

РЕШЕНИЕ № 2-А/17

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена «13» июля 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «27» июля 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...> рассмотрев 13 июля 2017 года дело № 2-А/17 от 19.05.2017 года по признакам нарушения ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» (ИНН 0411145965, ОГРН 1090411003352, адрес: г.Горно-Алтайск, ул.Комсомольская, 4) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей: заявителя ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» Г. (по доверенности), ответчика ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» Остроухова А.А. (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай поступило заявление ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» (вх.№820 от 20.03.2017 г.) по факту использования ООО «Салекс» товарного знака (оранжевые дуги), имеющего сходство с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Нефтяная компания «Роснефть».

В качестве подтверждения факта использования товарного знака (оранжевые дуги), имеющего сходство с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Нефтяная компания «Роснефть», заявителем представлены фото АЗС «Салекс», свидетельство на товарный знак №391296, лицензионный договор о предоставлении права использования товарных знаков № 0002211/1257Д от 22.04.2011г., а также документы, подтверждающие нарушение исключительных прав на товарный знак, а именно акты фиксации незаконного использования товарного знака и контрольной покупки нефтепродуктов. Акты составлены комиссией, состоящей из работников ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт». Указанные акты составлены при осмотре АЗС по ул.Алтайская 42 г. Горно-Алтайск, район объездной дороги (2-км подъезда к г. Горно-Алтайску) Майминский район. К актам прилагаются фотографии осмотренных АЗС (дополнение к заявлению вх.1427 от 03.05.2017г.).

Управлением установлено, что АЗС, находящиеся по адресам: ул. Песчаная с.Онгудай, ул. Телецкая 1 с. Артыбаш, ул. Алтайская 42 г. Горно-Алтайск, ул. Объездная 1 с. Майма, фактически используются ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» на основании договора аренды с ОАО «Инрусинвест» №186/2012 от 01.10.2012 года.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по итогам рассмотрения заявления ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» пришло к выводу, что в действиях ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании обозначений при оформлении внешнего облика АЗС, находящихся по адресу: ул. Песчаная, 2 в

с.Онгудай, ул.Телецкая, 1г в с.Артыбаш, ул.Алтайская, 42 в г.Горно-Алтайске, район объездной дороги (2-км подъезда к г.Горно-Алтайску) в Майминском районе, схожих до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть» (свидетельство №391296), так как данные действия ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» способны причинить убытки ПАО «НК «Роснефть» и являются актом недобросовестной конкуренции.

В соответствии с частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции, приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай от 19.05.2017г. № 35 возбуждено дело № 2-А/17 и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Рассмотрение дела назначено на 16.06.2017г.

В рамках рассматриваемого заявления в адрес УФАС по РА поступили следующие документы:

На запрос УФАС по РА ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» представило письменные пояснения по вопросу, изложенному в заявлении (вх.1175 от 14.04.2017г.), а также договор аренды с ОАО «Инрусинвест» №186/2012 от 01.10.2012 года (вх.1405 от 28.04.2017г.).

С целью сбора и анализа дополнительных доказательств, позволяющих сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, УФАС по РА был направлен запрос в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, для оценки степени сходства используемых ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» в гражданском обороте обозначений с охраняемыми товарными знаками ПАО «Нефтяная компания «Роснефть» (товарный знак № 391296 зарегистрирован 12.10.2009г. (дата приоритета 17.07.2008г.) правообладатель ОАО «НК «Роснефть» (ПАО «НК «Роснефть»)).

По указанному запросу Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам представила справку (вх.1398 от 28.04.2017г.).

16.06.2017г. состоялось заседание Комиссии УФАС по РА по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседание комиссии явились представители: заявителя ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» Г. (по доверенности 139 от 12.04.2017г.) и ответчика ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» О. (по доверенности №1506 от 15.06.2017г.).

Представитель ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» Г. поддержал доводы, изложенные в заявлении, пояснил, что АЗС, находящиеся по адресам: ул. Песчаная 2 с. Онгудай, ул. Телецкая 1г с. Артыбаш, ул.Алтайская 42 г. Горно-Алтайск, район объездной дороги (2-км подъезда к г. Горно-Алтайску) Майминский район, не принадлежат ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» или ПАО «НК «Роснефть». ПАО «НК «Роснефть» является правообладателем исключительных прав на товарный знак, содержащий изобразительные элементы, обозначения, который зарегистрирован 12.10.2009г. в Роспатенте под №391296. Товарные знаки «Роснефти» используются в деятельности ПАО «НК «Роснефть» -Алтайнефтепродукт» на основании лицензионного договора о предоставлении права использования товарных знаков № 0002211/1257Д от 22.04.2011 года, зарегистрированного в

