

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 06-01-12-14-16

Резолютивная часть решения оглашена «19» октября 2016 г.

Решение изготовлено в полном объеме «28» октября 2016 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 06-01-12-14-16, возбужденное по признакам нарушения ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), выразившегося в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТЕТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2; Новосибирская область, Новосибирский район, Кудряшовский сельсовет, Колыванское шоссе, 6 (ООО «Арчи»), изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» (ИНН: 5504036333; ОГРН: 1025501701686; юридический адрес: 190000, г.Санкт-Петербург, ул.Галерная, д.5, лит.А; фактический адрес: 190000, г.Санкт-Петербург, ул. Почтамтская, д.3-5),

в присутствии:

- представителя заявителей: ПАО «Газпром нефть», ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» - <...> (доверенность от ПАО «Газпром нефть» от 28.01.2016г., доверенность от АО «Газпромнефть-Новосибирск» от 30.12.2015г., доверенность от ООО «Газпромнефть-Центр» от 14.04.2016г.),

- представителей ответчиков: - <...> (доверенность от ООО «Успех» от 29.06.2015г., доверенность от ООО «Арчи» от 04.02.2016г.), <...> (доверенность от ООО «Успех» от 18.05.2016г., доверенность от ООО «Арчи» от 18.05.2016г.),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ» (вх. № 12010 от 28.12.2015г.), ООО «Газпромнефть-Центр» и АО «Газпромнефть-Новосибирск» (вх. № 3270 от 14.04.2016г.) по факту недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Арчи» и ООО «Успех».

01.07.2015 г. между ООО «Газпромнефть-Центр» (Принципал) и ООО «Газпромнефть-Новосибирск» (Агент) был заключен агентский договор № ГНС-15/19000/01089/Р

(далее - Договор), согласно которому Принципал осуществляет передачу принадлежащих ему нефтепродуктов Агенту на реализацию, а Агент от своего имени, но за счет Принципала осуществляет реализацию/отпуск полученных нефтепродуктов через принадлежащие ему автозаправочные станции.

На территории Новосибирской области АО «Газпромнефть-Новосибирск» осуществляет реализацию нефтепродуктов, полученных по Договору от ООО «Газпромнефть-Центр», через сеть автозаправочных станций.

При этом, автозаправочные станции АО «Газпромнефть-Новосибирск» оформлены с использованием товарных знаков, принадлежащих ПАО «Газпром нефть», в том числе: № 395503 (дата приоритета 30.03.2009 г.), № 425116 (дата приоритета 24.12.2009 г.)

Как указывает заявитель, ПАО «Газпром нефть» является правообладателем следующих товарных знаков: № 395503 (дата приоритета 30.03.2009г.); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012г.); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012г.); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009г.); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008г.).

ПАО «Газпром нефть» обладает исключительным правом в России на использование изобразительных и объемных элементов указанных в свидетельствах, в том числе в отношении следующих товаров и услуг Международной классификации товаров и услуг:

04 - «топлива (в том числе моторные бензины); бензин; газ топливный; горючее; нефть, в том числе переработанная; топливо дизельное (данные термины содержатся в перечнях всех вышеуказанных знаков; топливо моторное (данный термин дополнительно содержится в перечнях товарных знаков 486879 и 506664));

37 - «станции обслуживания транспортных средств» (данный термин содержится в перечнях товарных знаков № 395503; 408555; 418264; 422319; 421910); станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание) (данный термин содержится в перечнях товарных знаков № 486879 и 506664).

Вместе с тем, по мнению заявителя, во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»), используются изобразительные элементы, символы, буквы, обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть». Указанные обстоятельства подтверждаются фотоснимками АЗС, представленными в материалы дела. Таким образом, в настоящее время нарушаются исключительные права ПАО «Газпром нефть» на товарные знаки, что указывает на признаки недобросовестной конкуренции.

Эксплуатацию АЗС, расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1; г.Новосибирск, ул. Тульская, 435/1, осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Успех» (ИНН 5405272763, место нахождения: 630064, г. Новосибирск, ул. Блюхера, д. 28, оф. 33).

Эксплуатацию АЗС, расположенной по адресу: Новосибирская область, с.

Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Арчи» (ИНН 5433183508, место нахождения: 630522, Новосибирская область, Новосибирский район, МО Ярковский сельсовет, в районе с. Ярково (АЗС).

Кроме того, в дополнениях от 25.08.2016г. (вх. № 7721), заявителями указано о еще одной АЗС ответчиков, в оформлении которой используются изобразительные элементы, символы, буквы, обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть». Данная АЗС располагается по адресу: Новосибирская область, Новосибирский район, Кудряшовский сельсовет, Колыванское шоссе, 6. Деятельность осуществляет ООО «Арчи».

ПАО «Газпром нефть» лицензионных соглашений с ООО «Успех» и/или с ООО «Арчи» о предоставлении прав на использование вышеуказанных товарных знаков не заключало, разрешений на их использование не предоставляло. В связи с чем, использование обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть», на вышеуказанных АЗС при реализации нефтепродуктов является незаконным, нарушающим исключительные права ПАО «Газпром нефть».

Согласно п. 2. ст. 1232 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), предоставление права использования товарного знака по договору подлежит государственной регистрации, порядок и условия которой устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Сведения о предоставлении права использования товарных знаков, а также о соответствующих лицензионных договорах публикуются в Государственном реестре товарных знаков РФ. Свободный доступ к базе данных реестра открыт на сайте ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Роспатента www.fips.ru. Согласно информации из базы данных, в ней не содержится сведений о предоставлении права использования товарных знаков ПАО «Газпром нефть» по договорам с ООО «Успех» и/или ООО «Арчи», что подтверждает факт отсутствия таких договоров.

Таким образом, ООО «Успех» и ООО «Арчи» нарушает исключительные права ПАО «Газпром нефть» на товарные знаки, используя сходные до степени смешения обозначения в отношении однородных товаров и услуг без согласия правообладателя.

Обозначения, используемые ООО «Успех» и ООО «Арчи» на указанных АЗС, сходны до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» в отношении однородных товаров, исходя из того, что приведенные ниже признаки определения сходства обозначений с другим обозначением или товарным знаком регламентированы пунктами 41-44 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015г. № 482 (далее - Правила), Методическими рекомендациями по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утв. Приказом Роспатента от 31.12.2009г. №197 (далее - Рекомендации), Методическими рекомендациями по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на государственную регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 31.12.2009г. № 198.

