

Решение по делу № 09-10172-14/8

13 февраля 2015г.

г. Самара

Резолютивная часть решения оглашена 30 января 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 13 февраля 2015 года

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

Председатель Комиссии - А.Р. Б., заместитель руководителя  
Управления;

Члены Комиссии: И.А. М., начальник отдела;  
Е.О. Ф., главный специалист-эксперт,

**в присутствии представителей:**

**заявителя – ОАО НК «Роснефть»** (; — по доверенности № 77 АБ 5377510 – Б.Е.А. (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением исх. № 14834/8 от 16.12.2014г.);

**ответчика – ООО «Нефтепродукт»** () - отсутствует (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением исх. № 14834/8 от 16.12.2014г.),

рассмотрев материалы дела № 09-10172-14/8, заслушав лиц, участвующих в деле, по признакам нарушения ООО «Нефтепродукт» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

**УСТАНОВИЛА:**

Поводом к возбуждению дела № 09-10172-14/8 о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление ОАО «НК «Роснефть» с жалобой на действия ООО «Нефтепродукт», которое при осуществлении деятельности по реализации нефтепродуктов через автозаправочную станцию (далее – АЗС) на

территории Самарской области по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1 использует обозначение, сходное до степени смешения с зарегистрированным за ОАО «НК «Роснефть» товарным знаком №391296.

Данный довод Заявитель подтвердил актом фиксации использования товарного знака от 12.12.2013г., фотоснимками АЗС, чеком ККМ 5528 от 12.12.2013г., экспертным заключением патентного поверенного РФ Сеницыной Л.И. от 12.08.2013г.

ОАО «НК «Роснефть» является правообладателем исключительных прав на товарный знак (знаки обслуживания), содержащий изобразительный элемент, который зарегистрирован в Роспатенте под № 391296, что подтверждается свидетельством на товарный знак.

В Самарской области право использования товарных знаков, зарегистрированных за ОАО «НК «Роснефть», предоставлено ОАО «Самаранефтепродукт» на основании лицензионного договора № 0002208/1816Д от 25.06.2008г.

ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «Самаранефтепродукт» право использования товарных знаков, зарегистрированных за Заявителем, ООО «Нефтепродукт» не предоставляли, лицензионные договоры не заключали.

ООО «Нефтепродукт» в письменной форме было уведомлено о необходимости своевременно прекратить незаконное использование товарного знака (письмо от 27.12.2013г), принадлежащего ОАО «НК «Роснефть».

По мнению Заявителя, действия ООО «Нефтепродукт» по использованию элемента товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком, зарегистрированным по свидетельству № 391296 за ОАО «НК «Роснефть», противоречат требованиям закона, добропорядочности и справедливости, способны причинить убытки ОАО «НК «Роснефть», следовательно, являются актом недобросовестной конкуренции, содержат признаки недобросовестной конкуренции и нарушают п. 4 ч. 1 ст. 14 Закон «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, Заявитель просил возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Нефтепродукт», выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а также привлечь к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Ответчик на рассмотрении дела не присутствовал. О месте и времени слушания дела неоднократно извещался надлежащим образом.

Выслушав доводы лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ст. 1225 ГК РФ товарные знаки и знаки обслуживания являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Согласно ст. 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, в том числе и исключительное право.

Пункт 1 ст. 1477 ГК РФ также предусматривает, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно п. 2 ст. 1481 ГК РФ свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и само исключительное право на него в отношении товаров и услуг, указанных в свидетельстве.

В качестве товарного знака могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

ОАО «НК «Роснефть» является правообладателем товарного знака (знаков обслуживания) за №391296, о чем выдано свидетельство Роспатента с аналогичным номером.

В соответствии с п. 1 ст. 1229 ГК РФ юридическое лицо, обладающее 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 по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

В Самарской области право использования товарных знаков, зарегистрированных за ОАО «НК «Роснефть», предоставлено ОАО «Самаранефтепродукт» (лицензионный договор № 0002208/1816Д от 25.06.2008г.).

ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «Самаранефтепродукт» не заключали с ООО «Нефтепродукт» лицензионных договоров на право использования товарных знаков.

При этом, исходя из видов деятельности и территории, на которой она осуществляется, ОАО «Самаранефтепродукт» и иные лицензиаты ОАО «НК «Роснефть» на рынке розничной реализации ГСМ и ООО «Нефтепродукт» являются конкурентами на рынке розничной продажи нефтепродуктов через автозаправочные станции.

Данный вывод подтверждается копией договора поставки нефтепродуктов № 0002212/FSQJD, заключенного между ОАО НК «Роснефть» и ОАО «Самаранефтепродукт»; списком АЗС ОАО «Самаранефтепродукт», расположенных на территории Самарской области.

ООО «Нефтепродукт» осуществляло деятельность по реализации нефтепродуктов через автозаправочную станцию по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1, используя при этом на ценовой стеле, навесе, топливораздаточных колонках, магазине по вышеуказанному адресу обозначения, сходные с товарным знаком № 391296.

В качестве доказательств осуществления ООО «Нефтепродукт» деятельности на

АЗС по адресу: г. Самара, ул. Алма-атинская, 52 ОАО «НК «Роснефть» представлены акт фиксации использования товарного знака от 12.12.2013г., фотоснимки, чек ККМ № 5528 от 12.12.2013г. на покупку нефтепродуктов.

В рамках рассмотрения заявления, Самарским УФАС России был осуществлен запрос в ФГБУ ФИПС (исх. № 1238/8 от 11.02.2014) с целью выяснения: сходны ли до степени смешения элементы, используемые в оформлении стелы, бензозаправочных колонках и навесе АЗС ООО «Нефтепродукт» по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1 с товарным знаком **№ 391296**, зарегистрированным за ОАО «НК «Роснефть»; ассоциируются ли элементы товарного знака, используемые ООО «Нефтепродукт» на АЗС по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1 с товарным знаком № 391296, зарегистрированным за ОАО НК «Роснефть» при обозначении однородных товаров и услуг.

Из справки, подготовленной ФГБУ ФИПС (исх. № 41-0886-12 от 19.03.2014) на запрос Самарского УФАС России, следует, что на исследование представлены фотографии нескольких АЗС (фото пронумерованы с указанием месторасположения АЗС), содержащие как изображения соответствующих строений с топливораздаточными аппаратами, так и изображения стел – информационных щитов с ценами на топливо (далее – щиты). На представленных изображениях на желтом фоне щитов, торцевых поверхностях навесов и топливораздаточных аппаратов АЗС идентифицируются: - изобразительные обозначения в виде красных и светло-красных криволинейных полос на щите и фрагментах торцевых поверхностей навесов (далее – обозначение 1); - комбинированные обозначения, включающие словесный элемент «РУСНЕФТЕПРОДУКТ» и изобразительные элементы в виде красных и светло-красных криволинейных полос на фрагментах торцевых поверхностей навесов и на фрагменте щита (далее – обозначение - 2); - комбинированные обозначения, включающие словесные элементы «Эко» «НЕФТЕПРОДУКТ» и изобразительные элементы в виде красных и светло-красных криволинейных полос на торцевых поверхностях навесов (далее – обозначение 3).

Изобразительный товарный знак по свидетельству № 391296, включающий распложенные на желтом фоне красные и светло-красные криволинейные полосы, зарегистрирован для индивидуализации товаров 01, 04, 16, 34 классов и услуг 35, 37, 43 классов МКТУ, указанных в свидетельстве.

Согласно сведениям из Государственного реестра товарных знаков лицензионные договоры о предоставлении ООО «Нефтепродукт» права использования товарного знака по свидетельству № 391296 Роспатентом не регистрировались.

Представленные обозначения 1-3 использованы в отношении услуг АЗС, согласно материалам запроса, при осуществлении оптовой и розничной торговли топливом.

Указанные услуги однородны товарам и услугам, для индивидуализации которых, в том числе, зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 391296, а именно товарам и услугам – «бензин» «топливо дизельное», «продвижение товаров», «станции обслуживания транспортных средств», указанным, соответственно, в 04, 35 и 37 классах МКТУ.

В результате исследования, проведенного в отношении изобразительного

товарного знака по свидетельству № 391296, установлено, что представленные обозначения 1-3 являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов (криволинейных полос), сходства их композиционного расположения, а также сходного цветового сочетания.

