

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии, временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия;

Члены Комиссии:

старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия;

главный специалист – эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия,

рассмотрев дело №013/01/14.6-338/2019 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью Производственная фирма «Арко - Газ» (ИНН: 1328166312; ОГРН: 1021301114911, адрес местонахождения: ул. Пролетарская, 127, г. Саранск, Республика Мордовия, 430006) части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

**от ответчика:**

– представителя ООО ПФ «Арко - Газ» (доверенность от 08.07.2019 года №б/н),

**от заявителя:**

- представителя АО «Пензанефтепродукт» (доверенность от 29.07.2019 года №б/н),

**от заинтересованного лица:**

– представителя ПАО «НК «Роснефть» (доверенность от 13.08.2019 года №77АГ 1000802),

руководствуясь статьей 48<sup>1</sup> Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**УСТАНОВИЛА:**

В ходе рассмотрения заявления АО «Пензанефтепродукт» поступившего от Пензенского УФАС России в порядке перенаправления по подведомственности (вх. №1543 от 29.03.2019 года) в отношении ООО ПФ «Арко - Газ» по незаконному использованию обозначений сходных до степени

смешения с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» при осуществлении деятельности на автозаправочных комплексах, расположенных по адресам: г. Саранск, Северо – Восточное шоссе, 2/1; г. Саранск, ул. Победы, 1Д; г. Саранск, ул. Лодыгина, 17Б; г. Саранск, ул. Косарева, 116А; г. Саранск, Лямбирское шоссе, 28 установлены признаки нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Письмом Мордовского УФАС России от 03.04.2019 года №918 у Общества были запрошены следующие сведения:

- копию лицензионного договора (в случае наличия) о предоставлении права использования товарных знаков ПАО «НК «Роснефть», зарегистрированных в Государственном реестре товарных знаков (свидетельство №600069, №388106, №622158, №626542).

Документы представлены в полном объеме.

Письмом Мордовского УФАС России от 11.04.2019 года №1022 у Общества были запрошены следующие сведения:

- о дате разработки и утверждения действующего фирменного стиля автозаправочных комплексов ООО «Арко - Газ» (с указанием разработчика, приложением договора, технического задания, переписки по данному вопросу).

Документы получены в полном объеме.

В целях объективности и всесторонности рассмотрения заявления АО «Пензанефтепродукт», Мордовским УФАС России направлено письмо от 16.04.2019 года №1052 в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам с просьбой:

- провести исследование степени сходства изобразительного обозначения, которое использует ООО «Арко - Газ» на информационных стелах и навесах своих автозаправочных комплексов, а также на своем официальном сайте (<http://arko-gaz.ru>) и товарных знаков, правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть» (**Свидетельство на товарный знак (Знак обслуживания) №600069, Свидетельство на товарный знак (Знак обслуживания) №388106, Свидетельство на товарный знак (Знак обслуживания) №622158, Свидетельство на товарный знак (Знак обслуживания) №626542**) и предоставить справку о результатах оценки степени сходства;

- направить справку о результатах оценки степени сходства в Мордовское УФАС России по электронному адресу: [e-mail: to13@fas.gov.ru](mailto:to13@fas.gov.ru). с последующей досылкой по почте (430005, Республика Мордовия, г. Саранск, проспект Ленина, 14, помещение 3).

Документы представлены в полном объеме.

Письмом Мордовского УФАС России от 30.05.2019 года №1182 АО «Пензанефтепродукт» уведомлено о продлении срока рассмотрения заявления.

По результатам рассмотрения полученных материалов, в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) приказом Мордовского УФАС России от 28.06.2019 года №73/1-од в отношении ООО ПФ «Арко - Газ» (далее – Общество) возбуждено дело по признакам нарушения части 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела №13/01/14.6-338/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 02.07.2019 года №433 назначено на 16.07.2019 года у лиц, участвующих в деле запрошены документы и письменные объяснения по признакам нарушения части 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции (исх. от 12.03.2018 года №164), а именно:

- копия устава Общества;
- копии ОГРН и ИНН Общества;
- копия приказа о назначении на должность директора Общества – ;
- письменные объяснения по поводу предъявляемых претензий.

Документы представлены в полном объеме.

16.07.2019 года в ходе рассмотрения дела от Общества поступило ходатайство об отложении дела ввиду невозможности явки представителя на заседание Комиссии. Комиссия, удовлетворяя данное ходатайство и учитывая, что для принятия мотивированного решения по делу необходимо получить дополнительную информацию откладывает рассмотрение дела №13/01/14.6-338/2019.

