

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Омской области

пр-кт К. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010, e-mail: fo55@fas.gov.ru тел. (3812) 32-06-96, факс (3812) 32-06-96

Решение № 055/01/14.6-542/2022

30 декабря 2022 года

г. Омск

(резюлютивная часть оглашена

20 декабря 2022 года)

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

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

в присутствии представителя ответчика ООО «Омская областная газовая компания» – <...> (доверенность, паспорт),

в отсутствие представителей:

заявителя ПАО «Газпром нефть» – <...> (доверенность, паспорт);

заинтересованного лица ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» – <...> (доверенность, паспорт);

заинтересованного лица ООО «Газпромнефть-Центр» – <...> (доверенность, паспорт),

рассмотрев дело № 055/01/14.6-542/2022 по признакам нарушения ООО «Омская областная газовая компания» (ОГРН 1095517000369, ИНН 5517010406, адрес юридического лица (место нахождения): 644007, г. Омск, ул. Гусарова, д. 29, офис 16) запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьями 39, 41, 48, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/14.6-542/2022 возбуждено приказом Омского УФАС России 01.07.2022 № 126 по заявлению ПАО «Газпром нефть» (ОГРН 1025501701686, ИНН 5504036333, адрес юридического лица (место нахождения): 190000, г. Санкт-Петербург, ул. Почтамтская, д. 3-5, Литер А, ч.пом. 1Н, каб. 2401) (вх. № 3387э от 01.04.2022) по признакам нарушения ООО «Омская областная газовая компания» (ОГРН 1095517000369, ИНН 5517010406) (далее также ООО «ООГК», ответчик) запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в неправомерном, без согласия правообладателя (ПАО «Газпром нефть») использовании ООО «ООГК» в своей предпринимательской деятельности по розничной реализации газового моторного топлива – сжиженного углеводородного газа (СУГ) через автомобильные газозаправочные станции (далее - АГЗС), расположенные в г. Омске и некоторых муниципальных районах Омской области, обозначений в оформлении АГЗС, сходных до смешения с зарегистрированными в установленном порядке товарными знаками ПАО «Газпром нефть», которые используются заявителем как средства индивидуализации продукции, работ, услуг и предприятия, в том числе при реализации моторного топлива (включая СУГ) посредством дочерних компаний – ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть – Центр», через АЗС сети «Газпромнефть».

Так, из заявления следует, что в городе Омске и некоторых районах Омской области реализацию СУГ на АГЗС осуществляют:

- ООО «Омская областная газовая компания» (в т.ч. на АГЗС по адресу: ул. Гашека, 28/ул. Машиностроительная, 81А, чек от 26.05.2022 о реализации СУГ приложен),

- ООО «ЗапСибГаз» (Комиссия отмечает, что ООО «ЗапСибГаз» – ответчик по делу № 055/01/14.6-543/2022, возбужденному по заявлению ПАО

«Газпром нефть» (вх. № 3387э от 01.04.2022) по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции) (на 3-х АЗС по адресу: г. Омск, ул. 1-я Заводская, 14 (чек от 26.05.2022 о реализации СУГ приложен) и ул. 3-я Молодежная, 16; Омская область, Омский р-н, в границах Пушкинского сельского округа, 12 км Муромцевского и Пушкинского трактов),

во внешнем оформлении которых, в том числе на стеле с ценовой политикой (фотоснимки приложены), неправомерно используются обозначения, сходные до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть», применяемыми в оформлении сети АЗС «Газпромнефть» как брендовые элементы, для индивидуализации производителя товаров, а также самого товара ПАО «Газпром нефть», что способно вызвать у потребителей смешение с деятельностью заявителя как производителя товара, его товарами и услугами; противоречит статье 10 bis Парижской Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 и прямо запрещено статьей 14.6 Закона о защите конкуренции.

Брендовые элементы, используемые во внешнем оформлении автозаправочных станций (далее – АЗС) сети «Газпромнефть», являются зарегистрированными в установленном порядке товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» в отношении товаров и услуг, указанных в приложении к свидетельствам и регистрации (в том числе 04 и 37 классы Международного классификатора товаров и услуг), которым предоставлена правовая охрана:

1. Суперграфика АЗС (вариант 1), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 408555 от 14.05.2010 (приоритет 31.12.2008).
2. Суперграфика АЗС (вариант 2), изобразительное обозначение, охраняемое по свидетельству № 401827 от 19.02.2010 (приоритет 31.12.2008).
3. Суперграфика АЗС, свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 422319 от 11.11.2010 (приоритет 24.12.2009).
4. Суперграфика белая на синем фоне - свидетельства о регистрации товарного знака № 425116 от 09.12.2010 (приоритет 24.12.2009), № 679356 от 31.10.2018 (приоритет 22.12.2017).
5. Кластерная графика, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 577434 от 09.06.2016 (приоритет 15.05.2015).
6. Кластерная графика, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 578255 от 17.06.2016 (приоритет 15.05.2015).
7. Корпоративное пламя, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 402376 от 01.03.2010 (приоритет 21.12.2008).
8. Изображение топливной карты для корпоративных клиентов, свидетельства о регистрации товарных знаков (знаков обслуживания) №

612656 от 12.04.2017 (приоритет 20.04.2016) и № 514188 от 28.05.2014 (приоритет 13.03.2013).

9. Общий вид АЗС (комбинированное изображение), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 580617 от 13.07.2016.

10. Общий вид АЗС сети АЗС «Газпромнефть» (комбинированное изображение АЗС – товарный знак № 580617) признан общеизвестным товарным знаком № 230 по свидетельству от 31.12.2018.

ПАО «Газпром нефть» не давало своего согласия на использование своих товарных знаков (знаков обслуживания), а также общеизвестного товарного знака № 230; лицензионный или иной договор на использование товарных знаков с ООО «ООГК» не заключались. АЗС, на которых ООО «ООГК» реализует СУГ, не имеют отношения к сети АЗС «Газпромнефть», в связи с чем ни владелец АЗС, ни лица, осуществляющие на АЗС розничную реализацию моторного топлива и сопутствующих товаров и услуг, не вправе использовать товарные знаки ПАО «Газпром нефть» в своей предпринимательской деятельности.

Согласно открытым данным - картам Яндекс и Google, другие АЗС сети «ООГК» имеют аналогичное брендовое оформление (например, АЗС по адресу: г. Омск, пр-кт Королева, 17 А, Омская область, село Троицкое, Тепличная, 1Б, и др.).

Указанные выше АЗС сети «ООГК» и сеть АЗС «Газпромнефть» (в лице группы предприятий – ПАО «Газпром нефть», ее дочерних зависимых обществ, осуществляющих управление имуществом и реализацию топлива на АЗС сети, образующих группу лиц, в том числе ООО «Газпромнефть-Центр») действуют на едином экономическом рынке по реализации моторного топлива (нефтепродуктов и газообразного топлива) в Российской Федерации.

Заявителем представлены в цветном изображении (кроме фотоснимков кассовых чеков):

- свидетельства о регистрации товарных знаков (знаков обслуживания) (Приложение № 1);

- копия свидетельства патентного поверенного <...> (Приложение № 2);

- копии свидетельств на товарные знаки (знаки обслуживания) с приложениями, вышеупомянутые в Заключение патентного поверенного;

- перечень адресов сети АЗС «Газпромнефть» на территории Омской области (25 АЗС, распечатка сведений из открытых источников информации в сети «Интернет»);

- фотоснимки АЗС ООО «ООГК» и 2-х чеков о покупке СУГ на АЗС ООО

«ООГК» по ул. Гашека, 28/ул. Машиностроительная, 81А в г. Омске и АГЗС ООО «ЗапСибГаз» по ул. 1-я Заводская, 14 в г. Омске, приложенные к заявлению о недобросовестной конкуренции; фотоснимки АЗС «Газпромнефть» в г. Омске (Приложение № 3, № 4);

- копии лицензионного договора на использование товарного знака № ГПН-12/24000/02733/А от 01.08.2012, заключенного между ОАО «Газпром нефть» и ООО «Газпромнефть - Центр» и дополнительного соглашения № 9 от 28.12.2019 к данному договору;

- копии лицензионного договора на использование товарного знака № ГПН-11/24000/00079/Р от 18.01.2011, заключенного между ОАО «Газпром» и ОАО «Газпром нефть» о предоставлении Лицензианту (ОАО «Газпром нефть») исключительной лицензии на использование товарных знаков (знаков обслуживания) ОАО «Газпром», зарегистрированных в синем, голубом и белом цвете/цветовом сочетании по свидетельствам №№ 402278 от 27.02.2010, 402279 от 27.02.2010, 402280 от 27.02.2010, 402281 от 27.02.2010 в отношении всех товаров (работ, услуг), для которых товарные знаки Лицензиара (ОАО «Газпром») зарегистрированы.

По мнению ПАО «Газпром нефть», в действиях ООО «ООГК» по розничной реализации моторного топлива (СУГ) на АГЗС с использованием в оформлении АГЗС обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками заявителя, применяемыми в сети АЗС «Газпромнефть», присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, поскольку означенные действия ООО «ООГК»:

- направлены на получение ООО «ООГК» преимуществ в своей предпринимательской деятельности, так как реализация моторного топлива (СУГ) осуществляется на АГЗС с неправомерным использованием обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками сети АЗС «Газпромнефть», что дает возможность:

- привлечения клиентов, желающих приобрести моторное топливо известного производителя и продавца нефтепродуктов - розничной сети АЗС «Газпромнефть», поскольку у потребителей может быть создано впечатление о причастности АГЗС к сети «Газпромнефть»;

- продвижения реализуемого ООО «ООГК» моторного топлива под брендом «Газпромнефть»;

- незаконного использования обозначений, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть», без разрешения правообладателя и без внесения ему платы за использование обозначений товарных знаков.

- противоречат статье 1484 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; нарушают запрет

на недобросовестную конкуренцию, установленный статьей 14.6 Закона о защите конкуренции;

- способны причинить убытки конкуренту, нанести вред деловой репутации ПАО «Газпром нефть».

В дополнениях к заявлению (вх. № 4648э от 06.05.2022) ПАО «Газпром нефть» сообщило о том, что реализация СУГ осуществляется на 25 АЗС сети «Газпромнефть», расположенных на территории Омской области, в том числе в г. Омске (16 АЗС) (перечень и адреса АЗС указаны в Приложении № 1 к дополнениям).

Заявитель осуществляет деятельность по розничной реализации нефтепродуктов и СУГ через свои дочерние общества в сети АЗС под брендом «Газпромнефть». Собственником автозаправочных станций сети АЗС является ООО «Газпромнефть - Центр».

ПАО «Газпром нефть» является поставщиком СУГ производства Омского нефтеперерабатывающего завода для сети АЗС «Газпромнефть». Поставка СУГ осуществляется заявителем в адрес ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» по договору поставки № ГПН-17/27110/03025/Д от 01.12.2017 (копия договора, с приложениями, представлена).

Реализация СУГ покупателям через АЗС сети «Газпромнефть» осуществляется ООО «Газпромнефть - Центр» по поручению ООО «Газпромнефть - Региональные продажи», на основании агентского договора № ГРНЦ-21/20000/ГРП-20/20000/00822/Д от 01.01.2021 (далее – Агентский договор), по условиям которого (пункт 4.2.8) ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» (Принципал) обеспечивает круглосуточную доставку товаров (бензинов, дизельного топлива, СУГ) на объекты ООО «Газпромнефть - Центр» (Агент) - АЗС.

ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть - Центр» входят в группу компаний под управлением ПАО «Газпром нефть».

Правообладателем (ПАО «Газпром нефть») ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть - Центр» предоставлено право использования товарных знаков (неисключительная лицензия), индивидуализирующих сеть АЗС «Газпромнефть» любыми способами (в том числе указанными в пункте 1.2. лицензионного договора), по следующим лицензионным договорам:

- Лицензионному договору о предоставлении права использования товарных знаков № ГПН-20/24000/04483/Д от 27.11.2020, заключенному с ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» (32 товарных знака, в том числе товарные знаки №№ 425116, 422319);

- Лицензионному договору о предоставлении права использования товарных знаков № ГПН-12/24000/02733/Д от 01.08.2012, заключенному с ООО

«Газпромнефть - Центр», с дополнительным соглашением № 9 от 28.12.2019 (три товарных знака, в том числе товарный знак № 425116, поименованный в агентском договоре как «Суперграфика АЗС». Способы индивидуализации сети АЗС «Газпромнефть» не ограничены, учитывая, что по условиям пункта 1.2. лицензионного договора, предусмотрены любые способы, включая указанные в данном пункте договора).

В понятии, определенном сторонами Агентского договора (раздел «Термины и определения») Товар – бензины, дизельное топливо, **СУГ**, метан, передаваемые Принципалом Агенту. По условиям Агентского договора (пункты 1.1., 1.2. раздела 1 «Предмет договора») совершает сделки купли-продажи Товаров с Покупателями на Объектах Агента, по поручению и в интересах Принципала. При этом Агент, выступая от своего имени, может заключать сделки купли-продажи с неопределенным кругом лиц (Покупателями).

По сведениям ПАО «Газпром нефть» (вх. № 11720-ЭП/22 от 25.11.2022), приказом ПАО «Газпром нефть» № 98-П от 06.09.2022 утверждены Правила торговой практики ПАО «Газпром нефть» в отношении реализации СУГ для коммунально-бытового потребления и автомобильного транспорта в Российской Федерации (Приложение № 1 к пояснениям). Данные Правила торговой практики согласованы с ФАС России (письмо ФАС России от 19.08.2022 исх. № СП/78196/22 – Приложение № 2). В 2020-2021 гг. Правила торговой практики в отношении СУГ не утверждались.

ПАО «Газпром нефть» в своей деятельности использует товарные знаки - «языки пламени» («зажигалка») (товарный знак по свидетельству № 220181 от 03.09.2002) и слово «Газпром» (товарные знаки по свидетельствам № 228274 от 19.11.2002 и № 228276 от 19.11.2002), правообладателем которых является ПАО «Газпром», на основании лицензионного договора № 211165 от 05.12.2007 (Приложение № 3).

Право использования логотипов, объединяющих в себе «зажигалку» и наименование «Газпромнефть», предоставлено ПАО «Газпром нефть» на основании лицензионного договора на использование товарных знаков № ГПН-11/24000/00079/Р от 18.01.2011 (Приложение № 4), товарные знаки (логотип «Газпромнефть») зарегистрированы 27.02.2010 по свидетельствам №№ 402278; 402279; 402280; 402281.

Сеть АГЗС «Газпром» - это самостоятельная сеть автозаправочных станций под руководством ООО «Газонефтепродукт сеть» (ООО «ГПН сеть»), она не имеет отношения к сети АЗС «Газпромнефть». Автозаправочные станции сети АГЗС «Газпром» на территории города Омска и районов Омской области отсутствуют.

Реализация СУГ на территории города Омска и Омской области осуществляется в сети АЗС «Газпромнефть».

Комбинированный товарный знак в виде языков пламени – «зажигалки» (товарный знак № 220181) и слова «Газпром» в сети АЗС «Газпромнефть» не используются. Поскольку сети АЗС именуются «Газпромнефть», то элементом бренда, индивидуализирующим сеть АЗС «Газпромнефть», являются логотипы с наименованием «Газпромнефть».

На основании заключенного ПАО «Газпром нефть»:

- с ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» сублицензионного договора от 11.10.2021; с ООО «Газпромнефть - Центр» сублицензионного договора от 09.08.2016 № ГПН-16/36000/02049/Д, сублицензиаты вправе использовать для идентификации сети АЗС «Газпромнефть» только комбинированный логотип, объединяющий «зажигалку» и слово «Газпромнефть» в виде товарных знаков по свидетельствам №№ 402278, 402279 от 27.02.2010 (договоры – в Приложении № 5, № 6; сведения с сайта Федерального института промышленной собственности из реестра товарных знаков Роспатента о регистрации товарных знаков и договоров – в Приложении № 7).

В дополнение к заявлению и устным пояснениям представителей заявителя на заседании Комиссии, в том числе 17.11.2022, ПАО «Газпром нефть» уточнило заявленные требования о недобросовестной конкуренции и сообщило, что считает не правомерным использование ответчиком в оформлении АЗС «ООГК» и стел обозначений товарных знаков ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 220181, 402278, 402279, и просит учесть при рассмотрении дела, что внешнее оформление АЗС «ООГК», в том числе стел, также имеет сходство до степени смешения с комбинированными товарными знаками ПАО «Газпром нефть» № 382925 и № 557396, о чем указано в Заключении патентного поверенного по установлению сходства обозначений, используемых ООО «Омская областная газовая компания», с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» № 2406-986416 от 15.06.2022, выполненном ООО «Юридическая фирма Городисский и Партнеры».

Свидетельства на товарные знаки заявителя: № 382925 (приоритет 23.01.2009); № 557396 (приоритет 04.04.2014) и выписка с сайта Роспатента – в Приложении № 8.

Относительно оформления режимной вывески на АЗС ООО «ЗапСибГаз» по адресу: г. Омск, ул. 1-я Заводская, 14, стела на которой передана ООО «ЗапСибГаз» в аренду ООО «ООГК» и оформлена в дизайне АЗС «ООГК», ПАО «Газпром нефть» считает, что обозначение в виде «языков пламени» на означенной вывеске аналогично изображениям стилизованных «языков пламени», нанесенных на стеле и конструктивных элементах АЗС «ООГК» по адресу: г. Омск, ул. Ярослава Гашека, 28, и данные обозначения являются сходными до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками сети АЗС «Газпромнефть»:

1. Суперграфика АЗС (вариант 1), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 408555.
2. Суперграфика АЗС (вариант 2), изобразительное обозначение, охраняемое по свидетельству № 401827.
3. Суперграфика АЗС, свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 422319.
4. Суперграфика белая на синем фоне - свидетельства о регистрации товарного знака № 425116 и № 679356.
5. Кластерная графика, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 577434.
6. Кластерная графика, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 578255.
7. Изображение топливной карты для корпоративных клиентов, свидетельства о регистрации товарных знаков (знаков обслуживания) № 612656 и № 514188.

Сходство до степени смешения динамических графических элементов в виде стилизованного обозначения языков пламени, нанесенных на конструктивные элементы АЗС «ООГК» и АЗС ООО «ЗапСибГаз», с зарегистрированными товарными знаками сети АЗС «Газпромнефть», подтверждается пунктом 2.1.4. вышеуказанного Заключения патентного поверенного, представленного заявителем в материалы настоящего дела. Эксперт отмечает, что обозначения ассоциируются друг с другом в целом, производят сходное впечатление и могут восприниматься потребителем как продолжение серии товарных знаков АЗС «Газпромнефть».

ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» (вх. 7029э от 18.07.2022) является покупателем нефтепродуктов от поставщика ПАО «Газпром нефть» по Договору поставки нефтепродуктов № ГПН-17/27110/03025/Д от 01.12.2017 (далее – Договор поставки нефтепродуктов). Услуги по отгрузке и транспортировке СУГ регламентированы Дополнительным соглашением № 1 от 01.12.2017 к Договору поставки нефтепродуктов.

Реализация СУГ осуществляется ООО «Газпромнефть - Центр» (Агентом) на основании Агентского договора через сеть автозаправочных станций «Газпромнефть»: 25 АЗС на территории г. Омска и районов Омской области, все оформлены в едином стиле в соответствии со стандартами бренда. Использование товарных знаков ПАО «Газпром нефть», индивидуализирующих сеть АЗС «Газпромнефть», регламентировано в Книге фирменного стиля розничного бренда сети АЗС «Газпромнефть», четвертая редакция, утверждена 31.12.2016 заместителем генерального директора по

корпоративным коммуникациям (КФС). Изложенные в КФС правила использования средств индивидуализации, технические требования по их воплощению в конкретные объекты являются обязательными к исполнению для дочерних и зависимых обществ ПАО «Газпром нефть», а также для третьих лиц, использующих средства индивидуализации ПАО «Газпром нефть» на основании договоров.

Из КФС и Лицензионного договора на использование товарных знаков № ГПН-20/24000/04483/Д от 27.11.2020, заключенного ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» с ПАО «Газпром нефть», основными элементами идентификации розничного бренда сети АЗС «Газпромнефть», которые размещаются на АЗС и используются ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» при реализации топлива и сопутствующих товаров на АЗС сети (фотоснимки в тексте пояснений) являются:

1. Суперграфика АЗС (вариант 1), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 408555 (дата приоритета 31.12.2008).
2. Суперграфика АЗС (вариант 2), изобразительное обозначение, охраняемое по свидетельству № 401827 (дата приоритета 31.12.2008).
3. Суперграфика АЗС, свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 422319 (дата регистрации 11.11.2010).
4. Суперграфика белая на синем фоне - свидетельства о регистрации товарного знака № 425116 от 09.12.2010, № 679356 от 31.10.2018.
5. Товарный знак по свидетельству № 402278 от 27.02.2010, используется в качестве логотипа «Газпромнефть».
6. Товарные знаки № 612656 от 12.04.2017 и № 514188 от 28.05.2014 – используются на топливных картах для корпоративных клиентов; товарный знак № 755269 от 27.04.2020 – на картах бонусной программы лояльности «Нам по пути», организатором которой является ООО «Газпромнефть – Региональные продажи».
7. Товарный знак Корпоративное пламя № 402376 от 01.03.2010.

Вышеуказанные товарные знаки используются ООО «Газпромнефть - Центр» в оформлении АЗС, при оформлении рекламных носителей и создании рекламных материалов по маркетинговым мероприятиям, проводимым в сети АЗС «Газпромнефть».

Официальным сайтом сети АЗС «Газпромнефть» и программы лояльности «Нам по пути» для клиентов - физических лиц, является сайт www.gpnbonus.ru. (фотоснимок экрана компьютера, скриншоты официальных аккаунтов сети АЗС «Газпромнефть» в социальных сетях «ВКонтакте» и «Одноклассники» приведены в пояснениях). Для идентификации сети АЗС «Газпромнефть» в социальных сетях используется фирменная символика с изображением

товарных знаков № 454116 от 09.12.2010, № 679356 от 31.10.2018 (суперграфика АЗС), и коммерческого обозначения сети АЗС «Газпромнефть» в фирменной цветовой гамме, с логотипом «Газпромнефть» (заглавная буква «Г» с изображением пламени в верхней её части, размещенная в одну строку со словом «Газпромнефть»), зарегистрированным в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 27.01.2010, свидетельство № 402278.

Данные по объемам поставки СУГ за 1 квартал 2022 года из автоматизированных систем коммерческого учета ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» представлены в Приложении № 2 к пояснениям (вх. 7029э от 18.07.2022).

По информации ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» (вх. № 11718-ЭП/22 от 25.11.2022), реализация СУГ на АЗС сети «Газпромнефть» осуществляется ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» через агента – ООО «Газпромнефть - Центр» (Агентский договор № ГРНЦ-21/20000/0007/Д-ГРП-20/20000/00822/Д от 01.01.2021), на 25 АЗС сети «Газпромнефть» в городе Омске и Омской области (перечень адресов АЗС приведен в пояснениях). Также представлены сведения об объемах реализации СУГ в литрах (Приложение № 1) за январь-октябрь 2022 года.

ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» вправе использовать в своей предпринимательской деятельности для идентификации сети АЗС «Газпромнефть» комбинированный логотип из 2-х товарных знаков ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 402278 и 402279 от 27.02.2010 (изображения товарных знаков – в тексте пояснений), на основании сублицензионного договора (без номера) от 21.10.2021, заключенного ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» с ПАО «Газпром нефть» (неисключительная сублицензия на использование товарных знаков ПАО «Газпром» на территории Российской Федерации).

Комиссия отмечает, что способы использования товарных знаков определены пунктом 1.2. сублицензионного договора от 21.10.2021, в числе *которых* следующие:

- при выполнении работ, оказании услуг, в том числе на сопроводительной и деловой документации;
- в предложениях о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, в рекламе, при проведении благотворительных и спонсорских мероприятий, в печатных изданиях, на официальных бланках, на вывесках, в том числе на административных зданиях, на транспорте, а также на одежде и средствах индивидуальной защиты;
- в сети Интернет.

ООО «Газпромнефть - Центр» представило перечень 25 АЗС, из них 16 расположены в г. Омске (указаны номер и адрес места нахождения) (вх. № 5830э от 14.06.2022), на которых при реализации ООО «Газпромнефть - Центр» СУГ используются товарные знаки ПАО «Газпром нефть» и логотип «Газпромнефть» в оформлении АЗС, а также на картах бонусных программ (программы лояльности «Нам по пути» и топливных картах для корпоративных клиентов), с приложением подтверждающих документов:

- сведений об объемах реализации СУГ на АЗС в г. Омске и Омской области за период с 01.01.2022 по 31.05.2022 (Приложение № 1);

- Книги фирменного стиля розничного бренда сети АЗС «Газпромнефть» (далее – КФС) в цветном изображении, четвертая редакция, утверждена 31.12.2016 заместителем генерального директора по корпоративным коммуникациям (Приложение № 2);

- цветных фотоснимков внешнего вида автозаправочных станций, с элементами бренда АЗС в г. Омске, на которых реализуется СУГ (Приложение № 3).

Пояснения ООО «Газпромнефть - Центр» об оформлении АЗС сети «Газпромнефть» в едином стиле, в соответствии со стандартами бренда; об использовании товарных знаков ПАО «Газпром нефть» в соответствии с КФС, перечень используемых товарных знаков и логотипа «Газпромнефть», способы их использования, аналогичны вышеизложенным пояснениям ООО «Газпромнефть - Региональные продажи».

Как следует из КФС и Лицензионного договора на использование товарных знаков № ГПН-12/24000/02733/Д от 01.08.2012, заключенного между ООО «Газпромнефть - Центр» и ПАО «Газпром нефть» (с дополнительным соглашением № 9 от 28.12.2019), для идентификации розничного бренда сети АЗС «Газпромнефть» при реализации топлива и сопутствующих товаров на АЗС сети «Газпромнефть», используются изображения (фотоснимки в тексте пояснений) товарных знаков и логотипа, перечень номеров которых приведен в пояснениях ООО «Газпромнефть - Региональные продажи»:

- товарного знака Корпоративное пламя № 402376;

- в оформлении АЗС – товарных знаков: № 408555, № 401827, № 422319, № 425116, № 679356; логотипа «Газпромнефть» (свидетельство о регистрации № 402278 от 27.02.2010);

- на топливных картах для корпоративных клиентов – товарных знаков № 612656 от 12.04.2017 и № 514188;

- на картах бонусной программы лояльности «Нам по пути» – товарного знака № 755269.

ООО «Газпромнефть - Центр» является партнером ООО «Газпромнефть –

Региональные продажи» по продвижению программы лояльности «Нам по пути», по маркетинговым мероприятиям по стимулированию продаж товаров и услуг на АЗС сети «Газпромнефть», информация размещается в сети «Интернет» на официальном сайте по адресу: www.gpnbonus.ru (фотоснимок экрана компьютера – в пояснениях).

По информации ООО «Газпромнефть - Центр» (вх. № 11717-ЭП/22 от 25.11.2022) реализация СУГ покупателям на АЗС сети «Газпромнефть» осуществляется ООО «Газпромнефть - Центр» на основании Агентского договора № ГРНЦ-21/20000/0007/Д-ГРП-20/20000/00822/Д от 01.01.2021, на 25 АЗС сети «Газпромнефть» (перечень адресов АЗС приведен в пояснениях). Представлены сведения об объемах реализации СУГ в литрах по данным системы коммерческого учета АЗС (по месяцам года), за период январь - октябрь 2022 года (Приложение № 1).

ООО «Газпромнефть - Центр» вправе использовать для идентификации сети АЗС «Газпромнефть» комбинированный логотип, объединяющий «зажигалку» и слово «газпромнефть» в виде 2-х товарных знаков ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 402278 и 402279 от 27.02.2010, на основании сублицензионного договора с ПАО «Газпром нефть» № ГПН-16/36000/02049/Д от 09.08.2016 (Приложение № 2).

Комиссия отмечает, что по условиям сублицензионного договора № ГПН-16/36000/02049/Д от 09.08.2016 сублицензиату (ООО «Газпромнефть - Центр») предоставлено право использовать товарные знаки ПАО «Газпром» №№ 402278 и 402279 на территории Российской Федерации, в отношении всех товаров и услуг, для которых товарные знаки зарегистрированы (пункты 1.3, 1.4. договора) различными способами (пункт 1.2), в том числе:

- на товарах, 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;
- в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, в рекламе (и другое);
- в сети «Интернет».

Основной вид экономической деятельности ПАО «Газпром нефть», согласно сведениям из ЕГРЮЛ: Торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами (Код ОКВЭД 46.71); дополнительными видами экономической деятельности являются: Добыча нефти (Код ОКВЭД 06.10.1), Добыча нефтяного (попутного) газа (Код ОКВЭД 06.10), Производство нефтепродуктов (Код ОКВЭД 19.20), Торговля оптовая моторным топливом, включая авиационный бензин (Код ОКВЭД 46.71.2), Деятельность агентов по оптовой торговле твердым, жидким и газообразным

топливом и связанными продуктами (Код ОКВЭД 46.12.1) и другие виды деятельности.

В соответствии с выписками из ЕГРЮЛ:

- **основной вид экономической деятельности ООО «Газпромнефть-Региональные продажи»:** Торговля оптовая моторным топливом, включая авиационный бензин (Код ОКВЭД 46.71.2), в числе дополнительных видов экономической деятельности: Торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами (Код ОКВЭД 46.71), Деятельность агентов по оптовой торговле твердым, жидким и газообразным топливом и связанными продуктами (Код ОКВЭД 46.12.1) и другие;

- **основной вид экономической деятельности ООО «Газпромнефть-Центр»:** Торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах (Код ОКВЭД 47.30); дополнительные виды экономической деятельности: Техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств (Код ОКВЭД 45.20.2) и другие.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ участниками/учредителями ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» являются:

- ПАО «Газпром нефть» (размер доли в процентах: 99,990002);

- ООО «Газпромнефть-Центр» (размер доли в процентах: 0,009998).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Газпромнефть-Центр», заявитель (ПАО «Газпром нефть») является участником/учредителем ООО «Газпромнефть-Центр» (размер доли в процентах: 99,933316).

Таким образом, по мнению заявителя и заинтересованных лиц, ПАО «Газпром нефть», ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть-Центр» совместно осуществляют реализацию СУГ под брендом АЗС «Газпромнефть» на территории г. Омска и Омской области.

На заседаниях Комиссии Омского УФАС России представители заявителя и заинтересованных лиц (ООО «Газпромнефть - Центр», ООО «Газпромнефть - Региональные продажи») поддержали доводы заявления и позицию, изложенную в пояснениях, в том числе относительно последствий неправомерного использования ответчиком обозначений товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», в виде угрозы нанесения вреда деловой репутации указанным лицам, а также угрозы причинения каждому из них убытков, и пояснили, что считают:

- недобросовестной конкуренцией использование ответчиком обозначений, сходных до смешения с вышеуказанными товарными знаками и логотипом, в оформлении АЗС ООО «ООГК» стел на АЗС ответчика, а также стел, арендованных ООО «ООГК» у ООО «ЗапСибГаз» на АЗС по адресам: г. Омск, ул. 3-я Молодежная, 16; ул. 1-я Заводская, 14; Омская область,

Омский р-н, в границах Пушкинского сельского округа, 12 км Муромцевского и Пушкинского трактов, дизайн которых выполнен в фирменном стиле АГЗС ООО «ООГК», разработанном в 2017 году по заказу ООО «ООГК»:

- доказанным высокую степень смешения используемых ответчиком обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть», что видно при визуальном сравнении «спорных» обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», сходству их цветового исполнения и подтверждено заключением патентного поверенного, результатами социологического опроса, проведенного по заказу ПАО «Газпром нефть».

Основной вид экономической деятельности ООО «ООГК», согласно выписке из ЕГРЮЛ: Торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах (Код ОКВЭД 47.30); дополнительные виды экономической деятельности: Торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами (Код ОКВЭД 46.71), Техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств (Код ОКВЭД 45.20.2) и другие.

Ответчик (ООО «ООГК») отрицает сходство до смешения обозначений, используемых в оформлении АГЗС ООО «ООГК» в районах Омской области и в г. Омске и на ценовых табло (стелах), переданных в аренду ООО «ООГК» на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз», с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

ООО «ООГК» пояснило (вх. № 4944э от 18.05.2022, вх. № 5227э от 26.05.2022), что использует при реализации СУГ на АГЗС свой товарный знак, зарегистрированный в установленном законом порядке по заявке от 18.05.2022 № 2022732143 в отношении товаров **04** (Топлива и материалы осветленные), **37** (Разработка полезных ископаемых, добыча нефти и газа) **классов МКТУ**.

На заседании Комиссии Омского УФАС России представители ответчика поддержали вышеизложенные доводы ООО «ООГК», при этом уточнили, что товарный знак по заявке ООО «ООГК» № 2022732143 от 18.05.2022 пока не зарегистрирован, но его обозначение на АГЗС используется, по мнению ООО «ООГК», правомерно, учитывая, что правовая охрана товарному знаку предоставляется с момента подачи заявки о регистрации в установленном порядке.

ООО «ООГК» (вх. № 7122 от 20.07.2022) приведено описание обозначений, примененных в дизайне ценовых табло (стел) ООО «ООГК», выполненных в двух вариантах, в сравнении с оформлением стел АЗС «Газпромнефть» (цветные фотоснимки размещены в тексте пояснений).

Ответчик считает, что, исходя из визуального сравнения оформления стел АГЗС ООО «ООГК» и АЗС «Газпромнефть», не усматривается сходства до степени смешения, поскольку:

- обозначения выполнены в разных стилях, изображение языка пламени на верхней части стелы ООО «ООГК» не имеет сходства с суперграфикой ПАО «Газпромнефть» (стилизованное изображение буквы «G» с языком пламени («зажигалка») и размещенным под ним словом «Газпромнефть»);

- стелы ООО «ООГК» оформлены с использованием интенсивного синего и белого цвета, стелы АЗС «Газпромнефть» - синего и белого цвета.

Стелы ООО «ООГК» оформлены стилизованными изображениями «языков» пламени. Ассоциации с «языками» пламени возникают в сознании потребителя, так как ООО «ООГК» на АГЗС, принадлежащих ООО «ООГК», реализует топливо (газ), свойством которого является горение (воспламенение). Использование оттенков голубого и синего цветов ассоциируется с понятием «голубой огонь», «голубое пламя», «газ», а не с «Газпромнефть». Кроме того, изображение графики в виде «огня» используется и иными АЗС в силу специфики осуществляемой ими деятельности (реализация СУГ), и графическое изображение «огня» и «капель топлива» ассоциируется у потребителя с направлением осуществляемой деятельности.

По мнению ООО «ООГК», конструктивные элементы, входящие в состав АГЗС/АЗС, а именно: межколонные коробки и конструкции навеса АГЗС ООО «ООГК» и АЗС «Газпромнефть», имеют различия по конструкции и цветовой гамме. Логотип ООО «ООГК» в виде «огня» синего цвета отличается от логотипа «Газпромнефть» в виде буквы «G» («зажигалка») и слов «газпромнефть/газпром» как графически, так и по цветовому решению. ПАО «Газпромнефть» не представлено бесспорных доказательств наличия сходства словесных и графических обозначений ООО «ООГК» с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Газпромнефть».

ООО «ООГК» (вх. №№7845э, 7877э от 10.08.2022; вх. № 11371-ЭП/22 от 17.11.2022) реализует СУГ для заправки автотранспортных средств на:

- АГЗС, принадлежащих ООО «ООГК»:
 - 26 АГЗС ООО «ООГК» в муниципальных районах Омской области;
 - 2 АГЗС в г. Омске (по ул. Королева, 17 и пр. Мира, 177);
- АГЗС, расположенной в г. Омске по ул. Гашека, 28/ул. Машиностроительная, 81А (далее также: ул. Гашека, 28), находящейся в пользовании ответчика на праве аренды:

- по договору аренды № 90Ар от 01.09.2020, заключенному с ИП <...> (1/2 часть АГЗС передана по Акту приема-передачи от 01.09.2020;

- по договору аренды № 01-03/2021 от 01.03.2021, заключенному с ИП <...>(1/2 часть АГЗС передана по Акту приема-передачи от 01.03.2021),

договоры являются действующими.

Решение разработать свой фирменный дизайн стелы с ценовой политикой было принято руководством ООО «ООГК» осенью 2017 года, в связи с чем 02.10.2017 между ООО «ООГК» и ООО «Бест-Маркетинг» был заключен Договор № 02102017-1, по условиям которого (пункт 1.1.) Заказчик (ООО «ООГК») поручает, а Исполнитель (ООО «Бест-Маркетинг») обязуется выполнить работы и оказать услуги по разработке дизайна элемента фирменного стиля - стелы для АГЗС Заказчика в соответствии с дополнительным соглашением № 1 к Договору № 02102017-1. Дизайн был разработан, результат работ передан ООО «ООГК» по Акту № 51 от 16.10.2017 (фотоснимок стелы с ценовой политикой приложен).

Позднее, на основании Договора подряда № 58 от 21.09.2020 (пункты 1.1, 1.2, 2.1.), заключенного ООО «ООГК» с ООО «Рекламно-производственная компания», по заказу ООО «ООГК» были выполнены работы по изготовлению и монтажу рекламного оборудования на АГЗС, расположенной по адресу: г. Омск, ул. Гашека, д. 28 (описание работ и фотоснимок – в Приложении № 1 к Договору № 58. В соответствии с пп.2 п.1 Приложения № 1, срок выполнения работ – до 15.11.2020), что подтверждается Актом приема - передачи выполненных работ (без даты) в ноябре 2020 года к Договору № 58 от 21.09.2020 (наименование выполненных работ/услуг: навесная группа с рекламным оформлением; здание модульной операторной с рекламным оформлением; стела ценовая на 1-й вид топлива).

Таким образом, дизайн стелы с ценовой политикой был разработан в 2017 году, общий вид АГЗС – в 2020 году, и используется только на одной АГЗС ООО «ООГК», расположенной по адресу: г. Омск, ул. Гашека, д. 28.

На заседаниях Комиссии Омского УФАС России представители ответчика поддержали вышеизложенные доводы ООО «ООГК». Пояснили, что дизайн стел, арендуемых ООО «ООГК» на основании договора аренды рекламного места от 15.09.2021 на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз», расположенных по адресам:

- г. Омск, ул. 3-я Молодежная, 16 и ул. 1-я Заводская, 14;

- Омская область, Омский р-н, в границах Пушкинского сельского округа, 12 км Муромцевского и Пушкинского трактов,

выполнен в фирменном стиле АГЗС ООО «ООГК», разработанном в 2017 году ООО «Бест-Маркетинг» по заказу ООО «ООГК», на основании Договора № 02102017-1 от 02.10.2017.

По информации ООО «ООГК», ценовые табло (стелы), оформленные в стиле

АГЗС «ООГК», были изготовлены и установлены на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» в сентябре 2021 года, что подтверждено Актом № 100320-00004 от 17.09.2021 (копия приложена).

На данных АГЗС реализация СУГ осуществляется ООО «ЗапСибГаз» по договору комиссии № 0104/18 от 01.04.2018, заключенному с ООО «ООГК». По условиям Договора комиссии № 0104/18 от 01.04.2018, Комиссионер (ООО «ЗапСибГаз») обязуется по поручению Комитента (ООО «ООГК») за вознаграждение совершать сделки по продаже газа в бытовых газовых баллонах на 3-х АГЗС по вышеуказанным адресам. За выполнение услуг по продаже газа в бытовых газовых баллонах Комитента Комиссионер получает комиссионное вознаграждение в размере 7,8 % от стоимости проданного товара (пункт 1.2 Договора). Доход от реализации газа в бытовых газовых баллонах на вышеуказанных АГЗС, принадлежащих ООО «ЗапСибГаз» получает ООО «ООГК».

Относительно цели использования ценового табло (стел) на вышеуказанных 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» ответчик пояснил, что рекламное место (стелы с ценовой политикой, выполненные в дизайнерском стиле ООО «ООГК») используется ООО «ООГК» для информирования потребителей о том, что на АГЗС ООО «ЗапСибГаз» реализуется товар ООО «ООГК» - газ в бытовых баллонах, и для продвижения реализуемого этого товара. ООО «ООГК» на АГЗС ООО «ЗапСибГаз» не осуществляет деятельность по реализации СУГ для заправки транспортных средств (вх. № 11713-ЭП/22 от 24.11.2022).

Ответчиком представлены пояснения, документы и фотоснимки АГЗС (вх. № 11822/2022 от 28.11.2022), в том числе:

- копии 10-ти Актов выполненных ООО «Бест-Маркетинг» работ по оформлению стел по заказу ООО «ООГК» (Приложение № 1);
- 19 фотоснимков АГЗС ООО «ООГК» (фотоснимки в цветном изображении, пронумерованы; на обратной стороне фотоснимков выполнена запись об адресе АГЗС), на которых стелы и конструкции с информацией для потребителей, установленные вместо стелы (далее – информационные стенды) оформлены спорными обозначениями, а именно: композицией из нескольких графических элементов в виде стилизованного изображения «языков» пламени и (или) обозначением, заявленным ООО «ООГК» на регистрацию Роспатентом (Приложение № 2);
- перечень АГЗС ООО «ООГК», с указанием номера и адреса места нахождения 19 АГЗС в городе Омске и районах Омской области, на которых размещено обозначение, заявленное ООО «ООГК» к регистрации Роспатентом:

1. Омская область, г. Омск, ул. Гашека д. 28 (стела установлена в ноябре 2020 года).

2. Омская область, г. Омск, пр. Мира д. 177.

3. Омская область, Азовский немецкий национальный муниципальный район с. Азово, 300 м. от здания АЗС ул. Советская 123 по направлению на Северо-Восток.
4. Омская область, Большереченский муниципальный район, р.п. Большеречье, ул. Индустриальная, д. 2 (стела установлена в июле 2020 года, что подтверждается Актом № 20720-0004 от 02.07.2020).
5. Омская область, Горьковский муниципальный район, с. Горьковское, ул. Комарова д. 10 (стела установлена в 2021 году).
6. Омская область, Исилькульский муниципальный район, г. Исилькуль, трасса Омск-Петропавловск-Челябинск перекресток с дорогой Исилькуль-Называевск (стела установлена в июне 2020 года, что подтверждается Актом № 290620-00003 от 29.06.2020);
7. Омская область, Калачинский муниципальный район, г. Калачинск, ул. Омская д.95 (стела установлена в октябре 2021 года, что подтверждается Актом № 311021-00005 от 31.10.2021).
8. Омская область, Колосовский муниципальный район, с. Колосовка, ул. Заречная д.77 (стела установлена в августе 2020 года, что подтверждается Актом № 310820-00006 от 31.08.2020).
9. Омская область, Омский муниципальный район, с. Лузино, ул. Мира, д.10.
10. Омская область, Марьяновский муниципальный район, р.п. Марьяновка, ул. Южная д. 2В (стела установлена в январе 2020 года, что подтверждается Актом № 310120-00005 от 31.01.2020).
11. Омская область, Марьяновский муниципальный район, р.п. Марьяновка, пересечение автодорог Марьяновка-Любино трасса Омск-Челябинск (стела установлена в январе 2020 года, что подтверждается Актом № 310120-00005 от 31.01.2020).
12. Омская область, Муромцевский муниципальный район, ул. Лисина, д.178 (стела установлена в феврале 2021года, что подтверждается Актом № 260221-00001 от 26.02.2021).
13. Омская область, Полтавский муниципальный район, примерно 30 м по направлению на северо-восток от ориентира: д. Черноморка (стела установлена в январе 2020 года, что подтверждается Актом № 300120-00001 от 30.01.2020).
14. Омская область, Русско-Полянский муниципальный район, р.п. Русская Поляна, пер. Промышленный, д. 2А (стела установлена весной 2021 года).
15. Омская область, Тарский муниципальный район, г. Тара, ул. Транспортная, д. 19 (стела установлена в июле 2020 года, что

подтверждается Актом № 20720-0004 от 02.07.2020).

16. Омская область, Шербакульский муниципальный район, р.п. Шербакуль, 90 м от «Автозапчасти» в северном направлении (стела установлена в сентябре 2020 года, что подтверждается Актом № 170920-00001 от 17.09.2020).

17. Омская область, Тюкалинский муниципальный район, г. Тюкалинск, ул. Кирова, д. 79 (стела установлена в марте 2021 года, что подтверждается Актом № 230321-00002 от 23.03.2021).

18. Омская область, **Таврический муниципальный район**, с. Сосновское, ул. Циолковского, д.25 (на стеле **не размещено обозначение**, заявленное ООО «ООГК» к регистрации Роспатентом).

19. Омская область, Большеуковский муниципальный район, с. Аев, 142 м на юго-запад от здания АЗС-48 (стела установлена в январе 2021 года, что подтверждается Актом № 250121-00002 от 25.01.2021);

- перечень 31 АЗС, на которых ООО «ООГК» осуществляется розничная торговля СУГ для заправки транспортных средств (сведения приведены ниже в таблицах 1 и 2) и сведения о реализации СУГ для заправки транспортных средств на АЗС ООО «ООГК» с ноября по декабрь 2020 года и с июня по ноябрь 2022 года (период указан в дополнение к информации о периоде реализации СУГ на АЗС ООО «ООГК», представленной в Омское УФАС России при проведении анализа состояния конкуренции), с указанием объемов реализации СУГ для заправки транспортных средств по каждой АЗС (литры, рубли) ежемесячно (Приложение № 3).

Лицом, располагающим сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах дела – **Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент)** представлены пояснения ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (вх. № 5898 от 15.06.2022; вх. № 7147э от 21.07.2022) о том, что зарегистрированных товарных знаков на имя ООО «Омская областная газовая компания» (ОГРН 1095517000369) не выявлено, от имени данного общества 18.05.2022 подана заявка № 2022732143 на регистрацию товарного знака, которая находится на этапе формальной экспертизы заявки на товарный знак, делопроизводство по рассмотрению заявки не завершено (копии материалов по заявке приложены). По результатам экспертизы заявленного обозначения Роспатент принимает решение о государственной регистрации товарного знака или об отказе в её регистрации, в соответствии с пунктом 2 статьи 1499 ГК РФ. Информация о состоянии делопроизводства по заявке № 2022732143 размещена в свободном доступе на сайте Роспатента в сети «Интернет» в разделе «Информационные ресурсы Роспатента»/«Открытые реестры» на странице <https://new.fips.ru/registers-web>.

В заявке № 2022732143 приведено описание обозначения, заявленного ООО «ООГК» на регистрацию как изобразительный товарный знак в цветном исполнении (цвет или цветовое сочетание: белый, голубой, синий):

- «Заявленное обозначение состоит из изобразительного элемента, представляющего собой голубой круг, обведенный белым контуром. В центре круга находится синий элемент, похожий на язык пламени, обрамленный белым цветом по контуру».

Перечень товаров, в отношении которых ООО «ООГК» испрашивается регистрация знака, структурированных по классам Международной классификации товаров и услуг (МКТУ):

- 04 – топлива и материалы осветительные;

- 37 – разработка полезных ископаемых, добыча нефти, газа.

В связи с подачей ООО «ООГК» заявки № 2022732143, ПАО «Газпром нефть» обратилось в Роспатент с письмом от 06.06.2022 о несоответствии заявленного обозначения требованиям законодательства. По мнению ПАО «Газпром нефть», потенциальная регистрация указанного изобразительного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 04 и 37 классов МКТУ будет противоречить положениям подпункта 1 пункта 3, пункта 6 статьи 1483 ГК РФ.

В данном письме содержится изображение используемых товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» (Таблица 1), номер регистрации: 603357, 471032, 402376, 402279, 402281, 441094, 441095, 441175, 441154, 402278, 402280, зарегистрированных в отношении товаров и услуг, в том числе 04 и 37 классов МКТУ.

По мнению ПАО «Газпром нефть», при сравнительном анализе заявленного по заявке № 2022732143 изобразительного обозначения и изобразительной части указанных в Таблице 1 товарных знаков ПАО «Газпром нефть» можно выявить признаки их графического сходства, которые создают риск смешения товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и заявленного на регистрацию обозначения, а именно: сходные внешняя форма; смысловое значение; вид и характер изображений; сочетание цветов и тонов.

Заявленное к регистрации по заявке № 2022732143 обозначение и изобразительные элементы товарных знаков ПАО «Газпром» и ПАО «Газпром нефть» представляют собой стилизованные изображения горящего пламени, выполненные в сочетании белого и оттенков синего и голубого цветов. С учетом широкой известности среди потребителей товаров и услуг 04 и 37 классов МКТУ ПАО «Газпром» и ПАО «Газпром нефть» и в силу вышеуказанных признаков визуального сходства заявленное обозначение может восприниматься как вариант товарных знаков обществ, с которыми ООО «ООГК» никак не связано: ПАО «Газпром» и ПАО «Газпром нефть».

В заседании 17.11.2022 представитель ответчика пояснила, что ООО «ООГК» получено Уведомление ФИПС о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 31.08.2022 (копия приложена к пояснениям вх. № 11371-ЭП/22 от 17.11.2022).

Из Уведомления ФИПС следует, что в результате проведенной экспертизы установлено сходство до степени смешения с серией товарных знаков и обозначений, зарегистрированных/заявленных на регистрацию в отношении товаров и услуг 04, 37, однородных заявленным товарам и услугам 04, 37 классов МКТУ:

- ПАО «Газпром нефть», в том числе номер свидетельства: 0755269 (приоритет 10.10.2018), 0612656 (приоритет 20.04.2016), 0422319 (приоритет 24.12.2009);

- ПАО «Газпром», в том числе номер свидетельства: 0402278 (приоритет 21.08.2009).

Комиссия отмечает, что обозначения данных товарных знаков используются при реализации СУГ для заправки автотранспортных средств на автомобильных заправочных станциях сети АЗС «Газпромнефть» на территории Омской области (включая город Омск).

По информации **ООО «ЗапСибГаз»** (вх. № 5562 от 03.06.2022), данное общество является владельцем переданных ему во временное пользование по договорам аренды АЗС, расположенных по адресам:

- г. Омск, ул. 3-я Молодежная, 16; ул. 1-я Заводская, 14;

- Омская область, Омский р-н, в границах Пушкинского сельского округа, 12 км Муромцевского и Пушкинского трактов,

на которых ООО «ЗапСибГаз» (Комиссионер) за вознаграждение совершает сделки по реализации СУГ в бытовых газовых баллонах по поручению ООО «ООГК» (Комитента), на основании договора комиссии № 0104/18 от 01.04.2018.

Стелы на данных 3-х АЗС переданы ООО «ООГК» в пользование на основании договора аренды рекламного места от 15.09.2021 (пункт 1.1.), заключенного между ООО «ЗапСибГаз» и ООО «ООГК», по Акту приема-передачи от 15.09.2021.

Согласно пункту 7.1.1 договора аренды рекламного места от 15.09.2021, Арендатор имеет право устанавливать свою фирменную вывеску на объекте при условии, что ее дизайн, стиль, размеры и расположение будут соответствовать требованиям, предъявляемым действующим законодательством к рекламе.

По мнению ООО «ЗапСибГаз», дизайн фирменной вывески соответствует требованиям действующего законодательства к такой информации. Кроме того, никто из посетителей вышеуказанных АГЗС не высказывался о возможном сходстве изобразительных обозначений на стеле ООО «Омская областная газовая компания» с товарными знаками ПАО «Газпромнефть».

ООО «ЗапСибГаз» не принималось решение об оформлении ценовых табло (стел) на 3-х АГЗС по вышеуказанным адресам; стелы были оформлены ООО «ООГК» в собственном стиле, без «привязки» к товарным знакам ПАО «Газпром нефть».

