

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена "14" февраля 2013 г. город
Иваново

В полном объеме решение изготовлено "18" февраля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> ,

рассмотрев дело № 02-30/2012-022, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Ивановская Нефтяная Компания» (г. Иваново, ул. Батурина, д.4, ОГРН 1053701061655, ИНН 3702069986) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Ивановское УФАС России 24.09.2012г. поступило заявление Открытого акционерного общества «ТНК-ВР Холдинг» (далее – ОАО «ТНК-ВР Холдинг», Заявитель), в котором содержится жалоба на нарушение ООО «Ивановская Нефтяная Компания» (далее – Общество, Ответчик) статьи 14 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения заявления и дополнительно представленных материалов установлено следующее.

ОАО «ТНК-ВР Холдинг» является правообладателем:

- товарного знака (знака обслуживания) №165005 – свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) от 15.06.1998г., зарегистрирован по заявке №97700102 с приоритетом от 23.01.1997г. для товаров и услуг 04, 16, 35, 36, 37, 39, 40, 41 и 42 международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ). Приложение к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №165005 от 14.08.2007г.;

- товарного знака (знака обслуживания) №273266 - свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) от 10.08.2004г., зарегистрирован по заявке №2003700742 с приоритетом от 15.01.2003г. для товаров и услуг 01, 02, 04, 16, 35, 36, 37, 39, 40, 41 и 42 МКТУ. Приложение № 2 к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №273266 от 07.06.2006г.;

- общеизвестного товарного знака №84. Дата, с которой товарный знак признан общеизвестным в Российской Федерации 01.01.2006г., внесен в перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков 17.07.2009г. для товаров и услуг 04, 37, 39, 40, 41 и 42 МКТУ;

- товарного знака (знака обслуживания) №263784 - свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) от 19.02.2004г., зарегистрирован по заявке №2003700740 с приоритетом от 15.01.2003г. для товаров и услуг 01, 02, 04, 16, 35, 36, 37, 39, 40, 41 и 42 МКТУ. Приложение № 2 к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №263784 от 05.06.2006.

Из представленных ОАО «ТНК-ВР Холдинг» фотоматериалов следует, что на внешних элементах автозаправочной станции (далее - АЗС), расположенной по адресу: Ивановская область, Лежневский район, деревня Увальево, 201 километр автодороги Москва – Нижний Новгород, эксплуатируемой ООО «Ивановская Нефтяная Компания», Общество использует товарные знаки (знаки обслуживания) №165005, №273266, №263784 и общеизвестный товарный знак №84,

правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Согласно пояснениям Заявителя (письмо №148/119 от 10.01.2013г.), какие-либо правовые основания, в силу которых Ответчик получил право использовать указанные средства индивидуализации, отсутствуют. Договоры коммерческой концессии или лицензионные договоры между данными хозяйствующими субъектами ранее не заключались.

Ранее Заявитель обращался к Обществу с требованиями о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и об устранении последствий нарушения. Данное требование исполнено не было. Какого-либо ответа Обществом не направлено.

Из письменных пояснений ООО «Ивановская Нефтяная Компания» (письмо от 09.10.2012г. Вх №2946) следует, что Общество подтверждает факт неправомерного использования данных обозначений.

Статьей 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Под 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).

Недобросовестная конкуренция может выражаться, в том числе, в продаже, обмене или ином введении в оборот товара, если при этом незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг (пункт 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции). Согласно пункту 1.4 приказа ФАС России от 28.04.2010г. №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных по признакам нарушения статьи 14 Закона о защите конкуренции, проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке не требуется. Таким образом, достаточно установить, что Заявитель и Общество реализуют сопоставимые по существенным свойствам товары.

Основным видом экономической деятельности ОАО «ТНК-ВР Холдинг» является оптовая торговля топливом (код по ОКВЭД 51.51).

ОАО «ТНК-ВР Холдинг» осуществляет свою экономическую деятельность на территории Ивановской области через ОАО «ТНК - Ярославль», основным видом экономической деятельности которого является оптовая торговля топливом (код по ОКВЭД 51.51) и розничная торговля моторным топливом (код по ОКВЭД 50.50).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции в группу лиц входят хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Из изложенного следует, что Заявитель является хозяйствующим субъектом, входит

с ОАО «ТНК - Ярославль» в одну группу лиц и осуществляет на территории Ивановской области деятельность по оптовой торговле топливом и розничной торговле моторным топливом в составе группы лиц с ОАО «ТНК - Ярославль». ООО «Ивановская Нефтяная Компания» является хозяйствующим субъектом, основным видом экономической деятельности которого также является оптовая торговля топливом (код по ОКВЭД 51.51). К дополнительным видам экономической деятельности относятся: оптовая торговля твердым топливом (51.51.1), оптовая торговля моторным топливом, включая авиационный бензин (51.51.2), оптовая торговля прочим жидким и газообразным топливом (51.51.3), розничная торговля моторным топливом (50.50).

