ВИН» было получено письмо от 30.03.2009 № 119, в котором содержалось указание на наличие сходства до степени смешения реализуемого Обществом на территории Российской Федерации вина «Душа Кубани» с товарным знаком по свидетельству № 233753, которое используется ООО «Империал ВИН» при реализации на территории Российской Федерации вина «Душа Монаха», а также предложение о прекращении введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации вина «Душа Кубани» с нарушением исключительных прав на указанный товарный знак. Однако Общество сочло требование ООО «Империал ВИН», изложенное в указанном письме, невыполнимым.

Таким образом, Общество считает, что при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации вина «Душа Кубани», не осуществляло незаконное использование товарного знака по свидетельству №233753, а, следовательно, не нарушало антимонопольное законодательство.

При этом Общество пояснило, что в настоящее время осуществляет производство

и реализацию на территории Российской Федерации вина «Душа Кубани» в ином художественном оформлении этикетки, подразумевающим чехол из ткани в виде мешка, стянутого шнурком у верхнего конца с образованием складок, а также подало в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – Роспатент) заявку на государственную регистрацию промышленного образца от 29.12.2009 № 2009503724.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/11-10 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Заявителя и Общества, установила следующие обстоятельства.

Волку О.В. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 04.07.2005 Межрайонной инспекцией ФНС № 46 по г. Москве, является хозяйствующим субъектом и правообладателем объемного товарного знака по свидетельству №233753, представляющего собой объемное черно-белое обозначение в виде цилиндра из ткани, в верхней части которого печатью прикреплен петля, с датой приоритета от 20.04.2001, зарегистрированного на территории Российской Федерации для товаров, в том числе, 33 класса МКТУ – вина, приобретенного у ООО «Империал ВИН-М» путем заключения договора уступки от 30.11.2005 РД0004499.

ООО «Империал ВИН» зарегистрировано 30.07.2003 Инспекцией МНС по городу Люберцы Московской области, является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации вина столового полусладкого красного «Душа Монаха» с использованием товарного знака по свидетельству №233753, что подтверждается образцом бутылки вина столового красного полусладкого «Душа Монаха» с датой розлива от 10.09.2009, копией кассового чека от 30.11.2009 №0082622, договором поставки от 15.07.2008 №29/08, заключенным между ООО «Империал ВИН» и ООО «Оптима XXI», дополнительным соглашением к указанному договору, товарно-транспортной накладной от 15.01.2010, товарной накладной и счетом-фактурой от 14.01.2010 №ИМ-0050, договором поставки от 19.07.2007 209/07, заключенным между ООО «Империал ВИН» и ЗАО «Кубаньоптпродторг», товарно-транспортной накладной от 21.12.2009, товарной накладной и счетом-фактурой от 18.12.2009 № ИМ-0002063.

ИП Волку О.В. и ООО «Империал ВИН» составляют одну группу лиц в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции в виду наличия у ИП Волку О.В. 100 % доли в уставном капитале ООО «Империал ВИН», что подтверждается копией решения № 1 участника ООО «Империал ВИН» от 31.07.2009.

Общество зарегистрировано 23.08.2007 Инспекцией ФНС по Темрюкскому району Краснодарского края, является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации серии вин по наименованию «Душа Кубани», в частности вина полусладкого красного «Душа Кубани КАБЕРНЕ», что подтверждается образцом бутылки указанного вина с датой розлива от 17.07.2009, товарным и кассовыми чеками от 06.08.2009; вина полусладкого красного «Душа Кубани ЛИДИЯ», что подтверждается образцом бутылки указанного вина с датой розлива от 18.05.2009, кассовым чеком от 20.11.2009; вина полусладкого красного «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА», что подтверждается образцом бутылки указанного вина с датой розлива от 02.06.2009, кассовым чеком от 30.11.2009.

Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими деятельность на товарном рынке вина

Российской Федерации.

На производимых и реализуемых Обществом на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ», «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА» размещено комбинированное обозначение в виде этикетки, представляющей собой охватывающее тело бутылок указанных товаров ткань, на которую нанесены изобразительные и словесные элементы, а также кольеретка, прикрепленная к ткани.

Для установления в действиях Общества признаков недобросовестной конкуренции ФАС России письмом от 09.12.2009 №АК/44162 запросил Роспатент письменную консультацию о степени сходства этикеток вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ» и «Душа Кубани ЛИДИЯ» с объемным товарным знаком по свидетельству №233753.

В ответ на указанный запрос Роспатент в качестве приложения к письму от 24.12.2009 № 12/31-11585/23 представил справку, подготовленную Федеральным государственным учреждением Федеральный институт промышленной собственности (далее – ФГУ ФИПС), в которой установлено, что комбинированные обозначения в виде ткани, охватывающей бутылки вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ» и «Душа Кубани ЛИДИЯ», на которую нанесены изобразительные и словесные элементы, в том числе элементы, характерные для этикеток, а также прикрепленной к ткани кольеретки в виде петли, являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 233753, поскольку ассоциируется с указанным товарным знаком в целом за счет наличия сходных элементов.