Дополнительно ООО «ЗапСибГаз» пояснило (вх. № 11870-ЭП/22 от 29.11.2022), что вывеска на фасаде (наружной стене) АГЗС, расположенной по адресу: г. Омск, ул. 1-я Заводская, 14, с информацией о наименовании юридического лица (ООО «ЗапСибГаз») и режиме работы АГЗС была обновлена ООО «ЗапСибГаз» в сентябре 2021 года, без оформления документов.

В правом нижнем углу данной вывески размещено обозначение, состоящее из композиции элементов кластерной графики голубого и синего цвета на белом фоне, идентичное размещенному на стеле данной АГЗС, переданной ООО «ЗапСибГаз» в аренду ООО «ООГК». Таким образом, стиль оформления данной вывески на АГЗС ООО «ЗапСибГаз» согласуется с дизайном стелы, оформленной ООО «ООГК».

На стеле каждой АГЗС ООО «ЗапСибГаз», расположенных по адресам:

- г. Омск, ул. 3-я Молодежная, 16; ул. 1-я Заводская, 14;

- Омская область, Омский р-н, в границах Пушкинского сельского округа, 12 км Муромцевского и Пушкинского трактов,

размещается информация о стоимости реализуемого ООО «ЗапСибГаз» СУГ для заправки автотранспортных средств, приобретенного у ООО «Ситэк» по Договору поставки № 026П от 01.04.2020.

Письмом от 06.12.2022 ООО «ЗапСибГаз» сообщило Комиссии о смене вывесок на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» по вышеуказанным адресам (фотоснимки, товарный чек ООО ПЦ «Махаон» от 02.12.2022 приложены). Представитель ООО «ЗапСибГаз» пояснила на заседании Комиссии, что данные вывески были оформлены в одном стиле. Подтвердила, что ООО «ЗапСибГаз» на данных АГЗС реализует СУГ для заправки транспортных средств, а также товар ООО «ООГК» – газ в баллонах для бытовых нужд. На ценовом табло (стеле) АГЗС ООО «ЗапСибГаз» указана стоимость СУГ для заправки транспортных средств, реализуемого ООО «ЗапСибГаз».

Также ООО «ЗапСибГаз» (вх. № 11870/22 от 29.11.2022) представлен перечень АГЗС на территории Омской области (включая г. Омск), на которых в период с ноября по декабрь 2020 года и с июня по ноябрь 2022 года (период указан

в дополнение к информации, представленной при проведении анализа состояния конкуренции) осуществлялась реализация СУГ для заправки автотранспортных средств, с указанием объемов реализации СУГ для заправки автотранспортных средств по каждой АЗС (литры, рубли) ежемесячно.

Комиссия отмечает, что в данном перечне указаны АЗС «Заводская», «Молодежная» и «Пушкино», на которых стелы, оформленные ООО «ООГК» в едином стиле АЗС ООО «ООГК», переданы ООО «ООГК» в аренду.

В материалах антимонопольного дела имеются 2 служебные записки, оформленные по результатам выезда сотрудников Омского УФАС России на АЗС ООО «ООГК»:

- 19.04.2022 на АЗС, с целью получения дополнительной информации по заявлению ПАО «Газпром нефть» в отношении ООО «ООГК» и ООО «ЗапСибГаз», в ходе которого было сделано 11 фотоснимков АЗС, расположенных по адресам: г. Омск, ул. Гашека, 28/ул. Машиностроительная, 81А; ул. 3-я Молодежная, 16; ул. 1-я Заводская, 14 (цветные фотоснимки АЗС приложены);

- 16.11.2022 на АЗС ООО «ЗапСибГаз» по адресу: ул. 1-я Заводская, 14, оборудованную ценовым табло (стелой) с информационной политикой, которая передана в аренду ООО «ООГК» как рекламное место. В ходе выезда сделано 4 фотоснимка АЗС и стелы, режимной вывески у входа в помещение данной АЗС (цветные фотоснимки АЗС приложены). Установлено, что на стеле размещено обозначение, заявленное ответчиком в Роспатент на регистрацию товарного знака (заявка № 2022732143). Кроме этого, стела и режимная вывеска оформлены элементами кластерной графики, имеющими визуальное сходство с элементами товарных знаков ПАО «Газпром нефть» по своей форме и использованию голубого, синего, белого цвета.

Относительно сходства обозначений, используемых ответчиком в своей предпринимательской деятельности по реализации СУГ на АЗС, с товарными знаками заявителя (ПАО «Газпром нефть»), в материалы настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства также представлены заключения специалистов и результаты опроса потребителей.

Так, ПАО «Газпром нефть» в материалы антимонопольного дела представлено (вх. № 5953э от 16.06.2022) Заключение патентного поверенного по установлению сходства обозначений, используемых ООО «ООГК», с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» (Заказчик) № 2406-986416 от 15.06.2022, выполненное ООО

«Юридическая фирма Городисский и партнеры» (г. Москва, ул. Большая Спасская, д. 25, стр. 3) (вх. № 5953э от 16.06.2022) по Договору возмездного оказания услуг № 22-1560/LEG от 14.06.2022 (далее также – Заключение № 2406-986416 от 15.05.2022, Заключение патентного поверенного), по заказу ПАО «Газпром нефть», в данном заключении поименовано как Заказчик.

Заключение содержит: перечень нормативно-правовых актов, использованных при его подготовке (стр. 5-6), и состоит из трех разделов: общая часть, аналитическая часть, ответы на поставленные вопросы.

В разделе I «Общие положения» указаны сведения о том, что ООО «Юридическая фирма Городисский и партнеры» (далее также «Городисский и партнеры») - крупнейшая в России юридическая фирма в области интеллектуальной собственности (практика с 1959 года), в штате которой работают около 450 сотрудников, из них 130 евразийских и российских патентных поверенных, юристов и экономистов. Патентные поверенные «Городисский и партнеры» являются членами, в том числе: Международной ассоциации по охране промышленной собственности, Международной ассоциации патентных поверенных, Международной ассоциации по товарным знакам, Гильдии компаний в сфере интеллектуальной собственности при Московской Торгово-Промышленной палате. Опыт патентных поверенных и юристов «Городисский и партнеры» позволяет на высоком профессиональном уровне представлять интересы крупнейших российских и западных компаний в судебных спорах, административных и иных разбирательствах.

Заключение № 2406-986416 от 15.05.2022 подготовлено патентным поверенным <...> (далее также Исполнитель), полномочия которой подтверждены копией Свидетельства патентного поверенного, выданного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, согласно которому она зарегистрирована в Реестре патентных поверенных Российской Федерации 16.12.2016 № 1847, специализация: товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товара (Приложение № 2 к заключению).

Комиссия отмечает, что в приведенном ниже тексте Заключения патентного поверенного нижним подчеркиванием выделены номера товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», указанные в заявлении и пояснениях ПАО «Газпром нефть» и заинтересованных лиц, и которые правомерно используются ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть - Центр» при реализации СУГ на АЗС на территории Омской области (в том числе города Омска).

Как следует из Заключения № 2406-986416 от 15.05.2022, в распоряжение патентного поверенного были предоставлены:

- материалы Заказчика в виде фотографий внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» (Приложение № 1 к заключению);

- сведения о заявке № 2022732143 с датой приоритета с 18.05.2022 на регистрацию изобразительного товарного знака (изображение приведено) на имя ООО «Омская областная газовая компания», опубликованные в открытом реестре заявок на регистрацию товарного знака и знака обслуживания сайта ФИПС (www1.fips.ru);

- сведения о товарных знаках (знаках обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230.

опубликованные в открытом реестре товарных знаков и знаков обслуживания сайта ФИПС (www1.fips.ru);

- открытые источники информации (Интернет).

Для анализа и подготовки Заключения № 2406-986416 от 15.05.2022 перед Исполнителем были поставлены следующие вопросы:

1). Имеется ли сходство до степени смешения между обозначением, используемым ООО «Омская областная газовая компания» в виде внешнего вида АЗС и обозначениями, используемыми в составе дизайна АЗС, с товарными знаками (знаками обслуживания)

ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434,

578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230 ?

2). Имеется ли сходство до степени смешения между изобразительным обозначением, заявленным на регистрацию на имя ООО «Омская областная газовая компания» по заявке № 2022732143, с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376?

3). Являются ли однородными товары и услуги, в отношении которых используются объемное комбинированное обозначение в виде внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» и обозначения в составе дизайна АЗС с товарами и услугами, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки (знаки обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230 ?

4). Являются ли однородными товары и услуги, в отношении которых подано на регистрацию изобразительное обозначение по заявке № 2022732143 на имя ООО «Омская областная газовая компания», с товарами и услугами, в

отношении которых зарегистрированы товарные знаки (знаки обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376?

Как следует из Заключения патентного поверенного (страницы 6 – 11, пункты 1-8 раздела II «Аналитическая часть»), при проведении исследования было принято во внимание следующее:

1. Основным нормативным правовым актом, регулирующим отношения, связанные с товарными знаками и обозначениями в качестве товарных знаков, является Часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

2. Вопросы, связанные с определением степени сходства обозначений и/или товарных знаков, регламентируются Правилами составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденными Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (далее – Правила).

3. Методические подходы к определению степени сходства обозначений и/или товарных знаков содержатся в Руководстве по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов, утвержденном Приказом Федеральной службы по интеллектуальной собственности, ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 20.01.2020 № 12 (далее – Руководство).

4. Внешний вид автозаправочной станции (далее - АЗС) ООО «Омская областная газовая компания» представляет собой объемное комбинированное обозначение в виде композиции из элементов АЗС, состоящей из операторного помещения, колонок для раздачи горючего топлива с навесом, информационного табло (стелы), выполненных преимущественно в сочетании синего, белого и голубого цветов.

5. Изображение информационного табло АЗС (далее - стела АЗС), используемого

ООО «Омская областная газовая компания», является объемным комбинированным обозначением, представляющим собой композицию из вертикально ориентированной прямоугольной фигуры, разделенной по кривой белым и синим цветом на две части. В белой верхней части размещены словесные элементы «Омская областная газовая компания», «ГАЗ», «ОБМЕН БАЛЛОНОВ», элемент «15.95» на фоне черного прямоугольника, а также изобразительное обозначение в виде стилизованного изображения пламени, выполненного синим и белым цветами и вписанного в голубой круг.

В нижней синей части стелы размещен элемент «АГЗС» и изобразительный элемент в виде композиции из четырех продолговатых фигур белого и голубого цвета в виде стилизованных изображений языков пламени.

6. Изобразительное обозначение, заявленное по заявке № 2022732143 с датой приоритета 18.05.2022 на имя ООО «Омская областная газовая компания» в отношении товаров 04 класса МКТУ «топлива и материалы осветительные» и услуг 37 класса МКТУ «разработка полезных ископаемых, добыча нефти и газа», представляет собой стилизованное изображение пламени, выполненного синим и белым цветами и вписанного в голубой круг.

7. Товарные знаки (знаки обслуживания) по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448 и общеизвестный товарный знак по свидетельству № 230, зарегистрированные на имя ПАО «Газпром нефть» (далее - товарные знаки Заказчика) в отношении, в том числе, товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ, представляют собой следующие обозначения (страница 8-11 Заключения патентного поверенного):

№ регистрации	Описание
485195	Изобразительное обозначение, состоящее из сочетания выполненных на белом фоне продолговатых разновеликих синих и голубых фигур с выпуклыми сторонами и заостренными концами, внешне напоминающих языки пламени и сливающихся в нижней части обозначения с синим прямоугольником, на фоне которого размещены две фигуры в виде стилизованных латинских букв G, выполненных с градиентным цветовым переходом от желтого к оранжево-желтому, оранжевому и красному цветам, а также три продолговатых элемента в форме лепестков красного, оранжевого и серого цвета.
618729	Изобразительное обозначение, представляющее собой композицию из сочетания продолговатых разновеликих синих фигур, внешне напоминающих языки пламени, и тонкой синей горизонтальной полосы, размещенных на фоне мозаичной прямоугольной фигуры с закругленными углами, состоящей из сочетания белых, голубых и синих мелких фрагментов неправильной многоугольной формы, и обрамленной тонкой черной рамкой по внешнему контуру.
<u>577434</u>	Изобразительное обозначение, представляющее собой композицию из 4-х разных по размеру параллелограммов с парой закругленных углов, образованных сочетанием тонких белых и голубых полос с цветовым переходом голубых полос от светло-голубого до темно-голубого, создающим эффект

	объемности фигур.
<u>578255</u>	Изобразительное обозначение, представляющее собой композицию из двух синих и двух темно-голубых параллелограммов с парой закругленных углов, разных по размеру и размещенных на белом фоне.
<u>422319</u>	Изобразительное обозначение, представляющее собой композицию из сочетания продолговатых голубых и синих фигур разного размера в виде стилизованных языков пламени, выполненных на белом фоне.
<u>408555</u>	Изобразительное обозначение, представляющее собой композицию из сочетания продолговатых синих и голубых фигур разного размера в виде стилизованных языков пламени.
<u>446760</u>	Цветовой товарный знак, представляющий собой комбинацию синего; ярко-голубого и белого цветов.
<u>402376</u>	Изобразительное обозначение, образованное сочетания одной синей и трех голубых неправильных фигур, выполненных на белом фоне и в целом образующих стилизованное изображение языка пламени.
<u>679356</u>	Изобразительное обозначение, представляющее собой композицию из сочетания продолговатых голубых и белых фигур разного размера в виде стилизованных языков пламени, выполненных на синем фоне.
<u>382925</u>	Объемное комбинированное обозначение, представляющее собой изображение информационного табло (стелы) в форме вертикально вытянутого прямоугольника с двумя закругленными углами, разделенного на две части белым и синим цветом, граница раздела выполнена в виде сочетания продолговатых фигур в форме стилизованных языков пламени. По центру обозначения размещены пять черных прямоугольников с цифрами и пятью лепестками слева желтого, красного, зеленого, серого и голубого цвета.
<u>557396</u>	Изобразительное обозначение, представляющее собой изображение информационного табло (стелы), представляющего собой сложную композицию, образованную сочетанием двух белых неправильных четырехугольников с закругленным верхним углом слева и синей фигуры с зигзагообразным верхним краем и округлым нижним. Части обозначения разделены серым и черным контурами.
<u>230</u>	Объемное комбинированное обозначение, воспроизводящее внешний вид АЗС, включающее в себя навес, имеющий опоры, между стойками которых изображены топливно-раздаточные колонки, одноэтажное здание магазина, торцевая часть которого частично остеклена, а за

	<p>полупрозрачным стеклом видны разноцветные витрины, стелу, расположенную на переднем плане, на которой изображены четыре прямоугольных дисплея для размещения информации в виде четырех цифр. Перед навесом изображена малая стела, повторяющая форму большой стелы, со стрелкой, указывающей вправо.</p> <p>Аналогичная стела изображена на заднем плане левее от большой стелы возле магазина. Стрелка на второй малой стеле указывает влево. Слева от магазина изображены три развевающихся флага: два белых и синий, расположенный между белыми флагами. На флагах, опорах навеса, торцевой части фриза и на большой стеле изображена графика (каплевидные ответвления синего и голубого цветов).</p>
395503	Объемное комбинированное обозначение, воспроизводящее внешний вид АЗС, включающее в себя стелу, навес с топливно-раздаточными колонками и магазин.
486879	Объемное комбинированное обозначение, воспроизводящее внешний вид АЗС, включающее в себя большую стелу, малую стелу, навес с топливно-раздаточными колонками и магазин.
561201	Объемное комбинированное обозначение, воспроизводящее внешний вид АЗС, включающее в себя стилизованное изображение стелы, навеса с топливно-раздаточными колонками и магазина.
506664	Объемное комбинированное обозначение, воспроизводящее внешний вид АЗС, включающее в себя изображение навесов и топливно-раздаточных колонок.
735448	Объемное комбинированное обозначение, воспроизводящее внешний вид АЗС, включающее в себя изображение навеса с топливно-раздаточными колонками и магазина.

8. Товарные знаки (знаки обслуживания) по свидетельствам №№ 639382, 603357, 471032, зарегистрированные на имя ПАО «Газпром», 197229, Санкт-Петербург, вн.тер. г. Муниципальный округ Лахта-Ольгино, пр-кт Лахтинский, д. 2, к. 3, стр. 1 (ИНН 7736050003, КПП 781401001, ОГРН 1027700070518), являющегося основным акционером и держателем 95,68 % акций Заказчика (далее - ПАО «Газпром»), в отношении в том числе товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ и представляющие собой следующие обозначения (далее - товарные знаки ПАО «Газпром»):

№ регистрации	Описание
639382	Цветовой товарный знак, представляющий собой комбинацию синего (PANTONE 300 CV) и белого цветов.

603357	Изобразительное обозначение в виде сочетания стилизованной латинской буквы G и факела, выполненных белым цветом на фоне синего вертикально ориентированного прямоугольника.
471032	Изобразительное обозначение в виде сочетания стилизованной латинской буквы G и факела, выполненное голубым и белым цветами.

Оценка **сходства обозначений** изложена в пункте 2.1. раздела II Заключения патентного поверенного, и произведена с учетом пунктов 7, 7.1., 7.1.2.2. Руководства.

Из Заключения патентного поверенного (стр. 14-15) следует: анализ приведенного выше перечня товарных знаков Заказчика и держателя свыше 95% его акций (ПАО «Газпром») свидетельствует о том, что они образуют серию товарных знаков, объединенных общими элементами и единым творческим замыслом с использованием фирменного цветового сочетания, а именно:

- объемных комбинированных товарных знаков по свидетельствам №№ 395503, 486879, 561201, 506664, 735448 и общеизвестного объемного комбинированного товарного знака АЗС Заказчика по свидетельству № 230, воспроизводящих изображение АЗС Заказчика;

- объемного комбинированного и изобразительного товарных знаков по свидетельствам №№ 382925, 557396, представляющих собой изображение информационного табло (стелы) как части АЗС Заказчика;

- изобразительного и цветовых товарных знаков по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, повторяющих фрагменты АЗС Заказчика и АЗС ПАО «Газпром».

Фирменное цветовое решение товарных знаков Заказчика и ПАО «Газпром» характеризуется выполнением элементов товарных знаков с использованием сочетания белого и синего цветов, а также различных оттенков голубого цвета.

Оценка сходства **объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС**, используемого ООО «Омская областная газовая компания», с объемными комбинированными товарными знаками Заказчика по свидетельствам №№ 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230 (подпункт 2.1.1 пункта 2.1 раздела II Заключения патентного поверенного, стр. 15-18) произведена с учетом пункта 7.1.2.2. Руководства.

Поскольку объемное комбинированное обозначение внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» содержит характерную для АЗС форму, являющуюся традиционной, применяемой различными лицами, оказывающими услуги автозаправочных станций, а также в связи с тем, что в объемных комбинированных товарных знаках Заказчика по свидетельствам №№ 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, в также в объемном комбинированном общеизвестном товарном знаке по свидетельству № 230, форма АЗС включена в их состав в качестве не охраняемого элемента, то основной индивидуализирующий элемент, выполняющий различительную функцию в сравниваемых обозначениях – цветовые решения и композиционное цветовое построение, тогда как форма АЗС и входящих в состав АЗС элементов имеет второстепенное значение.

Именно цветовые решения и особенности композиционного построения в сравниваемых обозначениях акцентируют на себе внимание при их визуальном восприятии, и они легче всего запоминаются.

Сравнительный анализ обозначений ООО «Омская областная газовая компания» с объемными комбинированными и изобразительными товарными знаками Заказчика, проведенный с учетом положений Правил, Рекомендаций и Руководства, позволяет сделать вывод о том, что **объемное комбинированное обозначение, представляющее внешний вид АЗС ООО «Омская областная газовая компания», имеет аналогичное цветовое и композиционное решение с объемными комбинированными товарными знаками Заказчика, по свидетельствам №№ 395503, 486879, 561201, 506664, 735448 и общеизвестным объемным комбинированным товарным знаком по свидетельству № 230.**

Цветовое решение объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» представлено сочетанием белого и синего цвета, а также разных оттенков голубого цвета.

Цветовое решение объемных комбинированных товарных знаков Заказчика по свидетельствам №№ 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230 характеризуется преобладанием белого, синего и различных оттенков голубого цвета. При этом цветовые решения объемных комбинированных товарных знаков Заказчика характеризуются цветовой преемственностью с фирменным стилем визуальных объектов в составе АЗС Заказчика.

Также на восприятие сравниваемых обозначений оказывает влияние характер и состав композиционного построения.

Композиционное построение объемных комбинированных товарных знаков Заказчика и объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» характеризуется (страница 17

Заклучения патентного поверенного):

Товарные знаки (знаки обслуживания) Заказчика	Обозначения, используемые ООО «Омская областная газовая компания»
1. Наличием динамичного графического элемента в виде стилизованного изображения языков пламени, повторяющегося в элементах конструкции АЗС Заказчика	
2. Композиционным разделением стелы на 2 части путем выполнения верхней части белым цветом, нижней - синим цветом с включением графического фрагмента в виде стилизованного изображения языков пламени	
3. Выполнением фриза навеса чередованием белого и синего сегментов с включением фрагментов в виде стилизованного изображения языков пламени:	
4. Выполнением дизайна магазина АЗС с преобладанием синего цвета, наличием окон прямоугольной, вертикально ориентированной формы.	

Сопоставительный анализ композиционного цветового и графического построения объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС, используемого ООО «Омская областная газовая компания», с товарными знаками Заказчика позволяет сделать вывод о том, что сравниваемые обозначения имеют сходное композиционное построение, характеризуются подобием цвето-графических концепций.

Согласно пункту 7.3. Руководства, к дополнительным обстоятельствам, которые могут усиливать вероятность смешения товарных знаков потребителем и, следовательно, приводить к выводу о сходстве до степени смешения при оценке сходства товарных знаков, следует относить:

1. высокую различительную способность товарного знака с более ранним приоритетом;
2. известность товарного знака с более ранним приоритетом;
3. наличие серии (линейки) зарегистрированных товарных знаков, сходных с охраняемым товарным знаком с более ранним приоритетом этого же лица;
4. длительность пребывания на рынке товарного знака с более ранним приоритетом;
5. высокую репутацию товарного знака с более ранним приоритетом на рынке.

Наличие общеизвестного объемного комбинированного товарного знака Заказчика по свидетельству № 230 **усиливает вероятность смешения** сравниваемых обозначений, поскольку его известность и репутация были приобретены в результате длительного интенсивного использования, инвестирования компанией Заказчика в его продвижение на рынке, производством товаров и оказанием услуг высокого качества, вследствие чего товарным знаком приобретена высокая степень узнаваемости.

Принимая во внимание результаты вышеизложенного анализа, можно сделать вывод о том, что **объемное комбинированное обозначение внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» является сходным до степени смешения с серией объемных комбинированных товарных знаков Заказчика по свидетельствам №№ 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230**, поскольку они ассоциируются друг с другом в целом и производят аналогичное общее впечатление, вследствие чего обозначения ООО «Омская областная газовая компания» могут восприниматься как выполненные в стилистической преемственности с ранее зарегистрированными на имя Заказчика товарными знаками.

Оценка сходства **объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС**, используемого ООО «Омская областная газовая компания», с цветовыми товарными знаками Заказчика и ПАО «Газпром» (подпункт 2.1.2 пункта 2.1 раздела II Заключения патентного поверенного, стр. 18-20).

Цветовой товарный знак по свидетельству № 446760 представляет собой комбинацию синего, ярко-голубого и белого цветов.

Цветовой товарный знак по свидетельству № 639382 представляет собой комбинацию синего (PANTONE 300 CV) и белого цветов.

Сходство до степени смешения цветовых товарных знаков Заказчика и товарных знаков ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 446760 и 639382 обусловлено их визуальным вхождением в состав комбинированного обозначения внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» (Комиссия отмечает, что после данного абзаца в тексте заключения размещен цветной фотоснимок АЗС ООО «ООГК» по адресу: г. Омск, ул. Гашека, 28).

Согласно пункту 1 главы 2 Руководства «цветовым обозначениям правовая охрана предоставляется, как правило, в том случае, если они приобрели различительную способность в результате их использования. При этом решение о государственной регистрации товарного знака может быть принято в том случае, если представленные доказательства подтверждают, что заявленное цветное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя».

Одним из способов доказывания узнаваемости и ассоциирования цветового товарного знака с определенным изготовителем является проведение социологического исследования мнения потребителей и представление его результатов.

Таким образом, предоставление правовой охраны цветовым товарным

знакам Заказчика и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 446760 и 639382 свидетельствует о доказанности факта их ассоциирования потребителями с компанией Заказчика. Следовательно, использование ООО «Омская областная газовая компания» сходного до степени смешения объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС **с высокой степенью вероятности** **приведет к смешению** его потребителями с товарными знаками Заказчика и ПАО «Газпром». При этом потребители могут полагать, что у товаров и услуг, в отношении которых используются сравниваемые обозначения один и тот же источник происхождения.

Оценка сходства **объемного комбинированного обозначения в виде стелы АЗС**, используемого ООО «Омская областная газовая компания», с товарными знаками Заказчика по свидетельствам №№ 382925 и 557396 (раздел 2.1.3. Заключения патентного поверенного, стр. 20-22).

Объемное комбинированное обозначение в виде информационной стелы АЗС, используемое ООО «Омская областная газовая компания», представляет собой композицию из вертикально ориентированной прямоугольной фигуры, разделенной по кривой белым и синим цветами на две части. В белой верхней части стелы размещены не охраняемые словесные элементы «Омская областная газовая компания», «ГАЗ», «ОБМЕН БАЛЛОНОВ», элемент «15.95» на фоне черного прямоугольника, а также изобразительное обозначение в виде стилизованного изображения пламени, выполненного синим и белым цветами и вписанного в голубой круг. В нижней синей части стелы размещен словесный элемент «АГЗС» и изобразительный элемент в виде композиции из четырех продолговатых фигур белого и голубого цвета в виде стилизованных изображений языков пламени.