Вывод о сходстве обозначений, используемых ООО «Успех» и ООО «Арчи» на указанных АЗС, до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» в отношении однородных товаров, по мнению заявителя, следует из визуального восприятия сходных обозначений.

Сходство изобразительных обозначений, используемых при оформлении АЗС с изобразительным товарным знаком ПАО «Газпром нефть» № 408555.

Внешняя форма (контуры), смысловое значение, характер и цветовое оформление изображений являются сходными.

В соответствии с п. 5.2.2 Рекомендаций, 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.

Сравниваемые обозначения представляют собой изображения, имеющие сходство по композиции. Каждое из них представляет фигурную композицию, состоящую из набора одинаковых по форме элементов разного размера, с большей плотностью в одной части изображения и уменьшением плотности по направлению к ее противоположной части.

Общими характеристиками обозначений также является их форма. В частности, как указывает заявитель, если провести линию по контуру изображений, используемых на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТЕТРЕЙД», то получится фигура, напоминающая контуры изображения ПАО «Газпром нефть», в которой две соприкасающиеся стороны будут выполнены при помощи ровных линий, а две другие стороны будут выполнены при помощи изогнутых в произвольном порядке линий, образуя «рваные» края. При этом, внутри сравниваемых фигур применяется одинаковое графическое решение в виде незаполненных цветом разрывов между составляющими их одинаковыми элементами.

Используемые на стеле, навесе, и магазине АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТЕТРЕЙД» изображения симметричны изображению ПАО «Газпром нефть», в частности, если зеркально отобразить сравниваемые изображения по вертикали, то получится фигура, контур которой сходен с контуром изображения ПАО «Газпром нефть», и наглядно демонстрирует использование сходного композиционно-графического решения. Согласно вышеуказанному п. 5.2. Рекомендаций наличие в сравниваемых изобразительных обозначениях может рассматриваться как один из признаков сходства.

Общей характеристикой композиций также является выполнение образующих их элементов в виде четырехугольников, а именно, параллелограммов, отличающихся только тем, что на АЗС ПАО «Газпром нефть» используются параллелограммы, в которых два угла сглажены.

В соответствии с п. 5.2.4 Рекомендаций, сходство сочетаний цветов и тонов изобразительных обозначений может рассматриваться в качестве признака сходства. В некоторых случаях этот признак может быть основным, например, когда цвет (сочетание цветов) является фоном, на котором расположены другие элементы обозначения, или когда совокупность цветов составляет основу его

композиции.

Цвет является одним из основных признаков в товарных знаках ПАО «Газпром нефть».

В соответствии со свидетельством № 408555, изобразительный товарный знак ПАО «Газпром нефть» охраняется в сочетании цветов: синий, голубой. Изображения на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» выполнены в такой же сине-голубой гамме на белом фоне. Таким образом, сочетание цветов полностью совпадает с охраняемым товарным знаком.

В изобразительных товарных знаках ПАО «Газпром нефть» идентифицирующую функцию выполняет цветовая гамма и графическое исполнение. Они составляют основу дизайна. В изображениях на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» обыгрываются те же мотивы, которые были положены в основу товарных знаков ПАО «Газпром нефть», при этом несущественно изменяются элементы товарного знака внутри цветового пятна.

В целом, на основании вышеуказанных признаков, возникает большая вероятность зрительного восприятия изображений, используемых на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», как сходных с товарными знаками ПАО «Газпром нефть».

Помимо сходства до степени смешения изобразительных элементов, используемых на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» и ПАО «Газпром нефть», при анализе также необходимо учитывать следующие признаки, которые определяют высокую степень вероятности смешения АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и элементами оформления на АЗС ПАО «Газпром нефть»:

1. Сходные до степени смешения изобразительные элементы «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» визуально расположены на боковых сторонах навеса, стеле, т.е. на тех же элементах конструкций АЗС и в тех же их частях, на которых используется товарный знак ПАО «Газпром нефть».
2. В оформлении навеса АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» используется воспроизведение ряда существенных элементов товарных знаков № 506664 (навес) и № 418264 (межколонный короб) ПАО «Газпром нефть», указывающее на ассоциативную связь с изображением вышеуказанных товарных знаков, используемых в отношении однородных товаров и услуг, а именно: сходная форма и цветовое оформление навеса и межколонного короба, рассмотренные выше сходные сине-голубые изображения на белом фоне, выполнение основных элементов конструкций с использованием одинаковой цветовой гаммы - оттенками синего и голубого цветов, белым цветом, при этом, повторяется не только цветовая гамма, но и пропорции в использовании цветов и геометрия (фигуры) цветовых пятен.
3. Боковые стороны навеса выполнены в виде горизонтальной широкой полосы, одна часть которой выполнена белым цветом (сплошная заливка), другая - синим цветом (сплошная заливка). Видимые на фотографии боковые стороны выполнены с использованием симметрии, стыкуясь друг с другом белой частью в одном углу навеса, синей частью - в другом углу навеса. На переходе между белой и синей

частями расположен сходный изобразительный элемент, описанный выше. Потолок навеса выполнен белым цветом. Навес опирается на вертикальные конструкции топливо-разливочного комплекса, выполненные белым цветом и имеющие межколонные короба, выполненные с использованием белого и синего цветов.

Вышеперечисленные элементы охраняются в соответствии со свидетельствами на объемные товарные знаки №№ 506664 (навес) и 418264 (межколонный короб), а также входят в состав зарегистрированных объемных товарных знаков №№ 395503 (общий вид АЗС) и 486879 (общий вид АЗС).

В вышеуказанных объемных товарных знаках ПАО «Газпром нефть», как и в изобразительном товарном знаке № 408555, цвет является одним из основных отличительных признаков.

В соответствии со свидетельством № 506664 (навес), объемный товарный знак ПАО «Газпром нефть» охраняется в сочетании цветов: синий, белый, голубой, серый, при этом на изображении товарного знака доминирующими цветами являются синий и белый цвета. Навес на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» выполнен в такой же сине-белой гамме, при этом места расположения цветов на товарном знаке и на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» совпадают.

