

РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «27» декабря 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено «18» января 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

- – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,
- – начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;
- – главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

при участии:

при участии со стороны ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы»:

- – представителя по доверенности от 26.06.2017 № 72/2017,

ООО «Юта-НН», UAB «Boslita» ir Ko, Боска Кора С.П.А. надлежащим образом уведомлены. Представители на заседании Комиссии не явились,

ООО «Юта-НН»направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества,

рассмотрев дело № 2-03/11-2017 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Объединенные Пензенские водочные заводы» (ИНН 5837025458, ОГРН 1055803536997, г. Пенза, ул. М.Горького, 56/34, литер А, эт.3, пом. 39-41) (далее – ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы») требований пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

установила:

В антимонопольное управление обратилось с заявлением ООО «Юта-НН» (603064, г. Нижний Новгород, пр. Восточный, 5) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны общества с ограниченной ответственностью «Объединенные Пензенские водочные заводы» (ИНН 5837025458, ОГРН 1055803536997, г. Пенза, ул. М.Горького, 56/34, литер А, эт.3, пом. 39-41) (далее – ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы»), выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с незаконным использованием результата интеллектуальной деятельности в виде зарегистрированного комбинированного товарного знака по свидетельству № 62162.

Приказом от 09.06.2017 года № 150 Пензенским УФАС России возбуждено дело

№ 2-03/11-2017 по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» (ИНН 5837025458, ОГРН 1055803536997, г. Пенза, ул. М.Горького, 56/34, литер А, эт.3, пом. 39-41) требований пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением от 13.06.2017г. дело № 2-03/11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 06.07.2017г.

На заседании Комиссии Представитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» заявил ходатайства о продлении срока предоставления запрашиваемых документов и об отложении рассмотрения дела № 2-03/11-2017 в связи с подготовкой большого объема документов.

Комиссия приняла решения удовлетворить ходатайства Представителя ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы».

Учитывая вышеуказанные обстоятельства, рассмотрение дела № 2-03/11-2017 было отложено, о чем вынесено Определение и назначена дата заседания Комиссии 22.08.2017г.

На заседании Комиссии Представитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» указал о производстве продукции винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» в соответствии с товарным знаком № 549811.

Согласно информации, представленной ФГБУ «ФИПС», установлено, что для целей установления использования товарного знака правообладателем понимается использование товарного знака в том виде, как осуществлена его государственная регистрация, а также использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не меняющим существа товарного знака и не ограничивающим охрану, предоставленную товарному знаку. На изображениях алкогольной продукции ООО "Объединенные пензенские ЛВЗ" идентифицируется комбинированное обозначение, включающие словесные элементы «BELBOSCO», «Bel», «BOSCO», «BelBosco», «БЕЛЬБОСКО» и изобразительные элементы. Указанное обозначение имеет существенное изменение по отношению к товарному знаку по свидетельству № 549811 в части композиционного расположения словесных элементов и их состава.

Представитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» указал, что Общество своими действиями не могло причинить убытки UAB «Boslita», поскольку использовало этикетку в указанном виде непродолжительный период времени.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, рассмотрение дела № 2-03/11-2017 было отложено, о чем вынесено Определение и назначена дата заседания Комиссии 28.09.2017г.

28.09.2017 ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» направило ходатайство об истребовании дополнительных доказательств, указав на следующее обстоятельство. В рамках дела № 2-03/11-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ООО «Объединенные пензенские водочные заводы» по факту использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «BOSCA» по

свидетельству № 62162. При этом товарный знак «BOSCA» по свидетельству № 62162 зарегистрирован в отношении ограниченного перечня товаров 33 класса - вина, спиртные напитки, ликеры и вермуты. ООО «Объединенные пензенские водочные заводы» является производителем винных напитков «БЕЛЬБОСКО bel BOSCO». На основании свидетельства на товарный знак № 549811 ООО «Объединенные пензенские водочные заводы» является правообладателем товарного знака «БЕЛЬБОСКО bel BOSCO БОСТИ BOSTI», зарегистрированного в отношении класса МКТУ - водка и алкогольные напитки (за исключением пива). Учитывая регистрацию товарного знака № 62162 в отношении ограниченного перечня товаров 33 класса МКТУ - вина, спиртные напитки, ликеры и вермуты, в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела Общество ходатайствует об истребовании от ФИПС сведений о том, распространяется ли правовая охрана знака № 62162 на выпускаемые Обществом винные напитки.