Объемный комбинированный товарный знак Заказчика по свидетельству № 382925 представляет собой изображение стелы АЗС в форме вертикально вытянутого прямоугольника с двумя закругленными углами, разделенного на две части белым и синим цветом, граница раздела выполнена в виде сочетания продолговатых фигур в форме стилизованных языков пламени. По центру товарного знака размещены пять черных прямоугольников в виде электронного табло с цифрами и пятью лепестками слева желтого, красного, зеленого, серого и голубого цвета.

Изобразительный товарный знак Заказчика по свидетельству № 557396 представляет собой стилизованное изображение стелы АЗС в виде композиции, образованной сочетанием двух белых неправильных четырехугольников с закругленным верхним углом слева и синей фигуры с зигзагообразным верхним краем и округлым нижним. Части обозначения разделены серым и черным контурами.

Сходство объемного комбинированного обозначения стелы АЗС ООО «Омская областная газовая компания» с товарными знаками Заказчика по свидетельствам №№ 382925, 557396 обусловлено:

- подобием внешней формы в виде вертикально ориентированного четырехугольника;
- одинаковым разделением стел на две части: белую верхнюю часть и синюю нижнюю;
- совпадением преобладающих цветов в обозначениях: белого и синего.

Форма сравниваемых обозначений в виде вертикально ориентированного четырехугольника является традиционной, соответственно, можно сделать вывод о том, что различительная способность обозначений во многом обусловлена их цветовым решением, которые в целом у сравниваемых обозначений являются идентичными вследствие преобладания белого и синего цветовых частей.

Таким образом, объемное комбинированное обозначение в виде стелы АЗС ООО «Омская областная газовая компания» в целом **сходно до степени смешения** с товарными знаками Заказчика по свидетельствам №№ 382925, 557396 вследствие использования сходного цветового решения и композиционного построения, несмотря на некоторые отличия в деталях, которые в данном случае выполняют менее важную роль в осуществлении отличительной функции обозначений, что приводит к выводу о высокой вероятности смешения сравниваемых обозначений.

Оценка сходства изобразительных обозначений используемых в составе **объемного комбинированного обозначения внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания»**, с серией товарных знаков Заказчика по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555 и 679356 (подпункт 2.1.4. пункта 2.1 раздела II Заключения патентного поверенного, стр. 22-23).

Товарные знаки Заказчика по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 679356, представляют собой серию изобразительных товарных знаков, объединенных общими графическими элементами в виде композиции из продолговатых фигур разного размера, внешне напоминающих стилизованное изображение языков пламени с использованием белого, синего и голубого цветов.

Согласно пункту 7.3.1 Руководства, в качестве фактического обстоятельства, усиливающего угрозу смешения сравниваемых товарных знаков и обозначений, может выступать использование серии товарных знаков, в основе которой лежит один элемент. В такой ситуации новое

заявленное обозначение с тем же элементом может рассматриваться потребителем как продолжение указанной серии товарных знаков.

Изобразительные обозначения представляют собой композиции в виде сочетания продолговатых фигур разного размера, напоминающих языки пламени, что сходно с композицией из аналогичных графических элементов изобразительных товарных знаков Заказчика по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555 и 679356.

Выполнение элементов данных обозначений белым и голубым цветами на синем фоне представляет собой цветовое решение, сходное с цветовым решением серии изобразительных товарных знаков Заказчика по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555 и 679356.

Принимая во внимание изложенное, можно сделать вывод о том, что **сравниваемые изобразительные обозначения являются сходными до степени смешения**, поскольку ассоциируются друг с другом в целом и производят сходное общее впечатление, что обусловлено выполнением графических элементов ООО «Омская областная газовая компания» в форме языков пламени в стилизации и цветовой гамме, сходной с серией товарных знаков Заказчика по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555 и 679356.

Оценка сходства **изобразительного обозначения по заявке № 2022732143**, поданной на имя **ООО «Омская областная газовая компания»**, с изобразительными товарными знаками Заказчика и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032 и 402376 (подпункт 2.1.5. пункта 2.1. раздела II Заключения патентного поверенного, стр. 23-24).

Изобразительное обозначение по заявке № 2022732143 представляет собой стилизованное изображение пламени, выполненного синим и белым цветами и вписанного в голубой круг.

Изобразительный товарный знак Заказчика по свидетельству № 603357 представляет собой композицию в виде сочетания стилизованных изображений латинской буквы G и пламени, выполненных белым цветом на фоне синего прямоугольника.

Изобразительный товарный знак Заказчика по свидетельству № 471032 представляет собой композицию в виде сочетания стилизованных изображений латинской буквы G и пламени, выполненных голубым и белым цветами.

Изобразительный товарный знак Заказчика по свидетельству № 402376

выполнен в виде сочетания одной синей и трех голубых неправильных фигур, выполненных на белом фоне и в целом образующих стилизованное изображение языка пламени.

Результаты сопоставительного анализа изобразительного обозначения по заявке № 2022732143 с изобразительными товарными знаками Заказчика и товарными знаками

ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032 и 402376 позволяют сделать вывод о том, что сравниваемые обозначения выполнены в сходной бело-сине-голубой цветовой гамме, содержат в своем составе сходные визуально графические элементы в виде стилизованного изображения пламени, следовательно, имеют сходное смысловое значение, вследствие чего **являются сходными до степени смешения**, поскольку вызывают аналогичные ассоциации.

Оценка **однородности товаров (услуг)** (раздел 2.2 Заключения патентного поверенного, стр. 24-27) произведена с учетом положений пунктов 7.1.1., 7.2.1., 7.2.1.1., 7.2.1.2. Руководства.

Комбинированное обозначение внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» и изобразительные обозначения используются в отношении товаров 04 класса «газ топливный» и услуг 37 класса «станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом)».

Товарные знаки Заказчика и ПАО «Газпром» зарегистрированы для широкого перечня товаров и услуг 04 и 37 классов МКТУ.

В таблице на стр. 25 Заключения патентного поверенного указаны номера товарных знаков Заказчика и ПАО «Газпром» по свидетельству о государственной регистрации и классы МКТУ, в том числе:

№№ 57434, 422319, 408555, товары/услуги классов МКТУ: 04 – топлива (в том числе моторные бензины), 37 – услуги заправочных станций транспортных средств;

№ 578255, товары/услуги классов МКТУ: 04 – топлива (в том числе моторные бензины), 37 – обслуживание транспортных средств (заправка топливом);

№ 402376, товары/услуги классов МКТУ: 04 – топлива (в том числе моторные бензины), 37 – обслуживание техническое транспортных средств;

№ 679356, товары/услуги классов МКТУ: 04 – топлива (включая моторные спиртосодержащие топлива), 37 – заправка наземных транспортных средств;

№ 382995, товары/услуги классов МКТУ: 04 – газ топливный; 37 –

обслуживание техническое транспортных средств;

№ 557396, товары/услуги классов МКТУ: 04 – топливо моторное, бензин; 37 – станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание); услуги автозаправочных станций;

№ 230, товары/услуги классов МКТУ: 04 – топливо моторное, бензин; дизельное топливо (все товары для продажи на автозаправочных станциях), 37 – станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание); услуги автозаправочных станций.

Таким образом, товары 04 класса и услуги 37 класса, в отношении которых используются объемное комбинированное обозначение внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» и изобразительные обозначения, входящий в состав дизайна АЗС **однородны** товарам 04 класса и услугам 37 класса, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки Заказчика и ПАО «Газпром», ввиду того, что сравниваемые товары и услуги:

- относятся к одному виду (роду) товаров и услуг, а именно, сравниваемые товары 04 класса относятся к топливу, услуги 37 класса представляют собой услуги автозаправочных станций и станций технического обслуживания транспортных средств, в том числе обслуживания по заправке топливом;

- сравниваемые товары 04 класса имеют одинаковые условия реализации (реализуются через автозаправочные станции и станции технического обслуживания транспортных средств);

- сравниваемые товары 04 класса имеют одинаковое назначение: служат основным источником энергии, а также используются для преобразования тепловой энергии топлива в кинетическую, в различных видах тепловых двигателей;

- сравниваемые услуги 37 класса имеют одинаковое назначение: предназначены для технического обслуживания и заправки топливом транспортных средств; сравниваемые товары 04 класса имеют одинаковые каналы сбыта (товары продаются через оптовые и/или розничные каналы сбыта пищевых продуктов, в том числе через Интернет-магазины);

- сравниваемые товары 04 класса и услуги 37 класса могут иметь совпадающий круг потребителей;

- сравниваемые товары 04 класса являются товарами широкого потребления (такие товары, как правило, не являются дорогостоящими и пользуются широким спросом у потребителей).

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения

определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц (пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Результаты анализа приведенных выше перечней товаров и услуг 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых используется объемное комбинированное обозначение внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» и изобразительные обозначения, входящие в состав дизайна этой АЗС, а также товаров и услуг 04 и 37 классов МКТУ, для которых зарегистрированы товарные знаки Заказчика и ПАО «Газпром», свидетельствуют о том, что они на 50% идентичны и на остальные 50% близки к идентичности, что **усиливает вероятность смешения сравниваемых обозначений потребителями.**

В разделе III Заключения патентного поверенного изложены **ответы на поставленные вопросы.**

1. Обозначения, используемые ООО «Омская областная газовая компания», в виде внешнего вида АЗС и обозначения, используемые в составе дизайна АЗС, являются сходными до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230.

2. Изобразительное обозначение, заявленное на регистрацию по заявке № 2022732143 на имя ООО «Омская областная газовая компания», является сходным до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376.

3. Товары и услуги 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых используются объемное комбинированное обозначение в виде внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» и обозначения в составе дизайна АЗС, являются однородными товарам и услугам 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки (знаки обслуживания) на имя ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» По свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230.

4. Товары и услуги 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых подано на регистрацию изобразительное обозначение по заявке № 2022732143, являются однородными товарам и услугам 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки (знаки обслуживания)

ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376.

Комиссия отмечает, что в тексте Заключения патентного поверенного размещены цветные изображения товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», а также спорных обозначений, используемых ООО «ООГК» (заявленного на регистрацию Роспатентом в качестве товарного знака и композиции из 4-х графических элементов в виде стилизованного изображения «языков» пламени) в оформлении АГЗС и(или) информационного табло (стел).

По ходатайству ответчика рассмотрение дела № 055/01/14.6-542/2022 было отложено для представления ООО «ООГК» дополнительных доказательств относительно наличия/отсутствия сходства используемых ответчиком обозначений с товарными знаками заявителя.

31.08.2022 ООО «ООГК» представило в Омское УФАС России Заключение специалиста о схожести товарных знаков № 138.08-22/Т/ВС, изготовленное Автономной некоммерческой организацией «Центр развития экспертиз «Лаборатория экспертных исследований», г. Омск, ул. Звезда, 23, офис 501 (далее – АНО ЦРЭ «Лаборатория экспертных исследований») № 138.08-22/Т/ВС от 19.08.2022 (далее – Заключение специалиста), выполненное по заявлению ООО «ООГК» о проведении исследования.

Проведение исследования поручено специалисту АНО ЦРЭ «Лаборатория экспертных исследований», руководителю сектора товароведческих исследований Степановой Г.В., образование высшее, с присвоением квалификации «Товаровед-эксперт» по специальности «Товароведение и экспертиза товаров продовольственных, непродовольственных», стаж экспертной работы с 2011 года.

Заключение специалиста содержит перечень исходных данных: договор № 138.08-22/Т/ВС, 23 свидетельства о регистрации товарных знаков.

Основные термины и определения, применяемые при проведении экспертизы:

- Методика экспертизы – система определенных правил, методов и последовательность их применения при исследовании объектов в целях решения задач, поставленных перед экспертом.
- Метод исследования органолептический – непосредственное восприятие и анализ признаков свойств объекта с помощью органов чувств эксперта.
- Товарный знак (ТЗ) – это отличительное обозначение продукции. Оно позволяет производителю выделиться на рынке, а клиентам – не путать бренд с другим.

- Сходство до степени смешения – это ассоциация товарных знаков между собой, несмотря на отдельные отличия.

Заключение специалиста состоит из исследовательской части (описание объектов экспертизы) и выводов; используемая литература:

- часть 4 ГК РФ; Приказ Роспатента от 05.03.2003 № 32 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания» (пункт 14 главы 3 «Экспертиза заявленного обозначения»); Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденные Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197; Методические рекомендации по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на государственную регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 198; Руководство по осуществлению административных процедур и действий в рамках государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания и коллективный знак, их дубликатов, утвержденные приказом Роспатента от 24.07.2018 № 128.

На разрешение специалиста были поставлены следующие вопросы:

1) Имеется ли сходство до степени смешения между изображенным обозначением, *заявленным на регистрацию на имя ООО «Омская областная газовая компания»* по заявке № 2022732143, с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376?

2) Имеется ли сходство до степени смешения между изображенным обозначением, *используемым ООО «Омская областная газовая компания» в виде внешнего вида АЗС и *обозначениями, используемые в составе дизайна АЗС,** с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230?

Информация об объектах исследования представлена в таблице (без номера) на стр. 4-9 Заключения специалиста, содержащей:

- изображение внешнего вида вышеуказанных 23-х товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и номер каждого товарного знака по свидетельству о регистрации;
- изображение обозначения, заявленного ООО «ООГК» на регистрацию;

- описание специалистом объекта исследования.

По первому вопросу специалистом указаны параметры, по которым проводился сравнительный анализ изображения товарных знаков (звуковое, графическое, смысловое сходство).

Информация об исследовании спорных обозначений и его результатах приведена в таблицах №№ 1-21 (стр. 10-38 Заключения специалиста), в которых размещены изображения товарных знаков без указания номеров по свидетельствам о регистрации, обозначение, используемое ООО «ООГК» в составе дизайна АЗС в виде внешнего вида АЗС, заявленное ООО «ООГК» на регистрацию Роспатентом, и результат исследования в графе «Сходные признаки» - в каждой строке таблиц №№ 1-21 – только слово «нет».

Под каждой таблицей размещены выводы, согласно которым не установлено сходство до степени смешения между изображенным обозначением, заявленным на регистрацию на имя ООО «Омская областная газовая компания» по заявке № 2022732143, с товарным знаком (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам:

- № 603357 (вывод по таблице № 1, стр.11);

- № 471032 (вывод по таблице № 2, :стр. 12)

- № 402376 (вывод по таблице № 3, стр.13).

Как следует из Заключения специалиста, сравнительный анализ товарных знаков показал отсутствие совпадений производимых ими общих зрительных впечатлений, т.к. они не сходны по существенным признакам. Таким образом, можно сделать вывод о том, что совокупность существенных признаков рассмотренных товарных знаков, нашедшая отражение на изображениях, не имеет сходства до степени смешения.

По второму вопросу информация представлена в таблицах №№ 4-21 (стр. 13-38 Заключения специалиста). Под каждой таблицей размещены выводы, согласно которым не установлено «сходство до степени смешения между изображенным обозначением, используемым ООО «Омская областная газовая компания» в виде внешнего вида АЗС и обозначением, используемым в составе дизайна АЗС», с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам:

- № 485195 (вывод по таблице № 4); № 618729 (вывод по таблице № 5); № 577434 (вывод по таблице № 6, стр. 17); № 578255 (вывод по таблице № 7, стр. 18); № 422319 (вывод по таблице № 8, стр.19); № 408555 (вывод по таблице № 9, стр. 20); № 446760 (вывод по таблице № 10); № 639382 (вывод по таблице № 11); № 679356 (вывод по таблице № 12, стр.23); № 382925 (вывод по таблице № 13, стр.25); № 557396 (вывод по таблице № 14, стр. 27); № 395503 (вывод по таблице № 15); № 395503 (вывод по таблице № 16); № 486879 (вывод по таблице № 17); №

561201 (вывод по таблице № 18); № 506664 (вывод по таблице № 19); № 735448 (вывод по таблице № 20); № 230 (вывод по таблице № 21, стр. 38).

Выводы специалиста по результатам проведенного исследования (стр. 39
Заключения специалиста):

Ответ на первый вопрос: Между изображенным обозначением, заявленным на регистрацию на имя ООО «Омская областная газовая компания» по заявке № 2022732143, с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376 сходства до степени смешения не имеется.

Ответ на второй вопрос: Сходства до степени смешения между изображенным обозначением, используемым ООО «Омская областная газовая компания» в виде внешнего вида АЗС, и обозначениями, используемыми в составе дизайна АЗС, с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230 не имеется.

На заседании Комиссии Омского УФАС России представители заявителя и заинтересованных лиц, оценивая представленное ООО «ООГК» Заключение специалиста, поддержали ранее заявленные доводы (изложенные выше) и пояснили, что Заключение специалиста не может быть принято в качестве доказательства отсутствия сходства используемых ООО «ООГК» обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», поскольку оно проведено не в полном объеме, спорные обозначения сравнивались между собой только по параметрам звукового, графического и смыслового сходства, без учета фактического их использования (применения), без исследования фотоснимков АГЗС ООО «ООГК» и АЗС сети «Газпромнефть». Исследование проведено специалистом, не имеющим опыта работы в сфере интеллектуальной собственности по использованию товарных знаков и спорных обозначений; данный специалист не является патентным поверенным, его квалификации и образования (товароведение) недостаточно для проведения такого исследования.

07.09.2022 на заседании Комиссии представители заявителя ПАО «Газпром нефть» и заинтересованных лиц ООО «Газпромнефть - Региональные продажи», ООО «Газпромнефть - Центр» высказали мнение относительно заключения специалиста № 138.08-22/Т/ВС о схожести товарных знаков, представленного ООО «ООГК», а именно указали на то, что в товарных знаках ПАО «Газпром» по свидетельствам № 603357 и № 471032, нет латинской буквы G, как отмечает специалист АНО ЦРЭ «ЛЭИ», это стилизованное изображение газовой горелки («зажигалка»), и языка пламени над ним.

При оценке смыслового сходства обозначений в случаях, когда в

сравниваемых обозначениях содержатся языки пламени - «пламя, огонь, выходящий из некоего источника» и «языки пламени, огня» (таблица 1, таблица 2, таблица 12, 13, 15, 16, 19, 20, 21 Заключение специалиста АНО ЦРЭ «ЛЭИ»), вывод эксперта о том, что смысловое сходство отсутствует, противоречит правилам логического мышления и является неверным.

Описание специалистом изобразительных элементов товарных знаков сети АЗС «Газпромнефть» и их смысловой анализ не соответствует их фактическому смысловому наполнению.

Товарный знак № 402376 именуется «Корпоративное пламя» и является стилизованным изображением языка пламени.

Специалист АНО ЦРЭ «ЛЭИ» считает это изображение абстрактным - «на белом фоне изображена дуга голубого цвета, две неправильные фигуры голубого цвета, одна неправильная фигура синего цвета» (таблица 3 Заключение специалиста АНО ЦРЭ «ЛЭИ»).

Также графическое сходство анализируется специалистом АНО ЦРЭ «ЛЭИ» по составу конструктивных элементов АЗС (ТРК, навес, магазин, стела), а не по цветовому решению и композиционному расположению изобразительных обозначений на них.

Заключение специалиста № 138.08-22/Т/ВС о схожести товарных знаков не содержит оценки однородности товаров и услуг, в отношении которых используются товарные знаки сети АЗС «Газпромнефть» и обозначения сети АЗС «ООГК». В то время как в соответствии с пунктом 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление Пленума ВС РФ № 10) вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения

С учетом тождественности услуг ПАО «Газпромнефть» и ООО «ООГК» вероятность смешения АЗС в глазах потребителей тем более возрастает.

Специалистом АНО ЦРЭ «ЛЭИ» не исследуется, в отношении каких элементов обозначений - сильных или слабых - имеется сходство.

Согласно пункту 162 Постановления Пленума ВС РФ № 10 установление

сходства осуществляется судом по результатам сравнения товарного знака и обозначения (в том числе по графическому, звуковому и смысловому критериям) с учетом представленных сторонами доказательств по своему внутреннему убеждению. При этом суд учитывает, в отношении каких элементов имеется сходство - сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения.

С учетом природы товарных знаков ПАО «Газпромнефть» их цветовое решение очевидно является сильным элементом, в значительной мере индивидуализирующим услуги Заявителя.

Вышеуказанное подтверждается не только результатами Маркетингового исследования, проведенного ООО «Маркетинг Консалтинг Групп», согласно которому из сходных элементов дизайна (внешнего оформления) чаще всего отмечалось цветовое оформление АЗС - 88,3% (стр. 13 исследования), но и регистрацией на имя ПАО «Газпромнефть» цветового товарного знака № 639382. Данная регистрация, с учетом вида товарного знака, является доказательством признанной Роспатентом высочайшей различительной способности цветового оформления АЗС «Газпромнефть», которая еще больше увеличивает вероятность введения потребителей в заблуждение за счет использования третьими лицами сходных цветовых решений.

Вместе с тем, вышеуказанные обстоятельства были проигнорированы специалистом АНО ЦРЭ «ЛЭИ» в заключении.

Также специалистом АНО ЦРЭ «ЛЭИ» не было исследовано наличие у заявителя серии товарных знаков, их известность, узнаваемость среди потребителей, не оценивалась различительная способность знака с более ранним приоритетом, их влияние на вероятность смешения.

Вследствие неверной методики сравнения и неприменения нормативно-технических документов Роспатента выводы специалиста АНО ЦРЭ «ЛЭИ» об отсутствии сходства до степени смешения между обозначениями, используемыми на АЗС «ООГК» и товарными знаками сети АЗС «Газпромнефть», являются ошибочными, не соответствующими действительности, и не могут быть приняты во внимание при рассмотрении настоящего дела.

Ввиду наличия указанных недостатков Заключение специалиста, выполненное по заказу ООО «ООГК» АНО ЦРЭ «ЛЭИ», не может являться надлежащим доказательством по делу, как не соответствующее признакам относимости и достоверности.

При этом представители заявителя и заинтересованных лиц обратили внимание Комиссии, что представленное ПАО «Газпром нефть» Заключение патентного поверенного является допустимым доказательством, подтверждающим наличие сходства до смешения спорных обозначений и

нарушение ответчиком запрета на недобросовестную конкуренцию.

Представитель ответчика, отклоняя выводы Заключения патентного поверенного без указания какого-либо обоснования своей позиции, настаивала на отсутствии сходства спорных обозначений; пояснила, что считает Заключение специалиста доказательством, подтверждающим вышеизложенные доводы ООО «ООГК».

Комиссия отмечает, что помимо заключений специалистов, в материалы дела заявителем, заинтересованными лицами и ответчиком представлены результаты проведенного социологического исследования – опроса потребителей.

Так, 07.09.2022 представителем заинтересованного лица ООО «Газпромнефть - Центр» в заседании Комиссии представлено маркетинговое исследование ООО «Маркетинг Консалтинг Групп» (утверждено директором данного общества) по определению мнения потребителей по вопросу сходства до степени смешения оформления автозаправочных станций сети «ООГК» с фирменным брендовым оформлением сети АЗС «Газпромнефть» (далее – Маркетинговое исследование).

Маркетинговое исследование проведено в период с 05 августа по 22 августа 2022 года специалистами исследовательской компании ООО «Маркетинг Консалтинг Групп» по заданию ООО «Газпромнефть - Центр» на основании договора № 220727 от 27.07.2022, в соответствии с пунктом 1.1. которого исследовалось мнение потребителей по вопросу наличия сходства в оформлении АЗС сети «Омская областная газовая компания», расположенных в г. Омске и Омской области, в том числе по адресам в г. Омске: ул. Гашека, 28, ул. Заводская, 14, с брендовым оформлением сети АЗС «Газпромнефть». Маркетинговое исследование содержит описание исследования (социо - демографические характеристики), выводы, анкеты приложены к отчету (представлены в материалы антимонопольного дела в электронном виде).

В Техническом задании (Приложение № 1 к договору № 220727) содержатся:

- фотоснимки АЗС «Газпромнефть» по адресу: г. Омск, ул. 10 лет Октября, 180/5 и ул. Губкина,1; фотоснимки АЗС «ООГК» по адресу: г. Омск, ул. Гашека, 28/ул. Машиностроительная, 81А;

- изображения и номера товарных знаков по свидетельствам №№ 408555, 401827, 422319, 425116 (Суперграфика АЗС, Суперграфика); №№ 577434, 578255 (Кластерная графика); № 402376 (Корпоративное пламя); №№ 612656, 514188 (Изображение топливной карты для корпоративных клиентов); № 580617 (Общий вид АЗС, комбинированное объемное обозначение).

Комиссия отмечает, что нижним подчеркиванием отмечены номера товарных знаков, о неправомерном использовании которых заявлено в антимонопольный орган.

Цель Маркетингового исследования: изучить восприятие посетителями АЗС брендового оформления АЗС сети «ООГК» и АЗС сети «Газпромнефть»; установить возникает ли в глазах потребителей смешение указанных сетей АЗС, и вводятся ли потребители в заблуждение относительно компании-производителя и продавца сжиженного углеводородного газа (СУГ) и иного топлива/товаров на указанных АЗС, относительно принадлежности АЗС «ООГК» к сети АЗС «Газпромнефть».

Целевая аудитория: автовладельцы, проживающие в г. Омске, регулярно, не реже одного раза в месяц, заправляющиеся или приобретающие сопутствующие товары на АЗС.

Выборка: **300** результативных интервью, ошибка выборки не более 5,7%.

Метод исследования: уличный опрос - личное интервью, заполнение интервьюером бланка - анкеты в электронном виде.

География и точки опроса: опрос проводился в г. Омске по следующим точкам опроса:

1. Район ТРК «Мега»;
2. Район ТРК «Континент 1/2»;
3. Район ост. «Кинотеатр Кристалл»;
4. Район ТРК «Первомайский» (рядом кинотеатр/рынок);
5. Район ТРК «Маяк 1/» (автовокзал, рядом - рынок);
6. Район ТРК «Триумф»;
7. Район ТРК «Апельсин»;
8. Район ж/д вокзала/Ленинский рынок;
9. Район ДК «Малунцева»;
10. Район ТК «Флагман»/ТЦ «Омский».

Ответ на вопрос: Как Вы считаете, какой компании принадлежит данная АЗС? (Карточка № 1). Респондентам демонстрировалась карточка № 1 с автозаправочных станций сети «ООГК» со скрытым логотипом.

