

РЕШЕНИЕ

**г. Тула**

Резолютивная часть решения оглашена 28 января 2021г.

В полном объеме решение изготовлено 11 февраля 2021г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <.....>

Члены комиссии: <.....>.

<.....>,

<.....>,

рассмотрев дело № 071/01/14.6-135/2020, возбужденное по признакам нарушения ООО «Облгаз» (ИНН 4028062491, ОГРН 1164027057578, Калужская обл., г. Калуга, ул. Суворова, д. 77, оф. 10) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части использования изобразительного элемента «» (изображение факела), сходного до степени смешения изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) «» зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г.), № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий),

в присутствии, посредством проведения видео-конференц-связи, <.....> представителя АО «Газпром газораспределение Тула» по доверенности <.....> от <.....>. (выдана на 3 года),

в отсутствие законных представителей ООО «Облгаз», АО «Тулагоргаз» уведомленных надлежащим образом (определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 23.12.2020г. (исх.2/7188 от 28.12.2020г) направлено заказной корреспонденцией по адресам нахождения хозяйствующих субъектов, указанным в выписке ЕГРЮЛ:

- ООО «Облгаз» - г. Калуга, ул. Суворова, д. 77, корп. 1, пом. 10, 248030 (почтовый идентификатор 30099155160050);

- АО «Тулагоргаз» - г. Тула, ул. М. Тореца, д. 5, 300012 (почтовый идентификатор 30099155160074),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В декабре 2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступили заявления АО «Газпром газораспределение Тула» (вх. 5811 от 06.12.2019г.) и АО «Тулагоргаз» (вх. 5831 от 09.12.2019г.) о незаконном использовании ООО «Облгаз» изобразительного элемента (изображение факела) «», сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) «», зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г.), № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий).

На территории Калужской и Тульской областях право на использование

товарных знаков «» принадлежит АО «Газпром газораспределение Калуга» и АО «Газпром газораспределение Тула» в соответствии с условиями сублицензионного договора/Упр/8-059/15 на использование товарных знаков с 28.08.2015г., заключенного между ОАО «Газпром газораспределение (лицензиат)» и АО «Газпром газораспределение Тула» (сублицензиат сублицензионного договора/Упр/8-037/15/953 на использование товарных знаков от 26.06.2015г., заключенного между ОАО «Газпром газораспределение (лицензиат)» и АО «Газпром газораспределение Калуга» (сублицензиат).

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Статьей 1479 Гражданского кодекса РФ определено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти в области интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно статье 1482 Гражданского кодекса РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Статьей 1484 Гражданского кодекса РФ определено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии с статьей 1229 Гражданского кодекса РФ любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 Гражданским кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом РФ, другими законами (часть 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака:

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. др.

В приложениях к свидетельствам №№ 149180, 359971, 220181 на товарные знаки (знаки обслуживания) «» указаны классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг, отношении которых они (товарные знаки) зарегистрированы, в частности:

06 - обычные металлы и их сплавы; металлические строительные материалы; передвижные металлические конструкции и сооружения; металлические материалы для рельсовых путей; металлические тросы и проволока (не электрические); скобяные и замочные изделия; металлические трубы; сейфы; изделия из обычных металлов, не относящихся к другим классам; руды.

37 – ремонтные работы, строительство и техническое обслуживание нефтегазопроводов и компрессионных станций, установка и ремонт электрооборудования; бурения скважин; установка оборудования;

и др.

Таким образом, ОАО «Газпром» являясь правообладателем вышеуказанных товарных знаков (знаков обслуживания), вправе по своему усмотрению использовать их при производстве и реализации любых из вышеперечисленных товаров и услуг.

В 2019г. в г. Тула и Тульской области АО «Газпром газораспределение Тула», АО «Тулагоргаз» выявлены факты незаконного использования ООО «Облгаз» изобразительного элемента (изображение факела) «» путем размещения его (обозначения) в печати и квитанциях Общества.