Определением об отложении рассмотрения дела №13/01/14.6-338/2019 (исх. от 16.07.2019 года №451) рассмотрение дела назначено на 30.07.2019 года, у участников процесса запрошена необходимая информация:

- фотоснимки (в электронном виде) автозаправочных станций ООО ПФ «Арко - Газ» по адресам: Северо – Восточное шоссе, 2/1, г. Саранск, ул. Победы, 1Д, г. Саранск, ул. Лодыгина, 17 Б, г. Саранск, ул. Косарева, 116 А, г. Саранск, Лямбирское шоссе, д. 28, г. Саранск, явившихся основанием для составления актов фиксации незаконного использования товарных знаков ПАО «НК «Роснефть».

Документы представлены в полном объеме.

30.07.2019 в ходе рассмотрения дела от ПАО «НК «Роснефть» поступило

ходатайство об отложении дела ввиду невозможности явки представителя на заседание Комиссии. Комиссия, удовлетворяя данное ходатайство и учитывая, что для принятия мотивированного решения по делу необходимо получить дополнительную информацию откладывает рассмотрение дела №13/01/14.6-338/2019.

Определением об отложении рассмотрения дела №13/01/14.6-338/2019 (исх. от 30.07.2019 года №480) рассмотрение дела назначено на 30.08.2019 года, ПАО НК «Роснефть» привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица, у участников процесса запрошена необходимая информация:

- письменные пояснения по вопросу сроков осуществления демонтажа элементов – носителей товарных знаков, принадлежащих ПАО «НК «Роснефть» с автозаправочных станций ООО ПФ «Арко - Газ», расположенных по адресам: Северо – Восточное шоссе, 2/1, г. Саранск, ул. Победы, 1Д, г. Саранск, ул. Лодыгина, 17 Б, г. Саранск, ул. Косарева, 116 А, г. Саранск, Лямбирское шоссе, д. 28, г. Саранск (в случае наличия приложить материалы фото, видео фиксации демонтажа элементов).

Документы представлены в полном объеме.

В соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47, частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела было отложено, в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела (исх. от 30.08.2019 года №573).

Рассмотрение дела назначено на 24.09.2019 года.

**Изучив материалы дела, письменные пояснения и выслушав устные пояснения ответчиков по делу, Комиссия установила следующее:**

Между Обществом и АО «Пензанефтепродукт» года заключен Сублицензионный договор № о представлении права использования товарных знаков (далее - Договор).

В соответствии с пунктом 2.1. Договора сублицензиар – АО «Пензанефтепродукт» предоставляет сублицензиату – ООО ПФ «Арко - Газ» право использования товарных знаков, указанных в приложении №1 к настоящему Договору, в порядке и на условиях, предусмотренных Договором, и только на объектах, согласованных сторонами и указанных в приложении №2 к настоящему Договору, а сублицензиат обязуется уплачивать сублицензиару лицензионные платежи.

Пунктом 2.2. Договора определено, что использование сублицензиатом товарных знаков, предоставленных по настоящему Договору, должно производиться применительно к:

2.2.1. продаже или реализации иной продукции на АЗС в пределах

территорий;

2.2.2. при внешнем оформлении принадлежащих сублицензиату на праве собственности, аренды или ином праве АЗС, в том числе путем размещения обозначений полученных прав на АЗС и на примыкающей к АЗС территории, цветового оформления АЗС в соответствии с руководствами и стандартами;

2.2.3. при внутреннем оформлении магазинов при АЗС в соответствии с руководствами и стандартами;

2.2.4. при осуществлении рекламы продукции на АЗС;

2.2.5. на одежде обслуживающего АЗС и магазины при АЗС персонала;

2.2.6. при информировании покупателей и иных лиц о продукции в границах территории.

Из пункта 2.3. Договора следует, что сублицензиар гарантирует, что является владельцем неисключительного права на товарные знаки в соответствии с лицензионным договором № от года, заключенного с ОАО «НК «Роснефть».

В соответствии с пунктом 9.6. с даты истечения срока действия и/или с даты прекращения Договора по любому основанию сублицензиат обязуется:

9.6.1. прекратить любое использование товарных знаков;

9.6.2. по требованию сублицензиара оформить любые документы, которые сублицензиар сочтет необходимыми для доказательства прекращения действий прав и лицензий, предусмотренных настоящим Договором в отношении товарных знаков;

9.6.3. по требованию сублицензиара демонтировать с объектов сублицензиата, на которых используется товарные знаки все вывески, рекламирующие продукцию, и/или содержащие товарные знаки;

9.6.4. по требованию сублицензиара вернуть сублицензиару или уничтожить все чертежи и документы, а также любые материалы, производные от таких чертежей и документов, изготовленные сублицензиатом или предоставленные сублицензиаром в отношении товарных знаков.