Пензенское УФАС России, рассмотрев указанное ходатайство, приняла решение его удовлетворить.

Изучив материалы дела, представленные доказательства, а также учитывая вышеуказанные обстоятельства, Комиссия отложила рассмотрение дела № 2-03/11-2017 до 09.11.2017, о чем вынесено Определение.

На заседании Комиссии было установлено, что согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации на территории Российской Федерации действуют правовая охрана комбинированного товарного знака со словесным элементом «BOSCA» по свидетельству № 62162, зарегистрированного в отношении товаров - «вина, спиртные напитки, ликеры, вермуты» 33 класса Международной классификации товаров и услуг (правообладатель КОРА С.П.А., Виа Луиджи Боска, 2, 14053 Канелми (Асти), Италия). Лицензионные договоры о предоставлении ООО «Юта-НН» и UAB «Boslita» ir Ко права использования товарного знака по свидетельству № 62162 Роспатентом не регистрировались.

В целях выяснения вышеуказанных обстоятельств Комиссия приняла решение отложить рассмотрение дела до 12.12.2017, о чем вынесено Определение.

На заседании Представитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» поддержал ранее изложенную позицию.

Изучив материалы дела, представленные доказательства, на заседании 12.12.2017 Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела. Определением об отложении от 12.12.2017г. рассмотрение дела отложено до 27.12.2017г.

Со стороны лиц, участвующих в деле, возражения не поступали.

На заседании Комиссии 27.12.2017 Представитель Ответчиков поддержал ранее изложенную позицию, указав, что при производстве и реализации продукции винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» Общество не могло нарушить права Заявителя, поскольку использовало при оформлении этикетки свой товарный знак.

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства,

выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Правообладателем товарного знака №62162 «BOSCA» по свидетельству Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам по заявке №81522, с приоритетом товарного знака от 10 октября 1977 года, является, Боска Кора С.П.А., Виа Луджи Боска, 2, 14053 Канелми, Италия.

Согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации товарный знак по свидетельству № 62162, содержащий словесный элемент «BOSCA», расположенный между двумя линиями с изогнутыми концами, зарегистрирован для индивидуализации товаров 33 класса товаров Международной классификации товаров и услуг (МКТУ). Срок действия регистрации: продлен до 10.10.2017.

UAB «Boslita» ir Ko является представителем Правообладателя, а также обладает правом производить алкогольные напитки под наименованием «BOSCA ANNIVERSARY» и реализовывать их на территории Литовской Республики и территории Российской Федерации.

UAB «Boslita» ir Ko производит и реализует напиток винный газированный «BOSCA ANNIVERSARY», в том числе, на территории РФ.

На основании доверенности от 15.09.2016г, Боска Кора С.П.А. уполномочило UAB «Boslita» ir Ko (Европос пр.40, ЛТ-46368 Каунас, Литва) за свой счет осуществлять от имени доверителя, с целью защиты его прав и законных интересов, следующие действия: представлять интересы Доверителя во всех арбитражных судах и судах общей юрисдикции, а также в любых органах власти и управления, организациях на территории Литовской Республики и Российской Федерации, включая: Федеральной антимонопольной службе РФ и ее территориальных органах. Указанная доверенность выдана UAB «Boslita» ir Ko с правом передоверия.

На основании указанного, а также Разрешения от 17.07.2015г., UAB «Boslita» ir Ko уполномочил ООО «Юта-НН» осуществлять все действия, необходимые для защиты прав на товарный знак со стороны любых третьих лиц на территории РФ, включая:

- производить регулярный мониторинг рынка на предмет незаконного использования товарного знака;
- реагировать на любое незаконное использование товарного знака третьими лицами;
- проводить экспертизу по факту нарушения использования товарного знака;
- обращаться за правовой защитой и представлять интересы UAB «Boslita» ir Ko во всех органах законодательной, исполнительной и судебной власти РФ;
- предпринимать все иные действия, необходимые для прекращения незаконного использования товарного знака.