Подавляющее большинство ответивших указали, что на карточке № 1 изображена АЗС «Газпромнефть» - 66,3%. Гораздо меньше респондентов

узнали на ней АЗС «ООГК» (3,7%). Остальные 9% назвали другие АЗС, а еще 21% респондентов затруднились ответить.

Ответ на вопрос: Как Вы считаете, какой компании принадлежит данная АЗС? (Карточка № 2). Респондентам демонстрировалась карточка №2 с фотографиями АЗС «Газпромнефть» со скрытым логотипом.

Практически все респонденты узнали АЗС «Газпромнефть» (96,3%). 2,7% ответивших затруднились ответить. Остальные ответы были единичными.

Ответ на вопрос: Оцените, пожалуйста, насколько дизайн (внешнее брендовое оформление) данных сетей АЗС в целом схож или не схож между собой? (Карточка № 3). Респондентам демонстрировалась карточка № 3 с фотографиями АЗС «Газпромнефть» и «ООГК».

Подавляющее большинство респондентов отметили сходство дизайнов внешнего оформления АЗС (сумма ответов «Очень похож» и «Скорее похож» - 81,7%). Только 17,7% ответили, что данные АЗС не похожи.

Ответ на вопрос: Как Вы считаете, в чем заключается сходство внешнего фирменного оформления АЗС, которые Вы видите на карточках (Какие сходные элементы в оформлении Вы могли выделить)? (Карточка № 4) Респондентам демонстрировалась карточка № 4 с фотографией автозаправочных станций сети «ООГК» и АЗС «Газпромнефть».

В основном потребители отмечают сходство цветового оформления АЗС (88,3%), сходство по отдельным элементам и изображениям на ценовых стеллах АЗС, магазине, навесе (34,7%). По общему внешнему виду количество ответов меньше - 15,3%.

Ответ на вопрос: Как Вы полагаете, могут ли люди, желающие заправить автомобиль на АЗС сети «Газпромнефть», увидев внешнее оформление АЗС «ООГК», перепутать и заправиться на АЗС «ООГК»?

В сумме больше половины респондентов (58,3%) допустили вероятность перепутать АЗС при заправке. Только 40% ответивших не допустили такую вероятность.

Ответ на вопрос: По Вашему мнению, относится ли сеть АЗС «ОГК» к сети АЗС «Газпромнефть»?

Четверть респондентов (26%) допустили вероятность принадлежности АЗС «ООГК» к сети АЗС «Газпромнефть».

Маркетинговое исследование по определению мнения потребителей по вопросу сходства до степени смешения оформления автозаправочных станций сети «ООГК» с фирменным брендовым оформлением сети АЗС

«Газпромнефть» **содержит следующие выводы:**

1. При демонстрации респондентам фотографий автозаправочных станций сети «ООГК» со скрытым логотипом большинство (66,3%) посчитали, что на фотографиях изображена АЗС «Газпромнефть».
2. При демонстрации респондентам фотографий АЗС «Газпромнефть» со скрытым логотипом, большинство респондентов (96,3%) узнали АЗС «Газпромнефть».
3. Подавляющее большинство (81,7%) отметили сходство дизайна (внешнего оформления) автозаправочных станций сети «ООГК» и АЗС «Газпромнефть».
4. Из сходных элементов дизайна (внешнего оформления) АЗС чаще отмечалось цветное оформление АЗС (88,3%) и отдельные элементы и изображения (34,7% ответов).
5. 58,3% респондентов допустили возможность перепутать АЗС «Газпромнефть» и «ООГК» при заправке.

07.09.2022 представителем ответчика - ООО «ООГК» в заседании Комиссии Омского УФАС России представлено Социологическое исследование потребительского мнения по вопросу сходства до степени смешения оформления АГЗС, принадлежащих ООО «ООГК» и оформления АЗС, принадлежащих «Газпромнефть» на 1 листе (с приложением оригиналов 116 бланков-анкет, заполненных интервьюером), проведенное индивидуальным предпринимателем <...> по заказу ООО «ООГК».

По заданию ООО «ООГК» в период с 27.08.2022 по 30.08.2022 на АГЗС ООО «ООГК», расположенной по адресу: г. Омск, ул. Гашека, д. 28, ИП <...> был проведен опрос среди автовладельцев – покупателей топлива (СУГ).

Потребителям предлагалось ответить на три вопроса:

1) Как часто вы заправляетесь на АГЗС?

2) На заправках какой компании вы заправляетесь чаще всего?

3) Существует ли вероятность, что, заезжая на АГЗС «Омской областной газовой компании», компании «Газпромнефть», компании «ГазОйл» вы можете спутать их между собой?

Всего в исследовании приняли участие 116 человек. Из данного количества опрошенных 108 респондентов на третий вопрос анкеты ответили «нет» (не путают компании между собой) и 8 респондентов ответили «да» (могут спутать данные компании между собой).

Представитель ответчика считает результаты данного опроса доказательством отсутствия вероятности возникновения смешения у потребителей о принадлежности АЗС «ООГК» к сети АЗС «Газпромнефть». При этом несогласие ООО «ООГК» с Маркетинговым исследованием представителем ответчика не аргументировано.

ИП <...>, приглашенный ответчиком на заседание Комиссии, пояснил, что он ранее проводил опросы потребителей, имеет филологическое образование; проведение опросов потребителей не является его основной предпринимательской деятельностью. Опрос потребителей по заказу ООО «ООГК» проводился внутри помещения АЗС, без демонстрации респонденту изображений товарных знаков и(или) фотоснимков АЗС/АГЗС. В опросных листках были занесены сведения о респондентах (возраст, имя, номер телефона) и сделаны отметки о варианте ответа на вопрос лицом, который проводил опрос. Респонденту результаты опроса – выбранные варианты ответов на вопросы не предъявлялись.

ПАО «Газпром нефть» были представлены письменные пояснения (вх. № 9790э от 04.10.2022) относительно проведенного ИП <...> социологического исследования потребительского мнения по вопросу сходства до степени смешения оформления АГЗС, принадлежащих ООО «ООГК» и оформления АЗС, принадлежащих ПАО «Газпромнефть», из которых следует, что предоставленные ООО «ООГК» результаты уличного опроса потребителей не могут быть приняты Комиссией Омского УФАС России в качестве надлежащего доказательства по настоящему делу, так как:

1.1. Использованные при опросе вопросы являются некорректными по формулировкам, не отвечают заявленным целям и задачам исследования.

1.2. Вследствие систематической ошибки выборки - её не репрезентативности, результаты не могут верно отразить объективное, действительное мнение потребителей.

Согласно наименованию опроса, проведенного ИП <...> по заказу ООО «ООГК», цель исследования - выявить мнение потребителей по вопросу сходства до степени смешения оформления АГЗС, принадлежащих ООО «ООГК», и оформления АЗС, принадлежащих «Газпромнефть».

Вопросы анкеты указанным целям исследования не отвечают, формулировки вопросов логически и лексически некорректны.

Исходя из формулировок вопросов, можно отметить, что специалист,

готовивший

исследование, не обладает достаточными знаниями о предмете своего исследования.

По существу исследования респондентам был задан всего один вопрос: «Существует ли вероятность, что заезжая на АГЗС «Омской областной газовой компании», компании «Газпром нефть», компании «ГазОйл», Вы можете спутать их между собой?».

При этом вопрос о сходстве внешнего оформления, общего вида или отдельных элементов, степени сходства, который и является целью исследования, вообще не ставится.

Таким образом, анкета (опросный лист) по исследованию мнения потребителей, проведенного ИП <...>, не соответствует методике социологических исследований:

- вопрос не соответствует предмету исследования;
- вопрос содержит в себе несколько вопросов и не может однозначно пониматься респондентом;
- в анкете отсутствуют содержательно-функциональные и контрольные вопросы, служащие непосредственно для сбора информации по теме опроса и позволяющие понять, что респондент обладает достаточными данными для ответа.

Вследствие систематической ошибки выборки - её не репрезентативности, результаты не могут верно отразить объективное, действительное мнение потребителей.

В рассматриваемом случае ИП <...> был проведен опрос 116 автовладельцев непосредственно на АЗС «ООГК» по адресу: г. Омск, ул. Я. Гашека, д. 28. Исходя из места проведения опроса, в данную выборку попали только те, кто заправляется на АЗС «ООГК», и вероятнее всего, хорошо знает именно эту сеть. Ответы респондентов в анкетах подтверждают данный вывод. На вопрос № 2 «На заправках какой компании Вы заправляетесь чаще всего?» большинство опрошиваемых назвало сеть АГЗС «ООГК».

При этом поскольку в выборку попали только те автовладельцы, кто чаще всего заправляется на АЗС «ООГК», они вряд ли будут путать эту сеть с какой-либо другой сетью АЗС. Их ответы не могут отражать в целом мнение потребителей услуг АЗС в г. Омске по поводу смешения внешнего оформления сети АЗС «ООГК» и сети АЗС «Газпромнефть».

Поскольку методика и техника проведения ИП <...> социологического исследования имеет изложенные выше недостатки, то полученные при таком

опросе результаты признаются недостоверными в целом.

Таким образом, результаты опроса, проведенного ИП <...>, не могут считаться достоверными, являются статистически неверными, вследствие чего не могут быть приняты в качестве доказательства при рассмотрении настоящего дела.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке в объеме, необходимом для принятия решения при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, и в соответствии с порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, по результатам которого составлен Аналитический отчет от 06.12.2022.

В Аналитическом отчете использованы следующие понятия:

Сжиженные углеводородные газы (СУГ) — это сжиженные под давлением углеводородные газы пропан и бутан (смесь сжиженных под давлением лёгких углеводородов).

Автомобильная заправочная станция (АЗС) – комплекс оборудования, предназначенный для приема, хранения моторного топлива и заправки им наземных транспортных средств.

Автомобильная газозаправочная станция (АГЗС) - АЗС, технологическая система которой предназначена только для заправки баллонов топливной системы транспортных средств СУГ.

Многотопливная заправочная станция (МТЗС) - АЗС, на территории которой предусмотрена заправка транспортных средств двумя и более видами топлива, среди которых допускается жидкое моторное топливо (бензин и дизельное топливо), СУГ (сжиженный пропан-бутан) и КПГ (в том числе регазифицированный).

Ценовое табло (стела) автозаправочных станций - объект из сборно-разборных конструкций, в том числе с подключением к сетям электроснабжения предназначенный для информирования покупателей о текущих ценах на различные виды горюче-смазочных материалов на автозаправочных станциях.

Торговля СУГ для заправки топливной системы транспортных средств

осуществляется через автомобильные газозаправочные станции (в том числе передвижные) и многотопливные автозаправочные станции. Покупателями на анализируемом товарном рынке являются физические и юридические лица, имеющие в своем пользовании автомобильный транспорт, двигатель внутреннего сгорания которого оборудован/переоборудован на использование СУГ в качестве моторного топлива.

В соответствии с классификацией Общероссийского классификатора видов экономической деятельности ОК 029-2014 (КДЕС РЕД. 2), Росстандарта от 31.01.2014

№ 14-ст (далее – ОКВЭД2) торговля СУГ классифицируется как «Торговля розничная газом для заправки автомобилей в специализированных магазинах» ОКВЭД2 40.30.12.

Учитывая, что информация о предложении товара с использованием спорных товарных знаков размещена на стелах АЗС, к анализу принят рынок торговли сжиженным углеводородным газом через АЗС для заправки автотранспортных средств (ОКПД2 19.20.31, ОКВЭД2 40.30.12).

Согласно материалам дела № 055/01/14.6-542/2022 дизайн элемента фирменного стиля - стелы для АЗС ООО «Омская областная компания» разработан в 2017 году: договор на разработку дизайна с ООО «Бест-Маркетинг» № 02102017-1 заключен 02.10.2017, результат работ передан ООО «ООГК» по Акту № 51 от 16.10.2017.

Оформление АЗС с использованием заявленного к регистрации Роспатентом товарного знака по заявке № 20227321433 ООО «ООГК» осуществлялось с января 2020 года (самая ранняя дата – 30.01.2020 по акту № 3101120-00001 с ООО «Бест-Маркетинг» на АЗС по адресу Омская область, Полтавский район, примерно 30 м по направлению Северо-Восток от ориентира д. Черноморка). ООО «ООГК» продолжает использовать в оформлении АЗС обозначение, заявленное на регистрацию в качестве товарного знака и обозначения, сходные с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром». Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 30.01.2020 по 06.12.2022 (дата подписания аналитического отчета).

Продуктовые границы: рынок торговли сжиженным углеводородным газом через АЗС для заправки автотранспортных средств (ОКПД2 19.20.31, ОКВЭД2 47.30.12).

По информации, полученной Управлением при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства 055/01/14.6-542/2022, а также в рамках проведения анализа состояния конкуренции, на территории Омской области дочерние общества ПАО «Газпром нефть» и ООО «Омская областная газовая компания» в исследуемом временном интервале осуществляли деятельность по реализации СУГ для заправки

автотранспортных средств на следующих локальных рынках Омской области (таблица 1):

Таблица 1.

Географические границы	ООО «Газпромнефть- Центр» (до 01.01.2021) / ООО «Газпромнефть- Региональные продажи» (с 01.01.2021)	ООО «Омская областная газовая компания»
г. Омск и Омский район	17	3 (5)
Азовский немецкий национальный район		1
Большереченский район		1
Большеуковский район		1
Горьковский район		1
Знаменский район		1
Исилькульский район	1	1
Калачинский район		2
Колосовский район		1
Кормиловский район		1
Крутинский район		1
Любинский район	1	1
Марьяновский район	1	2
Москаленский район	1	
Муромцевский район		1
Нововаршавский район		2
Одесский район	1	
Оконешниковский район		1
Полтавский район		1
Русско-Полянский район		1
Саргатский район	1	
Таврический район	1	1
Тарский район		1
Тевризский район		1
Тюкалинский район	1	1
Черлакский район		1
Шербакульский район		1
Всего	25 МТЗС на локальных рынках	928 (31) АГЗС на 24 локальных

Географические границы	ООО «Газпромнефть-Центр» (до 01.01.2021)	ООО «Омская областная газовая компания»
27 локальных рынков	/	
	ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» (с 01.01.2021)	

На основании изложенного ООО «Омская областная газовая компания» и дочерние общества ПАО «Газпромнефть» (ООО «Газпромнефть-Центр» до 01.01.2021 / ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» с 01.01.2021) являются хозяйствующими субъектами – конкурентами на рынках сжиженного углеводородного газа через автозаправочные станции, расположенные в городе Омске и Омском муниципальном районе, а также в Исилькульском, Любинском, Марьяновском, Таврическом и Тюкалинском муниципальных районах Омской области (таблица 2).

Таблица 2

Географические границы	Участник рынков	
	ДО ПАО «Газпром нефть»	ООО «Омская областная газовая компания»
Город Омск и Омский муниципальный район	г. Омск, ул. Мельничная, 132	г. Омск, ул. 1-я Комсомольская-Новосортировочная (по ноябрь 2020 года)
	г. Омск, Б.Архитекторов, 30	г. Омск, Проспект Мира, 177
	г. Омск, пр. Губкина, 21	г. Омск, ул. Гашека, 28
	г. Омск, пр. Космический 109/2	г. Омск, ул. Королева, 17 (по апрель 2022)
	г. Омск, пр. Мира, 122	Омский р-он, с. Лузино, ул. Мира, д. 10
	г. Омск, ул. 22-го Партсъезда, 104	
	г. Омск, ул. 10 лет Октября, 180/5	
	г. Омск, ул. 10 лет Октября, 223	
	г. Омск, ул. 1-я Путевая, 110	
	г. Омск, ул. 22 Декабря, 90Б	
	г. Омск, ул. 2-я Солнечная, 40/1	
	г. Омск, ул. 3-я Молодежная, 14	
	г. Омск, ул. 4-я Челюскинцев, 6В	
	г. Омск, ул. Завертяева, 22 а	
	г. Омск, ул. Семиреченская, 128/3	
г. Омск. Красноярский		

Географические границы	Участник рынков	
	ООО ПАО «Газпромнефть-Омский район» Зеленое Поле, квартал «Полевой»	ООО «Омская областная газовая компания»
Исилькульский район	г. Исилькуль, ул. Коммунистическая, 95	г. Исилькуль, трасса Омск-Петропавловск-Челябинск перекресток с дорогой Исилькуль-Называевск
Любинский район	р.п. Красный Яр, ул. Дорожная, 9а	с. Любино-Малороссы, 578 км трассы Омск-Тюмень
Марьяновский район	р.п. Марьяновка	р.п. Марьяновка, пересечение автодорог Марьяновка-Любино трасса Омск-Челябинск Омская обл., р.п. Марьяновка, ул. Южная, д.2В
Таврический район	р.п. Таврическое, ул. Магистральная, 1	Таврический р-он, с. Сосновское, ул. Циолковского, д. 25
Тюкалинский район	г. Тюкалинск, ул. Магистральная, 53	г. Тюкалинск, ул. Кирова, д. 79

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на товарных рынках розничной торговли СУГ при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/14.6-542/2022, возбужденного по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции установлено, что одновременно деятельность по розничной реализации СУГ через АЗС осуществлялась ООО «Омская областная газовая компания» и дочерними обществами ПАО «Газпромнефть» (ООО «Газпромнефть-Центр» до 01.01.2021 / ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» с 01.01.2021) на 6 локальных рынках: в городе Омске и Омском муниципальном районе, а также в Исилькульском, Любинском, Марьяновском, Таврическом и Тюкалинском муниципальных районах Омской области.

Состав хозяйствующих субъектов: ООО «Омская областная газовая компания» и ООО «Газпромнефть-Центр» (до января 2021 года)/ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» (с января 2021 года) являлись хозяйствующими субъектами – конкурентами на товарных рынках розничной торговли СУГ через АЗС на территории Омской области, а именно: города Омска и Омского муниципального района Омской области; Исилькульского, Любинского, Марьяновского, Таврического и Тюкалинского муниципальных районов Омской области

Учитывая, что при проведении антимонопольного расследования было

собрано достаточно доказательств для завершения рассмотрения дела, и в обжалуемых действиях ответчика установлены признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, Комиссией в соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции было подготовлено заключение об обстоятельствах дела № 055/01/14.6-542/2022 (далее – Заключение Комиссии), которое оглашено председателем Комиссии в заседании 06.12.2022, копии Заключения Комиссии направлены лицам, участвующим в рассмотрении дела.

После ознакомления в Заключением Комиссии каких-либо дополнений, возражений, новых доказательств в Омское УФАС России не представлено. На заседании Комиссии 20.12.2022 представитель ответчика пояснила, что дополнений и возражений нет.

Комиссия, выслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении настоящего дела, исследовав имеющиеся в материалах антимонопольного дела доказательства, нормы действующего законодательства и судебную практику, установила следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции, антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Закона о защите конкуренции.

Вопросы правовой охраны товарных знаков регламентированы частью IV Гражданского кодекса Российской Федерации.

Товарные знаки и знаки обслуживания отнесены к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации и являются результатом интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью) (пункт 14 части 1 статьи 1225 ГК РФ).

Интеллектуальная собственность охраняется законом (часть 2 статьи 1225 ГК РФ).

В соответствии со статьей 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 настоящим Кодексом, также личные неимущественные права и иные права (право следования, право доступа и другие).*

Статьёй 1229 ГК РФ (пункт 1) определено, что:

- 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 ГК РФ), 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.*

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно (пункт 2 статьи 1229 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ) *товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.*

Статьёй 1480 ГК РФ определено, что государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 ГК РФ.

На товарный знак, зарегистрированный в соответствующем

Государственном реестре, выдается свидетельство, которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на него в отношении товаров, указанных в свидетельстве (пункты 1, 2 статьи 1481 ГК РФ).

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании (пункты 1, 2 статьи 1482 ГК РФ).

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 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ *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:*

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

В силу изложенного, Комиссия считает, что **исключительное право на товарный знак возникает в результате государственной регистрации обозначения** в порядке, установленном пунктом 1 статьи 1503 ГК РФ, факт регистрации удостоверяется соответствующим свидетельством, началом исчисления срока действия товарного знака является дата приоритета.

С учетом вышеизложенного Комиссия отклоняет доводы ООО «ООГК» о правомерности использования «спорных» обозначений в оформлении АГЗС в стиле «ООГК», в том числе информационного табло (стел), по причине:

- подачи ООО «ООГК» заявки от 18.05.2022 в Роспатент о регистрации обозначения в качестве товарного знака;

- наличия приоритета исключительного права использования ответчиком заявленного ООО «ООГК» на регистрацию Роспатентом обозначения с даты подачи заявки (18.05.2022),

поскольку они противоречат вышеуказанным нормам части IV ГК РФ, в соответствии с которыми до даты регистрации товарного знака и внесения сведений в Государственный реестр товарных знаков, исключительное право на товарный знак не предоставляется.

Комиссия особо отмечает, что *только в случае регистрации Роспатентом заявленного обозначения* дата подачи ООО «ООГК» заявки могла бы являться моментом отсчета начала срока действия исключительного права, и определять в соответствии с пунктом 1 статьи 1494 ГК РФ дату приоритета товарного знака (с 18.05.2022).

Комиссией установлено, что ответчик в период использования в своей предпринимательской деятельности обозначения, заявленного на регистрацию Роспатентом, не являлся его правообладателем. ООО «ООГК» было получено Уведомление ФИПС от 31.08.2022, из которого следует, что заявленное ООО «ООГК» на регистрацию обозначение по заявке № 2022732143 с датой приоритета 18.05.2022 зарегистрировано Роспатентом не было, поскольку при проведении экспертизы выявлено сходство до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

Таким образом, дата приоритета (18.05.2022), указанная ООО «ООГК» при подаче заявки № 2022732143 в Роспатент, Комиссией не принимается во внимание, поскольку используемое ответчиком в оформлении 18-ти АГЗС «ООГК» и информационных табло (стел) на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» обозначение не зарегистрировано Роспатентом и не является товарным знаком.

Выводы Комиссии согласуются с правовой позицией Верховного суда Российской Федерации (ВС РФ), изложенной:

- в Постановлении Президиума ВС РФ от 27.12.2017 № 227-П17, в соответствии с которой, согласно статье 1480 ГК РФ, государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент) в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 ГК РФ. Обозначение, которое заявлено на государственную регистрацию и *проходит экспертизу в Роспатенте* (статьи 1497 - 1499 ГК РФ), до даты его регистрации и внесения сведений в Государственный реестр товарных знаков не может быть признано товарным знаком по смыслу положений Гражданского Кодекса

(пункт 1 статьи 1477, статьи 1481, пункт 1 статьи 1484 ГК РФ);

- в пункте 155 (абзацы 1, 2) Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно которой, в силу статьи 1480 ГК РФ регистрация товарных знаков в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Государственный реестр товарных знаков) осуществляется Роспатентом в порядке, установленном пунктом 1 статьи 1503 ГК РФ. По смыслу положений пункта 1 статьи 1477, статьи 1481, пункта 1 статьи 1484 ГК РФ обозначение, которое заявлено на государственную регистрацию и проходит экспертизу в Роспатенте, до даты его регистрации в Государственном реестре товарных знаков товарным знаком не является.

Особенности правовой охраны **общеизвестного товарного знака** регламентированы разделом 4 параграфа 2 главы 76 части IV ГК РФ.

Так, из пункта 1 (абзац 1) статьи 1508 ГК РФ следует, что по заявлению лица, использующего товарный знак, он может быть зарегистрирован как общеизвестный в Российской Федерации товарный знак по решению федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, если этот товарный знак или это обозначение *в результате интенсивного использования стали на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя.*

В соответствии с положениями пунктов 2, 3 статьи 1508 ГК РФ:

- общеизвестному товарному знаку предоставляется правовая охрана, предусмотренная настоящим Кодексом для товарного знака, которая действует бессрочно. Предоставление правовой охраны общеизвестному товарному знаку означает признание исключительного права на общеизвестный товарный знак;

- правовая охрана общеизвестного товарного знака распространяется также на товары, неоднородные с теми, в отношении которых он признан общеизвестным, если использование другим лицом этого товарного знака в отношении указанных товаров будет ассоциироваться у потребителей с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и может ущемить законные интересы такого обладателя.

Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (пункт 5 статьи 10 ГК РФ). При этом свобода предпринимательской деятельности ограничена законом.

Границы свободы экономической деятельности установлены в части 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации, согласно которой не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и

недобросовестную конкуренцию.

Пределы осуществления гражданских прав определены статьей 10 ГК РФ, которой предусмотрен запрет на злоупотребление правом. Так, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом) (абзац 1 пункта 1 статьи 10 ГК РФ).

Пунктом 3 статьи 1484 ГК РФ **запрет на использование сходного с товарным знаком обозначения установлен для всех лиц**, поскольку, согласно данной норме 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 содержания приведенных выше норм Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что:

- сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его использования без согласия правообладателя, оформленного надлежащим образом, на основе лицензионного договора, зарегистрированного в установленном порядке Роспатентом либо иного договора;

- незаконное, без разрешения правообладателя, использование товарного знака – любые действия, нарушающие исключительные права владельцев товарного знака, путем использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, при введении однородного товара в гражданский оборот.

Товарный знак, зарегистрированный Роспатентом и используемый как средство индивидуализации производителя товара и(или) товаров и услуг, вводимых в гражданский оборот на территории Российской Федерации, не должен служить средством введения в заблуждение участников гражданского оборота, в том числе потребителей в отношении производителя товара, путем неправомерного использования другим лицом обозначения, сходного до смешения с данным товарным знаком.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации (часть 1 статья 7 ГК РФ). Международные договоры, участницей которых является Российская Федерация – важнейший элемент в системе источников правового регулирования отношений в сфере

противодействия недобросовестной конкуренции.

Среди многосторонних международных соглашений РФ, затрагивающих сферу борьбы с недобросовестной конкуренцией – Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20.03.1883, ратифицированная СССР 19.09.1968 (далее – Парижская Конвенция). Статьей 10 bis Парижской Конвенции предусмотрено, что страны Союза **обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.**

Организационные и правовые основы предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции, в том числе связанной с неправомерным, без согласия правообладателя, использованием хозяйствующим субъектом-конкурентом обозначений, тождественных и(или) сходных до смешения с «чужими» товарными знаками, определены Законом о защите конкуренции, целями которого, согласно части 2 статьи 1 данного Федерального закона, являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Возможность юридических лиц, в данном случае – ПАО «Газпром нефть», ООО Газпромнефть-Региональные продажи», ООО «Газпромнефть-Центр», использовать свое право на защиту с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, реализована при подаче заявлений о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «ООГК» в Омское УФАС России как территориальный антимонопольный орган ФАС России, функции и полномочия которого определены статьями 22, 23 Закона о защите конкуренции, соответствующими административными регламентами.

Так, в соответствии со статьей 22 Закона о защите конкуренции к функциям антимонопольного органа отнесено обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, в том числе юридическими лицами (пункт 1), выявление нарушений антимонопольного законодательства, принятие мер по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлечение к ответственности за такие нарушения (пункт 2), предупреждение монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и других нарушений антимонопольного законодательства, в том числе хозяйствующими субъектами (пункт 3).

В связи с изложенным, Комиссия Омского УФАС России считает обоснованным применение к спорным правоотношениям норм антимонопольного законодательства.

В понятии антимонопольного законодательства:

- **товар** – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции);

- **хозяйствующий субъект** - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации (пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, **конкуренция** - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно статьи 10-bis Парижской конвенции актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

П о д **недобросовестной конкуренцией** понимаются 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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Из приведенного определения понятия недобросовестной конкуренции следует, что для квалификации антимонопольным органом действий субъекта предпринимательской деятельности как нарушение запрета на недобросовестную конкуренцию необходимо установить совокупность всех признаков недобросовестной конкуренции, определенных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства»:

«В силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном, разумном и справедливом поведении

(статья 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пункты 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Нарушение хозяйствующим субъектом при ведении своей деятельности норм гражданского и иного законодательства, в том числе в случае неправомерного использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, само по себе не означает совершение акта недобросовестной конкуренции.

При рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Для доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление наличие как специальных признаков, определенных нормами статей 14.1 - 14.7 Закона, так и общих признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности».

Различные формы недобросовестной конкуренции предусмотрены Главой 21, статьями 14.1 – 14.8 Закона о защите конкуренции.

Запрет ведения деятельности, направленной на недобросовестную конкуренцию, установлен в целях обеспечения хозяйствующим субъектам справедливых (равных) возможностей в осуществлении деятельности на соответствующих товарных рынках, а также в целях защиты потребителей от искажения их поведения в результате использования недобросовестных коммерческих практик со стороны хозяйствующих субъектов (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от

26.04.2019 № 303-КГ18-23327 по делу № А04-1665/2018).

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.

Так, 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 (пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции).

Комиссией при рассмотрении дела № 04/01/14.6-542/2022 установлено следующее.

Исходя из материалов антимонопольного дела, ПАО «Газпром нефть» является поставщиком СУГ производства Омского нефтеперерабатывающего завода для сети АЗС «Газпромнефть» (поставка СУГ для заправки транспортных средств осуществляется по договору поставки № ГПН-17/27110/03025/Д от 01.12.2017, заключенному с ООО «Газпромнефть-Региональные продажи»).

ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть-Центр» входят в группу компаний под управлением ПАО «Газпром нефть».

На территории Омской области (включая город Омск) торговля СУГ для заправки топливной системы транспортных средств осуществляется через автомобильные газозаправочные станции (в том числе передвижные) и многотопливные автозаправочные станции. Покупателями данного товара являются физические и юридические лица, имеющие в своем пользовании автомобильный транспорт, двигатель внутреннего сгорания которого оборудован/переоборудован на использование СУГ в качестве моторного топлива.

Так, реализация СУГ через 25 АЗС сети «Газпромнефть», оформленных в едином стиле в соответствии со стандартами бренда, осуществлялась в период с января 2020 года по январь 2021 года ООО «Газпромнефть-Центр», после января 2021 года – ООО «Газпромнефть-Региональные продажи».

Доставка моторного топлива, в том числе СУГ, обеспечивается ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» (Принципал) круглосуточно на объекты ООО «Газпромнефть-Центр» (Агент) (пункт 4.2.8 агентского договора № ГРНЦ-21/20000/ГРП-20/20000/00822/Д от 01.01.2021, заключенного между данными обществами); товар (включая СУГ) реализуется покупателям на объектах Агента, по поручению и в интересах Принципала, при этом по условиям агентского договора (пункты 1.1., 1.2. раздела 1 «Предмет договора»), Агент, выступая от своего имени, может заключать сделки купли-продажи товара с неопределенным кругом лиц (Покупателями).

При осуществлении своей предпринимательской деятельности по реализации СУГ ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть-Центр» руководствуются Правилами торговой практики ПАО «Газпром нефть» в отношении реализации СУГ для коммунально-бытового потребления и автомобильного транспорта в Российской Федерации, утвержденными приказом ПАО «Газпром нефть» № 98-П от 06.09.2022, согласованными с ФАС России, в соответствии с которыми ПАО «Газпром нефть» не осуществляет самостоятельную мелкооптовую и розничную реализацию СУГ (пункт 3.4) (Приложение № 1 к пояснениям заявителя, вх. № 11720-ЭП/22 от 25.11.2022).

ПАО «Газпром нефть» – правообладатель серии товарных знаков (знаков обслуживания) по свидетельствам о регистрации Роспатентом, которые используются как брендовые элементы во внешнем оформлении АЗС сети «Газпромнефть», являются зарегистрированными Роспатентом товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» в отношении товаров и услуг, указанных в приложении к свидетельствам и регистрации (в том числе 04 и 37 классов МКТУ), сведения о которых приведены выше в настоящем решении, в том числе товарных знаков, с которыми используемые ответчиком обозначения в оформлении АЗС в стиле «ООГК», по мнению заявителя и заинтересованных лиц, сходны до смешения:

1. Суперграфика АЗС (вариант 1), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 408555 от 14.05.2010 (приоритет 31.12.2008).
2. Суперграфика АЗС (вариант 2), изобразительное обозначение, охраняемое по свидетельству № 401827 от 19.02.2010 (приоритет 31.12.2008).
3. Суперграфика АЗС, свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 422319 от 11.11.2010 (приоритет 24.12.2009).
4. Суперграфика белая на синем фоне - свидетельства о регистрации товарного знака № 425116 от 09.12.2010 (приоритет 24.12.2009), №

679356 от 31.10.2018 (приоритет 22.12.2017. Срок действия регистрации: до 22.12.2027).

5. Кластерная графика, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 577434 от 09.06.2016 (приоритет 15.05.2015, срок действия регистрации: до 15.05.2025).

6. Кластерная графика, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 578255 от 17.06.2016 (приоритет 15.05.2015, срок действия регистрации: 15.05.2025).

7. Корпоративное пламя, свидетельство о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 402376 от 01.03.2010 (приоритет 21.12.2008), срок действия регистрации: до 31.12.2028.

8. Изображение топливной карты для корпоративных клиентов, свидетельства о регистрации товарных знаков (знаков обслуживания) № 612656 от 12.04.2017 (приоритет 20.04.2016. Срок действия регистрации: до 13.03.2023).

9. Общий вид АЗС (комбинированное изображение), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 580617 от 13.07.2016 (приоритет 17.02.2015, срок действия регистрации: до 17.02.2025).

10. Общий вид АЗС сети АЗС «Газпромнефть» (комбинированное изображение АЗС – товарный знак № 580617) признан общеизвестным товарным знаком № 230 по свидетельству от 31.12.2018 (дата, с которой товарный знак признан общеизвестным). Внесен в Перечень общеизвестных товарных знаков 06.08.2021. Действует бессрочно.

11. Информационное табло (стела) (комбинированное объемное изображение), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 382925 от 08.07.2009 (приоритет 23.01.2009, срок действия регистрации продлен до 23.01.2029; указание цвета или цветового сочетания: светло-серый, серый, синий, голубой, белый, оранжевый).

12. Информационное табло (стела) (комбинированное изображение), свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 557396 от 13.11.2015 (приоритет 04.04.2014, срок действия регистрации: до 04.04.2024; указание цвета или цветового сочетания: белый, синий, черный, светло-серый).

Также ПАО «Газпром нефть» передано исключительное право использования товарных знаков ПАО «Газпром» на основании зарегистрированных Роспатентом:

- лицензионного договора № 211165 от 05.12.2007, товарные знаки в виде стилизованного изображения «языков пламени» («зажигалка») (товарный знак по свидетельству № 220181 от 03.09.2002) и слово «Газпром» (товарные знаки по свидетельствам № 228274 от 19.11.2002 и № 228276

от 19.11.2020), зарегистрированы в отношении товаров и услуг, в т.ч. 04, 37 классов МКТУ;

- лицензионного договора № ГПН-11/24000/00079/Р от 18.01.2011, по условиям которого Лицензианту (ОАО «Газпром нефть») предоставлена исключительная лицензия на использование товарных знаков (знаков обслуживания) ОАО «Газпром», зарегистрированных в синем, голубом и белом цвете/цветовом сочетании по свидетельствам №№ 402278, 402279, 402280, 402281, дата регистрации каждого товарного знака: от 27.02.2010 (приоритет 21.08.2009) в отношении всех товаров (работ, услуг), для которых товарные знаки Лицензиара (ОАО «Газпром») зарегистрированы (в т.ч. 04, 37 классов МКТУ),

которые используются во внешнем оформлении АЗС сети «Газпромнефть» как логотип «Газпромнефть».

Вышеуказанные товарные знаки ПАО «Газпром нефть» использует в своей предпринимательской деятельности для индивидуализации продукции, работ, услуг и предприятия, в том числе при реализации моторного топлива (включая СУГ) посредством дочерних компаний – ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть – Центр», через АЗС сети «Газпромнефть» на территории Российской Федерации, включая 25 АЗС «Газпромнефть», расположенных на территории муниципальных районов Омской области (9 АЗС) и города Омска (16 АЗС), расположенных по адресам:

- в городе Омске: ул. Мельничная, 132 (АЗС № 90); Б.Архитекторов, 30 (АЗС № 40); пр. Губкина, 21 (АЗС № 44); пр. Космический 109/2 (АЗС № 65); пр. Мира, 122 (АЗС № 13); ул. 22-го Партсъезда, 104 (АЗС № 31); ул. 10 лет Октября, 180/5 (АЗС № 2); ул. 10 лет Октября, 223 (АЗС № 4); ул. 1-я Путевая, 110 (АЗС № 47); ул. 22 Декабря, 90Б (АЗС № 14); ул. 2-я Солнечная, 40/1 (АЗС № 70); ул. 3-я Молодежная, 14 (АЗС № 6); ул. 4-я Челюскинцев, 6В (АЗС № 10); ул. Завертяева, 22а (АЗС № 72); ул. Семиреченская, 128/3 (АЗС № 16); Красноярский тракт, 22 (АЗС № 7).
- в районах Омской области: Омский р-н, д. Зеленое Поле, квартал «Полевой» (АЗС № 26); Исилькульский район, г. Исилькуль, ул. Коммунистическая, 95 (АЗС № 57); Любинский район, р.п. Красный Яр, ул. Дорожная, 9а (АЗС № 137); Марьяновский район, р.п. Марьяновка (АЗС № 39); р.п. Таврическое, ул. Магистральная, 1 (АЗС № 27); Тюкалинский район, г. Тюкалинск, ул. 1-я Магистральная, 53 (АЗС № 86); Москаленский район, р.п. Москаленки (АЗС № 41); Саргатский район, р.п. Саргатское, ул. Жукова, 13 (АЗС № 99); Одесский район, с. Одесское, ул. Лебедева, 14Б (АЗС № 100).

ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть – Центр» переданы исключительные права на товарные знаки ПАО «Газпром нефть» и

ПАО «Газпром», зарегистрированные Роспатентом в отношении товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ, которые использовало ООО «Газпромнефть - Центр» в период с января 2020 года до января 2021 года, использует ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» после января 2021 года в своей предпринимательской деятельности по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств как *средства индивидуализации продукции, работ, услуг и предприятия*, в том числе при реализации моторного топлива (включая СУГ) на вышеуказанных 25 АЗС «Газпромнефть» на территории города Омска и муниципальных районов Омской области, на основании зарегистрированных Роспатентом:

- лицензионного договора № ГПН-12/24000/02733/А от 01.08.2012, заключенного между ОАО «Газпром нефть» и ООО «Газпромнефть - Центр» и дополнительного соглашения № 9 от 28.12.2019 к данному договору (перечень товарных знаков – в Приложении № 1 к договору, товарные знаки:
 - № 395503 от 04.12.2009 «Общий вид АЗС» (приоритет 30.03.2009);
 - № 425116 от 09.12.2010 «Суперграфика АЗС» (приоритет 24.12.2009);
 - № 418855 от 22.09.2010 «НАМ ПО ПУТИ» (приоритет 03.04.2009);
- дополнительного соглашения от 28.12.2019 к лицензионному договору № ГПН-12/24000/02733/А от 01.08.2012, по условиям которого ПАО «Газпром нефть» (Лицензиар) передало ООО «Газпромнефть - Центр» (Лицензиату) исключительное право на использование 31 товарного знака ПАО «Газпром нефть» (в пункте 1 дополнительного соглашения содержится перечень номеров товарных знаков, классы МКТУ, изображение товарного знака), в том числе: №№ 395503, 486879, 506664, 408555, 422319, 425116, 612656, 679356;
- лицензионного договора № ГПН-20/24000/04483/Д от 27.11.2020, заключенного ПАО «Газпром нефть» с ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» о предоставлении не исключительной лицензии (без права предоставлять сублицензии другим лицам) на 32 товарных знака ПАО «Газпром нефть» (в Приложении № 1 содержится перечень номеров товарных знаков, изображение товарного знака), в том числе: №№ 395503, 486879, 506664, 408555, 422319, 425116, 612656, 679356;
- сублицензионного договора (без номера) от 11.10.2021, заключенного ПАО «Газпром нефть» с ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» и сублицензионного договора от 09.08.2016 № ГПН-16/36000/02049/Д, заключенного ПАО «Газпром нефть» с ООО «Газпромнефть - Центр», по условиям которых сублицензиат вправе использовать для идентификации сети АЗС «Газпромнефть» комбинированный логотип, объединяющий «зажигалку» и слово «Газпромнефть» в виде товарных знаков по свидетельствам №№ 402278, 402279 от 27.02.2010;
- сублицензионного договора (без номера) от 21.10.2021, заключенного

ПАО «Газпром нефть» с ООО «Газпромнефть - Региональные продажи», согласно которому сублицензиат вправе использовать в своей предпринимательской деятельности для идентификации сети АЗС «Газпромнефть» товарные знаки ПАО «Газпром» на территории Российской Федерации.

Комиссией установлено, что по информации, опубликованной на официальном сайте Роспатента в сети «Интернет» (https://new.fips.ru/registers-doc-view/fips_servlet), все вышеуказанные товарные знаки ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» являются действующими, за исключением одного: № 506664, срок действия которого истек 20.10.2022. Комиссия учитывает период времени использования данного товарного знака до даты истечения срока его регистрации (до 20.10.2022).

Способы использования товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» для индивидуализации своей предпринимательской деятельности по реализации моторного топлива (в том числе СУГ) и реализуемого на АЗС сети «Газпромнефть» товара (выполняемых работ, услуг), как брендовых элементов во внешнем оформлении АЗС сети «Газпромнефть», включая информационное табло (стелы), а также использования товарных знаков ПАО «Газпром нефть» на топливных картах для корпоративных клиентов (и другие способы), изложены в упомянутых выше в настоящем решении заявлении ПАО «Газпром нефть» и пояснениях заявителя, заинтересованных лиц; изображены на фотоснимках (в цветном изображении) АЗС сети «Газпромнефть», представленных в материалы настоящего дела и, при проведении экспертного исследования – в распоряжение патентного поверенного (приложены к его заключению от 15.06.2022 № 2406-986416).

Комиссия особо отмечает, что подробное описание внешнего вида АЗС, информационного табло (стелы), исследованных товарных знаков ПАО «Газпром нефть», ПАО «Газпром» и спорного обозначения ООО «ООГК», заявленного на регистрацию Роспатентом, приведено выше в настоящем решении на стр. 19-22, в том числе при исследовании сходства по критериям – на стр. 22-28, при изложении сведений о Заключении патентного поверенного, в связи с чем повторно не приводится.

Комиссией установлено, что товарные знаки ПАО «Газпром нефть», ПАО «Газпром», выполненные преимущественно в сочетании синего, белого и голубого цветов, используются дочерними обществами ПАО «Газпром нефть» на 25 АЗС сети «Газпром нефть» на территории города Омска и Омской области множеством способов, в том числе:

- в оформлении внешнего вида АЗС – путем оформления общего вида АЗС в соответствии со «специальными» товарными знаками, воспроизводящими внешний вид АЗС и его конструктивных элементов (товарные знаки ПАО «Газпром нефть» №№ 395503, 486879, 580617, 230); путем размещения товарных знаков (их элементов) в виде графических стилизованных

изображений «языков» пламени («Суперграфика АЗС», «Кластерная графика») на конструктивных элементах АЗС, состоящих из операторского помещения, навеса с опорами, между которыми расположены топливно-раздаточные колонки; на информационном табло (стеле) с дисплеем. Так, например, данные изображения размещены на торцевой части фриза навеса с опорами и на данных опорах, на малой стеле и большой стеле с дисплеем, на котором размещены цифры о стоимости моторного топлива, в т.ч. СУГ);

- в оформлении большой стелы – информационного табло (стелы) с дисплеем используются не только товарные знаки ПАО «Газпромнефть» (композиции из сочетания нескольких графических элементов в виде стилизованных изображений «языков» пламени), но и товарные знаки ПАО «Газпром» №№ 402278, 402279 в качестве логотипов (с элементом в виде буквы G и факела в сочетании со словом «Газпромнефть», выполненным на русском или английском языках);

- на топливных картах для корпоративных клиентов (товарные знаки ПАО «Газпром нефть» №№ 612656, 514188).

ООО «ООГК» на территории города Омска и муниципальных районов Омской области осуществляет предпринимательскую деятельность по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств на 28 АЗС ООО «ООГК», а также деятельность по розничной реализации СУГ в баллонах для бытовых нужд, в том числе на 3-х АЗС ООО «ЗапСибГаз», стелы на которых переданы в аренду ООО «ООГК» по договору аренды рекламного места от 15.09.2021, заключенному с ООО «ЗапСибГаз», под рекламное место.

По информации ООО «ООГК», фирменный дизайн стелы с ценовой политикой был разработан ООО «Бест-Маркетинг» на основании Договора № 02102017-1 от 02.10.2017, заключенного с ООО «ООГК», по условиям которого (пункт 1.1. договора, дополнительное соглашение № 1 к договору) Исполнитель (ООО «Бест-Маркетинг») по заказу ООО «ООГК» (Заказчик) выполнил работы и оказал услуги по разработке дизайна элемента фирменного стиля - стелы для АЗС Заказчика. Результат выполненных работ передан ООО «ООГК» по Акту № 51 от 16.10.2017 (фотоснимок стелы с ценовой политикой приложен).

Комиссия, оценив имеющиеся в деле доказательства, включая фотоснимки АЗС, и представленный ООО «ООГК» перечень АЗС, на которых ответчиком:

- используются спорные обозначения (18 АЗС ООО «ООГК», 3 АЗС ООО «ЗапСибГаз»);

- осуществляется розничная торговля СУГ для заправки транспортных

средств (из 31 АГЗС ООО «ООГК» - на 27 АГЗС в рассматриваемый период времени),

установила следующее.

Сходные до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» обозначение, заявленное ООО «ООГК» на регистрацию Роспатентом по заявке № 2022732143, выполненное в сочетании белого и оттенков синего и голубого цвета и композиция из 4-х графических элементов – продолговатых фигур в виде стилизованного изображения «языков» пламени белого и голубого цвета на синем фоне (сходные с товарными знаками «Кластерная графика» и «Суперграфика АЗС»), *используются одновременно* в оформлении:

- стел на 16-ти АГЗС ООО «ООГК» (в том числе АГЗС по ул. Гашека, 28) в городе Омске и Омской области, за исключением 3-х АГЗС в Омской области, расположенных в с. Сосновское Таврического МР, с. Азово Азовского ННМР и с. Лузино Омского МР, на которых информация размещена на отдельно установленной на опорах конструкции прямоугольной формы – информационном стенде;

- стел, оформленных по заказу ООО «ООГК», установленных на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» по адресу: г. Омск, ул. 3-я Молодежная, 16 и ул. 1-я Заводская, 14; Омская область, Омский район, в границах Пушкинского сельского округа, 12 км Муромцевского и Пушкинского трактов.

Так, на АГЗС ООО «ООГК» по адресу: г. Омск, ул. Гашека, 28 вышеуказанные спорные обозначения используются ответчиком следующим способом:

- заявленное к регистрации обозначение и композиция из нескольких графических элементов размещены на конструктивных элементах АГЗС – на торцевой части фриза навеса с опорами и на данных опорах, на операторском помещении, а также на информационном табло (стеле);
- композиция из нескольких графических элементов размещена на наружной стене помещения минимаркета, находящегося на территории АГЗС, и на информационном стенде для потребителей на внешней стене помещения АГЗС.

Информационное табло (стела) АГЗС ООО «ООГК» по ул. Гашека, 28 в г. Омске представляет собой композицию из вертикальной прямоугольной фигуры, разделенной по диагонали кривой волнообразной линией на 2 цвета – белый (в верхней части) и синий (в нижней части). Заявленное к регистрации обозначение размещено в верхней части стелы, под ним расположены слова: «Омская областная газовая компания», «ГАЗ», «Обмен баллонов» и дисплей с цифрами и стоимости товара. В нижней части стелы размещена композиция из 4-х графических элементов в виде стилизованного изображения «языков» пламени белого и голубого цвета, под ними – буквенные обозначения: «АГЗС».

Путем визуального осмотра представленных ответчиком 19-ти фотоснимков (в цветном изображении) Комиссией установлено, что аналогичным образом, в стиле «ООГК» (как стела на АГЗС по ул. Гашека, 28 в г. Омске, фотоснимок № 1), оформлены стелы на АГЗС, расположенных:

- в г. Омске по пр. Мира, 177 (фотоснимок № 2);

- в Большереченском, Горьковском, Колосовском, Русско-Полянском, Щербакульском, Тюкалинском, Муромцевском, Полтавском и Большеукавском муниципальных районах; 2 АГЗС в Марьяновском районе, р.п. Марьяновска, а также АГЗС в г. Таре и г. Калачинске (при этом на АГЗС в г. Калачинске нет дисплея).

На информационном стенде, установленном вместо информационного табло (стелы) на АГЗС в муниципальных районах (МР) Омской области:

- в с. Лузино Омского МР (фотоснимок № 9) – спорные обозначения размещены на отдельно установленном на опорах информационном стенде – конструкции прямоугольной горизонтальной формы, разделенной поперечными линиями на три части (верхняя и нижняя – синего цвета, средняя – белого цвета) размещено: заявленное к регистрации Роспатентом обозначение и композиция из 4-х графических элементов, а также словесные обозначения: «АГЗС», «Омская областная газовая компания», все они расположены на белом фоне вывески в средней её части, в нижней части – цифры о стоимости товара;

- в с. Азово НН МР – на информационном стенде (отдельно установленной на опорах конструкции прямоугольной формы белого цвета) размещены заявленное к регистрации Роспатентом обозначение и словесные обозначения: «АГЗС», «Омская областная газовая компания», цифры о стоимости товара (фотоснимок № 3).

Также, заявленное к регистрации Роспатентом обозначение размещено на операторском помещении АГЗС в Полтавском МР (фотоснимок № 13).

Из фотоснимка № 18 видно, что на информационном стенде АГЗС в с. Сосновское Таврического МР спорные обозначения не размещены.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией также установлено, что спорные обозначения размещены как на АГЗС ООО «ООГК», на которых ответчиком осуществляется деятельность по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств, так и на АГЗС, на которых ответчик или ООО «ЗапСибГаз» реализует потребителям *другой товар* – СУГ для бытовых нужд.

Как уже было отмечено выше, информационные табло (стелы) на 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» переданы в аренду ООО «ООГК» по договору аренды рекламного места от 15.09.2021, под рекламное место, для

продвижения товара ООО «ООГК» – СУГ в баллонах для бытовых нужд, реализуемого ООО «ЗапСибГаз», которое на этих же АГЗС также реализует и другой товар – СУГ для заправки транспортных средств, который приобретает у ООО «Ситэк» по договору поставки № 026П от 01.04.2020. Сведения о цене товара – СУГ для заправки транспортных средств, размещены на информационном табло (стелах) 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» (чек ООО «ЗапСибГаз» от 26.05.2022 о реализации СУГ приложен к заявлению ПАО «Газпром нефть»). При этом все 3 стелы оформлены по заказу ООО «ООГК» в едином фирменном стиле «ООГК» (как стела на АГЗС по ул. Гашека, 28), с использованием обозначения, заявленного на регистрацию в Роспатент, и композиции из 4-х графических элементов с виде стилизованных «языков» пламени, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

На данных 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз» ответчиком не осуществляется розничная торговля СУГ для заправки транспортных средств. Поскольку Комиссией Омского УФАС России при рассмотрении дела *установлено незаконное использование спорных обозначений на АГЗС ООО «ООГК»*, Комиссия учитывает доказательства осуществления ООО «ООГК» действий по *использованию спорных обозначений* на информационном табло (стелах) АГЗС ООО «ЗапСибГаз» в целях продвижения своего товара – СУГ в баллонах для бытовых нужд, в качестве косвенных доказательств в настоящем деле.