Таким образом, ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и ООО «Ивановская Нефтяная Компания» являются конкурентами на товарных рынках «оптовая торговля топливом» и «розничная торговля моторным топливом» в границах Ивановской области. Товаром, согласно ОК 005-93 Общероссийскому классификатору продукции, являются – бензины автомобильные (02 5101 7 и 02 5112 7) и топливо дизельное (02 5102 2).

На основании вышеизложенного, в действиях Общества имеются признаки нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выражающиеся во введении в оборот товаров - бензины автомобильные (02 5101 7 и 02 5112 7) и топливо дизельное, при котором использовались обозначения, схожие с зарегистрированными товарными знаками (знаками обслуживания) №273266, №165005, №263784 и общеизвестным товарным знаком №84, правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Приказом руководителя Ивановского УФАС России от 12.12.2012г. №158 возбуждено дело №02-30/2012-022 по признакам нарушения ООО «Ивановская Нефтяная Компания» пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции. Определением от 14.12.2012г. дело №02-30/2012-022 назначено к рассмотрению.

На заседание Комиссии 22.01.2013г. представитель Заявителя – <...> , действующий на основании доверенности от 13.12.2011г., поддержал доводы, изложенные в жалобе.

Дополнительно представитель пояснил, что ОАО «ТНК-ВР Холдинг» было инициировано проведение контрольной закупки реализуемых на данной АЗС нефтепродуктов, что подтверждается актом от 17.08.2012г.

Кроме того, в целях установления сходства до степени смешения или тождественности, используемых Ответчиком обозначений с товарными знаками Заявителя, патентно-правовой фирмой «ЮС» проведена соответствующая экспертиза. Из заключения эксперта следует, что используемые Обществом обозначения, тождественны товарным знакам (знакам обслуживания), правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Представитель Ответчика – коммерческий директор - <...> (одновременно являющаяся арендодателем-собственником указанной АЗС), действующая на основании доверенности от 21.01.2013г., нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции признала.

<...> пояснила, что ООО «Ивановская Нефтяная Компания» самостоятельно не осуществляло оформление АЗС.

В связи с тем, что Общество эксплуатирует АЗС на основании договора аренды, по условиям которого не предусмотрено проведение ее капитального ремонта (переустройства), то исполнить требования Заявителя, направленные ранее, не представлялось возможным.

Вместе с тем, на настоящее время Обществом ведутся работы по устранению нарушения – часть изображений закрашена.

Как лицо, располагающее сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела – <...>, пояснила, что данная АЗС была приобретена ею у прежнего собственника – <...>, в том виде, в котором АЗС существовала на момент обращения Заявителя в Ивановское УФАС России.

Из имеющихся у нее сведений следует, что ранее <...> заключила с правообладателем товарных знаков договор коммерческой субконцессии на использование комплекса исключительных прав Заявителя. По этой причине данная АЗС и была оборудована с использованием принадлежащих Заявителю обозначений.

На заседании комиссии 14.02.2013г. представителем Ответчика – <...> представлен договор коммерческой субконцессии №2000, заключенный между <...> (прежним собственником АЗС) и ООО «Экстра-2000». Из договора следует, что ООО «Экстра-2000» передает <...> комплекс исключительных прав, принадлежащих ОАО «Тюменская Нефтяная Компания».

Представитель Ответчика также признала факт недобросовестной конкуренции в сфере нарушения исключительных прав на товарные знаки №321402 и №273265, на которые дополнительно указал представитель ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Также представлены пояснения <...> (письмо от 06.02.2013г.), из которых следует, что АЗС введена в эксплуатацию в апреле 2005 года. Как хозяйствующий субъект предприниматель не осуществляла ее эксплуатацию.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, а также лица, располагающего сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

Согласно части 1 статьи 1225 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) товарные знаки и знаки обслуживания являются средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Общеизвестному товарному знаку (в рассматриваемом деле - №84) предоставляется правовая охрана, предусмотренная настоящим Кодексом для товарного знака. Предоставление правовой охраны общеизвестному товарному знаку означает признание исключительного права на общеизвестный товарный знак. Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует бессрочно (часть 2 статьи 1508 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) (статья 1226 ГК РФ).