В соответствии с заявлением, в ходе осуществления регулярного мониторинга рынка на предмет незаконного использования товарного знака №62162 «BOSCA», ООО «Юта-НН» был выявлен факт введения в оборот алкогольной

продукции под наименованием «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE», производителем которой является филиал ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» - «Нижнеломовский ликероводочный завод».

Кроме того, к заявлению приложено Заключение специалиста, патентного поверенного РФ, рег.№1763, Мочаловой Ирины Владимировны, на предмет установления сходства до степени смешения словесных обозначений «BELBOSCO», «belBOSCO», «БЕЛЬБОСКО», размещенных на этикетках/контрэтикетках бутылок винного ароматизированного газированного напитка «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI», изготовитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», с товарным знаком по свидетельству №62162.

Согласно указанному Заклчению, словесные обозначения «bel BOSCO», «BEL BOSCO» (на основании фонетического и графического сходства), словесное обозначение «БЕЛЬБОСКО» (на основании фонетического сходства), размещенные на этикетках/контрэтикетках бутылок винного ароматизированного газированного напитка «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI», изготовитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №62162.

В качестве доказательства реализации продукции ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» Заявителем представлены товарные чеки и фотографии торговых точек:

- ООО «Апельсин» (ИНН 5835062895. ОГРН 1055802600303, адрес (место нахождения): 440047, Пензенская обл. Пенза г, Кронштадтская ул. дом № 9), чеки продажи: № 0007 от 19.12.2016 г., документ № 00027715 от 19.12.2016;
- ООО «Асгард» (ИНН 5836622878, ОГРН 1065836000042. адрес (место нахождения): 440000, Пензенская обл. Пенза г. Бакунина ул. дом № 132 а), чеки продажи: № 7645 от 19.12.2016 г., документ №6841 от 19.12.2016;
- ООО «Домино» (ИНН 5835036951 ОГРН 1025801200798, адрес (место нахождения): 440015, Пензенская обл. Пенза г, Аустрина ул, дом № 141), чеки продажи: № 943387 от 19.12.2016 г., документ № 00208579 от 19.12.2016;
- ООО «Крокус» (ИНН 5835066040 ОГРН 1065835026608, адрес (место нахождения): 440066, Пензенская обл, Пенза г. Рахманинова ул, дом № 38г), чеки продажи: № 2673 от 19.12.2016 г.:
- ООО «Круиз» (ИНН 5835083567 ОГРН 1095835003626, адрес (место нахождения.):440066, Пензенская обл. Пенза г. Мусоргского ул, дом № 13), чеки продажи: № 4859 от 19.12.2016 г.. документ № 8081 от; 19.12.2016;
- ООО «Мини-Плюс» (ИНН 5835064846 ОГРН 1065835012594. адрес (место нахождения): 440015, Пензенская обл, Пенза г. Аустрнна ул. дом № 37), чеки

продажи: № 3594 от 19.12.2016 г.

По мнению заявителя, ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» при производстве и реализации винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» нарушает исключительные права на товарный знак № 62162 путем использования при введении в оборот товара с названием, сходным до степени смешения с товарным знаком конкурента.

По обращению Пензенского УФАС России ФГБУ «ФИПС была представлена справка от 25.05.2017 исх. № 41-4343-12, которая содержит следующее заключение относительно представленных образцов.

На исследование представлены фотоизображения продукции ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» (двух бутылок с этикетками, фольгой на пробках и контрэтикетками), на которых идентифицируются следующие обозначения:

- обозначение (на этикетках), включающее расположенные в столбец словесные элементы «bel», «BOSCO», «ИГРИСТОЕ» и «SPUMANTE» либо «ASTI», соответственно, причем над и под словесным элементом «BOSCO» расположены дугообразные линии, а на полосе между словесными элементами «BOSCO» и «ИГРИСТОЕ» расположены словесные элементы «bel BOSCO» (далее – обозначение 1);

- обозначение (на фольге), включающее словесный элемент «BelBosco», расположенные в строку по вертикали (далее – обозначение 2).;

- обозначение (на контрэтикетках), включающее расположенные в столбец словесные элементы «bel», «BOSCO», «ИГРИСТОЕ» и «SPUMANTE» либо «ASTI», соответственно, и надпись «Напиток винный ароматизированный газированный "БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) ИГРИСТОЕ SPUMANTE (либо ASTI, соответственно)» (далее – обозначение 3).

