

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «26» апреля 2013 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «16» мая 2013 г.

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

Председателя Комиссии Клостер Е.А. - заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

Патрикеева К.А. - главного специалиста - эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;
Жихаревой Ю.П. - ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

Акатьевой И.С. - ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

при участии:

- <...> - представителя Открытого акционерного общества «Нефтяная компания «Роснефть» (далее - ОАО «НК «Роснефть») по доверенности (<...>);

-<...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «НК - Нефтепродукт», по доверенности (от 09.01.2013г.),

рассмотрев дело № 34/А-14-2013, возбужденное приказом № 95 Кемеровского УФАС России от 28.03.2013г. по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «НК - Нефтепродукт» (<...>; ОГРН <...>, ИНН <...>) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

28.12.2012г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ОАО «НК «Роснефть» о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «НК - Нефтепродукт», выразившегося в использовании ООО «НК - Нефтепродукт» на территории Кемеровской области в оформлении автозаправочных станций обозначений, способных ввести в заблуждение в отношении продавца товара и реализуемых им товаров, а равно способных вызвать смешение в отношении продавца товара ООО «НК - Нефтепродукт» и ОАО «НК «Роснефть».

Из заявления следует, что ОАО «НК «Роснефть» использует в своей деятельности, в том числе при оформлении автозаправок «Роснефть» на территории Кемеровской области товарные знаки (знаки обслуживания) №№ 340214, 388106, 391296, 391297, 424670, 446538 правообладателем которых является.

На территории Кемеровской области право на использование вышеуказанных товарных знаков предоставлено на законных основаниях, согласно лицензионному договору, ООО «РН - Кемеровонефтепродукт».

По мнению заявителя, на территории Кемеровской области осуществляет деятельность ООО «НК - Нефтепродукт» на автозаправочных станциях (далее – АЗС) которого в оформлении использованы товарные знаки (знаки обслуживания), обладателем исключительного права на которые является ОАО «НК «Роснефть», а также обозначения, сходные до степени смешения с указанными товарными знаками.

Товарные знаки ОАО «НК «Роснефть» размещаются на автозаправочных комплексах заявителя длительное время, поэтому ассоциируются у потребителя нефтепродукта с конкретным участником хозяйственного оборота - ОАО «НК «Роснефть» и его товарами, услугами. Следовательно, незаконное использование ООО «НК - Нефтепродукт» данных товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений, по мнению заявителя, осуществлено ООО «НК - Нефтепродукт» для целей привлечения к своим АЗС покупателей ОАО «НК «Роснефть» и лица, которому право на использование товарных знаков представлено на законных основаниях - ООО «РН - Кемеровонефтепродукт».

ОАО «НК «Роснефть» лицензионный договор на использование товарных знаков с ООО «НК - Нефтепродукт» не заключался.

В подтверждении обстоятельств указанных в заявлении, ОАО «НК «Роснефть» представило в адрес Кемеровского УФАС России фотографии АЗС ООО «НК - Нефтепродукт» в оформлении которых незаконно использованы товарные знаки ОАО «НК «Роснефть» и знаки сходные до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) ОАО «НК «Роснефть» по следующим адресам: 125 км автодороги «Ленинск - Кузнецкий - Новокузнецк - Междуреченск» пост ГИБДД; автодорога «Ленинск - Кузнецкий - Новокузнецк» км 98+ 300 м района п. Школьный; г. Новокузнецк, пересечение ул. Зорге и шоссе Бадаевское; г. Новокузнецк, ул. Щорса, 13 а; г. Новокузнецк, ул. Дмитрова, 8 корп.1; г. Новокузнецк, ул. Обнорского, 134; Новокузнецкий р-н, примерно 1,25 км от п. Кузедеево по направлению на юго-запад и отчет Кузбасской торгово - промышленной палаты от 03.10.2012г. № 01/260.

Согласно которому следует, что обозначения, размещенные на автозаправочных

комплексах, принадлежащих ООО «НК - Нефтепродукт» сходны до степени смешения с товарными знаками №№ 340214, 391296, 424670, 446538, правообладателем которых является ОАО «НК «Роснефть».

Приказом Кемеровского УФАС России № 95 от 28.03.2013г. было возбуждено дело № 34/А-14-2013 по признакам нарушения ООО «НК - Нефтепродукт» пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 01.04.2013г. рассмотрение дела № 34/А-14-2013 было назначено на 26.04.2013г. на 11 часов 00 минут. Копии определения и приказа были направлены в адрес ООО «НК - Нефтепродукт» и заявителя заказным письмом с уведомлением (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

26.04.2013г. состоялось заседание Комиссии в ходе которого, представитель ОАО «НК «Роснефть» требования, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме.