Комиссия, учитывая, что нарушение антимонопольного законодательства допущено ответчиком на рынке розничной торговли СУГ для заправки транспортных средств, установила, что данная предпринимательская деятельность осуществляется ответчиком с неправомерным использованием спорных обозначений, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», на 18 АГЗС ООО «ООГК», расположенных по адресам:

- 2 АГЗС в городе Омске: ул. Гашека д. 28, пр. Мира д. 177;
- в Омской области на 16 АГЗС, расположенных по адресам:

- Азовский немецкий национальный муниципальный район, с. Азово, 300 м. от здания АЗС, ул. Советская, 123 по направлению на Северо-Восток;

- Большереченский муниципальный район, р.п. Большеречье, ул. Индустриальная, д. 2;

- Горьковский муниципальный район, с. Горьковское, ул. Комарова д. 10;

- Исилькульский муниципальный район, г. Исилькуль, трасса Омск-Петропавловск-Челябинск перекресток с дорогой Исилькуль-Называевск;

- Калачинский муниципальный район, г. Калачинск, ул. Омская д. 95;

- Колосовский муниципальный район, с. Колосовка, ул. Заречная д. 77;
- Омский муниципальный район, с. Лузино, ул. Мира, д. 10;
- 2 АГЗС в Марьяновском муниципальный районе, р.п. Марьяновка, ул. Южная д. 2В и на пересечении автодорог Марьяновка-Любино трасса Омск-Челябинск;
- Муромцевский муниципальный район, ул. Лисина, д. 178;
- Полтавский муниципальный район, примерно 30 м по направлению на северо-восток от ориентира: д. Черноморка;
- Русско-Полянский муниципальный район, р.п. Русская Поляна, пер. Промышленный, д. 2А;
- Тарский муниципальный район, г. Тара, ул. Транспортная, д. 19;
- Шербакульский муниципальный район, р.п. Шербакуль, 90 м от «Автозапчасти» в северном направлении;
- Тюкалинский муниципальный район, г. Тюкалинск, ул. Кирова, д. 79;
- Большеуковский муниципальный район, с. Аев, 142 м на юго-запад от здания АЗС-48.

Использование ответчиком спорных обозначений на других АГЗС ООО «ООГК» при розничной реализации СУГ для бытовых нужд, а также на стелах 3-х АГЗС ООО «ЗапСибГаз», на которых ответчиком не осуществляется деятельность по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств, в рассматриваемых обстоятельствах дела не является недобросовестной конкуренцией со стороны ООО «ООГК» по отношению к дочерним компаниям ПАО «Газпром нефть», защита исключительных прав может быть осуществлена в судебном порядке.

Комиссией установлено, что ООО «ООГК» является заказчиком работ по оформлению общего вида АГЗС по ул. Гашека, 28 и информационных табло (стел) в стиле «ООГК», установленных на АГЗС ООО «ООГК» и 3-х ООО «ЗапСибГаз».

Так, информационное табло (стелы):

- на вышеуказанных АГЗС ООО «ООГК» (кроме стелы на АГЗС по ул. Гашека, 28) оформлены в стиле «ООГК» в период с 30.01.2020 по 31.10.2021 (из пояснений ответчика и 10 Актов выполненных ООО «Бест-Маркетинг» работ);
- на АГЗС ООО «ООГК» по ул. Гашека, д. 28, в г. Омске оформлено в стиле «ООГК» в ноябре 2020 года, работы выполнены ООО «Рекламно-производственная компания» на основании Договора подряда № 58 от 21.09.2020, заключенного с ООО «ООГК» (результат работ передан по Акту

приема - передачи выполненных работ (без даты) в ноябре 2020 года).

Таким образом, период неправомерного использования спорных обозначений исчисляется с 30.01.2020. По состоянию на дату оглашения резолютивной части настоящего решения сведений о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ответчиком не представлено.

На основании вышеизложенного, Комиссией установлено наличие у ПАО «Газпром нефть», ООО «Газпромнефть-Центр», ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» исключительного права на использование вышеупомянутых товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», которые зарегистрированы Роспатентом в отношении товаров 04, 37 классов МКТУ и правомерно используются указанными лицами для индивидуализации своей деятельности, в том числе предпринимательской деятельности ООО «Газпромнефть-Центр», ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» по розничной торговле СУГ через сеть АЗС «Газпромнефть» на 25 АЗС в городе Омске (16 АЗС) и муниципальных районах Омской области (9 АЗС), оформленных в брендовом стиле АЗС сети «Газпромнефть», с использованием в оформлении общего вида АЗС, включая информационные табло (стелы), и другими способами, вышеуказанных товарных знаков ПАО «Газпром нефть», а также товарных знаков ПАО «Газпром» в качестве логотипов.

Исходя из заявления и пояснений ПАО «Газпром нефть», пояснений ООО «Газпромнефть-Региональные продажи», ООО «Газпромнефть-Центр», и не оспаривается ООО «ООГК», ответчику правообладателем *не передавалось исключительное право использования* вышеуказанных товарных знаков (знаков обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» в своей предпринимательской деятельности по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств через АЗС.

Комиссия принимает в качестве доказательств неправомерности обжалуемых действий ответчика Заключение патентного поверенного и Маркетинговое исследование, проведенное ООО «Маркетинг Консалтинг Групп», а также Уведомление ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) от 31.08.2022 о результатах проверки соответствия требованиям законодательства заявленного ООО «ООГК» на регистрацию Роспатентом обозначения (далее – Уведомление ФИПС).

Из Уведомления ФИПС следует, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных ООО «ООГК» товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ, на основании пункта 6 статьи 1483 ГК РФ, поскольку при проведении экспертизы установлено наличие сходства заявленного ООО «ООГК» обозначения до степени смешения с зарегистрированными Роспатентом товарными знаками, перечень которых

приведен в этом же письме, в том числе:

- товарные знаки ПАО «Газпром нефть»: № 422319 (приоритет 24.12.2009) «Суперграфика АСЗ»), № 612656 (приоритет 20.04.2016) (изображение топливной карты для корпоративных клиентов), № 755269 (приоритет 10.10.2018) (изображение топливной карты программы лояльности «Нам по пути»);

- товарный знак ПАО «Газпром» № 402278 (приоритет 21.08.2009).

Таким образом, Комиссией установлено **незаконное**, с нарушением требований пункта 3 статьи 1484 ГК РФ, использование ответчиком в отношении товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ в своей предпринимательской деятельности по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств в оформлении 18-ти АГЗС ООО «ООГК», в том числе информационных табло (стел), расположенных на территории города Омска и муниципальных районов Омской области, обозначений, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», зарегистрированных в отношении товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ.

В связи с чем Комиссия принимает доводы заявителя и заинтересованных лиц, заявивших о недобросовестной конкуренции со стороны ответчика по отношению к ООО «Газпромнефть-Центр» и ООО «Газпромнефть-Региональные продажи», а также представленные ими доказательства.

Доводы ответчика о правомерности рассматриваемых действий Комиссией отклонены как противоречащие нормам ГК РФ, совокупности имеющихся в настоящем деле доказательств.

Комиссия считает доказательствами введения товара – СУГ для заправки транспортных средств через АЗС/АГЗС в гражданский оборот на территории города Омска и Омской области имеющиеся в антимонопольном деле сведения об объемах реализации данного товара, представленные ООО «Газпромнефть-Региональные продажи», ООО «Газпромнефть-Центр» и ответчиком (ООО «ООГК»), в том числе представленные при проведении Омским УФАС России анализа состояния конкуренции, а также имеющиеся в настоящем деле пояснения и документы, подтверждающие поставку и реализацию данного товара (договоры, кассовый чек о розничной реализации товара на АГЗС ООО «ООГК» по ул. Гашека, 28 в г. Омске).

Комиссией установлена однородность товара – СУГ для заправки транспортных средств, реализуемого ответчиком на АГЗС ООО «ООГК» и реализуемого ООО «Газпромнефть-Региональные продажи», ООО «Газпромнефть - Центр» на АЗС сети «Газпромнефть» в вышеуказанные

периоды времени, принимая во внимание род (вид) товара и его назначение, условия сбыта через АЗС/АГЗС, круг потребителей.

Для признания недобросовестных действий субъекта предпринимательской деятельности актом недобросовестной конкуренции необходимо установить наличие конкурентного товарного рынка, на котором совершено антимонопольное правонарушение.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства (Аналитический отчет от 06.12.2022).

Поскольку информация о предложении товара с использованием спорных товарных знаков размещена на стелах АЗС, проведен анализ рынка торговли сжиженным углеводородным газом через АЗС для заправки автотранспортных средств (ОКПД2 19.20.31, ОКВЭД2 40.30.12).

Согласно материалам дела № 055/01/14.6-542/2022 дизайн элемента фирменного стиля - стелы для АГЗС ООО «Омская областная компания» разработан в 2017 году: договор на разработку дизайна с ООО «Бест-Маркетинг» № 02102017-1 заключен 02.10.2017, результат работ передан ООО «ООГК» по Акту № 51 от 16.10.2017.

Оформление АГЗС с использованием заявленного к регистрации Роспатентом товарного знака по заявке № 20227321433 ООО «ООГК» осуществлялось с января 2020 года (самая ранняя дата – 30.01.2020 по акту № 3101120-00001 с ООО «Бест-Маркетинг» на АГЗС по адресу Омская область, Полтавский район, примерно 30 м по направлению Северо-Восток от ориентира д. Черноморка). ООО «ООГК» продолжает использовать в оформлении АГЗС обозначение, заявленное на регистрацию в качестве товарного знака и обозначения, сходные с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром». Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 30.01.2020 по 06.12.2022 (дата подписания аналитического отчета).

Продуктовые границы: рынок торговли сжиженным углеводородным газом через АЗС для заправки автотранспортных средств (ОКПД2 19.20.31, ОКВЭД2 47.30.12).

По информации, полученной при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства 055/01/14.6-542/2022, а также в рамках проведения анализа состояния конкуренции, на территории Омской области дочерние общества ПАО «Газпром нефть» и ООО «ООГК» в

исследуемом временном интервале осуществляли деятельность по реализации СУГ для заправки автотранспортных средств на локальных рынках Омской области (сведения приведены выше в настоящем решении в Таблице 1).

Комиссия, учитывая, что недобросовестная конкуренция возможна только в процессе осуществления хозяйствующими субъектами - конкурентами предпринимательской деятельности на одном товарном рынке при введении товара в гражданский оборот, на основании вышеизложенного установила, что ООО «ООГК» и дочерние общества ПАО «Газпром нефть» (ООО «Газпромнефть-Центр» до 01.01.2021 / ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» с 01.01.2021) являются хозяйствующими субъектами - конкурентами на рынках сжиженного углеводородного газа через автозаправочные станции, расположенные в городе Омске и Омском муниципальном районе, а также в Исилькульском, Любинском, Марьяновском, Таврическом и Тюкалинском муниципальных районах Омской области (сведения приведены в настоящем решении в Таблице 2), поскольку на данных товарных рынках одновременно деятельность по розничной реализации СУГ через АЗС осуществлялась ООО «ООГК» и дочерними обществами ПАО «Газпром нефть» (ООО «Газпромнефть-Центр» до 01.01.2021/ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» с 01.01.2021).

Поскольку по отношению к ответчику ООО «Газпромнефть-Центр» до 01.01.2021 являлось хозяйствующим субъектом-конкурентом, а ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» с 01.01.2021 является хозяйствующим субъектом-конкурентом на означенном товарном рынке, Комиссия приходит к выводу о наличии конкурентных отношений между ответчиком и дочерними обществами ПАО «Газпром нефть» в определенные периоды времени.

При этом Комиссией установлено, что означенный товарный рынок является конкурентным, однако ПАО «Газпром нефть» не может быть признано хозяйствующим субъектом-конкурентом по отношению к ответчику, поскольку не осуществляло самостоятельно в рассматриваемый период времени деятельность по реализации СУГ на АЗС сети «Газпромнефть» в Омской области (в том числе в городе Омске). В связи с чем Комиссия отклоняет доводы ПАО «Газпром нефть» о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «ООГК» по отношению к ПАО «Газпром нефть» и в дополнение к вышеизложенному, в обоснование своих выводов о недобросовестной конкуренции со стороны ответчика по отношению к дочерним обществам ПАО «Газпром нефть» приводит следующее.

Относительно степени сходства спорных обозначений Комиссией установлено следующее.

Комиссия принимает в качестве доказательств наличия высокой степени их

сходства (до смешения) относительно производителя (продавца) товара и самого товара данного продавца, Заключение патентного поверенного и Маркетинговое исследование; свидетельства (с приложениями) о регистрации вышеуказанных товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром»; пояснения заявителя и заинтересованных лиц, а также имеющиеся в настоящем деле в цветном изображении фотоснимки АГЗС ООО «ООГК» и АЗС ООО «Газпромнефть-Центр», Уведомление ФИПС от 31.08.2022 о результатах проведенной Роспатентом экспертизы заявленного ООО «ООГК» на регистрацию обозначения, а также другие документы, представленные заявителем и заинтересованными лицами.

Комиссия отмечает, что Заключение патентного поверенного подготовлено ООО «Юридическая фирма Городисский и Партнеры», специалисты которой обладают опытом работы и высокой квалификацией в сфере исключительных прав на товарные знаки. Согласно свидетельству (Приложение № 2 к ЗаклЮчению) патентный поверенный, подготовившая Заключение, зарегистрирована в Реестре патентных поверенных Российской Федерации 16.12.2016 под № 1847, специализация: товарные знаки и знаки обслуживания. При подготовке заключения использовались нормативно-правовые акты, действующие методические рекомендации по отдельным вопросам экспертизы заявленных на регистрацию обозначений. Заключение содержит аналитическую, исследовательскую часть, перечень поставленных на разрешение вопросов и ответы на них, с учетом результатов исследования.

Патентным поверенным были исследованы (подробное описание проведенного исследования приведено выше в настоящем решении):

- товарные знаки ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», проверена правомерность их использования ПАО «Газпром нефть» и его дочерними обществами по свидетельствам о регистрации Роспатентом, лицензионным и сублицензионным договорам;

- заявленное ООО «ООГК» к регистрации Роспатентом обозначение;

- фотоснимки общего вида АГЗС сети «Газпромнефть» и АГЗС ООО «ООГК», включая информационные табло (стелы) с дисплеем, а также композиции из 4-х графических элементов в виде стилизованного изображения «языков» пламени (в тексте Заключения патентного поверенного размещены цветные изображения сравниваемых товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» с обозначениями, используемыми ООО «ООГК»).

Оценка сходства обозначений проведена по множеству критериев, изложенных в Заключении патентного поверенного (раздел 2.1., стр. 12-24 Заключения); сделан обоснованный вывод об однородности товаров и услуг 04, 37 классов МКТУ.

По результатам проведенной экспертизы спорных обозначений ООО «ООГК» и товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» (раздел III

Заключения патентного поверенного) патентным поверенным установлена высокая степень сходства (до смешения):

1. Обозначения, используемые ООО «Омская областная газовая компания», в виде внешнего вида АЗС и обозначения, используемые в составе дизайна АЗС, являются сходными до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230.

2. Изобразительное обозначение, заявленное на регистрацию по заявке № 2022732143 на имя ООО «Омская областная газовая компания», является сходным до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376.

3. Товары и услуги 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых используются объемное комбинированное обозначение в виде внешнего вида АЗС ООО «Омская областная газовая компания» и обозначения в составе дизайна АЗС, являются однородными товарам и услугам 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки (знаки обслуживания) на имя ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» По свидетельствам №№ 485195, 618729, 577434, 578255, 422319, 408555, 446760, 639382, 603357, 471032, 402376, 679356, 382925, 557396, 395503, 486879, 561201, 506664, 735448, 230.

4. Товары и услуги 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых подано на регистрацию изобразительное обозначение по заявке № 2022732143, являются однородными товарами и услугами 04 и 37 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки (знаки обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 603357, 471032, 402376.

Комиссия отмечает, что патентным поверенным установлено сходство до смешения со множеством зарегистрированных Роспатентом товарных знаков, из которых нижним подчеркиванием выделены товарные знаки, используемые дочерними обществами ПАО «Газпром нефть» при розничной торговле СУГ на АЗС сети «Газпромнефть» на территории города Омска и Омской области.

Из Уведомления ФИПС от 31.08.2022 о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства следует, что в результате экспертизы обозначения, заявленного ООО «ООГК» на регистрацию Роспатентом в отношении товаров и услуг 04 и 37 классов МКТУ, по заявке № 2011732143 с датой приоритета 28.05.2022, установлено сходство до смешения с серией товарных знаков и обозначений, зарегистрированных ПАО «Газпром нефть» в отношении товаров и услуг 04 и

37 классов МКТУ, однородных заявленным на регистрацию, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении вышеуказанных товаров и услуг.

В Уведомлении изложен перечень номеров множества товарных знаков ПАО «Газпром нефть», в том числе № 0755269 (приоритет 10.10.2018), № 0612656 (приоритет 20.04.2016), 0422319 (приоритет 24.12.2009), а также товарных знаков ПАО «Газпром», в том числе № 0402278 (приоритет 21.08.2009).

Оценивая имеющееся в материалах настоящего дела доказательство, Комиссия принимает во внимание судебную практику, в частности, выводы Президиума Суда по интеллектуальным правам, согласно которым:

«Методология определения сходства сравниваемых обозначений и вероятности их смешения в гражданском обороте определена Правилами составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденными Приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, и пунктом 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 31.03.2021 по делу № СИП-569/2020, от 30.04.2021 по делу № СИП-839/2020, от 30.06.2021 по делу № СИП-723/2020),

и отмечает, что патентный поверенный при проведении исследования руководствовался означенными правилами (страница 5 Заключения).

Комиссия также учитывает правовую позицию, изложенную в пункте 162 (абзацы 1-8) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в соответствии с которой:

«Согласно пункту 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.

Для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Однородность товаров устанавливается исходя из принципиальной возможности возникновения у обычного потребителя соответствующего товара представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом суд учитывает род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей, взаимодополняемость или взаимозаменяемость и другие обстоятельства.

Установление сходства осуществляется судом по результатам сравнения товарного знака и обозначения (в том числе по графическому, звуковому и смысловому критериям) с учетом представленных сторонами доказательств по своему внутреннему убеждению. При этом суд учитывает, в отношении каких элементов имеется сходство - сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения. Сходство лишь неохранных элементов во внимание не принимается.

Специальных знаний для установления степени сходства обозначений и однородности товаров не требуется.

При наличии соответствующих доказательств суд, определяя вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения, оценивает и иные обстоятельства, в том числе:

используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров;

длительность и объем использования товарного знака правообладателем;

степень известности, узнаваемости товарного знака;

степень внимательности потребителей (зависящая в том числе от категории товаров и их цены);

наличие у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом.

При определении вероятности смешения также могут учитываться представленные лицами, участвующими в деле, доказательства фактического смешения обозначения и товарного знака, в том числе опросы мнения обычных потребителей соответствующего товара».

Оценивая вероятность смешения спорных обозначений с товарными

знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», Комиссия также принимает во внимание, что вероятность смешения зависит от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 05.12.2017 № 300-КГ17-12018, от 05.12.2017 № 300-КГ17-12021 и от 05.12.2017 № 300-КГ17-12023). При этом такая вероятность может иметь место и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров, а также при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) обозначения и товарного знака.

Аналогичная позиция выражена в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», а также в ряде других судебных актов, в том числе в Постановлении президиума Суда по интеллектуальным правам от 23.04.2021 по делу № СИП-521/2020, от 17.05.2021 по делу № СИП-360/2020, от 31.05.2021 по делу № СИП-596/2020, от 07.06.2021 по делу № СИП-476/2020, от 17.06.2021 по делу № СИП-658/2020, от 29.06.2021 по делу № СИП-402/2020, от 17.05.2021 по делу № СИП-784/2020, от 26.04.2021 по делу № СИП-843/2020, от 30.04.2021 по делу № СИП-747/2020, от 21.06.2021 по делу № СИП-882/2020, от 23.07.2021 по делу № СИП-756/2020, от 09.09.2021 по делу № СИП-870/2020.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия:

- считает выводы патентного поверенного обоснованными и мотивированными, а само Заключение патентного поверенного, также как и Уведомление ФИПС от 31.08.2022 – допустимыми и относимыми доказательствами, подтверждающими высокую степень сходства используемых ответчиком спорных обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», в связи с чем принимает доводы ПАО «Газпром нефть», ООО «Газпромнефть-Центр» и ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» о сходстве до смешения спорных обозначений с вышеуказанными товарными знаками;

- учитывает широкую известность и узнаваемость серии товарных знаков ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», активно используемых в сети 25 АЗС «Газпромнефть» на территории города Омска и Омской области; длительность применения товарных знаков, исходя из даты приоритета и периода использования товарных знаков в оформлении внешнего вида данных АЗС, в том числе информационного табло (стел), в едином брендовом стиле АЗС «Газпромнефть»;

- полагает, что на высокую степень сходства также влияют использование выполненных в одной цветовой гамме, ответчиком – спорных обозначений, а ООО «Газпромнефть-Центр», ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» – вышеуказанных товарных знаков, при осуществлении в одном сегменте рынка розничной торговли однородным товаром – СУГ для заправки

транспортных средств,

и приходит к выводу об установлении сходства до смешения используемых ответчиком спорных обозначений с вышеуказанными товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

Относительно товарных знаков ПАО «Газпром нефть» «Общий вид АЗС», в том числе общеизвестного товарного знака № 230 (товарный знак № 580617 зарегистрирован как общеизвестный), Комиссия отмечает следующее.

Принимая во внимания положения статьи 1508 ГК РФ (об общеизвестном товарном знаке и его регистрации, бессрочном использовании), считает, сам по себе факт регистрации Роспатентом товарного знака № 580617 (общий вид АЗС с конструктивными элементами, в том числе операторское помещение, навес с опорами, между которыми расположены топливно-раздаточные колонки; 2 информационных табло (стелы) с дисплеем; отдельно стоящее помещение) как общеизвестного товарного знака по свидетельству о регистрации № 230 (дата, с которой товарный знак признан общеизвестным: 31.12.2018), и включение его 06.08.2021 в Перечень общеизвестных товарных знаков (регистрационный номер: 230), являются доказательствами длительности применения данного товарного знака («Общий вид АЗС»), его узнаваемости и широкой известности не только фактическим и(или) потенциальным потребителям, но и иным участникам гражданского оборота, в том числе ООО «ООГК» как хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Комиссией установлено, что дочерние общества ПАО «Газпром нефть» также используют в оформлении внешнего вида АЗС несколько товарных знаков, в числе которых, помимо товарного знака № 580617 от 13.07.2016 (приоритет 17.02.2015), признанного общеизвестным (товарный знак № 230), товарные знаки ПАО «Газпром нефть» № 395503 от 04.12.2009 (приоритет 30.03.2009); № 486879 от 15.03.2013 (приоритет 12.04.2012), которые представляют собой

- объемные комбинированные обозначения, воспроизводящие внешний вид АЗС (навес с топливно-раздаточными колонками, стелу, магазин) с конструктивными элементами, выполненными в едином цветовом решении и композиционном цветовом построении, в связи с чем имеют высокую степень сходства (что очевидно при визуальном сравнении их между собой) с товарным знаком № 580617, соответственно, и с товарным знаком № 230, за исключением количества информационных табло (стел) с дисплеем (товарный знак № 395503 – 1 большая стела, товарный знак № 486879 – большая и малая стелы, товарный знак № 580617 – 2 большие стелы). При этом стелы во всех данных товарных знаках оформлены в едином стиле, выполнены в синем и белом цвете. Стелы представляют собой вертикально установленную прямоугольную форму, разделенную на 2 части синего и белого цветов, на «стыке» которых размещены графические элементы с

выпуклыми сторонами и заостренными концами, внешне напоминающие «языки» пламени.

Путем визуального сравнения изображений комбинированных товарных знаков ПАО «Газпром нефть» по свидетельствам №№ 395503, 486879, 580617 (№ 230) Комиссией установлена высокая степень их сходства между собой по нескольким критериям: сходство изображения общего внешнего вида АЗС и конструктивных элементов; использование идентичного цветового сочетания, а также графических элементов в виде стилизованных изображений «языков» пламени).

Комиссия, принимая во внимание, что патентным поверенным в Заключении (стр. 28) установлена степень сходства до смешения заявленного на регистрацию Роспатентом обозначения, используемого ответчиком в дизайне АЗС по ул. Гашека, 28 в г. Омске (в том числе стелы) с товарным знаком № 230 (зарегистрирован как общеизвестный товарный знак № 580617), приходит к выводу о сходстве до смешения данного обозначения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» по свидетельствам №№ 395503, 486879, 580617 (№ 230).

Относительно товарных знаков ПАО «Газпром» №№ 402278, 402279, используемых в оформлении АЗС сети «Газпромнефть» в качестве логотипа, учитывая высокую степень сходства при визуальном сравнении между собой данных товарных знаков и установленное ФИПС сходство до смешения заявленного на регистрацию ООО «ООГК» обозначения с товарным знаком № 402278, согласно Уведомления ФИПС от 31.08.2022, Комиссия считает, что:

- спорные обозначения, используемые ООО «ООГК» в оформлении общего вида АЗС ООО «ООГК» по ул. Гашека, 28 на конструктивных элементах АЗС, а также в дизайне 18-ти АЗС ООО «ООГК» (в т.ч. по ул. Гашека, 28), несмотря на некоторые отличия, являются сходными до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром» №№ 402278, 402279 (стилизованные изображения «языков» пламени, выполненные в белом и голубом цвете, являются сходными до смешения, поскольку выполнены в сходном композиционном и колористическом решении).

Комиссия, оценив имеющиеся в материалах дела противоречивые доказательства – Заключение патентного поверенного и представленное ООО «ООГК» Заключение специалиста о схожести товарных знаков № 138.08-22/Т/ВС от 19.08.2022, подготовленного АНО ЦРЭ «Лаборатория экспертных исследований» (в котором сделаны выводы об отсутствии сходства между спорными обозначениями и товарными знаками), считает, что заключение № 138.08-22/Т/ВС подготовлено специалистом, который не является патентным поверенным, не имеет квалификации в сфере интеллектуальной собственности и средств индивидуализации (квалификация

специалиста: «Товаровед-эксперт» по специальности «Товароведение и экспертиза товаров продовольственных, непродовольственных»), следовательно, не обладает квалификацией и опытом работы в сфере использования, экспертизы товарных знаков и применения (использования) субъектами предпринимательской деятельности товарных знаков и спорных обозначений как средств индивидуализации своей предпринимательской деятельности.