В соответствии со свидетельством № 418264 (межколонный короб), объемный товарный знак ПАО «Газпром нефть» охраняется в сочетании цветов: синий, белый, черный, голубой, оранжевый, (1 красный, зеленый, серый, при этом на изображении товарного знака доминирующими цветами являются синий, белый, серый цвета. Межколонный короб на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» выполнен в сине-белой гамме, при этом места расположения синего и белого цветов на товарном знаке и на АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» совпадают (за исключением оформления внешней стороны опоры).

Таким образом, как указывает заявитель, сочетание и расположение цветов практически совпадает с охраняемыми товарными знаками.

В целом, элементы конструкций АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» (навес, топливоразливочный комплекс, межколонный короб, магазин) выполнены с использованием сходного фонового оформления при помощи цветов, которые использует ПАО «Газпром нефть» для оформления своих АЗС (синий, белый, голубой цвета).

Согласно Рекомендациям, первое впечатление, получаемое при сравнении обозначений, является наиболее важным.

За счет использования сходной внешней формы, одинаковой цветовой гаммы, сходной пропорции и геометрии цветовых пятен, сходного расположения композиционных элементов, сравниваемые объемные конструкции производят при визуальном восприятии впечатление сходных.

Товары и услуги, предоставляемые «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» на АЗС, однородны с товарами и услугами, в отношении которых зарегистрированы и используются товарные знаки ПАО «Газпром нефть».

При проверке на сходство, помимо определения степени сходства сравниваемых обозначений необходимо определить однородность товаров (услуг) выявленного

обозначения товарам (услугам), в отношении которых охраняется и используется зарегистрированный товарный знак.

В соответствии с п. 45 Правил, установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Товары (топливо, бензин) и услуги (автозаправочная станция), в отношении которых используются выявленные изобразительные обозначения и объемные конструкции, однородны товарам и услугам, указанным в регистрациях товарных знаков ПАО «Газпром нефть». Данные товары и услуги имеют один и тот же род (вид), назначение, условия сбыта и круг потребителей.

При анализе сходства сравниваемых обозначений важно учитывать, в частности, условия реализации товаров и услуг, маркированных обозначениями, а также круг их потребителей (условия использования обозначений). Оценка степени сходства должна производиться с позиции потребителей тех товаров и услуг, которые маркируются рассматриваемыми обозначениями.

Основные потребители продукции и услуг АЗС - водители транспортных средств, которые не имеют возможности и времени детально рассматривать оформление АЗС и запоминают только общий образ.

Обозначение откладывается в памяти среднестатистического потребителя не с фотографической точностью, а в образе, создаваемом совокупностью существенных элементов знака.

Данное утверждение тем более применимо в рассматриваемом случае, поскольку основным потребителем товаров и услуг на АЗС являются водители, управляющие транспортными средствами. Специфика данного потребителя в том, что водитель видит изображения, идентифицирующие АЗС, с большого расстояния: от нескольких и более сотен метров, двигаясь по трассе, до 5-10 метров, подъезжая на площадку АЗС.

Решение о заправке транспортного средства топливом (о покупке топлива) водитель принимает в движении, с дальнего расстояния, периферийным зрением, за короткое время, увидев знакомые цвета, очертания. Это может быть расстояние в среднем около 300-500 м. На этом расстоянии на АЗС можно распознать только цветовые пятна, их расположение, очертания конструкций, без деталей. По этим признакам АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» легко перепутать с АЗС ПАО «Газпром нефть».

Высокая вероятность смешения также тесно связана с условиями покупки топлива на АЗС. Приехав на заправку, водитель должен либо сам произвести ряд действий по заправке и оплате топлива, передвигаясь от топливораздаточных колонок до кассы и обратно в динамичном режиме, чтобы не задерживать других водителей, либо остаться в машине, поручив это сотруднику АЗС. И в том, и в другом случае не происходит внимательного, детального ознакомления с оформлением АЗС. Таким образом, у водителя нет возможности рассмотреть и запомнить во всех подробностях изображения, используемые в оформлении АЗС. Вследствие этого, он запоминает только образ: цветовые пятна, контуры, приблизительное расположение элементов, по которым и происходит идентификация товара и услуг (идентификация заправки).

Образ, производимый сравниваемыми обозначениями, одинаков, что, несомненно, может спровоцировать покупку топлива не на той заправке.

ПАО «Газпром нефть» уведомило ООО «Успех» и ООО «Арчи» о том, что на указанных АЗС незаконно используются изображения, сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» (претензии от 15.04.2015г.). Претензии остались без ответа. В настоящее время предметы (средств индивидуализации), содержащие незаконное воспроизведение обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть» и вводящие потребителей в заблуждение на АЗС не удалены.

Подобные незаконные действия ООО «Успех» и ООО «Арчи» расцениваются ПАО «Газпром нефть», как направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, а также могут нанести вред деловой репутации ПАО «Газпром нефть», и в полной мере соответствуют признакам недобросовестной конкуренции, которая прямо запрещена антимонопольным законодательством и международным договором.

На основании вышеизложенного заявитель просит рассмотреть данное заявление и прилагаемые к нему материалы на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Успех» и ООО «Арчи», а также в установленном порядке возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Также заявителем приложено экспертное заключение Патентного поверенного Буровой Р.В. (Свидетельство от 28.11.2007г. № 1198), согласно которому несмотря на отдельные отличия, оформление АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» вызывают ассоциации с оформлением АЗС ПАО «ГАЗПРОМ НЕФТЬ», охраняемым регистрациями товарных знаков, и, следовательно, являются сходными с ними до степени смешения.

Новосибирским УФАС России по данным фактам были возбуждены дела № 06-01-07-14-16 и № 06-01-11-14-16 по признакам нарушения ООО «Арчи» и ООО «Успех» п. 1 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции». В результате рассмотрения данных дел, принимая во внимание однородный характер признаков нарушения антимонопольного законодательства указанных дел, а также с целью полного, всестороннего и объективного рассмотрения фактов, послуживших основаниями для возбуждения дел, в соответствии с частью 1 и 2 статьи 47.1 ФЗ «О защите

конкуренции», на основании Приказа № 62 от 18.04.2016г., Определением от 31.08.2016г., Комиссия Новосибирского УФАС России объединила указанные дела в одно производство. Объединяемому делу присвоен номер <...> -01-12-14-16.

