

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 069/01/14.6-239/2022 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

24 июня 2022 г.

г. Тверь

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Тверское УФАС России поступило заявление Акционерного общества «АБ ИнБев Эфес» (далее – Общество, заявитель), в котором сообщается о наличии в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Частная пивоварня «Афанасий» (далее – ООО «Частная пивоварня «Афанасий») признаков нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с использованием на упаковке пивной продукции и в предпринимательской деятельности обозначения «Тверской Козел» и изображения козла, сходного с товарными знаками «Велкопоповицкий Козел» (свидетельство № 266449) и «Velkororovicky Kozel» (№ 1006044, 774580, 765301, 1020421), право использования которых предоставлено заявителю.

Как следует из заявления, Общество, располагая 11 пивоваренными заводами, производит и реализует на территории Российской Федерации пивную продукцию под товарными знаками «Клинское», «Сибирская Корона, «Бад» («Bud»), «Корона Экстра» («Corona Extra»), «Шпатен» («Spaten»), «Францисканер» («Franziskaner»), «Стелла Артуа» («Stella Artois»), «Леффе» («Leffe»), «Левенбрау» («Lowenbrau»), «Хугарден» («Hoegaarden»), «Тинькофф», «Т», «Баг Бир», «Толстяк», «Золотая Бочка» («Zolotaya Bochka»), «Цвай Мастер» («Zwei Meister»), «Велкопоповицкий Козел» («Velkorovicky Kozel»), «Редс» (Redd's"), «Амстердам Навигатор» («Amsterdam Navigator»), «Эфес» («Efes»), «Эсса» («Essa»), «Амбервайс» («AmberWeisse»), «Старый Мельник» («Stari Melnik»), «Белый Медведь» («Bely Medved»), «Голд Майн Бир» («Gold Mine Beer»), «Жигулевское» («Zhigulevskoe»), «Студёное» («Studenoe»), «Симбирское» («Simbirskoe»), «Рыцарь Приморья» («Rytsar Primoriya»), «Грин Бир» («Green Beer»), «Моя Калуга» («Moya Kaluga») и

другими.

Все наименования, под которыми Общество производит и реализует свою продукцию, а также все изображения, которые используются на упаковках продукции, зарегистрированы в качестве товарных знаков и охраняются в соответствии с действующим законодательством.

Общество осуществляет использование на территории Российской Федерации товарных знаков Plzensky Prazdroj, a.s (далее – Правообладатель) на основании лицензионного договора с Правообладателем, в том числе путем производства и реализации продукции пива Velkoprovicky Kozel, содержащих словесные обозначения «Velkoprovicky Kozel», «Велкопоповицкий Козел», а также оригинальное изображение козла.

Товарные знаки по международным регистрациям №№ 1006044, 774580, 765301, 1020421 и товарный знак по свидетельству № 266449 представляет собой серию знаков, объединенных словесным элементом «KOZEL» и «Козел».

Товарные знаки по международным регистрациям № 774580, 1020421 помимо словесного элемента «KOZEL», объединены стилизованным изображением козла.

Право использования товарного знака «Велкопоповицкий Козел» (свидетельство № 266449) предоставлено Акционерному обществу «Пивоварня Москва-Эфес» (далее - АО «Пивоварня Москва-Эфес») на основании лицензионного договора от 18.07.2017 № РД0227640.

Общество является универсальным правопреемником АО «Пивоварня Москва-Эфес» с 01.03.2019 после завершения реорганизации в форме присоединения.

При этом право на использование товарных знаков, принадлежащих заявителю, у ООО «Частная пивоварня «Афанасий» отсутствует.

Обществу стало известно, что ООО «Частная пивоварня «Афанасий» осуществляет производство и реализацию пивной продукции на территории Российской Федерации под наименованием «Тверской Козёл». Информация о производимой продукции размещена на официальном сайте ООО «Частная пивоварня «Афанасий» (страницы сайта <https://www.afanasy.ru/novosti/nashi-novosti/novinka-b-s-pivo-nippel-s-vozmozhnostyu-dobrazhivaniya-vsego-25-rub-kruzhku/>; <https://www.afanasy.ru/products/catalog/alcohol/nippel%204/>;

<https://www.afanasy.ru/products/catalog/beer/nippel-klassicheskiy/> , а также на сайтах других продавцов пивной продукции (<https://www.ozon.ru/product/pivnoy-napitok-bezalkogolnyy-nefiltrovanny-neosvetlenny-nippel-nippel-tverskoy-kozel-2-021-343127470/&sh=9jtoAAAAA>; <https://untappd.com/b/afanasy-afanasij-tverskoj-kozyol-nippel/4583053>).

Общество полагает, что действия ООО «Частная пивоварня «Афанасий» по использованию в предпринимательской деятельности обозначения «Тверской Козёл» и изображений, содержащих указанное обозначение, является актом недобросовестной конкуренции.

В силу пункта 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) товарные знаки являются средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, приравниваются к результатам интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Согласно статье 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, а в случаях, предусмотренных Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).