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 (часть статьи 1484 Гражданского кодекса РФ).

Статьей 1515 Гражданского кодекса РФ определено, что лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг. В том числе с документации, рекламы, вывесок.

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 1 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ о административных правонарушениях» в статье 14 Закона о защит конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицо действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых акты недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Пунктом 2 статьи 10bis Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждени относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности применению или количества товаров.

Федеральным законом «О защите конкуренции» определено понятие «недобросовестная конкуренция» - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречо законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинил или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (пункт 9 статьи 4).

АО «Газпром газораспределение Тула» и ООО «Облгаз» являются конкурентами поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках – монтажны работы по замене газовой фурнитуры.

29.01.2020г. Федеральной службой по интеллектуальной собственности (далее Роспатент) представлена справка по вопросам, сформулированным в запрос руководителя УФАС по Тульской области Ю.В. Елагина от 09.12.2019г. № 2/6502 (в: 422), согласно которой обозначение, используемое ООО «Облгаз», является сходным до степени смешения с изобразительными товарными знаками п свидетельствам №№ 149180, 359971, поскольку ассоциируется с ними в целом силу сходства изобразительных элементов.

Важно отметить, что изобразительный элемент «» по товарным знакам согласн свидетельствам № 149180, № 359971 и № 220181 является идентичным следовательно, ответ Роспатента по товарным знакам № 149180 и № 359971, полной мере соотносится со свидетельством № 220181.

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами ил услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в граждански оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконно использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменном наименованию, коммерческому обозначению, наименованию мест происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках; упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которы продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационнс телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имен и при других способах адресации.

Представленные в Управление документы свидетельствуют о недобросовестных действиях ООО «Облгаз», выразившихся в введении в оборот услуг по монтажу замене газовой фурнитуры, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности изобразительных обозначений «», сходных д степени смешения с товарными знаками «», принадлежащими ОАО «Газпром» вследствие чего вводятся в заблуждение потребители данного товара, хозяйствующим субъектам причиняются убытки.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса РФ заявления; уведомления, извещения, требования или иные юридически значимы сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовы последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителк Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим с него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Все процессуальные акты в процессе рассмотрения настоящего дел направлялись заказной корреспонденцией по адресу ООО «Облгаз» указанному в Едином государственном реестре юридических лиц - Калужска обл., г. Калуга, пер. Суворова, д. 77, корп. 1, пом. 10, 248030, а именно:

- определение о назначении дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 05.02.2020г. (исх. 2/671 почтовый идентификатор 30099144170305;
- определение об отложении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020

нарушении антимонопольного законодательства от 04.03.2020г. (исх. 2/1256 почтовый идентификатор 30099148480507;

- определение об отложении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 нарушении антимонопольного законодательства от 27.03.2020г. (исх. 2/1759 почтовый идентификатор 30099148487511;

- определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства с 06.05.2020г. (исх. 2/2570), почтовый идентификатор 30099147190157;

- определение о приостановлении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 с 04.06.2020г. (исх. 2/3185 от 05.06.2020г.) с почтовым идентификатором 30099148185637;

- определение о возобновлении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 с 28.09.2020г. (исх. 2/5203), почтовый идентификатор 30099151106151;

- определение об отложении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 нарушении антимонопольного законодательства от 23.10.2020г. (исх.2/5571 с 28.10.2020г.) и заключение об обстоятельствах дела № 071/01/14.6-135/2020 с 23.10.2020г. (исх.2/5572 от 28.10.2020г.), почтовый идентификатор 30099153290186;

- определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства с 23.12.2020г. (исх.2/7188 от 28.12.2020г.), почтовый идентификатор 30099155160050.

Исходя из требований Гражданского кодекса РФ, постановления Пленума ВС РФ N 25, ООО «Облгаз» считается надлежащим образом уведомленным о все процессуальных действиях, совершенных в отношении него в рамках настоящего дела.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия ООО «Облгаз» при использовании изобразительного элемента (изображение факела), сходного с степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаком обслуживания), зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г. № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий), являются актом недобросовестно конкуренции, поскольку противоречат положениям Гражданского кодекса РФ Федерального закона «О защите конкуренции», обычаям делового оборота требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, правообладателям причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

23.10.2020г. лицам, участвующим в деле, заказной корреспонденцией (почтовый

идентификаторы: 30099153290186 – ООО «Облгаз», 30099153290193 – АО «Газпром газораспределение Тула», 30099153290209 – АО «Тулагоргаз») направлен заключением об обстоятельствах дела № 071/01/14.6-135/2020 (исх. 2/5572 с 28.10.2020г.) согласно статье 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции»

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), заказная корреспонденция с почтовыми идентификаторами: 30099153290186 - 24.11.2020г. вручена ООО «Облгаз»: 30099153290193 - 11.11.2020г. вручена АО «Газпром газораспределение Тула»: 30099153290209 – 10.11.2020г. вручена АО «Тулагоргаз».

Со стороны ООО «Облгаз», АО «Газпром газораспределение Тула», АО «Тулагоргаз» в адрес Управления (Комиссии по рассмотрению настоящего дела) письменных пояснений, возражений, дополнительных доказательств не поступало.

23.12.2020г. лицам, участвующим в деле, заказной корреспонденцией (почтовые идентификаторы: 30099155160050 – ООО «Облгаз», 30099155160067 – АО «Газпром газораспределение Тула», 30099155160074 – АО «Тулагоргаз») направлен определением об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. 2/7188 от 28.12.2020г.), которым определена дата рассмотрения дела - 10 часов 28.01.2021г.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте АО «Почта России» (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция с почтовыми идентификаторами: 30099155160050 – с 15.01.2021г. находится в месте вручения ООО «Облгаз»: 30099155160067 – 15.01.2021г. вручена АО «Газпром газораспределение Тула»: 30099155160074 – с 13.01.2021г. ожидает адреса в месте вручения АО «Тулагоргаз»

Как уже было отмечено выше, частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ установлено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно пункту 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса РФ», исходя из положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре



юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Адресат юридически значимого сообщения, своевременно получивший и установивший его содержание, не вправе ссылаться на то, что сообщение было направлено по неверному адресу или в ненадлежащей форме (статья 10 ГК РФ)

Исходя из вышеуказанных разъяснений Верховного Суда РФ, определением антимонопольного органа от 23.12.2020г. (исх.2/7188 от 28.12.2020г. направленное по адресу регистрации (месту нахождения) ООО «Облгаз» - Калуга, ул. Суворова, д. 77, корп. 1, пом. 10, 248030, АО «Тулагоргаз» - г. Тула, ул. М. Тореза, д. 5, 300012, считается полученное ими.

Таким образом, законные представители ООО «Облгаз», АО «Тулагоргаз» надлежащим образом уведомлены о времени и месте рассмотрения настоящего дела.

Поскольку не установлено, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны ООО «Облгаз» прекращено, Комиссия полагает необходимым выдать Обществу предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, путем прекращения использования обозначений «», сходных до степени смешения с товарными знаками «», принадлежащими ОАО «Газпром».

Учитывая изложенное, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями – 4 статьи 41, статьями 49-50 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

**1.** Признать ООО «Облгаз» (ИНН 4028062491, ОГРН 1164027057578, г. Калуга, ул. Суворова, д. 77, корпус 1, помещение 10, 248030) нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании изобразительного элемента (изображение факела «» сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) «», зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г.), № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 22018 (заявка № 2002705258, статус действующий).

2. Выдать ООО «Облгаз» предписание о прекращении недобросовестно конкуренции.

3. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц ООО «Облгаз» к административной ответственности по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

<.....>

Члены Комиссии:

<.....>

<.....>

<.....>

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

**Примечание.** За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации о административных правонарушениях установлена административная ответственность.