В ходе рассмотрения обстоятельств данных дел установлено следующее.

Заявитель - АО «Газпромнефть-Новосибирск» зарегистрировано 25.09.2002 г. Межрайонной ИФНС РФ № 16 по Новосибирской области (ОГРН 1025402461072).

Основным видом экономической деятельности АО «Газпромнефть-Новосибирск» согласно ОКВЭД является розничная торговля моторным топливом (код по ОКВЭД 50.50).

ООО «Арчи» зарегистрировано 31.01.2011 г. Межрайонной ИФНС РФ № 16 по Новосибирской области (ОГРН 1115476007987).

Основным видом экономической деятельности ООО «Арчи» согласно ОКВЭД является розничная торговля моторным топливом (код по ОКВЭД 50.50).

ООО «Успех» зарегистрировано 22.04.2004 г. Межрайонной ИФНС РФ № 16 по Новосибирской области (ОГРН 1045401919750).

Основным видом экономической деятельности ООО «Успех» согласно ОКВЭД является розничная торговля моторным топливом (код по ОКВЭД 50.50).

Деятельность по розничной торговле моторным топливом в период с апреля 2015 г. по март 2016г. на территории Новосибирской области осуществлялась ООО «Газпромнефть-Центр» и АО «Газпромнефть-Новосибирск» на основании заключенного между ними агентского договора № ГНС-15/19000/01089/Р от 01.07.2015 г., согласно условиям которого АО «Газпромнефть-Новосибирск» осуществляет через собственную сеть АЗС реализацию топлива, принадлежащего на праве собственности ООО «Газпромнефть-Центр» (вх. № 3269 от 14.04.2016 г.).

Согласно информации, представленной АО «Газпромнефть-Новосибирск» (вх. № 3599 от 22.04.2016 г.), ООО «Газпромнефть-Центр» и АО «Газпромнефть-Новосибирск» в период с апреля 2015 г. по март 2016 г. входили в одну группу лиц.

Поскольку указанные юридические лица на законных основаниях используют в хозяйственной деятельности товарные знаки, принадлежащие ПАО «Газпром нефть», АО «Газпромнефть-Новосибирск», ООО «Газпромнефть-Центр» и ПАО «Газпром нефть» входят в одну группу лиц.

Из представленной выше информации следует, что розничная торговля моторным топливом (код по ОКВЭД 50.50) является основным видом экономической деятельности для ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск», ООО «Успех» и ООО «Арчи».

Таким образом, продуктовые границы исследуемого рынка определены как «розничная торговля моторным топливом».

ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск», ООО «Успех» и ООО «Арчи» осуществляют деятельность по розничной торговле моторным

топливом в период с апреля 2015 г. по март 2016 г. на территории Новосибирской области.

На основании вышеизложенной информации и представленных в деле документов можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений на рынке розничной торговли моторным топливом на территории Новосибирской области в период с апреля 2015 г. по март 2016 г. между: АО «Газпромнефть-Новосибирск» и ООО «Успех»; АО «Газпромнефть-Новосибирск» и ООО «Арчи»; ООО «Газпромнефть-Центр» и ООО «Успех»; ООО «Газпромнефть-Центр» и ООО «Арчи».

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, Обществом с ограниченной ответственностью «Арчи» представлены пояснения (вх. № 1113 от 10.02.2016г.), согласно которым ООО «Арчи» не согласно с претензией АО «Газпромнефть-Новосибирск», ООО «Газпромнефть-Центр» и ПАО «Газпром нефть» в связи со следующим.

Согласно п.3 ст. 1484 ГК 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.

По мнению ООО «Арчи», сравнительный анализ товарных знаков, указанных в заявлении, с внешним оформлением АЗС, расположенных по адресам: Новосибирская область, Новосибирский район, с. Ярково, ул. Советская, 2а, к.2 (далее - спорные АЗС), показывает отсутствие тождественности между ними.

Внешний вид спорной АЗС в целом, а также их каждого конструктивного элемента, представляет собой комбинированное обозначение, содержащее в том числе, изобразительный и словесный элементы (последний представлен коммерческим обозначением «Новосибирскнефтьтрейд»).

Как следует из п.б.3.2 Рекомендации, при восприятии потребителем комбинированного обозначения, состоящего из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе. Словесный элемент к тому же легче запоминается, чем изобразительный.

Таким образом, исключается «вероятность смешения» потребителем спорных АЗС, с АЗС, принадлежащих ПАО «Газпром нефть», т.к. соответствующее словесное обозначение, изначально указывает потребителю на принадлежность АЗС иному оператору.

Спорные АЗС, равно как и АЗС ПАО «Газпром нефть» - это составные устройства (конструкции), состоящие из ряда элементов (навес, опоры, стелы и пр.), которые, в свою очередь, также являются отдельными конструкциями.

Следовательно, внешний вид товарных знаков ПАО «Газпром нефть» за № 382925, 395503, 405065, 418264, 486879, 506664, содержит в себе не только оригинальные признаки, но и признаки, обусловленные его конструкцией. В свою очередь, признаки внешнего вида изделия, обусловленные его конструкцией, оригинальными не являются, и относятся к его неохранным элементам в силу п.1 ст. 1483 ГК РФ, согласно которому: не допускается государственная регистрация в

качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью...указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Ранее, в июне 2015г. ОАО «Газпром нефть» обращалось с аналогичным заявлением о том, что АЗС ООО «Арчи» использует товарные знаки и интеллектуальную деятельность ОАО «Газпром нефть» в УБЭП ГУВД по НСО, где майор полиции Филиппов вынес постановление об отказе в возбуждении дела.

Данное обстоятельство Комиссией Новосибирского УФАС России не принимается во внимание, поскольку незаконное использование товарных знаков и результатов интеллектуальной деятельности является предметом гражданско-правового спора и решается в судебном порядке. Рассмотрение вопроса о недобросовестной конкуренции находится в компетенции антимонопольного органа.

ООО «Арчи» с 2010 года имеет данное комплексное оформление АЗС, расположенных по адресам: Новосибирская область, Новосибирский район, с. Ярково, ул. Советская, 2а, к.2, выполненное подрядной организацией ООО «Рекламно Производственной Компанией».

