

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 06-01-07-14-16

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«31» марта 2016 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) И.В. Волохина на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от «28» марта 2016г. № 46 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения

ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярково с/сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТЕТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»), изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть»,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ» (вх. № 12010 от 28.12.2015г.) по факту недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Арчи» и ООО «Успех».

Как указывает заявитель, ПАО «Газпром нефть» является правообладателем следующих товарных знаков: № 395503 (дата приоритета 30.03.2009); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008).

ПАО «Газпром нефть» обладает исключительным правом в России на использование зарегистрированных изобразительных и объемных элементов в отношении указанных в свидетельствах товаров и услуг, в том числе в отношении следующих товаров и услуг Международной классификации товаров и услуг:

04 - «топлива (в том числе моторные бензины); бензин; газ топливный; горючее; нефть, в том числе переработанная; топливо дизельное (данные термины содержатся в перечнях всех вышеуказанных знаков; топливо моторное (данный термин дополнительно содержится в перечнях товарных знаков 486879 и 506664»);

37 - «станции обслуживания транспортных средств» (данный термин содержится в перечнях товарных знаков № 395503; 408555; 418264; 422319; 421910); станции

технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание) (данный термин содержится в перечнях товарных знаков № 486879 и 506664).

Вместе с тем, во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТЕТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»), используются изобразительные элементы, символы, буквы, обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть». Указанные обстоятельства подтверждаются фотоснимками АЗС (фотографии прилагаются). Таким образом, в настоящее время нарушаются исключительные права ПАО «Газпром нефть» на товарные знаки, в том числе с признаками недобросовестной конкуренции.

Эксплуатацию АЗС, расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1; г.Новосибирск, ул. Тульская, 435/1, осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Успех» (ИНН 5405272763, место нахождения: 630064, г. Новосибирск, ул. Блюхера, д. 28, оф. 33).

Эксплуатацию АЗС, расположенной по адресу: Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Арчи» (ИНН 5433183508, место нахождения: 630522, Новосибирская область, Новосибирский район, МО Ярковский сельсовет, в районе с. Ярково (АЗС).

ПАО «Газпром нефть» лицензионных соглашений с ООО «Успех» и/или с ООО «Арчи» о предоставлении прав на использование вышеуказанных товарных знаков не заключало, разрешений на их использование не предоставляло. В связи с чем, использование обозначений, сходных до степени смешений с товарными знаками ПАО «Газпром нефть», на вышеуказанных АЗС при реализации нефтепродуктов является незаконным, нарушающим исключительные права ПАО «Газпром нефть».

Согласно п. 2. ст. 1232 Гражданского кодекса Российской Федерации, предоставление права использования товарного знака по договору подлежит государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Сведения о предоставлении права использования товарных знаков, а также о соответствующих лицензионных договорах публикуются в Государственном реестре товарных знаков РФ. Свободный доступ к базе данных реестра открыт на сайте ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Роспатента www.fips.ru. Согласно информации из базы данных, в ней не содержится сведений о предоставлении права использования товарных знаков ПАО «Газпром нефть» по договорам с ООО «Успех» и/или ООО «Арчи», что подтверждает факт отсутствия таких договоров.

Таким образом, ООО «Успех» и ООО «Арчи» нарушает исключительные права ПАО «Газпром нефть» на товарные знаки, используя сходные до степени смешения обозначения в отношении однородных товаров и услуг без согласия правообладателя.

В соответствии со ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее

по тексту - ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки.

В силу статьи 1226 ГК РФ на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом.

Согласно пункту 1 статьи 1229 ГК РФ, гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, если ГК РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами.

Статьей 1250 ГК РФ предусмотрены нормы, регламентирующие защиту интеллектуальных прав. Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права и могут применяться по требованию правообладателей.

Пунктом 3 указанной статьи предусмотрено, что меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав подлежат применению при наличии вины нарушителя, если иное не установлено настоящим Кодексом. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права.

В соответствии с положениями статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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.

Обозначения, используемые ООО «Успех» и ООО «Арчи» на указанных АЗС, сходны до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» в отношении однородных товаров, исходя из того, что приведенные ниже признаки определения сходства обозначений с другим обозначением или товарным знаком регламентированы пунктами 41-44 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 N 482 (далее - Правила), Методическими рекомендациями по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утв. Приказом Роспатента от 31.12.2009 №197 (далее - Рекомендации), Методическими рекомендациями по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на государственную регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 31.12.2009 № 198.

Вывод о сходстве обозначений, используемых ООО «Успех» и ООО «Арчи» на указанных АЗС, до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» в отношении однородных товаров, следует из визуального восприятия сходных обозначений.