Представитель ООО «НК - Нефтепродукт» факт нарушения антимонопольного законодательства признал и пояснил, что при оформлении пяти автозаправочных станций, расположенных по следующим адресам: 1) автодорога «Ленинск - Кузнецкий - Новокузнецк» км 98+ 300 м района п. Школьный; 2) г. Новокузнецк, пересечение ул. Зорге и шоссе Бадаевское; 3) г. Новокузнецк, ул. Дмитрова, 8 корп.1; 4) г. Новокузнецк, ул. Обнорского,134; 5) Новокузнецкий р-н, примерно 1,25 км от п. Кузедеево по направлению на юго-запад, ООО «НК - Нефтепродукт» действительно использовало товарные знаки №№ 388106, 391296, 424670, 446538, правообладателем которых является ОАО «НК «Роснефть».

Знаки №№ 340214, 391297 при оформлении автозаправочных станций ООО «НК - Нефтепродукт» не использовались.

Автозаправочные станции по адресам: 125 км автодороги «Ленинск - Кузнецкий - Новокузнецк - Междуреченск» пост ГИБДД; г. Новокузнецк, ул. Щорса, 13 а оформлены без использования товарных знаков принадлежащих ОАО «НК «Роснефть»

В настоящее время ООО «НК - Нефтепродукт» принимает все необходимые меры скорейшего прекращения допущенных нарушений, в частности, на автозаправочных станциях по адресу: г. Новокузнецк, пересечение ул. Зорге и шоссе Бадаевское; г. Новокузнецк, ул. Дмитрова, 8 корп.1 полностью заменены все элементы, содержащие товарные знаки ОАО «НК «Роснефть».

В качестве доказательств устранения нарушений, представителем ООО «НК - Нефтепродукт» на обозрение Комиссии были представлены фотографии вышеуказанных АЗС.

Представитель ОАО «НК «Роснефть» ознакомившись с фотографиями автозаправочных станций по адресу: г. Новокузнецк, пересечение ул. Зорге и шоссе Бадаевское; г. Новокузнецк, ул. Дмитрова, 8 корп.1 с представленными изменениями не согласился и пояснил, что общий вид АЗС не изменился.

Оформление автозаправок ОАО «НК «Роснефть» и ООО «НК - Нефтепродукт» по прежнему является сходным до степени смешения, что может ввести

потребителей в заблуждение относительно продавца топлива.

Изучив материалы дела № 34/А-14-2013, заслушав пояснения представителей ОАО «НК «Роснефть» и ООО «НК - Нефтепродукт» участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

При наличии конкурентных отношений, установлен запрет на недобросовестную конкуренцию ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

ОАО «НК «Роснефть» и ООО «НК - Нефтепродукт» являются конкурирующими хозяйствующими субъектами в части предоставления услуг по реализации нефтепродуктов, действуют на одном товарном рынке, в пределах одних географических границ - Кемеровская область.

Согласно п. 2 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Для проведения исследования степени сходства обозначений, используемых ООО «НК - Нефтепродукт» на автозаправочных станциях, с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 388106, 391296, 391297, 424670, 446538 Кемеровское УФАС России обратилось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

На исследование были представлены фотографии автозаправочных станций, содержащие как изображения соответствующих строений с топливораздаточными аппаратами, так и изображения информационных щитов с

ценами на топливо.

Согласно справке (исх. № 02/34-979/41 от 25.02.2013г.), представленной Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам следует, что на представленных изображениях на желтом фоне рекламных щитов, поверхностей строений и топливораздаточных аппаратов АЗС идентифицируются обозначения включающие:

- изобразительный элемент в виде красной и розовой криволинейных полос (далее обозначение 1);
- изобразительный элемент в виде многоугольной фигуры, выполненный с конусообразной верхней частью, разделенной на две зоны, в одной из которых расположены чередующиеся друг за другом черные полосы, а в другой расположены чередующиеся друг за другом желтые полосы (обозначение 2);
- стилизованное изображение цветка с красными лепестками и словесный элемент «МАГАЗИН» (обозначение 3);
- словесный элемент «ПОДСОЛНУХ» и расположенное коаксиально его центральной букве «О» стилизованное изображение цветка с красными лепестками (обозначение 4);
- стилизованное изображение цветка с желтыми лепестками, расположенного на фоне дугообразных элементов зеленого цвета (обозначение 5);
- словесный элемент «ФОРА» (обозначение 6);
- словесный элемент «ПОДСОЛНУХ» и два стилизованных изображения цветков одно из которых расположено коаксиально центральной букве «О» словесного элемента и выполнено с красными лепестками, а другое, расположено справа от словесного элемента на фоне дугообразных изобразительных элементов зеленого и выполнено с желтыми лепестками (обозначение 7).