Статьей 1229 ГК РФ предусмотрено, 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.

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.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233 ГК РФ), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

На товарный знак (знак обслуживания), то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1477 ГК РФ).

Исключительное право на товарный знак (знак обслуживания) 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 (часть 2 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 (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Нормы аналогичного содержания ранее были установлены Законом РФ от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (ст.ст.2-4, 19.1, 22, 25, 26), утратившим силу с 31.12.2007 года.

ОАО «ТНК-ВР Холдинг» является правообладателем товарных знаков (знаков обслуживания) №165005, №273266, №263784 и общеизвестного товарного знака №84, что подтверждается свидетельствами на товарные знаки и общеизвестный товарный знак.

Установлено, что Заявителю принадлежат также исключительные права на использование:

- товарного знака (знака обслуживания) №321402, зарегистрированного по заявке №2003700736 с приоритетом от 15.01.2003г. для товаров и услуг 04 МКТУ;
- товарного знака (знака обслуживания) №273265, зарегистрированного по заявке №2003700741 с приоритетом от 10.08.2004г. для товаров и услуг 01, 02, 04, 16, 35, 36, 37, 39, 40, 41, 42 МКТУ.

Следовательно, именно Заявитель обладает правомочиями по использованию

товарных знаков (знаков обслуживания) №165005, №273266, №263784, №273265 и №321402 и общеизвестного товарного знака №84 любым способом, в том числе правомочен решать вопросы о предоставлении исключительных прав на данные средства индивидуализации иным лицам.

Установлено, что в апреле 2005 года индивидуальным предпринимателем <...> по адресу: Ивановская область, Лужневский район, деревня Увальево, 201 километр автодороги Москва – Нижний Новгород введена в эксплуатацию АЗС.

В оформлении данной АЗС <...> использовались обозначения, сходные с товарными знаками (знаками обслуживания) №165005, №273266, №263784, №273265 и №321402 и общеизвестным товарным знаком №84, правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Непосредственно после ввода в эксплуатацию указанная АЗС передана в аренду ООО «Ивановская Нефтяная Компания» (договор аренды МАЗС от 01.07.2005г.) для организации розничной и оптовой торговли автомобильного топлива (ГСМ) и сжиженного газа (СУГ) бессрочно.

В 2010 году по причине смены собственника АЗС <...> договор аренды с Обществом перезаключен 01.09.2010г. и действует до настоящего времени.

Изменение внешнего облика оформления АЗС не произведено.

Таким образом, с 01.07.2005г. и по настоящее время организацию розничной торговли автомобильного топлива на данной АЗС (АИ-95, АИ-92, АИ-80, ДТ) осуществляет только ООО «Ивановская Нефтяная Компания». Правовых обоснований, подтверждающих правомерность использования указанных обозначений, Обществом не представлено.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, выражающуюся в продаже, обмене или ином введении в оборот товара, если при этом незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг

Из смысла статьи 14 Закона о защите конкуренции следует, что в предмет доказывания по пункту 4 части 1 данной статьи входит совокупность обстоятельств:

- наличие у заявителя исключительных прав;
- использование заявителем своей интеллектуальной собственности в гражданском обороте;
- незаконное использование интеллектуальной собственности лицом, в отношении которого подано заявление о недобросовестной конкуренции;
- возможность получения хозяйствующим субъектом, в отношении которого подано заявление о недобросовестной конкуренции, преимуществ перед конкурентами;
- способность указанных действий причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Факт наличия у Заявителя исключительных прав на средства индивидуализации и факт реализации товара с использованием данных средств индивидуализации подтвержден материалами дела.

Документами, подтверждающими реализацию Обществом топлива, являются: копия кассового чека №8567 на АИ95 (Премиум - Евро вид 2 класс 4) ЭКЛЗ 4290364567 от 17.08.2012 и справка (от 10.12.2012г.) о выручке по договору комиссии на хранение, транспортировку и реализацию нефтепродуктов.

Кроме того, Заявителем представлен акт контрольной покупки нефтепродуктов от 17.08.2012г.

В материалах дела имеются фотоматериалы АЗС.

Согласно пункту 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного

Суда Российской Федерации от 13.12.2007 г. №122 вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы.

В материалах дела имеется также копия экспертного заключения от 18.01.2013г., выполненного Патентно-правовой фирмой «ЮС», которое подлежит оценке наравне с иными доказательствами.

В целях установления сходства до степени смешения или тождественности обозначений, используемых в оформлении АЗС, с товарными знаками (знаками обслуживания) №165005, №273266, №263784, №273265 и № 321402 и общеизвестным товарным знаком №84, Комиссией произведен осмотр фотоматериалов.

Как следует из пункта 14.4.2.2 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Российского агентства по патентам и товарным знакам от 05.03.2003 №32, обозначение считается тождественным с другим обозначением, если оно совпадает с ним во всех элементах, а сходным до степени смешения - если ассоциируется с другим обозначением в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Пунктом 14.4.2.2 Правил конкретизировано, что сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

При установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки (пункт 14.4.3).

При определении сходства изобразительных и объемных обозначений наиболее важным является первое впечатление, получаемое при их сравнении. Именно оно наиболее близко к восприятию товарных знаков потребителями, которые уже приобретали такой товар. Поэтому, если при первом впечатлении сравниваемые обозначения представляются сходными, а последующий анализ выявит отличие обозначений за счет расхождения отдельных элементов, то при оценке сходства обозначений целесообразно руководствоваться первым впечатлением (пункт 5.2.1 Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утв. Приказом Роспатента от 31.12.2009 №97).

На сходство изобразительных и объемных обозначений влияет их смысловое значение. Одинаковое смысловое значение обозначений усиливает их сходство (пункт 5.2.3 Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство).

Из представленных в дело фотоматериалов установлено следующее.

На фризе АЗС белыми буквами на синем фоне с характерным наклоном указано «тюменская нефтяная компания».

Изобразительный элемент в виде полосы синего цвета с тонкой линией белого цвета в нижней части, расположенный на фризе АЗС, фризе операторской АЗС, фризе заправочных колонок АЗС ДТ №6 и ДТ №7 тождественен по всем признакам (внешней форме, цветовой гамме) товарному знаку №263784 в виде широкой полосы синего цвета, по нижней части которой проходит тонкая белая линия и товарному знаку №273265 в виде широкой полосы синего цвета, по нижней части которой проходит тонкая белая линия на фоне которой расположено сочетание букв «ТНК».

Изобразительный элемент в виде стилизованного буквенного обозначения «ТНК»

белого цвета, с наклоном вправо, вписанного в прямоугольник синего цвета со скругленными углами, окантованного тонкой белой полосой, размещенной на фризе навеса АЗС, стеле АЗС и фризе заправочных колонок АЗС ДТ №6 и ДТ №7 тождественен товарному знаку №165005 и общеизвестному товарному знаку №84 с элементом «ТНК», охраняемый в сине-белой цветовой гамме, представляет собой синий прямоугольник со скругленными углами, окантованный тонкой белой линией, на фоне которого расположено сочетание букв «ТНК», выполненное белым цветом в оригинальной графической манере.

Сравнительный анализ обозначений, изображенных на лицевой стороне и в правой части фриза крыши навеса АЗС над белой полосой в белом прямоугольнике, выступающем над верхней кромкой фриза, с товарными знаками №273266 и №321402 и №84 также показывает, что они тождественны по графике, цветовому сочетанию и смысловому значению.

Изобразительный элемент в виде вытянутого прямоугольника синего цвета, в верхней части которого перпендикулярно ему расположен второй прямоугольник синего цвета, с тонкой белой линией в нижней части, расположенной на стеле при АЗС, тождественен по внешнему оформлению (геометрическим пропорциям), цветовому сочетанию и семантике товарному знаку по свидетельству №273266, который состоит из двух прямоугольников синего цвета. Верхний прямоугольник имеет горизонтальную ориентацию, на его фон нанесен элемент в виде аббревиатуры «ТНК», заключенной в рамку со скругленными углами и окантовкой тонкой белой линией. Вдоль нижней стороны этого прямоугольника проходит тонкая белая линия. Вторым (нижним) вытянутым вертикально прямоугольником расположен перпендикулярно верхнему прямоугольнику.

Аналогичный вывод следует и при сравнении изобразительных элементов, расположенных на стеле, с товарными знаками №273266 и №321402.

Кроме того, в сравниваемых товарных знаках (знаках обслуживания) Заявителя и представленных обозначениях, словесные элементы выполнены заглавными буквами русского алфавита, в знаках применен совпадающий шрифт, использованы элементы (наклон, подчеркивание), позволяющие произвести эффект сохранения устойчивого восприятия у потребителей как продукции, производимой Заявителем.