В связи с тем, что образец вина полусладкого красного «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА» производства Общества был представлен Заявителем сопроводительным письмом от 22.01.2010 исх. № 009 в качестве дополнения к ранее поданному заявлению, ФАС России письмом от 05.02.2010 №АК/2877 запросил Роспатент дополнительную консультацию о степени сходства бутылки с этикеткой вина полусладкого красного «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА» с объемным товарным знаком по свидетельству №233753.

В ответ на указанный запрос Роспатент в качестве приложения к письму от 18.03.2010 № 02/31-1890/41 представил справку, подготовленную Федеральным государственным учреждением Федеральный институт промышленной собственности (далее – ФГУ ФИПС), в которой установлено, что комбинированное обозначение в виде ткани, охватывающей бутылку вина полусладкого красного «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА», на которую нанесены изобразительные и словесные элементы, в том числе элементы, характерные для этикеток, а также прикрепленной к ткани кольеретки в виде петли, является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 233753, поскольку ассоциируется с указанным товарным знаком в целом за счет наличия сходных элементов.

Довод Общества о том, что в настоящий момент производство и реализация на территории Российской Федерации вин под наименованием «Душа Кубани» осуществляется Обществом в ином художественном оформлении этикетки, подразумевающим чехол из ткани в виде мешка, стянутого шнурком у верхнего конца с образованием складок, не был принят Комиссией ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/11-10 о нарушении антимонопольного законодательства, поскольку Обществом не были представлены подтверждающие указанный довод доказательства.

Довод Общества о том, что Обществом не были нарушены исключительные права ИП Волку О.В. на промышленный образец по патенту № 46947, не был принят Комиссией ФАС России по рассмотрению дела № 1 14/11-10 о нарушении

антимонопольного законодательства, поскольку предметом рассмотрения указанного дела является установление факта нарушения Обществом исключительных прав на товарный знак по свидетельству №233753 при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ», «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА». Согласно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. В соответствии с пунктом 3 статьи 1484 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в форме продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции работ и услуг.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях Общества:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Общество использовало репутацию Заявителя и выпускаемой ими продукции, приобретшей различительную способность у потребителей, что снизило издержки на продвижение своей продукции;

2) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей любые действия, каким бы то ни было образом способные вызвать смешение в отношении продукции хозяйствующих субъектов-конкурентов, а также пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, устанавливающему запрет на использование 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 возникает вероятность смешения;

3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявители, вследствие введения Обществом в гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ», «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА», лишаются возможности эффективно реализовывать свой товар, так как данные действия Общества не позволили

Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях введения в гражданский оборот вин полусладких красных «Душа Монаха» с использованием принадлежащих ИП Волку О.В. товарных знаков и продвижением данных товарных знаков, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.

Учитывая изложенное, действия Общества, выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ», «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА» с размещением на указанных товарах комбинированных обозначений в виде этикетки, представляющей собой охватывающее тело бутылок ткань, на которую нанесены изобразительные и словесные элементы, а также кольеретки, прикрепленной к ткани, являющихся сходными до степени смешения с объемным товарным знаком по свидетельству № 233753, принадлежащим ИП Волку О.В., направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, могут причинить убытки Заявителю.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь частью 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, статьей 23, частями 1 и 2 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 48, статьей 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать действия ООО «Таманская винная компания-Кубань», выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ», «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА» с размещением на указанных товарах комбинированных обозначений в виде этикетки, представляющей собой охватывающее тело бутылок ткань, на которую нанесены изобразительные и словесные элементы, а также кольеретки, прикрепленной к ткани, являющихся сходными до степени смешения с объемным товарным знаком по свидетельству № 233753, принадлежащим ИП Волку О.В., нарушившими пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не допускающий недобросовестную конкуренцию, выразившуюся в продаже, обмене или ином введении в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.
2. Выдать ООО «Таманская винная компания-Кубань» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии Е.И. Гриднев

И.С. Покатович

Д.А. Гаврилов

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1 14/11-10

о нарушении антимонопольного законодательства

«22» марта 2010 года г. Москва

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

Председатель Комиссии:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя ФАС России,

Члены Комиссии:

Гриднев Е.И. – начальник отдела защиты от недобросовестной конкуренции

Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Покатович И.С. – главный специалист-эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гаврилов Д.А. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля в сфере рекламы и средств массовой информации Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на

основании своего решения от «22» марта 2010 г. по делу № 1 14/11-10 о нарушении

ООО «Таманская винная компания – Кубань» пункта 4 части 1 статьи 14

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Таманская винная компания-Кубань» в срок до 30 апреля 2010 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, а именно прекратить незаконное использование товарного знака по свидетельству № 233753 при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации вин полусладких красных «Душа Кубани КАБЕРНЕ», «Душа Кубани ЛИДИЯ», «Душа Кубани ИЗАБЕЛЛА».

2. ООО «Таманская винная компания-Кубань» письменно сообщить об исполнении настоящего предписания в ФАС России в срок до 10 мая 2010 года с представлением соответствующих доказательств.

Примечания:

- предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения;

- за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписания коммерческие организации и их руководители несут ответственность, предусмотренную, соответственно, пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии Е.И. Гриднев

И.С. Покатович

Д.А. Гаврилов

Перечень территориальных органов ФАС России с их актуальными адресами  
можно скачать внизу страницы