Роспатенте. Также пояснил, что аналогичные договоры на право использования товарного знака с ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» не заключались, т.е. использование товарного знака «Роснефти» в деятельности ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» является незаконным. Указанные товарные знаки ПАО «НК «Роснефть» размещаются на АЗС заявителя уже длительное время и поэтому ассоциируются у потребителя нефтепродуктов непосредственно с НК «Роснефть». Следовательно, использование ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» товарного знака является актом недобросовестной конкуренции. Ходатайствовал об удовлетворении требований, а также о выдаче предписания об изменении внешнего оформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт». На вопрос Комиссии УФАС по РА о причиненных ПАО «НК «Роснефть - Алтайнефтепродукт» убытках (ущербе) пояснил, что ущерб не причинен, однако потенциальные покупатели ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» при покупке нефтепродуктов на АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» полагают, что покупают нефтепродукты на АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт».

На заседании Комиссии УФАС по РА представитель ответчика ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» О. не согласился с доводами заявителя, поддержал пояснения, ранее представленные в адрес УФАС по РА (вх.1915 от 13.06.2017г.). Полагал, что в первую очередь при визуальном восприятии оформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» играет роль наименование АЗС «Салекс» в виде больших синих букв по периметру фриза навеса, а также ТРК, операторной, что явно свидетельствует о принадлежности товаров и услуг, предоставляемых на АЗС, бренду «Салекс», а не цветное изображение. При этом информация об организации, осуществляющей розничную продажу товаров на АЗС, размещена на доступном для потребителя месте, а также отображается в кассовых чеках. Пояснил, что переоформление АЗС по адресам: ул. Песчаная 2 с.Онгудай, ул. Телецкая 1г с. Артыбаш, ул.Алтайская 42 г. Горно-Алтайск, район объездной дороги (2-км подъезда к г. Горно-Алтайску) Майминский район произошло в 2015 году, а в настоящий момент происходит переоборудование вышеуказанных АЗС, в части изменения их внешнего оформления. Полагает, что в действиях ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» отсутствуют признаки, совокупность которых указывала бы на недобросовестную конкуренцию, поскольку оформление АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» не направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности. АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» появились на рынке реализации нефтепродуктов в Республике Алтай задолго до АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт». Также полагает, что деятельность ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» не может причинить убытки, поскольку Общество не является для ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» конкурентом на рынке реализации нефтепродуктов в с.Майма, с.Онгудай, с.Артыбаш и г.Горно-Алтайске Республики Алтай ввиду отсутствия АЗС заявителя на указанной территории.

На заседании комиссии представитель ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» О. ходатайствовал о приобщении к материалам дела опроса граждан на АЗС по адресам: ул. Песчаная 2 с. Онгудай, ул. Телецкая 1г с. Артыбаш, ул.Алтайская 42 г. Горно-Алтайск, район объездной дороги (2-км подъезда к г.Горно-Алтайску) Майминский район, в части схожести оформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» с АЗС других хозяйствующих субъектов.

Представитель ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» возражал против

приобщения к материалам дела опроса граждан, указывая, что из опроса невозможно установить участвовавших в нем потребителей.

Комиссия, рассмотрев ходатайство ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт», приходит к выводу, что оно подлежит удовлетворению, и предложила провести опрос граждан в части схожести оформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» с АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» в сети «Интернет» на сайте УФАС по РА (<http://altr.fas.gov.ru/>) и на странице УФАС по РА в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/ufas_ra).

Комиссия УФАС по РА, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» приняла решение отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, необходимых для принятия решения о наличии (отсутствии) нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт». Заседание комиссии назначено на 13.07.2017г.

13.07.2017 года продолжилось рассмотрение дела № 2-А/17 от 19.05.2017г.

Представитель заявителя ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» Г. поддержал доводы, изложенные в ходе заседания комиссии 16.06.2017г.

Представитель ответчика ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» О. поддержал ранее озвученные пояснения, ходатайствовал о приобщении к материалам дела заключения специалистов № 05-01/17 Регионального союза судебных экспертов (представительство по Кемеровской области), а также фото, подтверждающие факт переоформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» по адресу ул.Алтайская 42 г. Горно-Алтайск.

Представитель ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» возражал против приобщения к материалам дела заключения специалистов № 05-01/17, указывая на то, что данное заключение не имеет юридической силы.

Комиссия, рассмотрев ходатайство ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт», приходит к выводу, что оно подлежит удовлетворению, однако только в качестве дополнительных доводов ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт», а не в качестве доказательства по делу.

Проверив обоснованность доводов, содержащихся в письменных пояснениях лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - 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.

