Заявитель:

ООО «РН-Востокнефтепродукт»

Тургенева ул., д. 46

г. Хабаровск, 680000

aselina@rn-vnp.ru

Ответчик:

ИП <…>

Амурская ул., 270, оф. 1

г. Благовещенск, Амурская область, 675000

<…>

Лица, располагающие сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах:

ООО «Дебют»

д. 29 км трассы г. Благовещенск – г. Райчихинск

с. Толстовка, Тамбовский район,

Амурская область, 676971

ООО «Ресурс-Поставка»

Амурская ул., 270, оф. 1

г. Благовещенск, Амурская область, 675000

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 028/01/14.6-466/2020 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

04 сентября 2020 года г. Благовещенск

Председатель Комиссии Амурского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

УСТАНОВИЛ:

В Амурское УФАС России поступило заявление ООО «РН-Востокнефтепродукт» (далее – ООО «РН-ВНП») на действия ИП <…> по использованию при оформлении принадлежащих ему автозаправочных станций (далее - АЗС) обозначений, цветовой гаммы, сходных до степени смешения с зарегистрированным товарным

знаком «Роснефть» в нарушение статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно доводам заявителя, ООО «РН-ВНП» является хозяйствующим субъектом нефтепродуктообеспечения, осуществляющим, в том числе, розничную реализацию нефтепродуктов через сеть АЗС на территории пяти субъектов Дальневосточного федерального округа (Хабаровского края, Приморского края, Амурской области, Еврейской автономной области, Сахалинской области).

Реализация нефтепродуктов осуществляется под брендом «Роснефть» на основании лицензионного договора от 11.04.2011 № 0002211/0969Д (0332711/132Д), заключенного с ПАО «НК «Роснефть», о предоставлении права использования товарных знаков. Правообладателем товарных знаков является ПАО «НК «Роснефть», что подтверждено регистрационными свидетельствами от 26.12.2007 № 340214, от 04.10.2007 № 335189, от 26.12.2007 № 340215, от 12.10.2009 № 391298.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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, в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. В частности, правообладатель может размещать товарный знак в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе (подпункт 4 пункта 2 статьи 1484 ГК РФ).

Согласно пункту 3 статьи 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.

Согласно пункту 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься обычными потребителями 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. При этом учитывается длительность и объем использования товарного знака правообладателем; степень известности, узнаваемости товарного знака; степень внимательности потребителей (зависящая, в том числе, от категории товаров и их цены).

Таким образом, незаконное использование товарного знака «Роснефть», а также наличие на любых конструкциях обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, является нарушением прав ООО «РН-ВНП», предоставленных в рамках лицензионного договора.

По результатам визуального обследования автозаправочных станций, принадлежащих ИП <…>, расположенных на федеральной автодороге «Амур» в районе пгт. Новобурейский Амурской области (автозаправочная станция «Русский Транзит») и в п. Толстовка Тамбовского района Амурской области, заявителем

выявлено нарушение охраняемых прав, выраженное в использовании ИП <…> цветовой гаммы и обозначений на информационных указателях, сходных до степени смешения с товарным знаком «Роснефть», без заключения с правообладателями соответствующего договора, а также в реализации топлива с использованием товарного знака «Роснефть», что подтверждается материалами фотосъемки, произведенной в ходе обследования.

Изображение на конструкции указателя АЗС ИП <…> идентично, по мнению заявителя, стандартам, которые предусмотрены для фирменного стиля обозначения принадлежности объектов к бренду «Роснефть».

Фирменное обозначение АЗС является основным способом идентификации субъекта предпринимательской деятельности для потребителей.

Розничная реализация нефтепродуктов является конкурентной сферой предпринимательской деятельности, бренд «Роснефть» используется правообладателем на протяжении длительного времени (даты приоритета - 17.07.2008 и 10.07.2006), является узнаваемым на всей территории Российской Федерации в силу специфики стандартного размещения на вывесках и в рекламе и в свою очередь свидетельствует для обывателей о реализации топлива соответствующего установленным стандартам и требованиям в области качества. В связи с чем, допущенное ИП <…> нарушение вводит неограниченный круг потребителей в заблуждение относительно приобретаемого товара.

Использованная ИП <…> для оформления указателей АЗС цветовая гамма, название и в целом внешний вид позволяют сделать однозначный вывод о том, что на АЗС, принадлежащих ИП <…>, нанесены обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Роснефть».

При этом правообладатель право на использование товарных знаков и логотипов ИП <…> не передавал.