17 августа 2018 года между Обществом и АО «Пензанефтепродукт», заключено соглашение о расторжении Сублицензионного договора о предоставлении права использования товарных знаков № от года (далее - Соглашение).

В соответствии с пунктом 1 Соглашения с 17 сентября 2018 года расторгнуть сублицензионный договор о предоставлении права использования товарных знаков № от года

Пунктом 2 Соглашения определено, что в связи с расторжением Договора и

на основании пункта 9.6. Договора, сублицензиат обязуется:

- в срок до 17 сентября 2018 года осуществить демонтаж элементов - носителей товарных знаков, указанных в приложении №1 к Договору;
- своими силами и за свой счет зарегистрировать в Федеральной службе по интеллектуальной собственности прекращение права использования товарных знаков, указанных в приложении №1 к Договору. Срок подачи документов для прекращения права использования товарных знаков в Федеральную службу по интеллектуальной собственности - не позднее 2-х месяцев со дня подписания настоящего соглашения.

АО «Пензанефтепродукт» неоднократно, письмами от 15.10.2018 года №2008/14, от 26.12.2018 года №2707, от 14.01.2019 года №52/14, от 18.02.2019 года №322/14 направляла в адрес Общества претензии о незаконном использовании объектов интеллектуальной собственности ПАО «НК «Роснефть», а именно товарных знаков (знаков обслуживания) №600069, №388106, №622158, №626542.

Из письма ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 29.05.2019 года №41-15770-12 по вопросу исследования на предмет степени сходства изобразительного обозначения, которое использует ООО «Арко - Газ» на информационных стелах и навесах своих автозаправочных комплексов, а также на своем официальном сайте (<http://arko-gaz.ru>) с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть» по свидетельствам №№388106, 600069, 622158, 626542 следует.

На представленных на исследование фотоизображениях, в том числе идентифицируются:

- изобразительное обозначение (на стелах автозаправочных комплексов, а также на сайте в сети Интернет), представляющее собой криволинейные полосы переменной ширины красного и оранжевого цвета, размещенные на фоне желтого цвета (далее – обозначение 1).
- изобразительное обозначение (на навесах автозаправочных комплексов, фотоизображения которых размещены на сайте в сети Интернет), представляющее собой наложенные друг на друга изогнутые полосы разной величины красного и оранжевого цветов, размещенные на фоне желтого цвета (далее – обозначение 2);
- изобразительное обозначение (на навесах и стелах автозаправочных комплексов), представляющее собой наложенные друг на друга изогнутые полосы разной величины красного и белого цветов, размещенные на фоне желтого цвета (далее – обозначение 3)
- комбинированное обозначение (на стелах автозаправочных комплексов и на сайте в сети Интернет), включающее словесный элемент «МАГАЗИН»,

размещенный над ним изобразительный элемент в виде стилизованного изображения части цветка, выполненного в красном и желтом цветовом сочетании, а также размещенный под словесным элементом изобразительный элемент в виде криволинейных полос переменной ширины зеленого и светло-зеленого цветов, все элементы размещены на фоне желтого цвета (далее – обозначение 4);

- изобразительное обозначение (на сайте в сети Интернет) в виде размещенных на фоне желтого цвета трех фигур круглой формы, напоминающих капли с разводами внутри, выполненных в желтом и оранжевом цветовом сочетании, соединенные друг с другом горизонтальными линиями (далее – обозначение 5);

- изобразительное обозначение (на сайте в сети Интернет) в виде размещенной на фоне желтого цвета фигуры круглой формы, напоминающей каплю с разводами внутри, выполненной в желтом и оранжевом цветовом сочетании, влево и вправо от фигуры отходят две горизонтальные линии (далее – обозначение 6);

- комбинированное обозначение (на вывеске), представляющее собой фигуру прямоугольной формы желтого цвета, внутри которой размещен словесный элемент «МЫ РАДЫ ВАМ!», выполненный буквами черного цвета (далее – обозначение 7).

