ООО «НК-Нефть»

Орджоникидзе ул., 13, оф. 115

(Центральный район)

г.Новокузнецк, 654006

ПАО «НК «Роснефть»

Софийская наб., 26/1

г.Москва, 115035

ПАО «НК «Роснефть» -

Алтайнефтепродукт»

Ползунова ул., 22

г.Барнаул, 656056

ИП К<...>

Терешковой ул., <...>

г.Кемерово, 650000

Народная ул., 55а

г.Новокузнецк, 654032

Заключение

об обстоятельствах дела № 022/01/14.6-136/2020

20 октября 2020 года г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...> – врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/01/14.6-136/2020 по признакам нарушения ООО «НК-Нефть» (Кемеровская область, г.Новокузнецк, Орджоникидзе ул., 13, оф. 115, Центральный

район, ОГРН 1174205018624) пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

с участием представителей:

от заявителя – ПАО «НК «Роснефть» <...> по доверенности от 06.02.2020г.,

от ответчика – ООО «НК-Нефть» <...> по доверенности от 21.02.2020г.,

от заинтересованного лица – ИП К<...> по доверенности от 12.08.2020г.,

УСТАНОВИЛА:

29 января 2020 года в Алтайское краевое УФАС России с заявлением о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «НК-Нефть» на рынке розничной торговли моторным топливом на территории Алтайского края обратилось ПАО «НК «Роснефть» в лице ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт».

Заявитель указал, что ООО «НК-Нефть» в оформлении автозаправочной станции (далее – АЗС), расположенной на территории Алтайского края, в частности по адресу: Алтайский край, Кытмановский район, с.Кытманово, Советская ул., 114, использованы обозначения, схожие до степени смешения с товарными знаками №600069 и № 340214, правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть», а цветовая гамма и общий вид стелы АЗС ООО «НК-Нефть» являются схожими до степени смешения с общим видом и цветовой гаммой АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт», с которым у ПАО «НК «Роснефть» заключен лицензионный договор от 22.04.2011г. № 0002211/1257Д о предоставлении исключительного права использования указанных выше товарных знаков в предпринимательской деятельности, в частности в деятельности по реализации моторного топлива на территории Алтайского края.

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, просит возбудить в отношении ООО «НК-Нефть» производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства, и признать в соответствии со статьей 14.6 Закона о защите конкуренции актом недобросовестной конкуренции действия Общества, выразившиеся в совершении действий, способных вызвать смешение с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» при оформлении автозаправочных комплексов на территории Алтайского края без заключения соответствующего договора с правообладателем; обязать ООО «НК-Нефть» прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выдав соответствующее предписание.

Алтайским краевым УФАС России в результате проверки фактов, изложенных в заявлении, установлено, что хозяйствующие субъекты – ПАО «НК «Роснефть», ПАО «НК «Роснефть-Алтайнефтепродукт» и ООО «НК-Нефть» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на рынке розничной торговли моторным топливом через АЗС/АЗК на территории Алтайского края. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Согласно пункту 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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:

- наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Обращаясь в антимонопольный орган, заявитель указывает, что ООО «НК-Нефть» в оформлении АЗС, расположенной в Кытмановском районе Алтайского края (с.Кытманово, Советская ул., 114), использованы обозначения, схожие до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками по свидетельству № 600069 и по свидетельству № 340214, правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть». Кроме того, цветовая гамма и общий вид стелы АЗС ООО «НК-Нефть» являются схожими до степени смешения с общим видом и цветовой гаммой АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт».

В доказательство ПАО «НК «Роснефть» приложены соответствующие фотоснимки АЗС, в частности общий вид АЗС, стела, информационная табличка с ценами на топливо, а также копии кассовых чеков от 11.10.2019г., подтверждающих реализацию топлива на данной АЗС ООО «НК-Нефть».

Кроме того, заявитель указывает, что 31 октября 2019 года ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» в адрес ООО «НК-Нефть» была направлена претензия с требованием прекратить незаконное использование товарных знаков, принадлежащих ПАО «НК «Роснефть». Письмом от 28.11.2019г. ООО «НК-Нефть» выразило несогласие с предъявленными требованиями, что и побудило ПАО «НК «Роснефть» в лице ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» обратиться в антимонопольный орган с настоящим заявлением.

Согласно материалам дела, ПАО «НК «Роснефть» является обладателем

исключительных прав на товарные знаки (знаки обслуживания), содержащие изобразительные элементы, символы, обозначения, которые зарегистрированы в Государственным реестре товарных знаков, что подтверждается следующими свидетельствами:

- № 600069 от 23.12.2016г. (приоритет от 09.10.2015г.) в отношении товаров и услуг 01, 04 (в том числе топливо моторное; этанол (топливо); нефтепродукты и топливо на основе нефти; жидкое, твердое и газообразное топливо), 07, 19, 35, 36, 37, 39, 42 классов МКТУ,

- № 340214 от 26.12.2007г. (приоритет от 07.07.2006г.) в отношении товаров и услуг 04, 07, 09, 35, 37, 39, 40, 42 классов МКТУ.