Кроме того, заявитель обращает внимание на то, что соответствие установленным требованиям качества топлива, реализуемого под брендом «Роснефть», подтверждается многочисленными доказательствами (декларации, паспорта качества, протоколы испытаний, материалы проверок надзорных органов и другие), в то время реализация ИП <…> нефтепродуктов с использованием товарных знаков, сходных до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ПАО «НК «Роснефть», влечет не только нарушение прав и интересов потребителей на получение достоверной информации о производителе товара, но и причинение репутационного вреда правообладателю и пользователю, дискредитацию ПАО «НК «Роснефть» перед потребителями как минимум в пяти регионах его присутствия.

В Обзоре практики применения антимонопольного законодательства коллегиальными органами ФАС России (за период с 05.01.2016 по 01.07.2018), утвержденном протоколом Президиума ФАС России от 03.10.2018 № 10, указано, что при использовании собственником АЗС во внешнем оформлении автозаправочных станций цветовой гаммы, имитирующей общий стиль другой сети АЗС, а также изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими и используемыми другими субъектами, собственник АЗС преследовал цель не только строительства

АЗС, но и в последующем получения прибыли от ее функционирования путем реализации топлива, однако избранный ими способ увеличения прибыли путем использования известных потребителям товарных знаков и фирменного стиля в целом другой сети АЗС нарушает положения антимонопольного законодательства.

Как следует из пункта 37 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного 23.09.2015 Президиумом Верховного Суда Российской Федерации, при выявлении сходства до степени смешения используемого ответчиком обозначения с товарным знаком истца учитывается общее впечатление, которое производят эти обозначение и товарный знак в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.

После выявления нарушения интеллектуальных прав ПАО «НК «Роснефть» и заявителя, в адрес ИП <…> были направлены претензии от 11.11.2019 № 10/8087, 10/8088 с требованием удалить изображения, сходные до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ПАО «НК «Роснефть», а также любые упоминания компании ПАО «НК «Роснефть» в оформлении своих АЗС.

Требования заявителя не были удовлетворены.

24.04.2020 в ходе проверки исполнения претензионных требований представителем заявителя была осуществлена покупка на АЗС ИП <…> дизельного топлива летнего и автомобильного бензина марки АИ-92 с получением кассового чека и паспортов качества топлива.

Таким образом, ИП <…> осуществляет предпринимательскую деятельность в границах одного товарного рынка с заявителем, является конкурентом и допускает действия, квалифицируемые в качестве недобросовестной конкуренции.

В результате использования ИП <…> товарного знака ПАО «НК «Роснефть» на информационном указателе АЗС у потребителя товара, по мнению заявителя, возникает вероятность смешения в отношении топлива, а также в отношении деятельности ПАО «НК «Роснефть» как производителя товара и заявителя как продавца топлива, являющегося по отношению к ИП <…> хозяйствующим субъектом - конкурентом на товарном рынке реализации топлива в Амурской области.

Таким образом, вышеуказанные действия ИП <…> противоречат законодательству Российской Федерации в области защиты конкуренции, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Действия ИП <…> направлены на получение преимуществ перед конкурентами, в частности заявителя.

К заявлению представлены копии лицензионного договора о предоставлении права использования товарных знаков от 11.04.2011 № 0002211/0969Д(0332711/132Д), документов, подтверждающих право заявителя на использование товарных знаков ПАО «НК «Роснефть», регистрация которых подтверждается регистрационными свидетельствами от 26.12.2007 № 340214 (изображение в форме абстрактной геометрической фигуры, состоящей из вытянутых по вертикали четырехугольников одинаковой ширины, но разной высоты, верхние из которых выполнены в черном цвете, нижние - в золотистом, при этом

левая и правая части этой фигуры симметричны относительно ее центральной оси), от 04.10.2007 № 335189 (в словесном выражении – «РОСНЕФТЬ»), от 26.12.2007 № 340215 (изображение вышеуказанной геометрической фигуры с надписью «РОСНЕФТЬ»), от 12.10.2009 № 391298 (в графическом исполнении – изображение извилистой и вьющейся линии с различными оттенками зеленого цвета), фотоснимки АЗС ИП <…> в п. Новобурейск и в с. Толстовка, копии претензий заявителя от 11.11.2019 № 10/8087, 10/8088 с доказательствами направления в адрес И <…>, фотокопии кассовых чеков о приобретении у ИП <…> 24.04.2020 дизельного топлива и бензина марки АИ-92.

Письмом от 11.08.2020 № 10/4426 ООО «Роснефть» на запрос Амурского УФАС России пояснило, что осуществляет деятельность в территориальных границах Амурской области, в том числе в г. Благовещенск, ЗАТО Циолковский, Белогорский район (2 км. от с. Васильевка), Благовещенский район (2-й км. автотрассы Благовещенск-Свободный), Свбодненский район (г. Свободный) по коду ОКВЭД – торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах.