Представленные обозначения 1 - 3 использованы в отношении того же товара, для индивидуализации которого, в том числе, зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 62162, а именно товара – «вина», указанного в свидетельстве в 33 классе товаров МКТУ.

В результате исследования, проведенного в отношении товарного знака по свидетельству № 62162, установлено, что:

1) представленные обозначения 1, 3 являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу сходства изобразительных (линий) элементов, графического и фонетического сходства словесных элементов «BOSCO»/«BELBOSCO» и «BOSCA», а также сходства композиционного расположения изобразительных и словесных элементов;

2) представленное обозначение 2 является сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу графического и фонетического сходства словесных элементов «BelBosco» и «BOSCA».

В соответствии со справкой ФГБУ «ФИПС» была представлена справка от 25.05.2017 исх. № 41-4343-12, в соответствии с которой установлено следующее.

- представленные обозначения 1, 3 являются сходными до степени смешения с обозначением 4 (фотоизображения продукции UAB «Boslita» ir Ko), поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «BOSCO» и «BOSCA», а также сходства композиционного расположения словесных и изобразительных элементов;

- представленное обозначение 2 является сходным до степени смешения с обозначением 4 (фотоизображения продукции UAB «Boslita» ir Ko), поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «BelBosco» и «BOSCA».

Как указано на этикетке винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» производителем является ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» в лице филиала «Нижнеломовский ликероводочный завод».

В соответствии с письмом ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» от 21.08.2017 Обществом начато производство винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» с 06.12.2016, «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» - с 08.12.2016. В соответствии с приказами от 20.02.2017 № 04/1 и № 04/2 производство указанной продукции было прекращено.

Правовая охрана товарному знаку № 62162 предоставлена, в том числе для товаров 33 класса МКТУ «спиртные напитки». Данный вид товара включает неограниченный перечень видов алкогольной продукции, к которым может быть также отнесен вид товар «напиток винный газированный». Указанное обстоятельство подтверждается в письме ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФГБУ «ФИПС») при Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент) от 06.12.2017 исх. № 41-11913-12.

В связи с изложенным Комиссией отклоняется довод ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» об ограничении правовой охраны товарного знака № 62162 в отношении «винных напитков».

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства проведен анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке, о чем составлен аналитический отчет от 11.12.2017.

В соответствии с пунктом 10.6 Приказа ФАС России от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» анализ состояния конкуренции на товарном рынке проведен по следующим этапам:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из

предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Временной интервал исследования определен с 06.12.2016 по 11.12.2016 г.

В ходе проведенного анализа установлено, что, указанная деятельность согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД) 029-2014 относится к разделу 11 - Производство напитков. Группа 11.01.1 «Производство вина из винограда» включает, в том числе, производство игристого вина. Группа 11.03. «Производство сидра и прочих плодовых вин» включает производство ферментированных, недистиллированных напитков: sake, сидра, перри и прочих плодово-ягодных и фруктовых вин.

UAB «Boslita» ir Ko производит «винный газированный напиток» под наименованием «BOSCA ANNIVERSARY».

ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» под наименованиями «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO игристое со вкусом ASTI)» производит винные ароматизированные газированные напитки.

Деятельность по производству винных газированных напитков включает в себя (сопряжена) процесс реализации изготовленного продукта, как конечный результат данной деятельности, приносящий экономический результат.

С учетом изложенного, определены продуктовые границы рынка, как деятельность по производству и реализации винных газированных напитков.

Произведенная продукция может быть распространена участниками рынка на всей территории России. Указанное обстоятельство подтверждается географией распространения продукции UAB «Boslita» ir Ko и ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», в том числе через посредников.

Учитывая указанную специфику географические границы следует считать территорию РФ.

Участниками рынка – производителями алкогольной продукции являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие производство и реализацию винных газированных напитков, местом нахождения которых являются иные, помимо Российской Федерации страны, реализующие свою продукцию в том числе на территории России.

UAB «Boslita» ir Ko является крупным производителем алкогольной продукции, в том числе напитков винных газированных напитков под наименованием «BOSCA ANNIVERSARY», которая реализуется на территории Российской Федерации. Аналогичный вид деятельности осуществляет ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы». Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства Пензенским УФАС России исследовалась география распространения продукции винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» производства ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» и напитков под наименованием «BOSCA ANNIVERSARY» производства UAB «Boslita» ir Ko. Установлено, что продукция ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» была реализована на территории субъектов РФ, на которых также была представлена продукция UAB «Boslita» ir Ko (в частности Пензенская область).

В ходе рассмотрения дела ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» представлена позиция, в соответствии с которой на основании свидетельства на товарный знак № 549811 Общество является правообладателем товарного знака «БЕЛЬБОСКО BELBOSCO БОСТИ BOSTI», зарегистрированного в отношении 33 класса МКТУ - водка и алкогольные напитки (за исключением пива). Заявка на регистрацию подана 15.07.2014 г., товарный знак зарегистрирован 05.08.2015 г. При регистрации товарного знака в Роспатенте в рамках проведения экспертизы соответствия регистрирующим органом проводится проверка наличия сходства и смешения заявленного обозначения с зарегистрированными товарными знаками. Сходство до степени смешения с товарным знаком «BOSCA» по свидетельству № 62162 сходство не обнаружено, поэтому знак зарегистрирован. ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» при оформлении напитков используется товарный знак № 549811, правообладателем которого является Общество.

Согласно письменным объяснениям ООО «Объединенные пензенские водочные заводы» от 18.08.2017 этикетка винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» разрабатывалась сотрудниками отдела производственного маркетинга Общества.

Согласно информации, представленной ФГБУ «ФИПС» в письме от 07.08.2017 № 41-7069-12, для целей установления использования товарного знака правообладателем понимается использование товарного знака в том виде, как осуществлена его государственная регистрация, а также использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не меняющим существа товарного знака и не ограничивающим охрану, предоставленную товарному знаку. На изображениях алкогольной продукции ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» идентифицируется комбинированное обозначение, включающие словесные элементы «BELBOSCO», «Bel», «BOSCO», «BelBosco», «БЕЛЬБОСКО» и изобразительные элементы. Указанное обозначение имеет существенное изменение по отношению к товарному знаку по свидетельству № 549811 в части композиционного расположения словесных элементов и их состава.

Таким образом, довод ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» об использовании товарного знака № 549811 при производстве винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» подлежит отклонению.

Согласно части 1 статьи 1229 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации ([статья 1233](#)), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем

правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии с частью 3 статьи 1484 ГК РФ 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.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах.

Более развернутый перечень форм недобросовестной конкуренции представлен в Типовом законе по товарным знакам, фирменным наименованиям и актам конкуренции для развивающихся стран (разработан ВОИС в 1967 году), где в качестве таковой названы 12 видов деятельности, в том числе, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», является нарушением исключительных прав на товарный знак (часть 3 статьи 1484 ГК РФ и часть 3 статьи 10.bis Конвенции).

Товарный знак является средством индивидуализации юридического лица (статья 1484 ГК РФ) и позволяет выделить произведенный товар среди множества схожих товаров.

Использование ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» при производстве винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» наименования (соответствующее его размещение), сходного до степени смешения с товарным знаком № 62162 и продукцией конкурента, приобретшего различительную способность у потребителей, дает возможность Ответчику привлечь к своей продукции потребителя за счет использования репутации товара Заявителя, не производя дополнительных затрат на продвижение собственного наименования.

В материалы дела представлены объемы продаж продукции UAB «Boslita» ir Ko под наименованием «BOSCA ANNIVERSARY». Указанные объемы реализованной продукции свидетельствуют об известности данной продукции.

Кроме того, винные ароматизированные напитки «BOSCA ANNIVERSARY» производства UAB «Boslita» ir Ko широко распространены в системе интернет <http://irecommend.ru/content>

<http://otzovik.com/reviews/na>,
<https://www.otovarah.ru/forum>
[bosca-annivers](https://www.otovarah.ru/forum)) Указанные ссылки также содержат
положительные отзывы о продукции, что подтверждает ее известность,
узнаваемость и потребительский интерес.

