

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-01-14-04/233-ВО о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 28 июля 2009 года

г. Волгоград

Решение в полном объеме изготовлено 11 августа 2009 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Т.В. Косяк – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление), начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Е.И. Стрельникова – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Р.А. Литвинова – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

рассмотрев дело № 09-01-14-04/233-ВО, возбужденное по признакам нарушения ООО «СТРАТУМ» (юридический адрес: 400074, г. Волгоград, ул. Огарева, д. 15) п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

В.В. Мартемьянова – представителя ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» (доверенность № Ю-6787 от 19.06.2009 года),

Чеботарева В.А. – представителя ООО «СТРАТУМ» (протокол № 14 общего собрания участников ООО «СТРАТУМ» от 27.03.2006 года об избрании исполнительного органа);

УСТАНОВИЛА:

Поводом для возбуждения настоящего дела послужило заявление ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» о незаконном использовании ООО «СТРАТУМ» обозначений, сходных до степени смешения с охраняемыми товарными знаками. ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» (далее – заявитель) указало, что является правообладателем товарных знаков, зарегистрированных в соответствии со свидетельствами на товарный знак № 141745 от 17 мая 1996 года и № 141747 от 17 мая 1996 года.

Заявителем также были представлены свидетельства на товарные знаки № 356648 от 08 августа 2008 года и № 357950 от 20 августа 2008 года.

По мнению заявителя, им был выявлен факт незаконного использования обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» на автозаправочной станции (далее – АЗС), расположенной на территории Волгоградской области, на автомобильной дороге «Волгоград-Москва», реализацию топлива на которой осуществляет ООО «СТРАТУМ», что является актом недобросовестной конкуренции и приводит к нарушению пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» показало, что заявителем никогда не предоставлялось прав и не выдавалось какого-либо разрешения на использование указанных товарных знаков (знаков обслуживания) ООО «СТРАТУМ» (далее – ответчик).

Заявитель полагает, что действия ответчика по незаконному использованию обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными

знаками, причинили убытки ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» в форме упущенной выгоды в размере 469 640 рублей, и просит обязать ООО «СТРАТУМ» удалить с АЗС обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». На заседании Комиссии от 01.07.2009 года представитель ответчика не согласился с требованиями заявителя, так как полагает, что обозначения, используемые на АЗС ООО «СТРАТУМ», не являются сходными до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками № 141745, № 141747, № 356648, № 357950. Кроме того, представителем ООО «СТРАТУМ» было заявлено о том, что ответчик использует новые обозначения при осуществлении своей деятельности, и им была представлена фотография с изображением нового обозначения на передней фронтальной поверхности крыши навеса АЗС. Однако на заседании Комиссии от 28.07.2009 года представителем ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» были представлены фотографии от 03.07.2009 года с изображением других сторон строений АЗС, где зафиксированы обозначения, по мнению заявителя, сходные до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» и уже имеющиеся в материалах дела. Представитель ООО «СТРАТУМ» не отрицал, что представленные заявителем фотографии являются изображениями обозначений и цветового оформления, используемых на автозаправочной станции. Ответчиком также не были представлены иные доказательства, в том числе документальное подтверждение, прекращения использования указанных обозначений на основании Определения об отложении рассмотрения дела Управления от 01 июля 2009 года.

Рассмотрев представленные материалы, изучив обстоятельства дела, выслушав доводы сторон по делу, Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Комиссия) установлено следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

На основании пункта 1 статьи 1481 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается свидетельство на товарный знак.

Согласно статье 1482 Гражданского кодекса РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

В соответствии с представленными заявителем свидетельствами ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» является правообладателем товарных знаков № 141745, № 141747, № 356648, № 357950.

Товарный знак № 141745 зарегистрирован 17.05.1996 года по заявке № 95707903 с приоритетом от 20.07.1995 года, в отношении товаров и услуг 01-42 классов Международной классификацией товаров и услуг (далее – МКТУ), на имя АО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Наименование правообладателя было впоследствии изменено на ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Товарный знак является словесным («ЛУКОЙЛ»), выполненным печатными заглавными буквами латинского алфавита жирным шрифтом, с оригинальным выполнением буквы «O» в виде стилизованного изображения капли, цветовая гамма при регистрации не указана.