Согласно материалам запроса обозначения 1-7 использованы при осуществлении деятельности на автозаправочных комплексах, однородной:

- товарам 04 класса Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ) «бензин; горючее; топливо дизельное; топлива (в том числе моторные бензины) и осветительные материалы; газ топливный; нефтепродукты и топливо на основе нефти; жидкое, твердое и газообразное топливо; топливо моторное», для индивидуализации которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 600069, 388106, 622158 и 626542, соответственно;
- услугам 35 класса МКТУ «услуги по оптовой и розничной продаже нефти, газа, сжиженного природного газа (СПГ), продуктов газо- и нефтепереработки, в том числе бензина, дизельного топлива, авиатоплива, технических масел и смазок, масел горючих, масел смазочных, масел моторных, парафина, воска; продвижение товаров (для третьих лиц); услуги по деловому администрированию для автозаправочных станций; услуги розничной продажи, относящиеся к автозаправочным станциям и магазинам, расположенным на автозаправочных станциях; услуги магазинов продажи товаров повседневного спроса, в том числе продуктов питания, хлебобулочных изделий, напитков, печатной продукции, детских игрушек, и магазинов по продаже автомобильных товаров, в том числе масел и жидкостей; услуги розничной продажи товаров на автозаправочных станциях и в

магазинах, расположенных на автозаправочных станциях; продвижение товаров и услуг для третьих лиц; услуги розничной продажи, включая автомобильные и сопутствующие товары, в том числе на автозаправочных станциях; услуги по оптовой и розничной продаже нефтепродуктов, газа, масел, автомобильных жидкостей», для индивидуализации которых в том числе зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 600069, 388106, 622158 и 626542, соответственно;

- услугам 37 класса МКТУ «заправка топливом; станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание), включая услуги автозаправочных станций», для индивидуализации которых в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 600069, а также услугам 37 класса МКТУ, для индивидуализации которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 622158 и 626542.

В результате проведенного исследования установлено следующее:

- обозначение 1 не является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 600069, 388106, 622158 и 626542, поскольку не ассоциируется с ними в целом в силу отсутствия сходных изобразительных элементов;
- обозначения 2 и 3 являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 600069, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу общего зрительного впечатления, формируемого за счет подобия заложенных идей, в том числе сходным цветовым фигур;
- обозначение 4 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 388106, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу общего зрительного впечатления, формируемого за счет подобия заложенных идей, вызванного в том числе сходством изобразительных элементов в виде стилизованного изображения части цветка, а также сходством цветового исполнения элементов;
- обозначения 5 и 6 являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 622158, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов, а также сходством цветового исполнения элементов;
- обозначение 7 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 626542, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «МЫ РАДЫ ВАМ», а также сходства цветового исполнения элементов.

Таким образом, комиссия пришла к единому мнению о присутствии смешения изобразительного обозначения, которое использует ООО «Арко - Газ» при оформлении информационных стел и навесов своих автозаправочных комплексов расположенных по адресам: Северо – Восточное шоссе, 2/1, г. Саранск, ул. Победы, 1Д, г. Саранск, ул. Лодыгина,



17 Б, г. Саранск, ул. Косарева, 116 А, г. Саранск, Лямбирское шоссе, д. 28, г. Саранск, а также при оформлении официального сайта (<http://arko-gaz.ru>) с товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть».

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - некоммерческая организация, коммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция определяется как 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 рынке.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона 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.

В соответствии с частью 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «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.

Комиссия Мордовского УФАС России усматривает в действиях ООО «ПФ «Арко - Газ» признаки недобросовестной конкуренции:

- АО «Пензанефтепродукт» и ООО «ПФ «Арко - Газ» являются конкурентами.

- ООО «ПФ «Арко – Газ» совершило действия способные вызвать смешение с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» при оформлении автозаправочных комплексов на территории городского округа Саранск (Северо – Восточное шоссе, 2/1, г. Саранск, ул. Победы, 1Д, г. Саранск, ул. Лодыгина, 17 Б, г. Саранск, ул. Косарева, 116 А, г. Саранск, Лямбирское шоссе, д. 28, г. Саранск), что не отвечает требованиям добросовестности, предъявляемым к участникам гражданского оборота;

- действия ООО «ПФ «Арко - Газ» причинили или могли причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам (АО «Пензанефтепродукт», ПАО «НК «Роснефть»), в том числе в виде недополученных лицензионных платежей.

С учетом изложенного, Комиссия Мордовского УФАС России считает, что доказательств имеющихся в материалах дела №13/01/14.6-338/2019 достаточно для подтверждения того, что ООО ПФ «Арко - Газ» совершены действия, способные вызвать смешение с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» при оформлении автозаправочных комплексов на территории городского округа Саранск (Северо – Восточное шоссе, 2/1, г. Саранск, ул. Победы, 1Д, г. Саранск, ул. Лодыгина, 17 Б, г. Саранск, ул. Косарева, 116 А, г. Саранск, Лямбирское шоссе, д. 28, г. Саранск) без заключения соответствующего договора с правообладателем, что является актом недобросовестной конкуренции.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии