

Резолютивная часть решения оглашена 23 марта 2020г.

В полном объеме решение изготовлено 6 апреля 2020г.

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

Председатель Комиссии: - заместитель руководителя управления;

Члены комиссии: – главный специалист – эксперт,

- специалист – эксперт,

рассмотрев дело № 071/01/14.6-719/2019, возбужденное по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Новиковым Валерием Викторовичем (ИНН ОГРНИП , Тульская обл., Новомосковский район, с. Гремячее, ул. Казака-2, д. 3) Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Калинина/Парковый проезд, д. 38/3) пункта статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие индивидуального предпринимателя Новикова В.В., ООО «Волгаресурс-Инновации», уведомленных надлежащим образом:

10.03.2020г. предпринимателем Новиковым В.В. получены определение о отложении и продлении срока рассмотрения дела № 071/01/14.6-719/2019 с 19.02.2020г. (исх.2/1099 от 25.02.2020г.), заключение об обстоятельствах дела № 071/01/14.6-719/2019 от 19.02.2020г. (исх.2/1101 от 25.02.2020г.) – уведомление вручении почтовой корреспонденции с идентификатором 30099145290354;

16.03.2020г. Обществом получены определение об отложении и продлении срок рассмотрения дела № 071/01/14.6-719/2019 от 19.02.2020г. (исх.2/1099 с 25.02.2020г.), заключение об обстоятельствах дела № 071/01/14.6-719/2019 с 19.02.2020г. (исх.2/1101 от 25.02.2020г.) – почтовый идентификатор 30099144171371,

#### **УСТАНОВИЛА:**

25.10.2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.4854) ООО «Волгаресурс-Инновации» с нарушении его исключительных прав индивидуальным предпринимателем Новиковым В.В., путем использования обозначения «GTULTIM», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «GTULTIMA» зарегистрированным за Обществом (свидетельство № 598733, заявка 2015739631, срок действия регистрации истекает 03.12.2025г.), в оформлении автозаправочной станции (далее – АЗС), расположенной по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Калинина, д. 38/3.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации

Федерации 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 по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Изобразительный элемент, представляющий абстрактную геометрическую фигуру из соединенных между собой трех квадратов и словесного обозначения «GTULTIMA», выполненного оригинальным шрифтом, является зарегистрированным товарным знаком (знаком обслуживания) ООО «Волгаресурс-Инновации», что подтверждается свидетельством Федеральному служб по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам № 598733 от 03.12.2015г. (заявка № 2015739631, срок действия исключительного права до 03.12.2025г.).

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 (правообладателю), 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 приложении к свидетельству № 598733 на товарный знак (знак обслуживания «GTULTIMA» ООО «Волгаресурс-Инновации» указаны классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг, в отношении которых он (товарный знак) зарегистрирован в частности:

01-антифризы; препараты для составов, препятствующих закипанию жидкости двигателях; препараты, обеспечивающие экономное использование топлива; хладагенты для двигателей транспортных средств.

03- жидкости для очистки стекол, в том числе ветровых; препараты для чистки продукты для наведения блеска (для полировки); растворы для очистки средства моющие, за исключением используемых для промышленных медицинских целей; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях.

04- горючее; спирт (топливо); топливо дизельное; топливо для освещения; топливо минеральное; топливо моторное; топливо нефтяное; торф (топливо); газ отвержденные (топливо); добавки нехимические для моторного топлива; пыль угольная (топливо); топливо на основе спирта; торф брикетированный (топливо) уголь древесный (топливо); бензин; газ топливный; жидкости смазочные охлаждающие.

37- станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание).

Таким образом, ООО «Волгаресурс-Инновации», являясь правообладателем вышеуказанного товарного знака (знака обслуживания), вправе по своему усмотрению использовать его при производстве и реализации любых и вышеперечисленных товаров и услуг.

31.07.2019г. ООО «Волгаресурс - Инновации» выявлен факт незаконного использования индивидуальным предпринимателем Новиковым В.В. обозначения «GTULTIM», сходного до степени смешения с товарным знаком «GTULTIMA» принадлежащим Обществу, в оформлении АЗС, расположенной по адресу Тульская область, г. Новомосковск, ул. Калинина, д. 38/3 (свидетельство

государственной регистрации права от 17.11.2010г. письмо Администрации МК г. Новомосковск от 12.11.2019г. (исх.7301-с/03-01-25, вх.5286 от 13.11.2019г.) о том что в указанной АЗС осуществляет предпринимательскую деятельность Новиков В.В.).

Использование индивидуальным предпринимателем Новиковым В.В. обозначени сходного до степени с товарным знаком Общества осуществлялось и печатно изданиями, рекламирующим товары и услуги предпринимателя.

Кроме того, ООО «Волгаресурс-Инновации» представлена копия ответ индивидуального предпринимателя Новикова В.В. от 30.08.2019г. на претензии ООО «Волгаресурс-инновации», согласно которой предприниматель Новиков В.В. обязуется в срок до 10.09.2019г. устранить нарушение исключительных прав Общества на использование товарного знака «GTULTIMA».

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 защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом 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 в 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;

торговую деятельность конкурента;

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

Подпунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестной конкуренцией являются 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 причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

ООО «Волгаресурс-Инновации» и индивидуальный предприниматель Новиков В.Е. являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках – торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами (код ОКВЭД 46.71), торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.30).

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 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 ним 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

13.12.2019г. предпринимателем Новиковым В.В. представлены пояснения (в: 5942), согласно которым он не признает нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку постановлением Новомосковского территориального отдела Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Тульской области № 94 от 31.10.2019г. о прекращении производства по делу о административном правонарушении установлено, что на момент осмотра АЗС расположенной по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Калинина, д. 38/ и принадлежащей Новикову В.В., использование товарного знака «GTULTIMA» и знака, сходного с ним до степени смешения, в автозаправочном комплексе н

установлено.

Представленная Новомосковским территориальным отделом Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по тульской области (вх. 1052 от 02.03.2020г.) копия протокола осмотра принадлежащих юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю помещений, территорий и находящихся там вещей и документов от 31.10.2019г. № 202, подтверждает тот факт на момент осмотра проходящего 31.10.2019г. с 12 час. 25 мин. по 13 час. 00 мин., использования товарного знака или сходного с ним обозначения по свидетельству № 59873, состоящего из изобразительного элемента в виде квадрата и словесного обозначения «GTULTIMA», правообладателем которого является ООО «Волгаресурс-Инновации» в автозаправочном комплексе (на здании топливораздаточных колонок, колоннах) не установлено.

Между тем, Комиссия Управления отмечает, что факт, возможного, прекращения нарушения законодательства, не является основанием для прекращения настоящего производства.

Федеральный закон «О защите конкуренции» предусматривает, что срок давности по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства составляет три года со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства (статья 41.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

По состоянию на 30.08.2019г. в действиях индивидуального предпринимателя Новикова В.В. имело место незаконное использование обозначения «GTULTIMA»: сходного до степени смешения с товарным знаком «GTULTIMA» ООО «Волгаресурс-Инновации» и, как следствие, нарушение пункта 1 статьи 14. Федерального закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения настоящего дела ООО «Волгаресурс-Инновации» представлены фотографии, свидетельствующие об использовании обозначения «GTULTIMA» в оформлении АЗС, расположенных в Тульской области Новомосковском районе по адресам: г. Новомосковск, ул. Рязанское шоссе, д. 1/1; Ширинский пос., ул. Зеленая, д. 27, в которых, по мнению Общества предпринимательскую деятельность осуществляет Новиков В.В.

Антимонопольным органом данный факт не подтвержден, поскольку не представляется возможным установить лицо, фактически осуществляющее деятельность на вышеуказанных АЗС.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела Комиссия Управления приходит к выводу, что действия индивидуального предпринимателя Новикова В.В. по использованию обозначения «GTULTIMA»: сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания «GTULTIMA», принадлежащего ООО «Волгаресурс-Инновации», в оформлении АЗС, расположенной по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Калинин д. 38/3, в период с 31.07.2019г. по 31.10.2019г., являются актом недобросовестно

конкуренции, поскольку противоречат Федеральному закону «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а ООО «Волгаресурс-Инновации», причинены и/или могут быть причинены убытки и/или нанесен вред деловой репутации.

19.02.2020г. лицам, участвующим в деле, направлено заключение о обстоятельствах дела № 071/01/14.6-719/2019 (исх.2/1101 от 25.02.2020г.) согласно статье 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Со стороны индивидуального предпринимателя Новикова В.В., ООО «Волгаресурс-Инновации» в адрес Управления (Комиссии по рассмотрению настоящего дела) письменных пояснений, возражений, дополнительных доказательств не поступало.

Поскольку нарушение антимонопольного законодательства со стороны индивидуального предпринимателя Новикова В.В. прекращено Комиссией, полагает нецелесообразным выдачу предписания.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать индивидуального предпринимателя Новикова В.В. (ИНН, ОГРНИП, Тульская обл., Новомосковский район, с. Гремячее, ул. Казака-2, д. 35; Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Калинина/Парковый проезд, д. 38/3) нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании с 31.07.2019г. по 31.10.2019г. в оформлении АЗС, расположенной по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Калинина/Парковый проезд, д. 38/3, обозначения «GTULTIM», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «GTULTIMA», принадлежащим ООО «Волгаресурс-Инновации» (свидетельство № 598733, заявка 2015739631, срок действия регистрации истекает 03.12.2025г.).
2. В связи с прекращением индивидуальным предпринимателем Новиковым В.В. нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», предписание ему не выдавать.
3. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении индивидуального предпринимателя Новикова В.В. 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.