В результате проведенного исследования установлено следующее:

Обозначение 1 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 391296 в силу сходства изобразительных элементов – красных и розовых криволинейных полос их композиционного расположения, а также сходного цветового сочетания.

Обозначение № 2 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 340214 в силу сходства изобразительных элементов – многоугольной фигуры, разделенной на две зоны, в одной из которых расположены чередующиеся друг за другом черные полосы, а в другой расположены чередующиеся друг за другом желтые полосы, в силу сходства формы фигуры, выполненной с конусообразной верхней частью, а также сходного цветового сочетания.

Обозначение 3 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 391297 в силу сходства изобразительных элементов – стилизованного изображения цветка с красными лепестками, а также сходного цветового сочетания.

Обозначение 4 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 424670 в силу фонетического/семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «ПОДСОЛНУХ», в силу сходства изобразительных элементов – стилизованного изображения цветка с красными лепестками, расположенного коаксиально центральной букве «о» словесного элемента, а также в силу сходного композиционного расположения элементов и сходного цветового сочетания.

Обозначение 5 является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 388106, 424670 в силу сходства изобразительных элементов, в силу композиционного расположения и сходного цветового сочетания.

Обозначение 6 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 446538 в силу фонетического тождества общих словесных элементов «ФОРА».

Обозначение 7 является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 388106, 424670 в силу фонетического/семантического тождества и графического сходства общих словесных элементов «ПОДСОЛНУХ», в силу сходства изобразительных элементов, а также в силу сходного композиционного расположения элементов и сходного цветового сочетания.

Таким образом, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено и не оспаривается ответчиком, что используемые ООО «НК - Нефтепродукт» на автозаправочных станциях на территории Кемеровской области обозначения являются сходными до степени смешения с товарными знаками: №№ 340214, 388106, 391296, 391297, 424670, 446538 правообладателем которых является ОАО «НК «Роснефть».

В соответствии с ч. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо, обладающее исключительным правом на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такое средство по своему усмотрению. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием/разрешением.

Согласно ч. 3 ст. 1484 Гражданского кодекса 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.

Комиссией Кемеровского УФАС России достоверно установлено, что ОАО «НК «Роснефть» не разрешало ООО «НК - Нефтепродукт» использовать сходные со своими товарными знаками №№ 340214, 388106, 391296, 391297, 424670, 446538 обозначения при оформлении АЗС.

Общий вид автозаправочных станций ООО «НК - Нефтепродукт» содержащих как изображения соответствующих строений с топливораздаточными аппаратами, так и изображения информационных щитов с ценами на топливо, с учетом использования всех вышеперечисленных обозначений, является сходным до степени смешения с оформлением АЗС ОАО «НК «Роснефть», в связи с чем можно

сделать вывод о введении в заблуждение в отношении продавца товара и (или) его производителя.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 34/А-14-2013 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что действия ООО «НК - Нефтепродукт», выразившиеся в использовании на территории Кемеровской области в оформлении автозаправочных станций обозначений, способных ввести в заблуждение в отношении продавца товара и реализуемых им товаров, а равно способных вызвать смешение в отношении продавца товара ООО «НК - Нефтепродукт» и ОАО «НК «Роснефть» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, являются недобросовестной конкуренцией, следовательно, не соответствуют требованиям пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «НК - Нефтепродукт» нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании ООО «НК - Нефтепродукт» на территории Кемеровской области в оформлении автозаправочных станций обозначений, способных ввести в заблуждение в отношении продавца товара и реализуемых им товаров, а равно способных вызвать смешение в отношении продавца товара ООО «НК - Нефтепродукт» и ОАО «НК «Роснефть».

2. Выдать ООО «НК - Нефтепродукт» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем совершения следующих действий:

- прекратить использование в оформлении автозаправочных станций обозначений способных вызвать смешение с товарными знаками правообладателя ОАО «НК «Роснефть» по следующим адресам: автодорога «Ленинск - Кузнецкий - Новокузнецк» км 98+ 300 м района п. Школьный; г. Новокузнецк, пересечение ул. Зорге и шоссе Бадаевское; г. Новокузнецк, ул. Дмитрова, 8 корп.1; г. Новокузнецк, ул. Обнорского,134; 1,25 км от п. Кузедеево.

- прекратить использование в оформлении информационных щитов с ценами на топливо, обозначений способных вызвать смешение с товарными знаками (№№, 391296, 340214, 391297) правообладателя ОАО «НК «Роснефть» по адресам:125 км автодороги «Ленинск - Кузнецкий - Новокузнецк - Междуреченск» пост ГИБДД; г. Новокузнецк, ул. Щорса, 13

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

К.А. Патрикеев

Ю.П. Жихарева

И.С. Акатьева

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.