Также ООО «Арчи» представило Заключение комиссии специалистов №3/15 от 04.08.2015г., согласно которому в составе АЗС ООО «Арчи» не используются элементы, схожие до степени смешения с товарными знаками, зарегистрированными за ПАО «Газпром нефть».

Согласно заключению, представленному ООО «Арчи», исследование на сходство до степени смешения элементов в составе АЗС ООО «Арчи» с товарными знаками, принадлежащими ПАО «Газпром нефть» проводили специалисты, имеющие высшее юридическое и высшее филологическое образование и опыт работы в проведении экспертиз по делам о защите прав интеллектуальной собственности.

Таким образом, экспертное заключение патентного поверенного Буровой Р.В., представленное заявителем, по своим выводам противоречит заключению специалистов, представленным ООО «Арчи».

Экспертное Заключение, представленное заявителем, проводилось патентным поверенным.

Согласно ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 30 декабря 2008 г. № 316-ФЗ "О патентных поверенных", патентный поверенный осуществляет ведение дел с федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности по поручению заявителей, правообладателей и иных заинтересованных граждан и юридических лиц, постоянно проживающих (для граждан) или имеющих место нахождения (для юридических лиц) в Российской Федерации и за ее пределами, если международным договором Российской Федерации или законодательством Российской Федерации не предусмотрено иное.

В соответствии с п.1 ст. 2 Федерального закона "О патентных поверенных", патентными поверенными признаются граждане, получившие в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус патентного поверенного и осуществляющие деятельность, связанную с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защитой

интеллектуальных прав, приобретением исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, распоряжением такими правами.

Исходя из изложенного, патентный поверенный – это лицо, уполномоченное Роспатентом на проведение экспертизы и выдачу экспертного заключения по вопросам правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защиты интеллектуальных прав, приобретения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, в соответствии с Федеральным законодательством.

Основной функцией товарного знака является отличительная функция, которая позволяет покупателю отождествлять маркированный товар или вывеску с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции.

Преимущества ООО «Успех» и ООО «Арчи» на розничном рынке реализации ГСМ, при использовании в оформлении своих АЗС элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими заявителю, усматривается в получении необоснованной прибыли за счет привлечения потребителей, которые полагают, что приобретают топливо известного крупного производителя и продавца. Вместе с тем, ООО «Успех» и ООО «Арчи», схожестью внешнего облика своих АЗС с общим видом, схожим с АЗС «ГАЗПРОМ НЕФТЬ», пользуются его репутацией и получают возможность снизить свои издержки при продвижении реализуемого продукта.

26.05.2016г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России, представителем Заявителя представлено исследование ОАО «ВЦИОМ»: «Определение различительной способности обозначений среди респондентов», основными выводами которого установлено следующее.

При демонстрации участникам опроса сочетаний цветов, которые используются для обозначения реализации топлива и бензинов на автозаправочных станциях различными нефтяными компаниями, цвета компании «Газпром нефть» стали наиболее узнаваемыми, верно определили компанию больше половины респондентов - 59,2% (задавался открытый вопрос - без предварительных вариантов ответа). При этом, отвечая на вопрос с предложенными вариантами ответа, компанию «Газпром нефть» идентифицировали три четверти опрошенных (72,3%)

У большинства опрошенных (73,2%) тестируемое обозначение стелы АЗС вызывает ассоциации с конкретной нефтяной компанией, из них 9 человек из 10 (89,4% - что соответствует 65,5% от всех респондентов) ассоциируют стелу с компанией «Газпром нефть» (задавался открытый вопрос - без предварительных вариантов ответа). При ответе на вопрос с предложенными вариантами ответа, верно определили компанию, использующую обозначение для индивидуализации своих услуг, - 74,3% от всех участников опроса.

Тестируемое оформление автозаправочной станции соотнесли с АЗС «Газпром нефть» 72,6% респондентов - при ответе на открытый вопрос (без предварительных вариантов ответа) и 78,7% - при ответе на закрытый вопрос (с предложенными вариантами ответа). При этом, подавляющее большинство респондентов (84,2%)

верно определили АЗС «Газпром нефть» среди различных изображений автозаправочных станций.

В ситуации, когда участники опроса едут по незнакомой дороге (при условии, что в автомобиле еще осталось четверть бака бензина), четыре человека из десяти (41,4%) примут решение заправить или не заправить автомобиль издалека, когда только угадывается силуэт заправки. Еще четверть респондентов (25,3%) сориентируются когда видны цвета и отличительные элементы, АЗС, но не видно ее названия. Каждый четвертый опрошенный (25,3%) примет решение только когда увидит название АЗС. Таким образом, можно сделать вывод, что большая часть автомобилистов идентифицируют АЗС, когда еще не видят названия заправочной станции, т.е. по ее отличительным элементам, цветовому сочетанию.

Также представителем заявителей уточнены требования, указанные в заявлении. Так, Заявитель отмечает, что подавая заявление в Новосибирское УФАС России, он истребовал защиты своих прав от нарушения п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Комиссия Новосибирского УФАС России удовлетворяет данные требования заявителя, поскольку предметом настоящего дела является использование во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими ПАО «Газпром нефть». Данные действия нарушают именно п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Представителями ООО «Арчи» и ООО «Успех» на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России 26.05.2016г. были представлены следующие документы: Фототаблица расположения на навесе АЗС фронтальной надписи «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» относительно въезда на АЗС; фототаблица розничных цен на топливо; фотографии АЗС «Газпром нефть» и «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД»; фото бонусной карты сети АЗС «Газпром нефть»; статья с сайта «НГС-новости» за 24.11.2009г.; распечатка с сайта www.ag-rto.ru о компании «Рекламная группа «Продвижение»; Смета от 13.11.2009г.; Разрешение Мэрии города Новосибирска на ввод объекта в эксплуатацию; Акт государственной приемочной комиссии о приемке законченного строительством объекта в эксплуатацию; Схема организации движения и установки дорожных знаков; Ответ Некоммерческого партнерства «Институт массовых коммуникаций» о понятии *фирменный стиль организации*.