Между ПАО «НК «Роснефть» и ПАО «НК «Роснефть-Алтайнефтепродукт» 22 апреля 2011 года заключен лицензионный договор о предоставлении исключительного права использования указанных товарных знаков.

Пунктом 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) признается исключительное право на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров (услуг) юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 названного Кодекса любым не противоречащим закону способом (пункт 1 статьи 1484 ГК РФ).

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:

1) 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;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

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

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

5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 (пункт 1 статьи 1484 ГК РФ).

По запросу Алтайского краевого УФАС России Федеральной службой по интеллектуальной собственности подготовлена справка (исх.№ 41-14253-12 от 20.03.2020г.) о степени сходства обозначений, используемых ООО «НК-Нефть», с товарными знаками по свидетельствам №№ 600069, 340214, согласно которой:

1) комбинированное обозначение (на стелах АЗС), представляющее собой две фигуры оригинальной формы желтого и черного цветов, между которыми размещена изогнутая полоса красного цвета переменной ширины, внутри фигуры желтого цвета, в том числе идентифицируется выполненный в две строки словесный элемент «НК НЕФТЬ» и размещенный над ним изобразительный элемент в виде фигуры оригинальной формы, состоящей из многократно повторяющихся полос черного, белого и желтого цветов переменной ширины, сужающихся к верху, обозначение содержит также иные элементы, в том числе информационного характера,

является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 340214, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу общего зрительного впечатления, формируемого за счет подобия заложенных идей, вызванного, в том числе сходством изобразительных элементов, а также сходством их цветового исполнения;

2) комбинированное обозначение (на вывеске), представляющее собой фигуру прямоугольной формы желтого цвета, внутри которой в верхней части размещены изобразительный элемент в виде дугообразной фигуры красного цвета, а также словесный элемент «НК НЕФТЬ», обозначение содержит также иные элементы, в том числе информационного характера,

является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 600069, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу общего зрительного впечатления, формируемого за счет подобия заложенных идей, вызванного, в том числе сходством изобразительных элементов, а также сходством их цветового исполнения.

Комиссией Алтайского краевого УФАС России установлено, что на территории Алтайского края расположена одна АЗС, принадлежащая ООО «НК-Нефть». ООО «НК-Нефть» посредством указанной АЗС осуществляет деятельность по розничной реализации моторного топлива с 05 октября 2019 года. Указанное недвижимое имущество находится у ООО «НК-Нефть» в аренде, что подтверждается дополнительным соглашением № 8 от 08.10.2019г. к договору аренды недвижимого имущества № 3/04 от 03.04.2018г., заключенному между ИП Колосковым Сергеем Васильевичем и ООО «НК-Нефть».

Данная АЗС расположена в Кытмановском районе, в с. Кытманово по адресу: ул. Советская ул., д. 114.

При этом, АЗС под брендом «Роснефть», реализацию моторного топлива посредством которой осуществляет ПАО «НК «Роснефть-Алтайнефтепродукт», расположена на земельном участке по адресу: Алтайский край, Кытмановский район, с. Кытманово, Советская ул., 106.

ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» на территории Кытмановского района Алтайского края, также как и ООО «НК-Нефть», имеет одну автозаправочную

станцию.

Из материалов дела следует, что автозаправочные станции данных хозяйствующих субъектов расположены на соседних земельных участках по одну сторону дороги на выезде из села Кытманово.

Кроме того, исходя из имеющихся в материалах дела фотоснимков и пояснений, предоставленных представителем ПАО «НК «Роснефть», АЗС ПАО «НК «Роснефть»-Алтайнефтепродукт» в с.Кытманово стелы не имеет, тогда как расположенная рядом АЗС ООО «НК-Нефть» имеет стелу, цветовая гамма и общий вид которой являются схожими до степени смешения с общим видом и цветовой гаммой АЗС под брендом «Роснефть».

При рассмотрении дела ООО «НК-Нефть» 30 марта 2020 года в антимонопольный орган представлены сведения о том, что Обществом 20 марта 2020 года с ООО «Рекламно-производственная компания» заключен договор подряда № 12 на изготовление и монтажные работы по установке рекламной стелы, а также иных конструкций внешнего вида АЗС; разработанный стиль оформления АЗС направлен на согласование в патентное бюро, для последующего утверждения и возможности регистрации товарных знаков.

26 мая 2020 года ООО «НК-Нефть» уведомило антимонопольный орган о том, что реализация нефтепродуктов на АЗС в с.Кытманово с использованием товарных знаков, схожих до степени смешения с товарными знаками заявителя, не осуществляется, в связи с реконструкцией данной АЗС. В доказательство Обществом предоставлена копия распоряжения о проведении реконструкции от 26.03.2020г. № Р-3/20, а также фотоснимки, подтверждающие проведение строительных работ.