Сходство изобразительных обозначений, используемых при оформлении АЗС с изобразительным товарным знаком ПАО «Газпром нефть» № 408555.

Внешняя форма (контуры), смысловое значение, характер и цветовое оформление изображений являются сходными.

В соответствии с п. 5.2.2 Рекомендаций, поскольку зрительное восприятие отдельного зрительного объекта начинается с его внешнего контура, то именно он запоминается в первую очередь. Поэтому оценку сходства обозначений целесообразно основывать на сходстве их внешней формы, не принимая во внимание незначительное расхождение во внутренних деталях обозначений.

Сравниваемые обозначения представляют собой изображения, имеющие сходство по композиции. Каждое из них представляет фигурную композицию, состоящую из набора одинаковых по форме элементов разного размера, с большей плотностью в одной части изображения и уменьшением плотности по направлению к ее противоположной части.

Общими характеристиками обозначений также является их форма. В частности, как указывает заявитель, если провести линию по контуру изображений, используемых на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», то получится фигура, напоминающая контуры изображения ПАО «Газпром нефть», в которой две соприкасающиеся стороны будут выполнены при помощи ровных линий, а две другие стороны будут выполнены при помощи изогнутых в произвольном порядке линий, образуя «рваные» края. При этом, внутри сравниваемых фигур применяется одинаковое графическое решение в виде незаполненных цветом разрывов между составляющими их одинаковыми элементами.

Используемые на стеле, навесе, и магазине АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» изображения симметричны изображению ПАО «Газпром нефть», в частности, если зеркально отобразить сравниваемые изображения по вертикали, то получится фигура, контур которой сходен с контуром изображения ПАО «Газпром нефть», и

наглядно демонстрирует использование сходного композиционно-графического решения. Согласно вышеуказанному п. 5.2. Рекомендаций наличие в сравниваемых изобразительных обозначениях может рассматриваться как один из признаков сходства.

Общей характеристикой композиций также является выполнение образующих их элементов в виде четырехугольников, а именно, параллелограммов, отличающихся только тем, что на АЗС ПАО «Газпром нефть» используются параллелограммы, в которых два угла сглажены.

В соответствии с п. 5.2.4 Рекомендаций, сходство сочетаний цветов и тонов изобразительных обозначений может рассматриваться в качестве признака сходства. В некоторых случаях этот признак может быть основным, например, когда цвет (сочетание цветов) является фоном, на котором расположены другие элементы обозначения, или когда совокупность цветов составляет основу его композиции.

Цвет является одним из основных признаков в товарных знаках ПАО «Газпром нефть».

В соответствии со свидетельством № 408555, изобразительный товарный знак ПАО «Газпром нефть» охраняется в сочетании цветов: синий, голубой. Изображения на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» выполнены в такой же сине-голубой гамме на белом фоне. Таким образом, сочетание цветов полностью совпадает с охраняемым товарным знаком.

В изобразительных товарных знаках ПАО «Газпром нефть» идентифицирующую функцию выполняет цветовая гамма и графическое исполнение. Они составляют основу дизайна. В изображениях на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» обыгрываются те же мотивы, которые были положены в основу товарных знаков ПАО «Газпром нефть», при этом несущественно изменяются элементы товарного знака внутри цветового пятна.

В целом, на основании вышеуказанных признаков, возникает большая вероятность зрительного восприятия изображений, используемых на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», как сходных с товарными знаками ПАО «Газпром нефть».

Помимо сходства до степени смешения изобразительных элементов, используемых на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» и ПАО «Газпром нефть», при анализе также необходимо учитывать следующие признаки, которые определяют высокую степень вероятности смешения АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и элементами оформления на АЗС ПАО «Газпром нефть»:

Сходные до степени смешения изобразительные элементы «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» визуально расположены на боковых сторонах навеса, стеле, т.е. на тех же элементах конструкций АЗС и в тех же их частях, на которых используется товарный знак ПАО «Газпром нефть».

В оформлении навеса АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» используется воспроизведение ряда существенных элементов товарных знаков № 506664 (навес)

и № 418264 (межколонный короб) ПАО «Газпром нефть», указывающее на ассоциативную связь с изображением вышеуказанных товарных знаков, используемых в отношении однородных товаров и услуг, а именно: сходная форма и цветовое оформление навеса и межколонного короба, рассмотренные выше сходные сине-голубые изображения на белом фоне, выполнение основных элементов конструкций с использованием одинаковой цветовой гаммы - оттенками синего и голубого цветов, белым цветом, при этом, повторяется не только цветовая гамма, но и пропорции в использовании цветов и геометрия (фигуры) цветowych пятен.

Боковые стороны навеса выполнены в виде горизонтальной широкой полосы, одна часть которой выполнена белым цветом (сплошная заливка), другая - синим цветом (сплошная заливка). Видимые на фотографии боковые стороны выполнены с использованием симметрии, стыкуясь друг с другом белой частью в одном углу навеса, синей частью - в другом углу навеса. На переходе между белой и синей частями расположен сходный изобразительный элемент, описанный выше. Потолок навеса выполнен белым цветом. Навес опирается на вертикальные конструкции топливо-разливочного комплекса, выполненные белым цветом и имеющие межколонные короба, выполненные с использованием белого и синего цветов.

Вышеперечисленные элементы охраняются в соответствии со свидетельствами на объемные товарные знаки № 506664 (навес) и 418264 (межколонный короб), а также входят в состав зарегистрированных объемных товарных знаков № 395503 (общий вид АЗС) и 486879 (общий вид АЗС).

В вышеуказанных объемных товарных знаках ПАО «Газпром нефть», как и в изобразительном товарном знаке № 408555, цвет является одним из основных отличительных признаков.

В соответствии со свидетельством № 506664 (навес), объемный товарный знак ПАО «Газпром нефть» охраняется в сочетании цветов: синий, белый, голубой, серый, при этом на изображении товарного знака доминирующими цветами являются синий и белый цвета. Навес на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» выполнен в такой же сине-белой гамме, при этом места расположения цветов на товарном знаке и на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» совпадают.

В соответствии со свидетельством № 418264 (межколонный короб), объемный товарный знак ПАО «Газпром нефть» охраняется в сочетании цветов: синий, белый, черный, голубой, оранжевый, (1 красный, зеленый, серый, при этом на изображении товарного знака доминирующими цветами являются синий, белый, серый цвета. Межколонный короб на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» выполнен в сине-белой гамме, при этом места расположения синего и белого цветов на товарном знаке и на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» совпадают (за исключением оформления внешней стороны опоры).

Таким образом, сочетание и расположение цветов практически совпадает с охраняемыми товарными знаками.

В целом, элементы конструкций АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» (навес, топливоразливочный комплекс, межколонный короб, магазин) выполнены с использованием сходного фонового оформления при помощи цветов, которые использует ПАО «Газпром нефть» для оформления своих АЗС (синий, белый,

голубой цвета).

Согласно Рекомендациям, первое впечатление, получаемое при сравнении обозначений, является наиболее важным.

За счет использования сходной внешней формы, одинаковой цветовой гаммы, сходной пропорции и геометрии цветowych пятен, сходного расположения композиционных элементов, сравниваемые объемные конструкции производят при визуальном восприятии впечатление сходных.

Товары и услуги, предоставляемые «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» на АЗС, однородны с товарами и услугами, в отношении которых зарегистрированы и используются товарные знаки ПАО «Газпром нефть».

Как уже указывалось выше, при проверке на сходство, помимо определения степени сходства сравниваемых обозначений необходимо определить однородность товаров (услуг) выявленного обозначения товарам (услугам), в отношении которых охраняется и используется зарегистрированный товарный знак.

В соответствии с п. 45 Правил, установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Товары (топливо, бензин) и услуги (автозаправочная станция), в отношении которых используются выявленные изобразительные обозначения и объемные конструкции, однородны товарам и услугам, указанным в регистрациях товарных знаков ПАО «Газпром нефть». Данные товары и услуги имеют один и тот же род (вид), назначение, условия сбыта и круг потребителей.

При анализе сходства сравниваемых обозначений важно учитывать, в частности, условия реализации товаров и услуг, маркированных обозначениями, а также круг их потребителей (условия использования обозначений). Оценка степени сходства должна производиться с позиции потребителей тех товаров и услуг, которые маркируются рассматриваемыми обозначениями.

Основные потребители продукции и услуг АЗС - водители транспортных средств, которые не имеют возможности и времени детально рассматривать оформление АЗС и запоминают только общий образ.

Обозначение откладывается в памяти среднестатистического потребителя не с фотографической точностью, а в образе, создаваемом совокупностью

существенных элементов знака.

Данное утверждение тем более применимо в рассматриваемом случае, поскольку основным потребителем товаров и услуг на АЗС являются водители, управляющие транспортными средствами. Специфика данного потребителя в том, что водитель видит изображения, идентифицирующие АЗС, с большого расстояния: от нескольких и более сотен метров, двигаясь по трассе, до 5-10 метров, подъезжая на площадку АЗС.

