

ООО «Петролеум Плюс 33»

150003, г. Ярославль,
ул. Республиканская, д. 3

ОАО «Газпром нефть»

190000, г. Санкт-Петербург,
ул. Галерная, д. 5, лит. А

150006, г. Ярославль,
Тормозное шоссе, д. 93

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-03/09-15 о нарушении
антимонопольного законодательства

07 мая 2015 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 22 мая 2015)

Комиссия Ярославского УФАС России в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России
Завьялов М.Ф.;

члены Комиссии: главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля
Шушкова А.С., специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля Соколова

А.В., рассмотрев дело № 03-03/09-15, возбужденное в отношении ООО «Петролеум Плюс 33» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

Дело № 03-03/09-15 возбуждено по заявлению ОАО «Газпром нефть» (вх. № 16676 от 08.12. 2014 года), по поводу недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Петролеум Плюс 33», выразившейся в использовании при реализации автомобильного топлива на автозаправочных комплексах № 12, № 20 (Ярославская область, н.п. Макарово, автодорога М-8, 224 км, слева и справа) графического изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком в виде изображения языков пламени синего, голубого цвета, правообладателем которого является ОАО «Газпром нефть» (товарный знак № 4085550).

Принимая решение по делу, Комиссия исходит из следующего:

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

Согласно положениям статьи 4 Закона о защите конкуренции для целей соответствующего правового регулирования значимы, в частности, следующие правовые дефиниции: товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях); товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами; конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; 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 (пункты 1, 3, 4, 7, 9).

В силу требований статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно положениям статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20.03.1883) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

- 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;
- 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;
- 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

По смыслу приведенных нормативных положений актом недобросовестной конкуренции могут быть признаны различные действия противоправного характера. При этом правовое значение имеет не просто сходство тех или иных материальных объектов, используемых в хозяйственной деятельности, а сходство до степени смешения в отношении предприятия (производителя, распространителя товаров), самих товаров и торговой деятельности конкурента. В связи с этим опасным для целей правового регулирования является введение потребителя в заблуждение, возникновение у него неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка, в значимый период времени).

В соответствии с частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- 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 (п. 4 ч. 1 ст. 14).

В соответствии со статьей 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

ОАО «Газпром нефть» является обладателем исключительного права на товарный знак в виде изображения языков пламени синего, голубого цвета, зарегистрированного в государственном реестре товарных знаков, что подтверждается свидетельством о регистрации товарного знака от 14 мая 2010

года № 408555. Товарный знак представляет его обладателю охрану в отношении товаров класса 04 Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) – технические масла и смазки, смазочные материалы, топливо (в том числе моторный бензин).

На основании статьи 1229 Гражданского кодекса 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 (статья 1233), если настоящим Кодексом 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 результаты интеллектуальной деятельности или средства 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.

В соответствии со статьями 1229, 1484, 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак или иное средство индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, принадлежит исключительное право использования товарного знака. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Согласно подпункту 5 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путём размещения товарного знака в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Петролеум Плюс 33» осуществляет реализацию автомобильного топлива. Из материалов дела следует, что графическое обозначение, сходное до степени смешения с «суперграфикой АЗС» (языки пламени), правообладателем которого является ОАО «Газпром нефть», размещено на автозаправочном комплексе № 20, расположенном по адресу: Ярославская область, н.п. Макарово, автодорога М-8, 224 км (справа), следовательно, предназначено для индивидуализации автомобильного топлива, что совпадает с товарами 4 класса МКТУ, в отношении которого зарегистрирован товарный знак № 408555, что позволяет сделать вывод о том, что товары принадлежат к одной товарной группе, реализуются на одном товарном рынке. В

материалы дела представлен нефискальный отчет от 12 ноября 2014 года, из которого следует, что реализацию автомобильного топлива на указанном автозаправочном комплексе осуществляет ООО «Петролеум Плюс 33». Географическими границами анализируемого товарного рынка в данном случае выступает Ярославская область, в круг заинтересованных хозяйствующих субъектов входит ОАО «Газпром нефть», так как указанное юридическое лицо является правообладателем исключительных прав на тождественные или сходные до степени смешения товарные знаки.