Визуальное (графическое), семантическое сходство обозначений, используемых ООО «Ивановская Нефтяная Компания», и товарных знаков (знаков обслуживания), принадлежащих Заявителю, в том числе, охраняемого словесного элемента товарного знака «ТНК» и словесного элемента, используемого «Ивановская Нефтяная Компания» - «ТНК» на фризе навеса АЗС, стеле АЗС и фризе заправочных колонок ДТ №6 и ДТ №7 АЗС, а также дополнительные графические элементы всех обозначений (цвет, рамка, штриховка букв, подчеркивание, размещение фигур - прямоугольников) позволяют ассоциировать их друг с другом и сделать вывод об их тождественности.

Принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что изображения, используемые ООО «Ивановская Нефтяная Компания» для идентификации товаров и услуг, реализуемых на АЗС в д. Увальево, могут считаться тождественными товарным знакам (знакам обслуживания) №263784, №273266, №165005, №273266 и №321402 и общеизвестному товарному знаку №84, правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

У Комиссии также не имеется оснований не доверять выводам, изложенным в экспертном заключении.

О негативном влиянии действий Ответчика на конкуренцию свидетельствует следующее.

Товарные знаки (знаки обслуживания) Заявителя №165005, №273266, №263784, №273265 и №321402 и общеизвестный товарный знак №84, выполненные в сине-белой гамме, являются узнаваемыми и ассоциируются не только с уставной деятельностью Заявителя и деятельностью, осуществляемой конкретно в данный момент, а вообще с нефтью и нефтепродуктами.

Свидетельства на товарные знаки удостоверяют приоритет товарных знаков и исключительное право на них в отношении товаров, в том числе, класса 04 и 37: нефть, в том числе переработанная, бензин, горючее, дизельное топливо, моторное топливо, станции автозаправочные и т.д.

Указанное также подтверждает то, что Общество и Заявитель осуществляют деятельность в одних продуктовых границах товарного рынка.

Использование обозначений, воспроизводящих товарные знаки (знаки обслуживания) и общеизвестный товарный знак, принадлежащие Заявителю, могло вызывать ассоциативный ряд с деятельностью ОАО «ТНК-ВР Холдинг». По этой причине у потребителя могло сложиться мнение о реализации данным продавцом товара, имеющего отношение к Заявителю и даже производимого им, а также о предоставлении данному продавцу ценовых преференций и скидок (подтверждается приложенному к экспертному заключению изображению таблички: ТНК – на АЗС имеются электронные карты со скидкой бензин, дизельное топливо – 5%, газ – 5%).

Использование обозначений, которые тождественны зарегистрированным товарным знакам Заявителя, позволило «распространить» его репутацию, как экономический эффект от использования «бренда», на товары, реализуемые Обществом в географических границах – Ивановская область, что без сомнения предоставляет ООО «Ивановская Нефтяная Компания» преимущества по сравнению с другими розничными продавцами моторного топлива и оптовыми продавцами топлива.

Следовательно, введение в гражданский оборот товаров с использованием обозначений, тождественных товарным знакам (знакам обслуживания) Заявителя, свидетельствует о нарушении исключительных прав ОАО «ТНК-ВР Холдинг» как правообладателя и недобросовестной конкуренции со стороны Общества, так как действия последнего сопряжены с причинением Заявителю убытков.

Согласно части 2 статьи 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).

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Таким образом, в состав убытков Заявителя подлежат включению: упущенная выгода и расходы, которые понесло ОАО «ТНК-ВР Холдинг» вследствие обращения в Ивановское УФАС России за защитой и восстановлением нарушенных прав. Комиссией не принимаются доводы представителя Общества об устранении нарушения.

Из осмотра фотоматериалов, представленных Обществом, установлено, что нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не устранено. На фризе АЗС Обществом также в качестве средств оформления используется обозначение: изобразительный элемент в виде полосы синего цвета с тонкой линией белого цвета в нижней части, расположенный на фризе АЗС, фризе

операторской АЗС, фризе заправочных колонок АЗС ДТ №6 и ДТ №7 тождественный товарным знакам №263784 и №273265.

Изобразительный элемент в виде стилизованного буквенного обозначения «НК» (частично закрашено «ТНК») белого цвета, с наклоном вправо, вписанного в прямоугольник синего цвета со скругленными углами, окантованного тонкой белой полосой, размещенной на фризе навеса АЗС, стеле АЗС и фризе заправочных колонок АЗС ДТ №6 и ДТ №7 тождественен товарному знаку №165005, №273265, №321402 и общеизвестному товарному знаку №84 с элементом «ТНК».