При проведении исследования специалист руководствовался визуальным сравнением «спорного» обозначения, заявленного ответчиком на регистрацию, с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» только по некоторым параметрам (критериям), и при этом исследование проведено без сравнения с фактическим применением (использованием) сравниваемых обозначений. Выводы специалиста основаны на оценке, сделанной лицом, не обладающим специальными познаниями в сфере интеллектуальной собственности и средств индивидуализации (квалификация: «товаровед-эксперт»), который при исследовании руководствовался методическими рекомендациями по определению сходства «спорных» обозначений», которые не применяются с 2018-2019 гг. в связи с изданием новых рекомендаций для применения Роспатентом (перечень используемой литературы – отмененных (не действующих) приказов Роспатента об утверждении соответствующих методических рекомендаций и правил, которые использовались при проведении данного исследования, приведены в пунктах 2-5 списка используемой литературы на стр. 40 заключения специалиста).

Комиссия принимает в качестве доказательства высокой степени сходства используемых ответчиком спорных обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» Маркетинговое исследование, проведенное в городе Омске период с 05 по 22 августа 2022 года специалистами ООО «Маркетинг Консалтинг Групп», для определения мнения потребителей по вопросу сходства до степени смешения оформления автозаправочных станций сети «ООГК» с фирменным брендовым оформлением сети АЗС «Газпромнефть» (Приложение № 1 – Анкета с вопросами и несколькими вариантами (от 3 до 5) ответов на выбор по каждому вопросу).

Как следует из Маркетингового исследования (страница 5), было опрошено 300 граждан (целевая аудитория: автовладельцы, регулярно, не реже 1 раза в месяц, заправляющие транспортные средства или приобретающие на АЗС сопутствующие товары) в 10-ти точках города Омска, которым демонстрировались цветные фотоснимки:

- АЗС сети «ООГК» со скрытым логотипом (66,3% посчитали, что на фотоснимке - АЗС сети «Газпромнефть»);
- АЗС сети «Газпромнефть» со скрытым логотипом (96,3% узнали, что на фотоснимке - АЗС сети «Газпромнефть»).

По результатам проведенного Маркетингового исследования (опроса) также установлено:

- подавляющее большинство (81,7 %) отметили сходство дизайна (внешнего оформления) АГЗС сети «ООГК» и АГЗС сети «Газпромнефть»;
- из сходных элементов дизайна (внешнего оформления) АЗС чаще отмечалось цветовое оформление АЗС/АГЗС (88,3%) и отдельные элементы и изображения (34,7%);
- 58,3 % респондентов допустили возможность перепутать АЗС «Газпромнефть» и «ООГК» при заправке транспортных средств.

При оценке доказательств Комиссия учитывает правовую позицию, изложенную в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 № 2979/06, от 17.04.2012 № 16577/11, в пункте 37 «Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, *вывод о сходстве до степени смешения обозначений делается на основе восприятия не отдельных элементов, а общего впечатления, которое производят это обозначение и товарный знак в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.*

Комиссия принимает доводы ПАО «Газпром нефть», ООО «Газпромнефть-Региональные продажи» и ООО «Газпромнефть-Центр» относительно данного исследования и особо отмечает, что опрос 300 респондентов, корректно сформулированные вопросы, предъявление респондентам фотоснимков АГЗС сети «Газпромнефть» и АЗС сети «ООГК» со скрытым логотипом подтверждают не только объективность ответов респондентов, но и сделанных по результатам опроса выводов.

Кроме этого, респондентам также были предъявлены (вопрос 4) на обозрение фотоснимки АГЗС сети «Газпромнефть» с логотипом (товарный знак ПАО Газпром № 402878) и АЗС сети «ООГК» с обозначением, заявленным на регистрацию Роспатентом (логотип и данное спорное обозначение размещены, соответственно, на АГЗС сети «Газпромнефть» и сети «ООГК», каждый – на боковой части фриза навеса на опорах с топливно-раздаточными колонками). По результатам обозрения фотоснимков установлено, что потребители отметили сходство цветового оформления данных АЗС/АГЗС (88,3%).

Комиссия отклоняет изложенные в настоящем решении доводы ответчика об отсутствии, по мнению ООО «ООГК», сходства до смешения «спорных» обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», как противоречащие имеющимся в настоящем деле доказательствам и установленным Комиссией вышеуказанным обстоятельствам.

Также Комиссия отклоняет доводы ответчика и представленные ООО «ООГК» материалы о проведенном ИП <...> опросе потребителей (с приложением в оригинале 116-ти анкет), с учетом следующего.

ИП <...> не является специалистом в области проведения социологических исследований. Проведенный опрос 116-ти потребителей фактически не может быть признан как маркетинговое исследование, учитывая недостаточное количество опрошенных респондентов, содержание вопросов, а также принимая во внимание, что респондентам не предъявлялись на обозрение фотоснимки АЗС сети «Газпромнефть» и сети «ООГК» и «спорные» обозначения товарных знаков. В заседании Комиссии ИП <...> пояснил, что не специализируется на проведении опроса потребителей товаров и услуг и обработки результатов такого опроса, по образованию филолог.

Комиссия учитывает оценку опроса и его результатов, которая дана представителями заявителя и заинтересованных лиц, и отклоняет доводы ответчика, полагающего, что результаты исследования мнения потребителей ИП <...> и Заключение специалиста (представленное ООО «ООГК») подтверждают отсутствие сходства до смешения спорных обозначений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

Комиссия считает несостоятельными доводы ООО «ООГК» относительно Заключения патентного поверенного и Маркетингового исследования (не подтверждающими, по мнению ответчика, сходство до смешения), так как они опровергаются совокупностью вышеизложенных доказательств и сделанных Комиссией выводов.

Комиссия считает установленными все признаки недобросовестной конкуренции, определенные пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Под законодательством Российской Федерации понимается Конституция Российской Федерации и законодательные акты Российской Федерации. Кроме этого, согласно части 4 статьи 15 Конституции РФ и в соответствии с частью 1 статьи 7 ГК РФ, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью правовой системы Российской Федерации.

Под противоречием законодательству РФ следует понимать нарушение не только норм Закона о защите конкуренции, но и иных законов, устанавливающих требования к осуществлению добросовестной конкуренции и запреты различных недобросовестных действий, направленных на получение преимуществ в предпринимательской деятельности.

ООО «ООГК» нарушено императивное требование, установленное пунктом 3 статьи 1484 ГК РФ, в соответствии с которым 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 статье 5 ГК РФ обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычаи делового оборота применяются, если они не противоречат положениям действующего законодательства и договору.

Обычаи делового оборота являются разновидностью обычаев, предусмотренных пунктом 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ). Так, к обычаям делового оборота следует относить сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычаи делового оборота применяются, если они не противоречат положениям действующего законодательства или договору.

В качестве критериев противоправности недобросовестной конкуренции отдельно выделяется противоречие действий правонарушителей требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Так, в гражданском законодательстве устанавливается требование, что участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (пункт 3 статья 1 ГК РФ). При этом, как уже было отмечено выше, добросовестность участников гражданских правоотношений разумность их действий предполагаются (пункт 5 статья 10 ГК РФ).

Конституционный Суд РФ в Определении от 21.11.2013 № 1841-О указал, что возможность признания действий хозяйствующего субъекта соответствующими требованиям добропорядочности, разумности и справедливости соответствует концепции, заложенной в статье 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, и в необходимой мере расширяет область судебного усмотрения в сфере пресечения недобросовестной конкуренции, так как это связано с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции, не все из которых могут прямо противоречить законодательству или обычаям делового оборота.

Для признания конкретных действий недобросовестной конкуренцией и их пресечения не требуется в обязательном порядке устанавливать наличие

убытков или ущерба деловой репутации. Такое наличие должно доказываться при применении к правонарушителю гражданско-правовой санкции в виде возмещения убытков.

Действия ответчика не в полной мере соответствуют требованиям добропорядочной конкурентной борьбы. Комиссия обращает внимание на то, что конституционное требование действовать добросовестно и не злоупотреблять своими правами равным образом обращено ко всем участникам гражданских правоотношений.

Т е р м и н ы «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем их следует применять в соответствии с их общим значением в русском языке.

Так, термин «добропорядочный» толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь, как честный и соответствующий принятым правилам поведения (Толковый словарь русского языка под редакцией С.И.Ожегова и Н.Ю. Шведовой – М., 1997 г.).

Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы, при этом данные принципы должны распространяться на предпринимательскую деятельность.

С учетом изложенного, по мнению Комиссии, то обстоятельство, что рассматриваемый Комиссией действия совершены хозяйствующим субъектом (ответчиком) при осуществлении предпринимательской деятельности с нарушением предъявляемых законодательством требований к использованию средств индивидуализации другого юридического лица, само по себе свидетельствует о том, что такие действия не только противоречат законодательству Российской Федерации, но и не соответствуют обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, справедливости и разумности.

Один из квалифицирующих признаков недобросовестной конкуренции – *направленность действий ответчика на получение преимуществ в своей предпринимательской деятельности.*

При недобросовестной конкуренции хозяйствующий субъект стремится получить преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности способами, запрещенными действующим законодательством.

Приобретение преимуществ перед конкурентами возможно посредством воздействия на потребителей, что в свою очередь, изменяет структуру потребительского спроса, дает возможность увеличить объем реализации продукции и, соответственно, увеличить получаемую прибыль.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности следует понимать их способность улучшить положение конкурирующего хозяйствующего субъекта на рынке, в том числе привлечь к своим товарам (работам, услугам) потребительский спрос и увеличить размер получаемой прибыли по отношению к размеру прибыли, которая могла быть получена им в случае добросовестного поведения на товарном рынке.

Действия ООО «ООГК» по неправомерному использованию обозначений, сходных до смешения с вышеуказанными товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром» при введении товара (СУГ для заправки транспортных средств) в гражданский оборот на территории города Омска и муниципальных районов Омской области, направлены на получение противозаконным способом преимуществ в своей предпринимательской деятельности путем перераспределения потребительского спроса, привлечения потенциальных и фактических потребителей, у которых возникло смешение относительно принадлежности ООО «ООГК» к деятельности дочерних обществ ПАО «Газпром нефть», к сети АЗС «Газпромнефть», поскольку, как показало Маркетинговое исследование, угроза такого смешения реальна и потребители, приобретая означенный товар на АЗС ответчика, могут полагать, что приобретают товар, реализуемый на АЗС сети «Газпромнефть».

Размещение ООО «ООГК» «спорных» обозначений на стелах и конструкциях в виде информационного табло на 18-ти АЗС ООО «ООГК» в городе Омске и муниципальных районах Омской области усиливают вероятность такого смешения, способствует формированию у потребителей ложного мнения о причастности деятельности ответчика к сети АЗС «Газпромнефть», создает условия для привлечения потребителей, которым широко известна деятельность дочерних обществ ПАО «Газпром нефть» на означенном товарном рынке и их деловая репутация.

Цель таких действий ответчика – получение неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет паразитирования на деловой репутации известного потребителям хозяйствующего субъекта. Это достигается в результате смешения в сознании потребителей между деятельностью (товарами и услугами) подлинного носителя деловой репутации, правообладателя товарных знаков, правомерно используемых дочерними обществами ПАО «Газпром нефть» для индивидуализации своей деятельности, товара и услуг, затратившего ресурсы для его продвижения на товарном рынке и ложного имитатора (недобросовестного конкурента), в рассматриваемой ситуации – ответчика.

Комиссия считает, что в период осуществления действий по:

- подаче заявки на регистрацию Роспатентом в качестве товарного знака обозначения, сходного до смешения с зарегистрированными в

установленном порядке товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», а также до даты её подачи;

- оформлению внешнего вида АГЭС ООО «ООГК» в г. Омске по ул. Гашека, 28 (в том числе стелы), а также стел на 18 АГЭС (в т.ч. по ул. Гашека, 18) по заказу ООО «ООГК» с использованием заявленного на регистрацию обозначения и композиции их 4-х графических элементов в виде стилизованного изображения «языков» пламени, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром»,

ООО «ООГК» не могло не быть осведомленным о брендовом стиле АЭС сети «Газпромнефть» и долговременном и непрерывном использовании в оформлении внешнего вида АЭС, в том числе информационных табло (стел), специальных обозначений (товарных знаков) для индивидуализации предприятия, товаров и услуг. При проведении анализа состояния конкуренции выявлено одновременное присутствие АГЭС ООО «ООГК» и АЭС сети «Газпромнефть» в городе Омске и одних и тех же муниципальных районах Омской области.

О брендовом стиле сети АЭС «Газпромнефть» известно широкому кругу потребителей, среди которых – потенциальные потребители товара, розничная торговля которым осуществляется и ответчиком, и заинтересованными лицами.

Использование ответчиком в сети АГЭС «ООГК» спорных обозначений, сходных до смешения с обозначениями товарных знаков, используемых в оформлении сети АЭС «Газпромнефть», направлено на привлечение внимания потребителей (в том числе потенциальных), формирование или поддержание у них интереса к деятельности ответчика, на продвижение своего товара на рынке. Комиссия считает, что ООО «ООГК» имело намерение воспользоваться чужой репутацией и узнаваемостью обозначений товарных знаков, используемых в брендовом оформлении сети АЭС «Газпромнефть», что позволяет ответчику рассчитывать на увеличение своей прибыли противоправным способом.

Относительно последствий, которые могли наступить для ООО «Газпромнефть - Центр» в период с января 2020 года до января 2021 года и могут наступить для ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» в период с января 2021 года в результате неправомерного использования ответчиком вышеуказанных обозначений, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», Комиссией установлено следующее.

ПАО «Газпром нефть», ООО «Газпромнефть - Центр» и ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» (каждым) заявлены доводы о возможном причинении убытков, нанесении вреда деловой репутации юридического лица в результате осуществления ответчиком обжалованных действий. Поскольку в рассматриваемый период времени ПАО «Газпром нефть» не являлось

конкурентом по отношению к ответчику на рынке розничной торговли СУГ для заправки транспортных средств на территории Омской области, в том числе города Омска, означенные доводы ПАО «Газпром нефть» Комиссия не рассматривает.

Комиссия принимает доводы дочерних обществ ПАО «Газпром нефть» как обоснованные, учитывая незаконную деятельность ответчика в одном с ними сегменте рынка розничной реализации данного товара (ООО «Газпромнефть - Центр» - до 01.01.2021, ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» - после 01.01.2021).

Согласно ч. 2 ст. 15 ГК РФ под *убытками* понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Гражданский кодекс Российской Федерации содержит нормы, определяющие условия, при которых юридическое лицо может требовать компенсации за репутационный вред.

Согласно пункту 5 статьи 152 ГК РФ гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать *возмещения убытков и морального вреда*, причиненных их распространением.

В силу пункта 7 указанной статьи ее правила о защите деловой репутации гражданина *применяются к защите деловой репутации юридического лица*.

Следовательно, в случае фактического причинения репутационного вреда, причиненного действиями (бездействием), нарушающими имущественные права юридического лица, он подлежит компенсации в судебном порядке и юридическое лицо, чье право на деловую репутацию нарушено действиями по распространению сведений, порочащих такую репутацию, вправе требовать возмещения репутационного вреда при доказанности наличия противоправного деяния со стороны ответчика, неблагоприятных последствий этих действий для юридического лица, причинно-следственной связи между действиями ответчика и возникновением неблагоприятных последствий на стороне юридического лица.

В рассматриваемых обстоятельствах нарушением ответчиком запрета на недобросовестную конкуренцию путем создания смешения достаточно установить *наличие объективной возможности нанесения* действиями ответчика при незаконном использовании «чужих» товарных знаков *вреда деловой репутации* дочерних обществ ПАО «Газпром нефть».

В силу прямого указания нормы пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в данной норме закона последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

ПАО «Газпром нефть» и его дочерние общества уделяют значительное внимание своей деловой репутации при использовании товарных знаков. Так, ООО «Газпромнефть - Центр», ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» при использовании товарных знаков при розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств через АГЗС сети «Газпромнефть» руководствуются определенными правилами и требованиями, установленными в упомянутых выше Книге фирменного стиля розничного бренда сети АЗС «Газпромнефть», Правилах торговой практики ПАО «Газпром нефть», а также предусмотренными условиями лицензионных и сублицензионных договоров. Таким образом, на ранке розничной реализации СУГ для заправки транспортных средств деловая репутация дочерних общества ПАО «Газпром нефть» сформирована и следствием утраты доверия со стороны потребителей к их деловой репутации может быть сокращение числа клиентов и утрата конкурентоспособности. В Определении ВС РФ от 18.11.2016 утрата конкурентоспособности названа в качестве одного из проявлений вреда, причиненного деловой репутации.

Комиссия учитывает правовую позицию, изложенную в пункте 21 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1 (2017) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.02.2017), согласно которой:

В случае умаления репутации юридического лица оно вправе защищать свое право путем заявления требования о возмещении вреда, причиненного репутации юридического лица.

Вступление в силу с 1 октября 2013 года новой редакции статьи 152 ГК РФ, исключившей возможность компенсации морального вреда в случае умаления деловой репутации юридических лиц, не препятствует защите нарушенного права посредством заявления юридическим лицом требования о возмещении вреда, причиненного репутации юридического лица.

Данный вывод следует из определения Конституционного Суда Российской Федерации от 04.12. 2003 № 508-О, в котором отмечено, что отсутствие прямого указания в законе на способ защиты деловой репутации юридических лиц не лишает их права предъявлять требования о компенсации убытков, в том числе нематериальных, причиненных умалением деловой репутации, или нематериального вреда, имеющего свое собственное содержание (отличное от содержания морального вреда, причиненного гражданину), которое вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения (пункт 2 статьи 150 ГК РФ). Данный вывод основан на положениях статьи 45 (часть 2)

Конституции Российской Федерации, в соответствии с которыми каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

Под вредом, причиненным деловой репутации, следует понимать всякое ее умаление, которое проявляется, в частности в *наличии у юридического лица убытков*, обусловленных распространением порочащих сведений и иных неблагоприятных последствиях в виде утраты юридическим лицом в глазах общественности и делового сообщества положительного мнения о его деловых качествах, утраты конкурентоспособности, невозможности планирования деятельности и т.д. (абзацы 1, 6-8 пункта 21 Обзора судебной практики ВС РФ № 1).

Таким образом, убытки (в том числе в виде упущенной выгоды) могут быть обусловлены репутационным вредом, нанесенным юридическому лицу в результате незаконных действий конкурента.

Комиссия особо отмечает, что деловая репутация для юридического лица является одним из условий, влияющих на успешность его предпринимательской деятельности, и считает установленным объективную возможность нанесения вреда деловой репутации и причинения убытков ООО «Газпромнефть - Центр» и (или) ООО «Газпромнефть - Региональные продажи», при осуществлении ответчиком деятельности по розничной торговле моторным топливом (СУГ) на АГЗС, расположенных на территории Омской области, в том числе города Омска, с использованием спорных обозначений, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

Комиссия считает, что вышеуказанные действия ответчика, совершенные по отношению к хозяйствующим субъектам-конкурентам ООО «Газпромнефть - Центр», ООО «Газпромнефть - Региональные продажи», противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могли/могут причинить убытки и нанести вред деловой репутации дочерних обществ ПАО «Газпром нефть».

В дополнение к вышеизложенному Комиссия отмечает, что рассматриваемые действия ответчика направлены на получение преимуществ перед конкурентами, соблюдающими императивные требования закона, обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности, справедливости, поскольку:

- при недобросовестной конкуренции хозяйствующий субъект стремится получить преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности способами, запрещенными действующим законодательством, при этом такие действия способны причинить убытки, нанести вред деловой репутации хозяйствующих субъектов-конкурентов, вводящих в гражданский оборот однородный товар через сеть АЗС «Газпромнефть» на территории

Российской Федерации, в том числе Омской области и города Омска;

- позволяют ответчику рассчитывать на увеличение получаемой прибыли за счет неправомерного использования обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром», широко известных потребителям во многих регионах Российской Федерации. При этом ответчик незаконно, без согласия правообладателя, использовал и продолжает использовать такие обозначения в сети АГЗС «ООГК», в целях получения преимуществ в своей предпринимательской деятельности по розничной торговле СУГ для заправки транспортных средств в сети АГЗС «ООГК», продвижения однородного товара, пользуясь известностью своих конкурентов – дочерних обществ ПАО «Газпром нефть», правомерно использующих вышеуказанные товарные знаки при осуществлении розничной торговли СУГ для заправки транспортных средств в сети АЗС «Газпромнефть».

На основании изложенного, Комиссией установлено нарушение ответчиком запрета на недобросовестную конкуренцию, предусмотренного пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности по розничной торговле моторным топливом – сжиженным углеводородным газом (СУГ) на 18-ти АГЗС ООО «Омская областная газовая компания», расположенных на территории Омской области, в том числе города Омска, выразившееся в незаконном использовании в оформлении АГЗС и(или) информационного табло (стел и стендов, установленных вместо стелы с дисплеем), обозначений, сходных до смешения с зарегистрированными в установленном порядке товарными знаками (знаками обслуживания) в отношении товаров, работ, услуг 04 и 37 классов МКТУ:

- ПАО «Газпром нефть» по свидетельствам №№ 395503, 486879, 506664, 580617, 230, 402376, 408555, 422319, 425116, 514188, 557396, 382925, 612656, 679356;
- ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 402278, 402279,

которые правомерно использовались/используются хозяйствующими субъектами-конкурентами: ООО «Газпромнефть - Центр» в период с января 2020 года до января 2021 года, ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» в период с января 2021 года по настоящее время, при розничной торговле моторным топливом (СУГ) на АЗС, расположенных на территории Омской области, в том числе города Омска, что могло/может повлечь причинение убытков, нанести вред деловой репутации юридического лица дочерним обществам ПАО «Газпром нефть».

Комиссия особо отмечает, что именно ООО «ООГК» является заказчиком дизайна в «стиле ООГК», в котором ответчиком, для индивидуализации своей деятельности, товаров и услуг (в том числе 04 и 37 классов МКТУ), оформлены АГЗС (внешний вид АГЗС и(или) информационные

стелы, стенды) с использованием сходных до смешения с вышеуказанными товарными знаками, спорных обозначений (заявленного на регистрацию Роспатентом обозначения, композиции из нескольких графических элементов в виде стилизованного изображения «языков» пламени).

При рассмотрении настоящего дела установлено, что нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции ответчиком не прекращено.

Полномочия антимонопольного органа по выдаче хозяйствующим субъектам обязательных для исполнения предписаний предусмотрены пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Пленум Высшего арбитражного суда Российской Федерации в Постановлении от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» в пункте 14 разъяснил, что «Пунктом 2 статьи 11 ГК РФ и главой 9 Закона о защите конкуренции предусмотрена возможность защиты гражданских прав в административном порядке в случаях, установленных законом. Антимонопольный орган, рассматривая дела о нарушениях антимонопольного законодательства, принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

Антимонопольный орган в соответствии с полномочиями, перечисленными в пункте 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, вправе включить в предписание указание на совершение конкретных действий, выполнение которых лицом, нарушившим антимонопольное законодательство, позволит восстановить права других лиц, нарушенные вследствие злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции, в необходимом для этого объеме».

Комиссия, установив нарушение ответчиком пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, считает необходимым, в соответствии функциями, предусмотренными статьей 22 Закона о защите конкуренции и полномочиями, предоставленными частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, выдать ответчику предписание о прекращении нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции и осуществлении действий, направленных на прекращение использования в своей предпринимательской деятельности по розничной торговле СУГ на АГЗС сети «ООГК» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 23,

РЕШИЛА:

1. Признать недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **действия** ООО «Омская областная газовая компания» (ОГРН 1095517000369, ИНН 5517010406) при осуществлении предпринимательской деятельности по розничной торговле моторным топливом – сжиженным углеводородным газом (СУГ) на 18 АГЗС ООО «Омская областная газовая компания», расположенных на территории Омской области, в том числе города Омска, **способные вызвать смещение** с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами и услугами, которые продаются и иным образом вводятся им в гражданский оборот на территории Российской Федерации: ООО «Газпромнефть - Центр» и(или) ООО «Газпромнефть - Региональные продажи», **выразившиеся в незаконном использовании** в оформлении АГЗС и(или) информационного табло (стелы), стенда, **обозначений, сходных до смешения с зарегистрированными в установленном порядке товарными знаками (знаками обслуживания)** в отношении товаров, работ, услуг 04, 37 классов МКТУ:

- ПАО «Газпром нефть» по свидетельствам №№ 506664 (до даты истечения срока его регистрации 20.10.2022), 395503, 486879, 580617, 230, 402376, 408555, 422319, 425116, 514188, 557396, 382925, 612656, 679356;
- ПАО «Газпром» по свидетельствам №№ 402278, 402279,

которые правомерно использовались/используются хозяйствующими субъектами-конкурентами: ООО «Газпромнефть - Центр» в период с января 2020 года до января 2021 года, ООО «Газпромнефть - Региональные продажи» в период с января 2021 года по настоящее время, при розничной торговле моторным топливом (СУГ) на АЗС, расположенных на территории Омской области, в том числе города Омска, что могло повлечь причинение убытков и(или) нанести вред деловой репутации юридического лица ООО «Газпромнефть - Центр», может повлечь причинение убытков и(или) нанести вред деловой репутации юридического лица ООО «Газпромнефть - Региональные продажи».

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

3. Выдать ООО «Омская областная газовая компания» (ОГРН 1095517000369, ИНН 5517010406) предписание о прекращении нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и осуществлении действий, направленных на прекращение незаконного использования в своей предпринимательской деятельности обозначений, сходных до смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и ПАО «Газпром».

4 . Материалы дела № 055/01/14.6-542/2022 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии,

заместитель

руководителя

управления

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

Решение и(или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения, выдачи предписания.