Решение о заправке транспортного средства топливом (о покупке топлива) водитель принимает в движении, с дальнего расстояния, периферийным зрением, за короткое время, увидев знакомые цвета, очертания. Это может быть расстояние в среднем около 300-500 м. На этом расстоянии на АЗС можно распознать только цветовые пятна, их расположение, очертания конструкций, без деталей. По этим признакам АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» легко перепутать с АЗС ПАО «Газпром нефть».

Высокая вероятность смешения также тесно связана с условиями покупки топлива на АЗС. Приехав на заправку, водитель должен либо сам произвести ряд действий по заправке и оплате топлива, передвигаясь от ТРК до кассы и обратно в динамичном режиме, чтобы не задерживать других водителей, либо остаться в машине, поручив это сотруднику АЗС. И в том, и в другом случае не происходит внимательного, детального ознакомления с оформлением АЗС. Таким образом, у водителя нет возможности рассмотреть и запомнить во всех подробностях изображения, используемые в оформлении АЗС. Вследствие этого, он запоминает только образ: цветовые пятна, контуры, приблизительное расположение элементов, по которым и происходит идентификация товара и услуг (идентификация заправки).

Образ, производимый сравниваемыми обозначениями, одинаков, что, несомненно, может спровоцировать покупку топлива не на той заправке.

ПАО «Газпром нефть» уведомило ООО «Успех» и ООО «Арчи» о том, что на указанных АЗС незаконно используются изображения, сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» (претензии от 15.04.2015). Претензии остались без ответа. В настоящее время предметы (средств индивидуализации), содержащие незаконное воспроизведение обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и вводящие потребителей в заблуждение на АЗС не удалены.

Подобные незаконные действия ООО «Успех» и ООО «Арчи» расцениваются ПАО «Газпром нефть», как направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, а также могут нанести вред деловой репутации ПАО «Газпром нефть», и в полной мере соответствуют признакам недобросовестной конкуренции, которая прямо запрещена антимонопольным законодательством и международным договором.

На основании вышеизложенного заявитель просит рассмотреть данное заявление и прилагаемые к нему материалы на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Успех» и ООО «Арчи», а

также в установленном порядке возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Также заявителем приложено экспертное заключение Патентного поверенного Буровой Р.В. (Свидетельство от 28.11.2007г. № 1198), согласно которому несмотря на отдельные отличия, оформление АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» вызывают ассоциации с оформлением АЗС ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ», охраняемым регистрациями товарных знаков, и, следовательно, являются сходными с ними до степени смешения.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, Обществом с ограниченной ответственностью «Арчи» представлены пояснения (вх. № 1113 от 10.02.2016г.), согласно которым ООО «Арчи» не согласно с претензией ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ» в связи со следующим.

Согласно п.3 ст.1484 Гражданского кодекса 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.

По мнению ООО «Арчи», сравнительный анализ товарных знаков, указанных в заявлении, с внешним оформлением АЗС, расположенных по адресам: Новосибирская область, Новосибирский район, с. Ярково, ул. Советская, 2а, к.2 (далее - спорные АЗС), показывает отсутствие тождественности между ними.

Внешний вид спорной АЗС в целом, а также их каждого конструктивного элемента, представляет собой комбинированное обозначение, содержащее в том числе, изобразительный и словесный элементы (последний представлен коммерческим обозначением «Новосибирскнефттрейд»).

Как следует из п.6.3.2 Методических рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство (утв. приказом Роспатента от 31.12.2009 года № 197) при восприятии потребителем комбинированного обозначения, состоящего из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе. Словесный элемент к тому же легче запоминается, чем изобразительный.

Таким образом, исключается «вероятность смешения» потребителем спорных АЗС, с АЗС, принадлежащих ПАО «Газпром нефть», т.к. соответствующее словесное обозначение, изначально указывает потребителю на принадлежность АЗС иному оператору.

Спорные АЗС, равно как и АЗС ПАО «Газпром нефть» - это составные устройства (конструкции), состоящие из ряда элементов (навес, опоры, стелы и пр.), которые, в свою очередь, также являются отдельными конструкциями.

Следовательно, внешний вид товарных знаков ПАО «Газпром нефть» за № 382925, 395503, 405065, 418264, 486879, 506664, содержит в себе не только оригинальные признаки, но и признаки, обусловленные его конструкцией. В свою очередь, признаки внешнего вида изделия, обусловленные его конструкцией,

оригинальными не являются, и относятся к его неохраняемым элементам в силу п.1 ст. 1483 Гражданского кодекса РФ: «не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью...указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения».

Ранее в июне 2015 ОАО «Газпром нефть» обращалось с аналогичным заявлением в УБЭП ГУВД по НСО, где майор полиции Филиппов вынес постановление об отказе, ОАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ», что АЗС ООО «Арчи» использует товарные знаки и интеллектуальную деятельность ОАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ».