Вместе с тем, ПАО «НК «Роснефть-Алтайнефтепродукт» в опровержение факта нахождения АЗС ООО «НК-Нефть» в с.Кытманово на консервации в связи с реконструкцией представлены копии кассовых чеков о приобретении бензина за 02.06.2020г., 10.06.2020г., 20.06.2020г., что подтверждает факт осуществления ООО «НК-Нефть» деятельности по розничной реализации нефтепродуктов, аналогичную деятельности заявителя. Также ПАО «НК «Роснефть-Алтайнефтепродукт» представлены фотоснимки, согласно которым, несмотря на реконструкцию АЗС ООО «НК-Нефть» в с.Кытманово, стела с использованием спорного обозначения находится на земельном участке на прежнем месте.

В процессе рассмотрения дела заявителем уточнены требования по вопросу сходства до степени смешения внешнего оформления автозаправочных станций, а также сходства до степени смешения обозначений, используемых ООО «НК-Нефть» в оформлении АЗС, с товарными знаками №№ 600069, 340214. В частности заявитель указал, что указанное сходство способно вызвать смешение и с учетом того, что земельные участки, с расположенными на них АЗС ПАО «НК «Роснефть-Алтайнефтепродукт» (кадастровый номер <...> :25:020602:42) и АЗС ООО «НК-Нефть» (кадастровый номер <...> :25:020602:319) являются соседними.

В материалы дела в августе 2020 года сторонами представлена информация и фотоснимки АЗС ООО «НК-Нефть» в с. Кытманово, подтверждающие факт проведенной Обществом реконструкции элементов АЗС. Однако, стела и информация на ней осталась прежней.

Вместе с тем, заявителем указано, что, несмотря на реконструкцию, общий вид комплекса ООО «НК-Нефть» остается схожим до степени смешения с общим видом комплекса ПАО «НК «Роснефть», зарегистрированным 14 марта 2019 года ПАО «НК «Роснефть» в качестве товарного знака № 703340 в отношении товаров (услуг) 37 класса МКТУ (с приоритетом от 05.04.2018г.), что подтверждается соответствующим свидетельством.

Алтайским краевым УФАС России на официальном сайте www.altk.fas.gov.ru и официальной странице в социальной сети ВКонтакте. https://vk.com/club147941717 в период с 04 по 31 августа 2020 года проводился опрос общественного мнения. Участникам опроса предлагалось высказать мнение относительно общего стиля оформления двух автозаправочных станций и их информационных стел, ответив на два вопроса:

1. «Считаете ли Вы оформление АЗС схожими до степени смешения?»

Варианты ответов:

А) Да

Б) Нет

2. «Возможно ли перепутать продавцов АЗС при покупке ГСМ?»

Варианты ответов:

А) Да

Б) Нет

Для наглядности опрос сопровождался изображением упаковок.

По результатам голосования по вопросу «Считаете ли Вы оформление АЗС схожими до степени смешения?» (Да/нет) на сайте управления проголосовало 232 человека - 184 респондента (79%) ответили «да», 48 (21%) – «нет»; в социальной сети «ВКонтакте» оставлено 55 публичных голосов - 35 респондентов (63,64%) ответили «да», 20 (36,36%) – «нет».

Результаты голосования по второму вопросу «Возможно ли перепутать продавцов АЗС при покупке ГСМ?» (Да/нет) распределились следующим образом: на сайте управления проголосовало 247 человек - 186 респондентов (75%) ответили «да», 61 (25%) – «нет»; в социальной сети «ВКонтакте» оставлено 70 голосов - 41 респондент (58,57%) ответили «да», 29 (41,43%) – «нет».

Таким образом, по итогам голосования на сайте управления и в социальной сети ВКонтакте большинство респондентов полагают, что при покупке ГСМ возможно перепутать продавцов АЗС, а также считают оформление АЗС, представленных на фото, схожим до степени смешения.

Основным законодательным актом, на основании которого антимонопольный орган осуществляет защиту от недобросовестной конкуренции, является Закон о защите конкуренции. Вместе с тем, в соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные

договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 14.6 настоящего Федерального закона, 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:

1) 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;

2) 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.

При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

Для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами,

связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Однородность товаров устанавливается исходя из принципиальной возможности возникновения у обычного потребителя соответствующего товара представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом учитывается род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей, взаимодополняемость или взаимозаменяемость и другие обстоятельства.

Резюмируя изложенного, использование ООО «НК Нефть» в оформлении автозаправочной станции, расположенной на территории Алтайского края, в частности по адресу: Алтайский край, Кытмановский район, с.Кытманово, Советская ул., 114, обозначений, схожих до степени смешения с товарными знаками №600069 , № 340214, № 703340 , правообладателем которых является ПАО «НК «Роснефть», и цветовой гаммы и общего вида стелы АЗС ООО «НК-Нефть, схожих до степени смешения с общим видом и цветовой гаммой АЗС ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт», содержит признаки совершения акта недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктами 1, 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. Указанные действия совершаются хозяйствующим субъектом-конкурентом, направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат требованиям российского законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (так, возможно смешение относительно лица предоставляющего услуги, введение третьих лиц в заблуждение).

В соответствии с частями 4, 5 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее, чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>