Кроме того, на фризе навеса АЗС, стеле АЗС и фризе заправочных колонок АЗС ДТ №6 и ДТ №7, используется обозначение в сине-белой цветовой гамме, тождественное товарным знакам №263784 (изобразительный элемент в виде полосы синего цвета с тонкой линией белого цвета в нижней части) и №273266 . Таким образом, нарушение Обществом не устранено.

Представленный Ответчиком договор коммерческой субконцессии не может служить доказательством отсутствия нарушения со стороны Общества.

Из договора следует, что он заключен между конкретными хозяйствующими субъектами – <...> и ООО «Экстра-2000».

Из пункта 2.2. раздела 2 договора следует, что предпринимателю передается комплекс исключительных прав только на товарный знак №165005.

Пунктом 4.1 раздела 4 договора определено, что пользователь обязан использовать комплекс прав, предоставляемых ему по настоящему договору, при осуществлении деятельности, предусмотренной в пункте 2.1 договора, следующим образом: переоборудовать указанные в настоящем договоре АЗС (пункт 2.2) в соответствии нормативами, указанными в приложении №2.

Из пункта 2.2 договора следует, что переоборудование допускается только в отношении АЗС, расположенной по адресу: Ивановская область, г. Кохма, р-н деревни Кочедыково.

Пунктом 5.1 раздела 5 договора императивно определено, что пользователь не имеет права на предоставление другим лицам разрешения использовать предоставленный ему по настоящему договору комплекс прав.

Таким образом, оснований для использования Ответчиком комплекса исключительных прав, в том числе, на товарный знак №165005, не имелось. Комиссия не принимает доводы Ответчика о том, что оформление АЗС было осуществлено прежним собственником, а заключенный ранее, а также действующий на данный момент договор аренды не позволяли осуществить переоформление внешнего вида АЗС именно арендатором, в виду чего, можно говорить об уменьшении вины Общества.

По смыслу пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, необходимо было установить лишь факт введения в оборот товара, при котором незаконно использовались данные средств индивидуализации.

Вопрос о субъекте, осуществившем размещение (например, собственник), находится за рамками данного состава правонарушения и подлежит рассмотрению исключительно с точки зрения нарушения гражданского законодательства по правилам части 4 ГК РФ, как нарушение исключительных прав, которое не требует установления конкурентных отношений между заявителем и нарушителем, а также факта введения в оборот товара.

Таким образом, с 01.07.2005г. по настоящее время, Обществом осуществляется хозяйственная деятельность, сопряженная с введением в оборот товаров - бензины автомобильные (02 5101 7 и 02 5112 7) и топливо дизельное, при котором использовались обозначения, тождественные зарегистрированным товарным знакам (знакам обслуживания) №273266, №165005, №263784, №273265 и №321402 и

общеизвестным товарным знаком №84, правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Указанные действия свидетельствуют о нарушении пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Оснований для прекращения рассмотрения дела № 02-30/2012-022 о нарушении антимонопольного законодательства не установлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» действия Общества с ограниченной ответственностью «Ивановская Нефтяная Компания», выразившиеся во введении в оборот товаров - бензины автомобильные (02 5101 7 и 02 5112 7) и топливо дизельное, при котором использовались обозначения, тождественные зарегистрированным товарным знакам (знакам обслуживания) №273266, №165005, №263784, №273265 и №321402 и общеизвестному товарному знаку №84, правообладателем которых является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

2. Основания для прекращения рассмотрения дела № 02-30/2012-022, в соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

3. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Ивановская Нефтяная Компания» предписание о прекращении нарушения пункта 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции (недобросовестная конкуренция) для чего в срок до 31 мая 2013 года прекратить незаконное использование обозначений, тождественных товарным знакам №273266, №165005, №263784, №273265 и №321402 и общеизвестному товарному знаку №84, правообладателем которых является открытое акционерное общество «ТНК-ВР Холдинг», при осуществлении деятельности по реализации бензинов автомобильных (02 5101 7 и 02 5112 7) и топлива дизельного.

4. Передать уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России материалы дела №02-30/2012-022 для решения вопроса о возбуждении дел в соответствии с КоАП РФ.

< Подписи членов комиссии >

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия, в Арбитражный суд Ивановской области.

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