

5 февраля 2020 года

г. Тула

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Тул области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛА:

В декабре 2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тул области поступили заявления АО «Газпром газораспределение Тула» (вх. 58 06.12.2019г.) и АО «Тулагоргаз» (вх. 5831 от 09.12.2019г., 5872 от 10.12.2019г.) о незаконном использовании ООО «Облгаз» изобразительного элемента (изображение факел с сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) «», зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за РАО «Газпром» свидетельство № 1 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г.), ОАО «Газпром» свидетельство № 2 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.).

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

Статьей 1479 Гражданского кодекса РФ определено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированное федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно статье 1482 Гражданского кодекса РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения и их комбинации.

Статьей 1484 Гражданского кодекса РФ определено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса РФ любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 Гражданским кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ), такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом РФ и другими законами (часть 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) др.

В приложениях к свидетельствам №№ 149180, 359971 на товарные знаки (обслуживания) «» указаны классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг, в отношении которых они (товарные знаки) зарегистрированы, в частности:

06-обычные металлы и их сплавы; металлические строительные материалы; передвижные металлические конструкции и сооружения; металлические материалы для рельсов путей; металлические тросы и проволока (не электрические); скобяные и замковые изделия; металлические трубы; сейфы; изделия из обычных металлов, не относящиеся к другим классам; руды.

37- ремонтные работы, строительство и техническое обслуживание нефтегазопроводов и компрессионных станций, установка и ремонт электрооборудования скважин; установка оборудования.

Таким образом, ОАО «Газпром» ОАО «Газпром», являясь правообладателем вышеуказанных товарных знаков (знаков обслуживания), вправе по своему усмотрению использовать их при производстве и реализации любых из вышеперечисленных товаров и услуг.

В 2019г. в городе Тула и Тульской области АО «Газпром газораспределение Тула» «Тулагоргаз» выявлены факты незаконного использования ООО «Оксид» (изобразительного элемента (изображение факела) «»), путем размещения (обозначения) в печати и квитанциях Общества.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ).

Статьей 1515 Гражданского кодекса РФ определено, что 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.

материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документацией, рекламы, вывесок.

В соответствии с пунктом 16 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 10 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается в акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах

Пунктом 2 [статьи 10bis](#) Парижской конвенции установлено, что 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.

Подпунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестной конкуренцией являются действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противозаконно по 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.

АО «Газпром газораспределение Тула» и ООО «Облгаз» являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках – монтажные работы по замене газовой фурнитуры.

29.01.2020г. Федеральной службой по интеллектуальной собственности представлена справка по вопросам, сформулированным в запросе руководителя УФАС по Тульской области Ю.В. Елагина от 09.12.2019г. № 2/6502 (вх.422), согласно которой обозначение, используемое ООО «Облгаз», является сходным до степени смешения с обозначением, являющимся изобразительными товарными знаками по свидетельствам №№ 149180, 359971, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов.

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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 : фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию и происхождению товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковке: использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации также путем его использования в информационно-телекоммуникационной "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресац

Представленные в Управление документы свидетельствуют о недобросовестных действиях ООО «Облгаз», выразившихся введении в оборот услуг по монтажу и за газовой фурнитуры, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности изобразительных обозначений «», сходных до степени смешения с товарными знаками «», принадлежащими РАО «Газпром», ОАО «Газпром», вследствие чего вводятся в заблуждение потребители данного товара, а хозяйствующим субъектом причиняются убытки.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 05.02.2020г. № 12 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Облгаз» (ИНН 4028062491, ОГРН 1164027057578, г. Калуга Суворова, д. 77, корпус 1, помещение 10, 248030) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 вышеуказанного Закона,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 071/01/14.6-135/2020 к рассмотрению **на 11 часов 4 марта 2020** по адресу: г. Тула, ул. Жаворонкова, д.2, каб.40

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

ответчика – ООО «Облгаз» (ИНН 4028062491, ОГРН 1164027057578, г. Калуга, ул. Суворова 77, корпус 1, помещение 10, 248030);

заявителя – АО «Газпром газораспределение Тула» (ИНН 7107029245, ОГРН 1027100507 Тула, ул. М. Тореза, д. 5А, 300012);

заинтересованного лица – АО «Тулагоргаз» (ИНН 7102000154, ОГРН 1027100972799, г. Тула, ул. М. Тореза, д. 5, 300012).