ООО «Арчи» с 2010 года имеет данное комплексное оформление АЗС, расположенных по адресам: Новосибирская область, Новосибирский район, с. Ярково, ул. Советская, 2а, к.2, выполненное подрядной организацией ООО «Рекламно Производственной Компанией».

Также ООО «Арчи» представило заключение комиссии специалистов №3/15 от 04.08.2015г, согласно которому в составе АЗС ООО «Арчи» не используются элементы, схожие до степени смешения с товарными знаками, зарегистрированными за ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ».

Согласно заключению, представленному ООО «Арчи», исследование на сходство до степени смешения элементов в составе АЗС ООО «Арчи» с товарными знаками, принадлежащими ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ» проводили специалисты, имеющие высшее юридическое и высшее филологическое образование и опыт работы в проведении экспертиз по делам о защите прав интеллектуальной собственности.

Таким образом, экспертное заключение патентного поверенного Буровой Р.В., представленное заявителем, по своим выводам противоречит с заключением специалистов, представленным ООО «Арчи».

Экспертизу, представленную заявителем, проводилась патентным поверенным.

Согласно ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ "О патентных поверенных", патентный поверенный осуществляет ведение дел с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по поручению заявителей, правообладателей и иных заинтересованных граждан и юридических лиц, постоянно проживающих (для граждан) или имеющих место нахождения (для юридических лиц) в Российской Федерации и за ее пределами, если международным договором Российской Федерации или законодательством Российской Федерации не предусмотрено иное. В

В соответствии с п.1 ст. 2 Федерального закона "О патентных поверенных", патентными поверенными признаются граждане, получившие в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус патентного поверенного и осуществляющие деятельность, связанную с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защитой интеллектуальных прав, приобретением исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, распоряжением такими правами.

Исходя из изложенного, патентный поверенный – это лицо, уполномоченное

Роспатентом на проведение экспертизы и выдачу экспертного заключения по вопросам правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защиты интеллектуальных прав, приобретения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, в соответствии с Федеральным законодательством.

Основной функцией товарного знака является отличительная функция, которая позволяет покупателю отождествлять маркированный товар или вывеску с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции.

Преимущества ООО «Успех» и ООО «Арчи» на розничном рынке реализации GSM, при использовании в оформлении своих АЗС элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими заявителю, усматривается в получении необоснованной прибыли за счет привлечения потребителей, которые полагают, что приобретают топливо известного крупного производителя и продавца. Вместе с тем, ООО «Успех» и ООО «Арчи», схожестью внешнего облика своих АЗС с общим видом, схожим с АЗС «ГАЗПРОМ НЕФТЬ», пользуются его репутацией и получают возможность снизить свои издержки при продвижении реализуемого продукта.

Согласно п.9 ст.4 Закона «О защите конкуренции», любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, признаются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с п.2 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Учитывая обстоятельства проверки, в действиях ООО «Арчи» и ООО «Успех» усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.2 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»), изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть».

Руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 06-01-07-14-16 к рассмотрению на «28» апреля 2016 г. в 10:00 часов по адресу: Кирова 3, кабинет 1007.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-07-14-16 в качестве ответчиков:

- ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522);

- ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-07-14-16 в качестве заявителя:

- ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ» (ИНН: 5504036333; ОГРН: 1025501701686; юридический адрес: 190000, г.Санкт-Петербург, ул.Галерная, д.5, лит.А; фактический адрес: 190000, г.Санкт-Петербург, ул. Почтамтская, д.3-5; e-mail: "...").

4. ООО «Успех» представить в срок до «21» апреля 2016 г. в Новосибирское УФАС России:

- учредительные документы ООО «Успех» (со всеми изменениями/дополнениями);

- свидетельство о государственной регистрации юридического лица – ООО «Успех»;

- свидетельство о постановке на учет в налоговом органе по месту нахождения;

- документы, подтверждающие полномочия руководителя;

- документальное подтверждение осуществляемых ООО «Успех» видов деятельности, с указанием территории РФ (наименование субъекта, населенного пункта) осуществления деятельности;

- имеющиеся зарегистрированные товарные знаки (лицензионные соглашения) на изобразительные и объемные элементы, использующиеся в оформлении АЗС;

- основания использования изобразительных и объемных элементов, сходных до степени смешения с указанными выше товарными знаками;

- отзыв на данное определение.

5. ООО «Арчи» представить в срок до «21» апреля 2016 г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

6. ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ» представить в срок до «21» апреля 2016 г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

Явка ответчика по делу или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.