Наличие потребительского спроса и длительный период производства
продукции под товарным знаком № 62162 может указывать на узнаваемость
данной продукции.

Указанное свидетельствует, что действия ООО «Объединенные Пензенские
водочные заводы» по производству и реализации продукции с незаконным
использованием обозначения (соответствующее его размещение), сходного
до степени смешения с товарным знаком № 62162, способные вызвать
смещение в отношении продукции конкурента, направлены на получение
необоснованных конкурентных преимуществ при осуществлении
предпринимательской деятельности за счет использования известности и
положительной репутации продукции конкурента.

В силу части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под
убытками следует понимать также неполученные доходы, которые это лицо
получило бы при обычных условиях гражданского оборота (упущенная выгода).

Вследствие использования результата интеллектуальной деятельности
конкурента ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» при
производстве винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО
(bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со
вкусом ASTI» (сходное до степени смешения), существует возможность оттока
потребителей продукции UAB «Boslita» ir Ko к продукции конкурента в
результате перераспределения спроса на товарном рынке. Таким образом,
UAB «Boslita» ir Ko может недополучить доход, на который вправе был
рассчитывать при обычных условиях введения в гражданский оборот
продукции с использованием принадлежащего товарного знака (упущенная
выгода), вследствие осуществления Ответчиком указанных действий.

Из изложенного следует, что ООО «Объединенные Пензенские водочные
заводы», производя и реализуя винных ароматизированные газированные
напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel
BOSCO) игристое со вкусом ASTI» под наименованием, сходным до степени
смешения с товарным знаком № 62162 и продукцией конкурента, своими
действиями способно причинить убытки UAB «Boslita» ir Ko.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной
конкуренцией признаются 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 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о 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, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними 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, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», направленных на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и способных причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту, всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции».

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, учитывая вышеизложенное, Комиссия единогласно квалифицировала действия ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», способные вызвать смешение в отношении продукции конкурента, по незаконному использованию обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 62162, путем его размещения на этикетках товаров винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI», как недобросовестная конкуренция и нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно материалам настоящего дела производство указанной продукции было прекращено ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» в соответствии с приказами от 20.02.2017 № 04/1 и № 04/2. Поскольку срок годности товаров винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» составляет 2 года, то на момент рассмотрения настоящего дела существует вероятность нахождения в обращении части выпущенной продукции. Исходя из изложенного Комиссия считает возможным выдать ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей

48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» (ИНН 5837025458, ОГРН 1055803536997, г. Пенза, ул. М.Горького, 56/34, литер А, эт.3, пом. 39-41), выразившиеся в недобросовестной конкуренции в результате совершения действий, способных вызвать смешение в отношении продукции конкурента, по незаконному использованию обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 62162, путем его размещения на этикетках товаров винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI», недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 2-03/11-2017

ОБ УСТРАНЕНИИ ПОСЛЕДСТВИЙ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

18.01.2018 г.

г. Пенза

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

- ... – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

- ... – начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

- ... – главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, члена Комиссии;

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 18.01.2018 года по делу № 2-03/11-2017 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Объединенные Пензенские водочные заводы» (ИНН 5837025458, ОГРН 1055803536997, г. Пенза, ул. М.Горького, 56/34, литер А, эт.3, пом. 39-41) требований пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Объединенные Пензенские водочные заводы» (ИНН 5837025458, ОГРН 1055803536997, г. Пенза, ул. М.Горького, 56/34, литер А, эт.3, пом. 39-41) в срок до **28.02.2018 года** устранить последствия нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в недобросовестной конкуренции в результате совершения действий, способных вызвать смешение в отношении продукции конкурента, по незаконному использованию обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 62162, путем его размещения на этикетках товаров винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI», совершив действия, направленные на изъятие из оборота продукции посредством направления соответствующих уведомлений контрагентам (хозяйствующим субъектам, приобретавшим винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (bel BOSCO) игристое со вкусом ASTI» с использованием указанного наименования «bel BOSCO» в целях дальнейшей реализации).
2. О выполнении настоящего предписания ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» письменно сообщить в Пензенское УФАС **не позднее пяти дней со дня его выполнения**, с приложением подтверждающих документов.

Председатель Комиссии