Антимонопольный орган полагает, что графическое обозначение, используемое ООО «Петролеум Плюс 33» сходство до степени смешения с «суперграфикой АЗС» (языки пламени) ввиду следующего.

Согласно Методическим рекомендациям по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденных Приказом Роспатента от 31 декабря 2009 года № 197 (далее – Методические рекомендации), обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство обозначений связано с однородностью товаров (услуг), в отношении которых обозначения заявлены (зарегистрированы). При идентичности товаров (услуг), а также при их однородности, близкой к идентичности, больше вероятность смешения обозначений, используемых для индивидуализации товаров (услуг).

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.

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. Кроме того, сходство сочетаний цветов и тонов изобразительных и объемных обозначений может рассматриваться в качестве признака сходства. В некоторых случаях этот признак может быть основным.

На обозначении, используемом ООО «Петролеум Плюс 33» на автозаправочных комплексах №№ 12, 20, изображены графические элементы, похожие на языки пламени, пламени синего и голубого цвета на белом фоне.

Таким образом, товарный знак № 4085550 и графическое изображение, используемое ООО «Петролеум Плюс 33» являются сходными до степени смешения по внешнему контуру, расположению внутренних элементов и общему цветовому решению.

Согласно пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. ОАО «Газпром нефть» не давало разрешения ООО «Петролеум Плюс 33» на использование графического изображения, сходного до степени смешения с торговым знаком № 408555. ООО «Петролеум Плюс 33» незаконно использует указанный товарный знак при осуществлении деятельности в отношении товаров и услуг по классу 4 МКТУ.

Объектом нарушения в данном случае являются основы надлежащей, конкурентной экономической деятельности на товарном рынке, а равно субъективные права лица, товарный знак которого стал объектом правовой охраны и имеет сложившуюся репутацию на товарном рынке. Ущемление интересов хозяйствующего субъекта выражается в потенциальной угрозе недополучения прибыли ввиду заблуждения отдельных потенциальных потребителей относительно лица, к которому они обращаются за продажей соответствующих товаров (в данном случае продажа автомобильного топлива) и как результат заключение договоров с конкурентом, неправоммерно использующим графическое изображение, сходное до степени смешения с товарным знаком № 408555 правообладателем которого является ОАО «Газпром нефть»

Кроме того, субъект, использующий графическое изображение, сходное до степени смешения с «суперграфикой АЗС» (языки пламени), которая является распространенной и известной в рыночном обороте, может минимизировать таким образом расходы на продвижение собственных товаров и услуг среди потребителей, так как получает репутационные преимущества (относительно качества товара, добросовестности продавца и других фактов, положительно влияющих на рыночный образ компании) за счет репутации субъекта – правообладателя указанного товарного знака.

На основании изложенного антимонопольный орган приходит к выводу, что ООО «Петролеум Плюс 33» действиями по использованию графического изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 408555 в виде изображения языков пламени синего, голубого цвета, правообладателем которого является ОАО «Газпром нефть», при реализации автомобильного топлива на автозаправочных комплексах № 12, № 20 (Ярославская область, н.п. Макарово, автодорога М-8, 224 км, слева и справа) нарушило запрет пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что на момент принятия Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области решения по делу ООО «Петролеум Плюс 33» не прекратило использование на автозаправочной станции № 12, 20 графического изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 408555, антимонопольный орган находит основания для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь пп. «г», «л» п. 2 ч. 1 ст. 23, ч. 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41, частью 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона о защите конкуренции Комиссия

р е ш и л а :

1. Признать ООО «Петролеум Плюс 33» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «Петролеум Плюс 33» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.33 КоАП РФ в отношении ООО «Петролеум Плюс 33».

Председатель Комиссии

М.Ф. Завьялов

Члены Комиссии

А.С. Шушкова

А.В. Соколова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд. Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.