Кроме того, ОАО «НК «Роснефть» было предоставлено экспертное заключение патентного поверенного С.Л.И. от 12.08.2013г. о незаконном использовании товарного знака № 391296 используемого автозаправочной станцией, расположенной по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1, с аналогичными выводами.

В соответствии с п. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в п. 2 ст. 1484 ГК РФ.

Согласно ч. 3 ст. 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.

ООО «Нефтепродукт» не представило доказательств законного использования на АЗС обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком (знаками обслуживания) № 391296, зарегистрированным за ОАО «НК «Роснефть», что является нарушением действующего законодательства Российской Федерации, так как ООО «Нефтепродукт» использует их в отношении товаров и услуг, которые являются однородными с товарами и услугами, упомянутыми в свидетельстве на товарный знак (знак обслуживания) и в пределах территории страны, в которой товарный знак (знак обслуживания) охраняется.

Основное предназначение товарного знака и (или) знака обслуживания - обеспечение потенциальному покупателю возможности отличить маркированный товар одного производителя среди аналогичных товаров другого производителя.

Из имеющихся в деле материалов, фотографий, актов фиксации, справки и др. следует, что на ценовой стеле, навесе, топливораздаточных колонках, магазине/операторной по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1 размещены знаки в виде красных и светло-красных криволинейных полос на желтом фоне, которые являются сходными до степени смешения с товарным знаком № 391296, зарегистрированным ОАО «НК «Роснефть» и может создать у потребителя ложное представление о том, что АЗС по данному адресу принадлежит ОАО «НК «Роснефть», либо его лицензиатом.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что действия ООО «Нефтепродукт» нарушают п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Так, согласно п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ "О защите конкуренции» не допускается продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним

средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются действия хозяйствующих субъектов, 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.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен статьей 14 Закона «О защите конкуренции».

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо следующее:

- лицо, совершившее данное деяние, обладало признаками хозяйствующего субъекта;
- его действия противоречили законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении ложных, неточных либо искаженных сведений;
- данные действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации конкурента.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ООО «Нефтепродукт»:

1) ООО «Нефтепродукт» является хозяйствующим субъектом, поскольку осуществляло деятельность приносящую доход на основании государственной регистрации, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, чеком ККК № 5528 от 12.12.2013г.

2) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что ООО «Нефтепродукт» использовало репутацию Заявителя, приобретшую различительную способность у потребителя, что снизило издержки на

продвижение ООО «Нефтепродукт» своей продукции и услуг;

3) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, а также пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

4) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявитель и его лицензиат вследствие использования ООО «Нефтепродукт» элемента, схожего с товарным знаком № 391296, зарегистрированным за ОАО «НК «Роснефть», лишается возможности эффективно реализовывать свой товар на своих АЗС, так как данные действия Ответчика не позволили Заявителю и его лицензиатам получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях реализации нефтепродуктов с использованием принадлежащего им товарного знака № 391296 и продвижением данных товарных знаков, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя и лицензиатов.

Исходя из выше изложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о наличии в действиях ООО «Нефтепродукт» нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Представитель Заявителя представил акт фиксации использования товарного знака от 20.01.2015г. с приложением чека ККМ № 4902, из которого следует, что деятельность на АЗС по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1 осуществляет юридическое лицо с фирменным наименованием ООО «Нефтепродукт» и.

В связи с чем, Комиссия приняла решение прекратить рассмотрение дела № 09-10172-14/8 в отношении ООО «Нефтепродукт» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь частью 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, статьей 23, частями 1 и 2 статьи 41, частью 2 статьи 45, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения в действиях ООО «Нефтепродукт» (ИНН 6319168168) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании элемента товарного знака в оформлении внешнего вида АЗС, расположенной по адресу: г. Самара, Аэропортовское шоссе, 1, сходного до степени смешения с товарным знаком № 391296, зарегистрированным за ОАО «НК «Роснефть»;

2. Рассмотрение дела № 09-10172-14/8 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Нефтепродукт» прекратить в связи с добровольным устранением совершенного нарушения антимонопольного

законодательства;

3. Предписание ООО «Нефтепродукт» не выдавать, в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства;

4. Передать материалы дела № 09-10172-14/8 уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Нефтепродукт».

Председатель Комиссии

А.Р. Б.

Члены Комиссии

И.А. М.

Е.О. Ф.

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