В устных пояснениях представители ООО «Арчи» и ООО «Успех» пояснили, что, по мнению Ответчиков, очевиден факт различия между АЗС ООО «Арчи», ООО «Успех» и АЗС Заявителей, выраженные в следующем: ценовая политика (цены на АЗС ООО «Арчи» и ООО «Успех» ниже, чем цены на АЗС «Газпром нефть»), сервисное обслуживание (у сети АЗС компаний «Газпром нефть» имеются следующие сервисные детали: бонусная карта, услуги заправщиков, в том числе услуга по протирке/мойке стекол, магазин на территории АЗС - данные сервисные услуги отсутствуют у сети АЗС, принадлежащих ООО «Арчи» и ООО «Успех»).

Также представителями ООО «Арчи» и ООО «Успех» отмечено, что наименование «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» расположено на верхней части комплекса АЗС, что позволяет автовладельцам сразу определить, что данные АЗС не относятся к сети

АЗС «Газпром нефть». По мнению ответчиков именно наименование АЗС играет решающую роль при выборе потребителями АЗС.

Кроме того, по мнению Ответчиков, представленная в материалы дела распечатка с сайта «НГС-новости» - статья об открытии в 2009г. первой на территории Новосибирска АЗС под брендом «Газпром нефть», подтверждает факт добросовестности со стороны ООО «Арчи» и ООО «Успех», поскольку дизайн АЗС Ответчиков был разработан и установлен в это же время.

Данные доводы ответчиков Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает по следующим основаниям.

Представленные ООО «Арчи» и ООО «Успех» документы не подтверждают наличие у ответчиков правовых оснований на использование обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «Газпром нефть».

Письмо в адрес ООО «Успех» с расчетом предлагаемых услуг по изготовлению и установке конструкций от 13.11.2009г. не подтверждает право Ответчиков на использование спорных обозначений, а лишь позволяет сделать вывод о проведении ООО «РПК» расчетов стоимости по комплексному оформлению АЗС.

Заявителем представлена статья «Новое решение» журнала «Сибирская нефть» (выпуск №63 август - сентябрь 2009г.), подтверждающая факт использования на АЗС сети «Газпромнефть» спорных товарных знаков ещё в августе-сентябре 2009 года.

Учитывая изложенное, Ответчиками не представлены надлежащие доказательства, подтверждающие, что АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» были оформлены на основании дизайн-проекта, разработанного независимо от внешнего оформления АЗС сети «Газпром нефть».

05.07.2016г. в адрес Новосибирского УФАС России поступила справка «Федерального института промышленной собственности» (далее – ФИПС) (вх. № 6092), согласно которой в результате исследования, проведенного в отношении товарного знака по свидетельству № 421910, установлено, что обозначения, представленные на фотоизображениях АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», являются не сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку не ассоциируются с ним в целом в силу несходства цветового сочетания изобразительных элементов - фигур с прямолинейными (полоски, ромбообразные) и криволинейными (каплеобразные) сторонами.

В результате исследования, проведенного в отношении товарных знаков по свидетельствам №№ 395503, 408555, 418264, 422319, 425116, 486879, 506664, установлено, что обозначения, представленные на фотоизображениях АЗС «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» являются сходными до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу композиционного сходства расположения изобразительных элементов (широких горизонтальных полос и/или расположенных под углом к горизонту фигур) и сходства их цветового сочетания.

Таким образом, автозаправочные станции АО «Газпромнефть-Новосибирск» оформлены с использованием товарных знаков, принадлежащих ПАО «Газпром

нефть», в том числе:

- 1) № 395503 (дата приоритета 30.03.2009) (общий вид АЗС);
- 2) № 425116 (дата приоритета 24.12.2009) (суперграфика АЗС);
- 3) № 506664 (дата приоритета 19.10.2012) (навес АЗС);
- 4) № 486879 (дата приоритета 12.04.2012) (общий вид АЗС);
- 5) № 418264 (дата приоритета 30.03.2009) (межколонный короб АЗС);
- 6) № 408555 (дата приоритета 31.12.2008) (суперграфика АЗС);
- 7) № 422319 (дата приоритета 24.12.2009) (суперграфика АЗС).

Согласно имеющейся в материалах дела справки Роспатента (вх. №6092 от 05.07.2016) обозначения, используемые Ответчиками при оформлении своих АЗС, являются сходными до степени смешения с вышеуказанными товарными знаками, правообладателем которых является ПАО «Газпром нефть».

В соответствии со ст. 1225 ГК РФ, результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки.

В силу статьи 1226 ГК РФ, на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом.

Согласно пункту 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 распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, если ГК РФ 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 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 и другими законами.

Статьей 1250 ГК РФ предусмотрены нормы, регламентирующие защиту

интеллектуальных прав. Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права и могут применяться по требованию правообладателей.

Пунктом 3 указанной статьи предусмотрено, что меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав подлежат применению при наличии вины нарушителя, если иное не установлено настоящим Кодексом. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права.

В соответствии с положениями статьи 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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.

В соответствии со статьей 1480 ГК РФ, государственная регистрация товарного знака осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент) в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (Государственный реестр товарных знаков) в порядке, установленном статьями 1503 и 1505 настоящего Кодекса.

Частью 1 статьи 1493 ГК РФ предусмотрено, что после подачи заявки на товарный знак в Роспатент любое лицо вправе ознакомиться с документами заявки.

Порядок ознакомления с документами заявки и выдачи копий таких документов, действовавший на момент регистрации вышеуказанных товарных знаков ПАО «Газпромнефть», утвержден Приказом Роспатента от 05.03.2003 N 32 "О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака».

Учитывая изложенное, у Ответчиков имелась возможность ознакомиться с поданными заявками на товарные знаки ПАО «Газпром нефть» еще до даты их государственной регистрации.

Согласно статье 1506 ГК РФ, сведения, относящиеся к государственной регистрации товарного знака и внесенные в Государственный реестр товарных знаков, публикуются федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности в официальном бюллетене незамедлительно после регистрации товарного знака в Государственном реестре товарных знаков или после внесения в Государственный реестр товарных знаков соответствующих изменений. Поскольку указанные сведения являются общедоступными, Ответчики имели возможность ознакомиться с их содержанием.

Комиссия Новосибирского УФАС России не согласна с утверждением Ответчиков о том, что на момент начала использования ими спорных обозначений в

оформлении своих АЗС, ПАО «Газпром нефть» не являлся правообладателем спорных товарных знаков, а Ответчики могли узнать о регистрации ПАО «Газпром нефть» прав на спорные товарные знаки лишь после публикации соответствующих сведений, на основании следующего. Ответчики как добросовестные участники гражданского оборота, реализуя свою деятельность, должны были проявить должную степень осмотрительности. Указанная позиция нашла свое подтверждение в Постановлении ФАС Северо-Западного округа от 25.02.2013 по делу N А56-32142/2012 и Определении ВАС РФ от 18.11.2011г. N ВАС-14487/11 по делу N А40-114173/10.

Кроме того, даже при условии использования Ответчиками спорных обозначений до получения ПАО «Газпром нефть» приоритета на товарные знаки, у Ответчиков отсутствуют законные основания для использования обозначений, т.к. право преждепользования, установленное статьей 1361 ГК РФ, действует только в отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

Законодательство о товарных знаках не устанавливает защиты для преждепользователя, функциональное назначение права преждепользования, известного патентному праву, исключает применение данного института при столкновении интересов лица, использующего обозначение товара, схожего до степени смешения с чужим товарным знаком, и интересов правообладателя товарного знака.

Указанная позиция нашла свое подтверждение в Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 13.07.2016г. по делу №А41-25474/2015.

Представленными в материалы дела распечатками сведений о товарных знаках, принадлежащих ПАО «Газпром нефть», новостных страниц с различных сайтов информационной сети Интернет Ответчики подтверждают свою осведомленность о регистрации товарных знаков ПАО «Газпром нефть», с которыми выявлено сходство используемых Ответчиками обозначений на АЗС, что в свою очередь позволяет сделать вывод о том, что у Ответчиков имелась возможность устранить нарушения антимонопольного законодательства в форме недобросовестной конкуренции, выразившейся в использовании обозначений, сходных до степени смешения с деятельностью Заявителей, еще до подачи Заявителями в УФАС Новосибирской области заявлений об устранении нарушений антимонопольного законодательства.

Согласно п.9 ст.4 Закона «О защите конкуренции», 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, признаются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с п.1 ст. 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;

Таким образом, учитывая обстоятельства данного дела, Комиссия Новосибирского УФАС России усматривает в действиях ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) нарушение антимонопольного законодательства, а именно п.1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»); Новосибирская область, Новосибирский район, Кудряшовский сельсовет, Колыванское шоссе, 6 (ООО «Арчи»), изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками: № 395503 (дата приоритета 30.03.2009г.) (общий вид АЗС); № 425116 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012г.) (навес АЗС); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012г.) (общий вид АЗС); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009г.) (межколонный короб АЗС); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008г.) (суперграфика АЗС); № 422319 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС), используемыми Заявителями на основании Лицензионного договора № ГПН-12/24000/01893/Д от 01.08.2016г.

27.09.2016г. Новосибирским УФАС России, по результатам рассмотрения дела № 06-01-12-14-16 было вынесено Заключение об обстоятельствах дела. Данное Заключение, в соответствии с ч.4 ст. 48.1 Закона «О защите конкуренции», было направлено сторонам по делу.

19.10.2016г., на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителями ООО «Арчи» и ООО «Успех» представлены возражения на Заключение. В данном возражении ответчиками, в том числе, отражены обстоятельства, изложенные выше. Так, ООО «Арчи» и ООО «Успех» указывают, что поскольку создание дизайна спорных АЗС происходило независимо и параллельно с открытием первой АЗС под брендом «Газпромнефть» на территории Новосибирской области, в действиях Ответчиков отсутствует умысел/неосторожность.

Кроме того, Ответчиками отмечается, что ООО «Арчи» не может являться нарушителем по делу, поскольку ООО «Арчи», в качестве юридического лица было создано в 2011 году. В тоже время, спорный дизайн АЗС был разработан и внедрён на АЗС по заказу ООО «Успех» в сентябре 2009 года.

При таких обстоятельствах, по мнению Ответчиков, ООО «Арчи» не имеет какого-либо отношения к разработке и внедрению спорного дизайна АЗС в 2009 году.

Также в возражениях указано, что отсутствует вероятность смешения деятельности Ответчиков и Заявителей, поскольку в материалах дела нет сведений о восприятии внешнего оформления спорных АЗС потребителями.

Данные доводы были исследованы в ходе рассмотрения дела и Комиссией Новосибирского УФАС России им была дана оценка.

В соответствии со справкой Роспатента (вх. №6092 от 05.07.2016) обозначения, используемые Ответчиками при оформлении своих АЗС, являются сходными до степени смешения с товарными знаками, № 395503 (дата приоритета 30.03.2009г.) (общий вид АЗС); № 425116 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012г.) (навес АЗС); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012г.) (общий вид АЗС); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009г.) (межколонный короб АЗС); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008г.) (суперграфика АЗС); № 422319 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС), используемыми ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» на основании Лицензионного договора, заключенного с ПАО «Газпромнефть».

Вопрос оригинальности дизайна спорных АЗС, связанный с датой создания, является вопросом приоритета, и относится к области авторского права.

Заявитель обратился в Новосибирское УФАС России не за защитой авторских прав на какое-либо изображение в числе товарных знаков, а по факту недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Арчи» и ООО «Успех».

Комиссией Новосибирского УФАС России не рассматривается вопрос о нарушении ответчиками авторских прав. Вопросы авторского права (нарушений, охраны, защиты, и т.д.) не относятся к компетенции антимонопольного органа и рассматриваются в судебном порядке.

Факт недобросовестной конкуренции ООО «Арчи» и ООО «Успех» выражен в использовании во внешнем оформлении ряда автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с указанными выше товарными знаками.

Использование Ответчиками изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с указанными выше товарными знаками является длящимся действием, и нарушает права Заявителей не только в момент создания дизайна спорных АЗС, но и на момент фактического размещения такого дизайна. Таким образом, поскольку в настоящий момент владельцами рассматриваемых АЗС являются ООО «Успех» и ООО «Арчи», именно действия данных лиц несут в себе состав нарушения п.1 ст. 14.6. Закона «О защите конкуренции».

Также в возражениях на Заключение от 27.09.2016г. ООО «Арчи» и ООО «Успех» отмечают, что в настоящем деле отсутствует надлежащий потерпевший.

Как следует из нормы п.1 ст.14.6 ФЗ РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года №135-ФЗ: «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».

Следовательно, как отмечают Ответчики, потерпевшим от акта недобросовестной конкуренции по вменяемой статье является - хозяйствующий субъект-конкурент, реально осуществляющий деятельность на товарном рынке, которому принадлежит товарный знак (т.е. являющийся его правообладателем).

Однако, по мнению Ответчиков, не один из трех заявителей по настоящему делу о нарушении антимонопольного законодательства не отвечает вышеуказанным признакам:

а) ПАО «Газпром нефть» - не является конкурентом Ответчикам по делу, что усматривается из Докладной записки от 27.04.2016 г..

б) ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» - не являются правообладателями товарных знаков, которые якобы были незаконно использованы Ответчиками по делу; оба данных лица - всего лишь пользователи (лицензиаты) по соответствующему договору. В свою очередь, Гражданский кодекс РФ и п.1 ст. 14.6 ФЗ РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года №135-ФЗ не определяет лицензиата, как субъекта, обладающего правом на защиту своих прав и законных интересов в абсолютном правоотношении, в том числе средствами публично-правовой защиты. Лицензиат имеет право на защиту лишь в относительном правоотношении (в рамках заключенной лицензии, по отношению к лицензиару (правообладателю)).

Данный довод Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает по следующим основаниям.

ПАО «Газпромнефть» не является конкурентом ООО «Успех» и ООО «Арчи» на территории Новосибирской области. При этом ПАО «Газпромнефть» является правообладателем рассматриваемых товарных знаков.

ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» используют в своей предпринимательской деятельности данные товарные знаки на законных основаниях, в соответствии с договорами, заключенными с ПАО «Газпромнефть» и получают прибыль при использовании данных товарных знаков.

Использование Ответчиками, при оформлении своих АЗС, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, № 395503, № 425116, № 506664, № 486879, № 418264, № 408555, № 422319 способно причинить вред деловой репутации

ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск», а также нанести убытки в форме упущенной выгоды.

Таким образом, учитывая обстоятельства данного дела, Комиссия Новосибирского УФАС России усматривает в действиях ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) нарушение антимонопольного законодательства, а именно п.1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) нарушившими:

п.1 ст. 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.

Нарушение выразилось в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех»); Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»); Новосибирская область, Новосибирский район, Кудряшовский сельсовет, Колыванское шоссе, 6 (ООО «Арчи»), изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками № 395503 (дата приоритета 30.03.2009г.) (общий вид АЗС); № 425116 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012г.) (навес АЗС); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012г.) (общий вид АЗС); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009г.) (межколонный короб АЗС); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008г.) (суперграфика АЗС); № 422319 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС), используемыми ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» на основании Лицензионного договора № ГПН-

12/24000/01893/Д от 01.08.2016г.

2. Выдать ООО «Арчи» и ООО «Успех» предписания о прекращении нарушения п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД» изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками:

- № 395503 (дата приоритета 30.03.2009) (общий вид АЗС);
- № 425116 (дата приоритета 24.12.2009) (суперграфика АЗС);
- № 506664 (дата приоритета 19.10.2012) (навес АЗС);
- № 486879 (дата приоритета 12.04.2012) (общий вид АЗС);
- № 418264 (дата приоритета 30.03.2009) (межколонный короб АЗС);
- № 408555 (дата приоритета 31.12.2008) (суперграфика АЗС);
- № 422319 (дата приоритета 24.12.2009) (суперграфика АЗС).

3. Признать, что оснований для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

«28» октября 2016 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закону «О защите конкуренции» № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от «28» октября 2016 г. по делу № 06-01-12-14-15 о нарушении ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Арчи» в срок до «30» ноября 2016 г. прекратить нарушение:

п.1 ст. 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,

а именно:

прекратить использование во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТТРЕЙД», расположенных по адресам: Новосибирская область, с. Ярково, ул. Советская, 2А, к.2 (ООО «Арчи»); Новосибирская область, Новосибирский район, Кудряшовский сельсовет, Колыванское шоссе, 6 (ООО «Арчи»), изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками № 395503 (дата приоритета 30.03.2009г.) (общий вид АЗС); № 425116 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012г.) (навес АЗС); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012г.) (общий вид АЗС); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009г.) (межколонный короб АЗС); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008г.) (суперграфика АЗС); № 422319 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС), используемыми ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» на основании Лицензионного договора № ГПН-12/24000/01893/Д от 01.08.2016г.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

«28» октября 2016 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления –

начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ (далее - Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от «28» октября 2016 г. по делу № 06-01-12-14-15 о нарушении ООО «Арчи» (ИНН 5433183508; юридический адрес: улица МО Ярковский сельсовет, в районе с.Ярково (АЗС), Новосибирская обл., Новосибирский район, 630522) и ООО «Успех» (ИНН 5405272763; юридический адрес: ул. Блюхера, д. 28, оф. 33, г. Новосибирск, 630064) п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Успех» в срок до «30» ноября 2016 г. прекратить нарушение:

п.1 ст. 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,

а именно:

прекратить использование во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НОВОСИБИРСКНЕФТЕТРЕЙД», расположенных по адресам: г. Обь, пр. Мозжерина, 1 (ООО «Успех»); г. Новосибирск, ул. Тульская, 435/1 (ООО «Успех») изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками № 395503 (дата приоритета 30.03.2009г.) (общий вид АЗС); № 425116 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС); № 506664 (дата приоритета 19.10.2012г.) (навес АЗС); № 486879 (дата приоритета 12.04.2012г.) (общий вид АЗС); № 418264 (дата приоритета 30.03.2009г.) (межколонный короб АЗС); № 408555 (дата приоритета 31.12.2008г.) (суперграфика АЗС); № 422319 (дата приоритета 24.12.2009г.) (суперграфика АЗС), используемыми ООО «Газпромнефть-Центр», АО «Газпромнефть-Новосибирск» на основании Лицензионного договора № ГПН-12/24000/01893/Д от 01.08.2016г.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не

позднее пяти дней со дня его выполнения.