3. **ООО «Облгаз»** в срок **до 25 февраля 2020 года** представить следующие документальную информацию:

3.1. Копии документов, на основании которых ООО «Облгаз» осуществляет коммерческую деятельность (свидетельства, др.), в том числе на территории г. Тула Тульской области.

3.2. Виды деятельности, осуществляемые ООО «Облгаз», с указанием дохода по каждой из них за 2019г., 2 месяца 2020г.

3.3. Со ссылками на нормативно-правовые акты, обосновать правомерность использования обозначения «», сходного до степени смешения с товарными знаками

3.4. Копии переписки с АО «Газпром газораспределение Тула», правообладателем товарных знаков по вопросу использования обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками.

3.5. Письменные пояснения по признакам нарушения ООО «Облгаз» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

4. АО «Газпром газораспределение Тула» в срок **до 25 февраля 2020 года** представить следующие документы и информацию:

4.1. Копии документов, свидетельствующих о том, что АО «Газпром газораспределение Тула» и ООО «Облгаз» являются конкурентами.

4.2. Копии правоустанавливающих документов, на основании которых АО «Газпром газораспределение Тула» использует товарные знаки, принадлежащие РАО «Газпром».

4.3. При наличии информации, указать перечень хозяйствующих субъектов, которым предоставлено исключительное право использования товарных знаков по свидетельствам № № 149180, 359971 на территории Тульской и Калужской областях.

4.2. Копии документов, свидетельствующих о том, что действия ООО «Облгаз» причиняют (могут причинить) ущерб Обществу, при отсутствии документов, письменные пояснения с обоснованием возможности причинения вреда (ущерба).

4.3. Поступали ли в адрес АО «Газпром газораспределение Тула» обращения по вопросу введения потребителей (как физических, так и юридических лиц) в заблуждение хозяйствующим субъектом ООО «Облгаз» (его наименованием, причастностью к АО «Газпром газораспределение Тула», иное)? Если да, представить копии данных обращений.

4.4. При наличии, письменные пояснения Общества по признакам нарушения ООО «Облгаз» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

5. АО «Тулагоргаз» в срок **до 25 февраля 2020 года** представить следующие документы и информацию:

5.1. Поступали ли в адрес АО «Тулагоргаз» обращения по вопросу введения потребителей (как физических, так и юридических лиц) в заблуждение хозяйствующим субъектом ООО «Облгаз» (его наименованием, причастностью к АО «Газпром газораспределение Тула», АО «Тулагоргаз», иное)? Если да, представить копии данных обращений.

5.2. При наличии, письменные пояснения Общества по признакам нарушения ООО «Облгаз» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Явка заявителя, ответчиков по делу или их представителей (с доверенностями на участие в рассмотрении) обязательна.

Примечание:

1. С материалами дела можно ознакомиться в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Ту

области, контактный телефон: 8 (4872) 36-49-58.

2. Полномочия сторон должны быть подтверждены соответствующими документами.

3. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью уполномоченного лица и скреплены печатью юридического лица.

4. Информация, составляющая в соответствии с Федеральным законом «О коммерческой тайне» коммерческую тайну, должна иметь гриф «Коммерческая тайна» с указанием ее обладателя (для юридических лиц – наименование и место нахождения).

5. В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные, осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган по его мотивированному требованию документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную или охраняемую законом тайну), необходимые антимонопольному органу, в соответствии с возложенными на него полномочиями для рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства. Непредставление в территориальный антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанного органа, а равно представление в территориальный антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере штрафа на должностных лиц - от пяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии