

## РЕШЕНИЕ

г.Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 24 ноября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 21-08/2016 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и - недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии:	<...>	ведущий специалист-эксперт отдела - контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	главный специалист-эксперт отдела контроля - за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 21-08/2016 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «АВТОМАТИЧЕСКАЯ АЗС» (далее – ООО «ААЗС»), Обществом с ограниченной ответственностью «Алмаз» (далее – ООО «Алмаз») статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии за заседании Комиссии представителя Публичного акционерного общества «ЛУКОЙЛ» (далее – ПАО «ЛУКОЙЛ», Заявитель) по доверенности № Ю-10502 от 23.11.2015 – <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление Публичного акционерного общества «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» (далее – ПАО «ЛУКОЙЛ», Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях ООО «ААЗС», ООО «Алмаз» выразившихся в незаконном использовании при оформлении места реализации топлива по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд на п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи), обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 141747, 356647, 356648, 357950, правообладателем которых является Публичное акционерное общество «Нефтяная компания «ЛУКОЙЛ» (далее – ПАО «ЛУКОЙЛ»).

В своем заявлении ПАО «ЛУКОЙЛ» указало, что является правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, при этом ООО

«ААЗС», «Алмаз» использует оформление места реализации топлива, которое является сходным до степени смешения с указанными товарными знаками, в подтверждение чего Заявителем представлено экспертное заключение от 16.07.2015 за исх. № 06443.

По мнению ПАО «ЛУКОЙЛ», указанные действия ООО «ААЗС», «Алмаз» являются нарушением антимонопольного законодательства.

*Изучив материалы дела, рассмотрев имеющиеся материалы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.*

ООО «Алмаз», согласно имеющимся материалам дела, а именно акту осмотра № 115-2016 от 22.08.2016, осуществляет деятельность по розничной реализации моторного топлива на территории г.Копейска Челябинской области.

ПАО «ЛУКОЙЛ», согласно представленным обществом 01.06.2016 за вх. № 7172 в антимонопольный орган сведениям, осуществляет деятельность по управлению холдинг-компаниями, а также осуществляет геолого-разведочные, геофизические и геохимические работы в области изучения недр. Указанную деятельность общество осуществляет на всей территории Российской Федерации. Вместе с тем, общество, являясь правообладателем товарных знаков, зарегистрированных, в том числе, в отношении топлива, бензина, заключило договор коммерческой концессии № 200-0239 от 22.03.2000 с Обществом с ограниченной ответственностью «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» (далее – ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт»). Согласно указанному договору, ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» приобрело комплекс исключительных прав, принадлежащих ПАО «ЛУКОЙЛ», в том числе, на товарные знаки с целью успешного сбыта нефтепродуктов (продукции) ПАО «ЛУКОЙЛ» на всей территории Российской Федерации, в том числе на территории Челябинской области. Из представленных ПАО «ЛУКОЙЛ» 08.11.2016 за вх. № 15394 письменным сведениям, на территории Копейского городского округа ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» осуществляет деятельность по розничной реализации моторного топлива на двух автозаправочных станциях.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» товарный рынок – сфере обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – Определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором

самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» и ООО «Алмаз» являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку имеют возможность осуществлять деятельность на одном и том же товарном рынке (рынок розничной реализации моторного топлива) в пределах одних географических границ (Челябинская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

ПАО «ЛУКОЙЛ» является правообладателем зарегистрированных Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарных знаков по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, зарегистрированных в том числе в отношении топлива и бензина.

Как указано выше, ПАО «ЛУКОЙЛ» 22.03.200 заключило с ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» договор коммерческой концессии № 200-0239, согласно которому ПАО «ЛУКОЙЛ» предоставляет ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» за уплачиваемое вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих ПАО «ЛУКОЙЛ», в том числе право на фирменное наименование, коммерческое обозначение, коммерческий опыт, охраняемую коммерческую информацию (ноу-хау) и товарные знаки с целью успешного сбыта нефтепродуктов (продукции) ПАО «ЛУКОЙЛ». Указанный договор, на основании дополнительного соглашения № 00101880009/200-0239 0001 от 16.02.2015, действителен до 20.06.2020.

Из анализа представленного договора коммерческой концессии усматривается, что ПАО «ЛУКОЙЛ» реализует моторное топливо через коммерческие организации, с которыми заключает договорные отношения, в том числе на право пользования средствами индивидуализации общества.

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

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся,

предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно части 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 (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

Согласно экспертному заключению от 16.07.2015 за исх. № 06414, обозначения, используемые на автозаправочной станции, расположенной по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд на п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи), являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, правообладателем которых является ПАО «ЛУКОЙЛ».

У ООО «Алмаз» отсутствует разрешение правообладателя на использование товарных знаков по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, что подтверждается отсутствием в материалах заключенных между Заявителем и ООО «Алмаз» договора об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ) или лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ), договора коммерческой концессии (в порядке статьи 1027 ГК РФ).

Использование ООО «Алмаз» обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, правообладателем которых является ПАО «ЛУКОЙЛ», является нарушением исключительных прав указанной организации на зарегистрированные товарные знаки.

Согласно статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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.

Согласно статье 14.6 Федерального 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 действиях ООО «Алмаз», присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Алмаз» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности поскольку, не вкладывая материальных ресурсов в разработку собственных обозначений, фактически использует результаты интеллектуальной деятельности, которые были созданы другим хозяйствующим субъектом – ПАО «ЛУКОЙЛ», что позволяет ООО «Алмаз» привлекать потребителей, желающих приобрести моторное топливо ПАО «ЛУКОЙЛ», тем самым получая преимущества перед хозяйствующими субъектами – конкурентами, которые при реализации моторного топлива действуют добросовестно и не используют средства индивидуализации иных лиц без их согласия.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1229 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «Алмаз» от указанных действий (упущенная выгода), поскольку ООО «Алмаз» использует средства индивидуализации ПАО «ЛУКОЙЛ» без заключения соответствующего договора коммерческой концессии и перечисления денежных средств за использование товарных знаков их правообладателю – ПАО «ЛУКОЙЛ».

Действия ООО «Алмаз», выразившиеся в непринятии мер по прекращению незаконного использования на автозаправочной станции, расположенной по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд на п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи), обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, правообладателем которых является ПАО «ЛУКОЙЛ», содержат признаки недобросовестного конкурентного поведения общества, так как указанные действия общества направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности поскольку, не вкладывая материальных ресурсов в разработку собственных обозначений, общество фактически использует результаты интеллектуальной деятельности, которые были созданы другим хозяйствующим субъектом – ПАО «ЛУКОЙЛ», что позволяет ООО «Алмаз» привлекать потребителей, желающих

приобрести моторное топливо ПАО «ЛУКОЙЛ», тем самым получая преимущества перед хозяйствующими субъектами – конкурентами, которые при реализации моторного топлива действуют добросовестно и не используют средства индивидуализации иных лиц без их согласия.

Указанные действия ООО «Алмаз» противоречат положениям действующего законодательства, а именно статье 1229 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, кроме того, такие действия способны причинить убытки ООО «ЛУКОЙЛ-Уралнефтепродукт» путем снижения размера получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «Алмаз» от указанных действий (упущенная выгода).

Действия ООО «Алмаз» по непринятию мер по прекращению использования спорных обозначений являются нарушением статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В материалах дела отсутствуют документы и иные доказательства, подтверждающие прекращение ООО «Алмаз» нарушения исключительных прав ПАО «ЛУКОЙЛ» на зарегистрированные товарные знаки, в связи с чем необходимо выдать обществу предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

При рассмотрении настоящего дела документов и иных доказательств, свидетельствующих о нарушении ООО «ААЗС» исключительных прав ПАО «ЛУКОЙЛ» на зарегистрированные товарные знаки по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950 при реализации обществом моторного топлива по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд на п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи), не получено. Из представленных фотоматериалов не следует, что деятельность на автозаправочной станции, расположенной по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд на п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи), осуществляет ООО «ААЗС».

Представленное в материалы дела постановление по делу об административном правонарушении от 20.05.2011, вынесенное исполняющим обязанности мирового судьи судебного участка № 2 г.Копейска Челябинской области, не является доказательством недобросовестного поведения ООО «ААЗС» в период с мая 2011 года по 2016 год. Документов и иных доказательств, подтверждающих использование ООО «ААЗС» в настоящее время спорных обозначений в антимонопольный орган не представлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Алмаз», выразившиеся в непринятии мер по прекращению незаконного использования на автозаправочной станции, расположенной по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд на п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи), обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, правообладателем которых является ПАО «ЛУКОЙЛ», нарушением статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Алмаз» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Алмаз» и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 21-08/2016**

10 ноября 2016 года

г.Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 21-08/2016 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Члены Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	-	главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной и недобросовестной Челябинского УФАС России,



руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции, на основании своего решения от 10 ноября 2016 года по делу № 21-08/2016 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Алмаз» (далее – ООО «Алмаз») статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Алмаз» незамедлительно прекратить нарушение статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование обозначений сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельствам №№ 356647, 356648, 357950, правообладателем которых является Публичное акционерное общество «ЛУКОЙЛ», в оформлении места реализации топлива, расположенного по адресу: Челябинская обл., г.Копейск, выезд в п.Старокамышинск, северная часть (остановка гаражи).

2. ООО «Алмаз» представить в Челябинское УФАС России в срок **до 30 декабря 2016 года** документы, подтверждающие исполнение пункта 1 настоящего предписания (фотоматериалы, акт осмотра и т.д.).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.