Согласно пункту 1 статьи 1229 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, если указанным Кодексом не предусмотрено иное (статья 1233).

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 Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Согласно статье 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В силу пункта 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 Кодекса.

Пунктом 2 названной статьи предусмотрено, что 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 (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

Согласно статьям 1235, 1489 ГК РФ право использования результата интеллектуальной деятельности может быть предоставлено на основании лицензионного договора, в силу которого договору одна сторона - обладатель исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования товарного знака в определенных договором пределах с указанием или без указания территории, на которой допускается использование, в отношении всех или части товаров, для которых зарегистрирован товарный знак.

Согласно пункту 9 статьи 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.

Общество и ООО «Частная пивоварня «Афанасий» являются конкурентами на рынке по производству и продаже пива и напитков брожения на территории Российской Федерации.

В подтверждение того, что упаковка пивной продукции «Тверской Козел» производства ООО «Частная пивоварня «Афанасий» имитирует упаковку продукции Общества, включая изображение козла, Общество представило экспертное заключение, выполненное в период с 20.04.2022 по 26.04.2022 патентным поверенным Российской Федерации <***>, согласно которому выявлено сходство словесного обозначения «Тверской Козел» и этикетки «Тверской Козел» до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № 1006044, 774580, 765301, 1020421 и свидетельству на товарный знак № 266449.

Общество полагает, что использование ООО «Частная пивоварня «Афанасий» этикеток со словесным обозначением «Тверской Козел» позволяет последнему получать значительные преимущества при

осуществлении предпринимательской деятельности в виде увеличения объема продаж пивной продукции.

При этом при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10.bis Парижской конвенции, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Для квалификации конкретных совершенных лицом действий как акта недобросовестной конкуренции следует исходить из цели таких действий.

Как разъяснено в пункте 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

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, 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.

Для квалификации тех или иных действий в качестве акта недобросовестной конкуренции, связанного именно с незаконным

использованием товарного знака, необходимо введение в гражданский оборот товара или продукции с размещением спорного товарного знака на нем, применение такого товарного знака иным лицом.

Согласно пункту 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции запрещается копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом - конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта - конкурента и (или) его товар.

Представленные материалы свидетельствуют о наличии в действиях ООО «Частная пивоварня «Афанасий» признаков нарушения пунктов 1 и 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции при введении в оборот товара (пиво «Тверской Козел») путем использования на упаковке товара и в сети «Интернет» обозначений, тождественных товарным знакам, принадлежащих Обществу.

На основании изложенного издан приказ Тверского УФАС России от 10.06.2022 № 16 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Частная пивоварня «Афанасий» (170028, г. Тверь, ул. Коминтерна, д. 95, ОГРН – 1027700139015, ИНН – 7704209474) пунктов 1 и 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 069/01/14.6-239/2022 к рассмотрению на **29.07.2022 в 15-00** по адресу: г. Тверь, ул. Советская д. 23, каб. 121.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:
 - ответчика: Общество с ограниченной ответственностью «Частная пивоварня «Афанасий» (адрес: 170028, г. Тверь, ул. Коминтерна, д. 95, ОГРН – 1027700139015, ИНН – 7704209474);
 - заявителя: Акционерное общество «АБ ИНБев Эфес» (адрес: 141607, Московская область, г. Клин, ул. Московская, д. 28, ОГРН - 1045003951156, ИНН - 5020037784).

3. ООО «Частная пивоварня «Афанасий» на основании части 1 статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предлагается **в срок до 28.07.2022** (к указанной дате документы и материалы должны находиться в Тверском УФАС России) представить следующие документы (в заверенных копиях) и сведения:

3.1. Мотивированную позицию по делу;

3.2. Информацию об объеме ООО «Частная пивоварня «Афанасий» производства и реализации пивной продукции, в том числе пива «Тверской козел» за истекший период 2022 года в соответствии с приложенной таблицей.

3.3. АО «АБ ИнБев Эфес» на основании части 1 статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **в срок до 28.07.2022** (к указанной дате документы и материалы должны находиться в Тверском УФАС России) предлагается представить следующие документы (в заверенных копиях) и сведения: информацию об объеме производства и реализации пивной продукции за истекший период 2022 года в соответствии с приложенной таблицей.

Приложение: таблица – на 1 л.

Примечание:

1. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для участия в рассмотрении дела в дистанционном режиме необходимо:

- Направить на электронный адрес to69-manugina@fas.gov.ru за сутки до назначенной даты заседания комиссии ходатайство в электронном виде и сообщить контактные данные (в обязательном порядке: номер телефона, в том числе мобильного, адрес электронной почты) для направления гиперссылки;

- После получения ходатайства Тверское УФАС России направит гиперссылку;

- Лицам, участвующим в деле, необходимо перейти по гиперссылке и ожидать сеанса связи в назначенное в определении время;

- Направить до рассмотрения дела документы и информацию, запрошенную в определении, а также документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела, на адрес электронной почты to69-manugina@fas.gov.ru.

Ходатайство и документы должны быть подписаны и заверены надлежащим образом.

Председатель Комиссии: Р.В. Прохоров