Согласно пункту 1 статьи 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 незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними 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.

Исходя из положения пункта 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» следует, что для квалификации действий хозяйствующих субъектов как недобросовестная конкуренция необходимо наличие трех квалифицирующих признаков. Такие действия:

- должны быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- должны противоречить 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальная собственность), относятся, в том числе, товарные знаки и знаки обслуживания (пп.14).

В соответствии с пунктом 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 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, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Согласно свидетельству на товарный знак №391296 изобразительные элементы (криволинейные полосы переменной ширины красного и светло-красного цвета на желтом фоне), зарегистрированы в Роспатенте за ПАО «НК «Роснефть». ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» в заявлении указывает, а ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» не опровергает отсутствие с правообладателем товарного знака лицензионного договора на использование товарного знака.

Комиссией УФАС по РА установлено наличие конкурентных отношений между ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» и ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт», поскольку данные хозяйствующие субъекты осуществляют деятельность по продаже нефтепродуктов на территории Республики Алтай.

Для установления факта схожести элементов оформления АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» и АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» управлением был направлен запрос в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (исх.№840/04 от 29.03.2017г.).

Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 19.04.2017 года представила в адрес УФАС по РА информацию (вх. №1246), согласно которой указанные в запросе услуги (предоставляемые АЗС при осуществлении розничной торговли моторным топливом) однородны товарам и услугам, для индивидуализации которых, в том числе, зарегистрирован товарный знак по свидетельству №391296, а именно товарам «бензин; горючее топливо; топливо дизельное» и услугам «станции обслуживания транспортных средств», указанным в свидетельстве 04 и 37 соответственно.

В результате исследования, проведенного в отношении изобразительного товарного знака по свидетельству № 391296, Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам установлено:

- обозначение, включающее изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета на желтом фоне (обозначение 1) является сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов (криволинейных полос), а также их цветового сочетания,

- обозначение, включающее изобразительный элемент в виде круга, внутри которого расположены изогнутые полосы, а также словесный элемент «Салекс» (обозначение 2), выполненные в сине-белом сочетании на желтом фоне не является сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку не ассоциируется с ним в силу отсутствия сходных изобразительных элементов.

Следовательно, в действиях ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» содержится нарушение пункта 1 статьи 1229 ГК РФ, в части использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком №391296 без согласия правообладателя (ПАО «НК «Роснефть»).

Для определения вероятности смешения АЗС, повлекшей возможность перепутать поставщиков, Комиссией УФАС по РА был проведен визуальный анализ фотоматериалов, представленных ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» (изображения АЗС, принадлежащих ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт»), а также полученных в сети «Интернет» (изображения АЗС, принадлежащих ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт»). В ходе данного анализа Комиссией УФАС по РА установлено, что ПАО «НК «Роснефть» при оформлении своих АЗС во всех случаях использует обозначение «Роснефть», а ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» при оформлении своих АЗС во всех случаях используют обозначение «Салекс». Таким образом, при визуальном восприятии АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» («Салекс»), оформленных аналогично АЗС ПАО «НК «Роснефть» (в части цветового оформления), но имеющей ярко выраженное наименование «Салекс» потребитель идентифицирует данный объект (АЗС) как принадлежащий определенному продавцу (в данном случае «Салекс» или ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт»).

Также, управлением в рамках рассматриваемого дела был проведен опрос граждан в сети «Интернет» на сайте УФАС по РА (<http://altr.fas.gov.ru/>) и на странице УФАС по РА в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/ufas_ra) о схожести оформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» с АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт». Результаты опроса показали, что оформление вышеуказанных АЗС считают схожими 43 опрошенных, не считают схожими 109 опрошенных. Таким образом, вероятность для потребителя в силу восприятия спорных элементов индивидуализации перепутать АЗС и приобрести товар (ГСМ) на АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт», вместо АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» не находит своего подтверждения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Принимая во внимание, что, несмотря на нарушение пункта 1 статьи 1229 ГК РФ (в части использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком №391296 без согласия правообладателя (ПАО «НК «Роснефть»)), однозначное восприятие потребителями изображений, используемых при оформлении АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» не позволяет квалифицировать действия ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» как нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции» в связи с тем, что при визуальном восприятии оформления АЗС ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт» главным элементом является наименование АЗС «Салекс» в виде больших синих букв по периметру фриза навеса, а также ТРК, операторной, что явно свидетельствует о принадлежности товаров и услуг, предоставляемых на АЗС, бренду «Салекс».

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 2-А/17 о нарушении антимонопольного законодательства от 19.05.2017 года в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ООО «Горно-Алтайск Нефтепродукт».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.