ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 2-03/11-2017 о нарушении

антимонопольного законодательства к рассмотрению

13.06.2017 г.

г. Пенза

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

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.

Из представленных заявителем материалов установлено, что 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 Канелли, 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.

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 (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE», производителем которой является филиал ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» - «Нижнеломовский ликероводочный завод». Указанное подтверждается приложенными к заявлению фотографиями алкогольной продукции на прилавках в магазинах г. Пензы и товарными чеками от 19.12.2016.

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 (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI», изготовитель ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы», с товарным знаком по свидетельству №62162.

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

UAB «Boslita» ir Ko является крупным производителем алкогольной продукции, в том числе напитков под наименованием «BOSCA ANNIVERSARY», которая реализуется на территории Российской Федерации.

Аналогичный вид деятельности осуществляет ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» (г. Пенза). Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

По мнению заявителя, ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы»

при производстве и реализации винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) 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 Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (Роспатент) была представлена справка от 25.05.2017 исх. № 41-4343-12, которая содержит следующее.

На исследование представлены, в том числе 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 «BELBOSCO» (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 (BELBOSCO) 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».

Как указано на этикетке винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI» производителем является ООО «Объединенные

Пензенские водочные заводы» в лице филиала «Нижнеломовский ликероводочный завод».

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.

Из обращения ООО «Юта-НН» следует, что ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» получило необоснованные конкурентные преимущества путем использования ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» репутации правообладателя товарного знака и выпускаемой им продукции, приобретшей отличительную способность и устойчивый спрос у потребителей, в результате чего ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» снизило издержки на продвижение своей продукции. Также действия ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» противоречат действующему законодательству и причиняют убытки конкуренту, поскольку Правообладатель при введении в оборот на территории Российской Федерации товара лишается возможности эффективно его реализовывать, так как действия ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» не позволили конкуренту получать то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях обращения товара с использованием товарного знака, что в свою очередь не может не сказаться на прибыли конкурента.

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.

В действиях ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы» усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, 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 (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI».

На основании изложенного, Пензенским УФАС России издан приказ от 09.06.2017 года № 150 о возбуждении дела и создании комиссии по

рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения 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) требований пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 2-03/11-2017 к рассмотрению на **06 июля 2017 г.** в 15 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, 127, к. 304.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

Ответчика: Общество 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);

Заявителя: **ООО «Юта-НН»** (603064, г. Нижний Новгород, пр. Восточный, 5)

Заинтересованного лица: UAB «Boslita» ir Ko (Европос пр.40, ЛТ-46368 Каунас, Литва);

- Боска Кора С.П.А. Виа Луиджи Боска (2, 14053 Канелли, Италия)

3. **ООО «Объединенные Пензенские водочные заводы»** представить в срок **до 27 июня 2017 г** следующие документы и материалы, в том числе касающиеся деятельности филиалов:

- перечень фактических видов услуг, оказываемых обществом;
- письменное объяснение по факту применения при оформлении винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI» наименования, сходного до степени смешения с товарным знаком № 62162;
- письменное описание процесса создания этикетки продукции винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI», с приложением подтверждающих документов;
- перечень покупателей, которым в 2016-2017 гг. была реализована продукция винные ароматизированные газированные напитки «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI» (с указанием подробного адреса);
- указать дату начала выпуска винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО

(BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI» и объемы продаж в натуральных и стоимостных показателях в разрезе по месяцам за 2016-2017 гг.;

- география распространения указанной продукции;
- сертификат соответствия на производство указанной продукции;
- образцы продукции «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI»;

- иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу.

4. UAB «Boslita» ir Ko представить в срок **до 27 июня 2017 г** следующие документы и материалы:

- перечень фактических видов услуг, оказываемых обществом;

- разрешение правообладателя на производство алкогольных напитков под товарным знаком по свидетельства № 62162;

- сертификат соответствия на производство продукции под товарным знаком по свидетельства № 62162;

- объемы продаж продукции под товарным знаком по свидетельства № 62162 в натуральных и стоимостных показателях в разрезе по месяцам за 2016-2017 гг.;

- образцы продукции с использованием при оформлении этикетки товарного знака № 62162;

- география распространения продукции на территории РФ под товарным знаком по свидетельства № 62162;

- доказательства, свидетельствующие об известности продукции, вводимой в оборот с использованием при оформлении этикетки товарного знака № 62162;

- оценить возможность получения убытка или нанесения вреда деловой репутации вследствие применения конкурентом наименования, сходного до степени смешения с товарным знаком № 62162 при оформлении этикетки продукции винных ароматизированных газированных напитков «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое SPUMANTE» и «БЕЛЬБОСКО (BELBOSCO) игристое со вкусом ASTI», с приложением подтверждающих документов;

- иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу.

Явка сторон по делу или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Все документы представляются в подлинниках или надлежаще заверенных копиях с сопроводительным письмом за подписью руководителя предприятия.

Непредставление запрашиваемой информации либо представление заведомо недостоверных сведений влечет за собой ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.