Товарный знак № 141747 зарегистрирован 17.05.1996 года по заявке № 95707905 с

приоритетом от 20.07.1995 года, в отношении товаров и услуг 01-42 классов МКТУ, на имя АООТ «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Наименование правообладателя было впоследствии изменено на ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Товарный знак является изобразительным и представляет собой прямоугольник, с расположенной в нем разомкнутой вверху фигурой, левая и нижняя стороны которой образуют слегка скругленный прямой угол, а правая сторона выполнена с изломом, образующая угол, вершина которого обращена внутрь фигуры. В середине фигуры расположена стилизованная буква латинского алфавита «U», цветовая гамма при регистрации не указана.

Товарный знак № 356648 зарегистрирован 08.08.2008 года по заявке № 2008706483 с приоритетом от 06.03.2008 года, в отношении услуг 35, 37, 43 классов МКТУ, на имя ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Товарный знак является комбинированным, содержит словесные элементы «LUKOIL», выполненные в красно-белом цветовом сочетании на фризе крыши навеса АЗС и на стеле, при этом буква «O» выполнена в виде стилизованного изображения капли, а также изобразительные элементы в виде стелы, выполненной в красно-белом цветовом сочетании, с изобразительным элементом (разомкнутая фигура, левая и нижняя стороны которой образуют слегка скругленный прямой угол, а правая сторона выполнена с изломом, образующим угол, вершина которого обращена внутрь фигуры, а в середине расположена стилизованная буква латинского алфавита «U») в верхней части; строения АЗС и навеса АЗС, с расположенными под ним топливно-раздаточными колонками, выполненными в красно-белом цветовом сочетании. Знак зарегистрирован в белом, красном, черном, голубом, сером, серо-зеленом цветовом сочетании.

Товарный знак № 357950 зарегистрирован 20.08.2008 года по заявке № 2008706482 с приоритетом от 06.03.2008 года, в отношении услуг 35, 37, 43 классов МКТУ, на имя ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Товарный знак является изобразительным, содержит изобразительные элементы в виде строения и навеса АЗС, с расположенными под ним топливно-раздаточными колонками, выполненными в красно-белом цветовом сочетании.

В соответствии с п. 2 ст. 1484 Гражданского Кодекса РФ помимо прочего исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, путем размещения товарного знака в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

Заявителем были представлены фотографии с изображениями обозначений и оформления, используемых на строениях, навесе, вывесках АЗС ООО «СТРАТУМ»: на боковой фронтальной поверхности (фризе) крыши навеса АЗС выполнена надпись печатными заглавными буквами латинского алфавита «LUCKOIL», белым цветом на красном фоне, причем буква «O» выполнена в виде стилизованной капли черного цвета с белой окантовкой. Общий фон бокового фриза крыши навеса красный с белой окантовкой по периметру и белой линией посередине справа от надписи. На красном фоне передней фронтальной поверхности (фризе) крыши навеса АЗС по краям расположены изобразительные элементы в виде четырех идентичных фигур белого цвета, представляющих собой две линии, расположенные под углом, а в центре расположен прямоугольник белого цвета, в котором красным цветом выполнена разомкнутая вверху фигура, левая и нижняя стороны которой образуют слегка скругленный прямой угол, а правая сторона фигуры выполнена с изломом, образующий угол, вершина которого обращена внутрь фигуры. В середине фигуры расположены стилизованные буквы «U» и «C» латинского алфавита.

На заседании Комиссии от 01.07.2008 года ответчик подтвердил, что представленные заявителем фотографии с изображениями обозначений и оформления являются изображениями АЗС ООО «СТРАТУМ».

Комиссия, изучив изображения обозначений и оформления, используемых на АЗС ООО «СТРАТУМ», расположенной по адресу: Волгоградская область, Иловлинский район, территория Краснодонского сельского поселения, южная часть кадастрового квартала 34:08:140103, инвентарный номер <...> :214:001:100454080, установила, что на основании норм действующего законодательства о товарных знаках и знаков обслуживания, в том числе пунктов 14.1 – 14.4.3. Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента от 05.03.2003 N 32, ответчик при осуществлении деятельности на рынках розничной торговли автомобильных бензинов и дизельного топлива, реализуемых на АЗС, использует обозначения и цветовое оформление, сходные до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания), принадлежащими ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ».

Данные выводы Комиссии подтверждаются имеющимися в материалах дела экспертным заключением от 26.05.2009 года № 04591 патентного поверенного Перовой Т.Д. (копия свидетельства Роспатента № 858 от 21 апреля 2003 года и копия сертификата соответствия № 7/1316 от 17.04.2009 года) и результатами выездного контрольного мероприятия (далее – проверка) Управления (акт ознакомления с территорией от 02 апреля 2009 года и акт о проведении контрольного мероприятия от 13 апреля 2009 года № 04-16/1747).

В ходе проведения проверки инспекцией Управления было установлено, что на витрине кассы АЗС ООО «СТРАТУМ» имеется объявление на бумажном носителе (акт ознакомления с территорией от 02 апреля 2009 года и материалы проверки: фотография с изображением объявления), на котором выполнена надпись: «СПРАВКА: Мы НЕ ЛУКОЙЛ» (далее – объявление). По мнению Комиссии, данное объявление свидетельствует об осознании ответчиком высокой степени сходства используемых в своей деятельности обозначений и цветового оформления с товарными знаками ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ».

Товарные знаки № 141745 и № 141747 зарегистрированы в отношении товаров и услуг 1-42 классов МКТУ, в которые помимо прочих входят следующие товары и услуги:

по классу 4 - топливо (в том числе моторные бензины),

по классу 37 - ремонт, техническое обслуживание, мойка и заправка транспортных средств,

а товарные знаки № 356648 и № 357950 в отношении услуг 35, 37, 43 классов МКТУ.

На основании пунктов 3.2.1. и 3.2.9. Устава ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» основными видами деятельности заявителя являются реализация нефти, нефтепродуктов, иных продуктов переработки углеводородного и иного сырья (включая продажу населению), осуществление строительства, реконструкции и эксплуатации объектов добычи, транспортировки, производства и реализации нефти, продуктов нефтепереработки.

В соответствии с копией Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ООО «СТРАТУМ» основным видом деятельности ответчика является розничная торговля моторным топливом. Заявителем по результатам проведенной им контрольной закупки на АЗС, принадлежащей ООО «СТРАТУМ», также был представлен кассовый чек от 25.12.2008 года на покупку автомобильного бензина марки А 92. В соответствии с «Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности», принятым и

введенным в действие Приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 N 329-ст (далее - «Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности»), в группу «Нефтепродукты» входит «топливо моторное, включая бензин автомобильный и бензин авиационный». Группа «Услуги по розничной торговле моторным топливом» включает в себя розничную торговлю моторным топливом для автотранспортных средств, мотоциклов, снегоходов, моторных лодок и т.п., а также работы топливозаправочные (дизельным топливом, бензином, газом) согласно «Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности».

Следовательно, по мнению Комиссии, ответчик при осуществлении деятельности использует обозначения и цветовое оформление, сходные до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания), принадлежащими ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ», в отношении однородных товаров и услуг.

В соответствии с видами деятельности заявитель и ООО «СТРАТУМ» являются конкурентами на рынках розничной торговли автомобильных бензинов и дизельного топлива, реализуемыми через АЗС.

Представитель ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» на заседании Комиссии от 28.07.2009 года представил в качестве доказательства первоначального обнаружения и фиксации использования ответчиком обозначений, по мнению заявителя, сходных до степени смешения с охраняемыми товарными знаками, претензию о нарушении исключительных прав на товарный знак от 28.01.2008 года, направленную по юридическому адресу ООО «СТРАТУМ». Согласно данной претензии заявитель просил ответчика незамедлительно прекратить использование обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ», приложив фотографии с изображениями указанных обозначений.

Руководствуясь статьей 1226 Гражданского кодекса 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).

На основании пункта 2 статьи 1481 Гражданского кодекса РФ свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Согласно пункту 1 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 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.

Однако заявитель не предоставлял ООО «СТРАТУМ» каких-либо прав на использование товарных знаков № 141745, № 141747, № 356648, № 357950.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция – это 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.

На основании пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект – это индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В соответствии с дополнением к заявлению (исх. № 02-03-173Л от 05 июня 2009 года) по мнению ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» незаконное использование хозяйствующим субъектом ООО «СТРАТУМ» обозначений, сходных до степени смешения с охраняемыми товарными знаками, причинило убытки заявителю в форме упущенной выгоды в размере 469 640 рублей и может нанести вред деловой репутации. ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» пояснило, что при обычных условиях ОАО «ЛУКОЙЛ» предоставляет право на использование своих товарных знаков на основании договоров коммерческой концессии. Соответственно, если бы ООО «СТРАТУМ» осуществил правомерное приобретение исключительных прав, принадлежащих ОАО «ЛУКОЙЛ», то заявитель получил бы предусмотренное договором вознаграждение. Заявителем была представлена копия дополнительного соглашения к договору коммерческой концессии № 200-0237, заключенному между ОАО «ЛУКОЙЛ» и ООО «ЛУКОЙЛ-Нижневолжскнефтепродукт», в соответствии с которым фиксированная базовая ставка для расчета суммарного годового размера вознаграждения для АЗС, расположенных на автомобильных дорогах общего пользования федерального значения устанавливается в размере 398 000 рублей (без учета налога на добавленную стоимость), а с учетом налога на добавленную стоимость 469 640 рублей. При этом на основании видов деятельности и территории ООО «ЛУКОЙЛ-Нижневолжскнефтепродукт», входящее в группу лиц ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ», и ООО «СТРАТУМ» являются конкурентами на рынках розничной торговли автомобильных бензинов и дизельного топлива, реализуемыми через АЗС.

Кроме того, заявитель полагает, что качество реализуемого АЗС ООО «СТРАТУМ» топлива может быть неудовлетворительным, что причинит вред его деловой репутации, так как потребители сочтут, ввиду схожести до степени смешения обозначений, используемых на АЗС, что данное топливо реализовано ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ». Однако заявителем не были представлены доказательства, подтверждающие данное утверждение.

Руководствуясь 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.

На основании п. 3 статьи 1515 Гражданского Кодекса РФ лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

Действия ООО «СТРАТУМ» являются нарушением п. 4 части 1 ст. 14 Закона о защите конкуренции, а именно 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «СТРАТУМ» нарушившим п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «СТРАТУМ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и устранении выявленных нарушений.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 09-01-14-04/233-ВО о нарушении антимонопольного законодательства

Предписание оглашено 28 июля 2009 года

г. Волгоград

Предписание в полном объеме изготовлено 11 августа 2009 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Т.В. Косяк – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области (далее – Управление), начальника отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Е.И. Стрельникова – члена Комиссии, старшего государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Р.А. Литвинова – члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля монополистической деятельности и субъектов естественной монополии Управления,

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «11» августа 2009 года по делу № 09-01-14-04/233-ВО о нарушении ООО «СТРАТУМ» (юридический адрес: 400074, г. Волгоград, ул. Огарева, д. 15) п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «СТРАТУМ» в течение двух недель со дня оглашения предписания (предписание было оглашено 28 июля 2009 года) устранить нарушение, предусмотренное п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно прекратить использовать при осуществлении своей деятельности на рынках розничной торговли автомобильных бензинов и дизельного топлива, реализуемых на автозаправочных станциях, обозначения и цветовое оформление, сходные до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) № 141745, № 141747, № 356648, № 357950, без разрешения их правообладателя, которым является ОАО «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ».
2. О выполнении настоящего предписания письменно сообщить в срок до «27» августа 2009 года.