Требования к фирменному цветографическому оформлению АЗС заявителя установлены Альбомом фирменного стиля по оформлению автозаправочных станций и автозаправочных комплексов ПАО «НК «Роснефть», как в целом АЗС и АЗК, так и отдельных элементов.

Как указал Верховный Суд Российской Федерации в определении от 27.06.2016 № 307-ЭС16-881 для установления факта нарушения достаточно уже самой опасности, а не реального смешения обозначения и товарного знака обычным потребителем соответствующих товаров.

Вероятность смешения зависит от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров. При этом такая вероятность может иметь место и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров, а также при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) обозначения и товарного знака.

Из судебной практики (определения Верховного Суда Российской Федерации от 05.12.2017 № 300-КП 7-12018. от 05.12.2017 № 300-КГ 17-12021 и от 05.12.2017 № 300-КГ17-12023, постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 № 2979/06. постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 № 3691/06) следует, что вероятность смешения зависит не только от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров, но и от иных факторов, в том числе от того, используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров, длительности и объема использования товарного знака правообладателем, степени известности, узнаваемости товарного знака, степени внимательности потребителей (зависящей в том числе от категории товаров и их цепы), наличия у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта: графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого

написано слово: цвет или цветовое сочетание.

Из анализа требований к цветографическому оформлению АЗС и АЗК ПАО «ПК «Роснефть» следует, что цветографическое оформление указателя ИП <…> идентично требованиям, предъявляемым к оформлению элементов АЗС/АЗК ПАО «НК «Роснефть», о чем свидетельствуют, в том числе, лист Альбома - внешний вид АЗС в дневное время, лист Альбома - внешний вид АЗС в ночное время, лист Альбома - навес, лист Альбома - фриз навеса.

Товарные знаки используются правообладателем на протяжении длительного времени (даты приоритета - 17.07.2008 и 10.07.2006). Кроме того, использование правообладателем и ИП <…> товарных знаков нацелено на один результат - извлечение прибыли от розничной реализации автомобильных бензинов и дизельного топлива.

Факт реализации заявителем и ИП <…> однородных товаров подтверждается в отношении заявителя ранее представленными сведениями по запросам Амурского УФАС России (письмо ООО «РН-ВНП» от 29.01.2020 № 10/505 на запрос от 15.01.2020 № 02-94-э, письмо от 19.02.2020 № 10/1114 на запрос от 05.02.2020 № 02-387-э, письмо от 14.07.2020 № 10/3826 на запрос от 02.07.2020 № 02-2650-э, письмо от 24.07.2020 № 10/4046 на запрос от 15.07.2020 № 02-2866-э). В отношении ИП <…> факт реализации однородных с заявителем товаров подтверждается ранее представленными кассовыми чеками.

По мнению заявителя, в действиях ИП <…> имеются все признаки недобросовестной конкуренции:

1. Розничная реализация нефтепродуктов является конкурентной сферой предпринимательской деятельности. Конкурентами заявителя являются все хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность в границах соответствующего товарного рынка. Факт осуществления ИП <…> деятельности по розничной реализации топлива на территории Амурской области на АЗС подтвержден кассовыми чеками. В связи с этим ИП <…> является конкурентом заявителя на рынке розничной реализации нефтепродуктов.

2. В результате использования ИП <…> товарного знака ПАО «НК «Роснефть» на информационном указателе АЗС у потребителя товара возникает вероятность смешения в отношении топлива, а также в отношении деятельности ПАО «НК «Роснефть» как производителя товара и ООО «РН-ВНП» как продавца топлива, являющегося по отношению к ИП <…> конкурентом на товарном рынке реализации топлива в Амурской области.

Действия ИП <…> направлены на получение преимуществ перед конкурентами, в частности заявителя, соблюдающего императивные требования закона, поскольку:

- при недобросовестной конкуренции хозяйствующий субъект стремится получить преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности способами, запрещенными действующим законодательством, при этом такие действия причиняют, могут причинить убытки хозяйствующим субъектам - конкурентам;

- позволяют ИП <…> рассчитывать на увеличение получаемой прибыли, а также получает возможность снизить свои издержки при продвижении реализуемого продукта за счет незаконного использования обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть», широко известного потребителям Российской Федерации:

- использование средств индивидуализации правообладателя без его согласия, в отсутствие соглашения (лицензионного договора) с правообладателем (бездоговорное использование), позволяет ИП <…> экономить собственные средства за счет того, что он не оплачивает по договору сумму вознаграждения за их использование.

Цель подобных действий - получение неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет использования деловой репутации известного потребителям хозяйствующего субъекта, в данном случае ПАО «НК «Роснефть». Это достигается в результате смешения в сознании потребителей деятельности (товаров) подлинного носителя деловой репутации, правообладателя товарных знаков, используемых заявителем для индивидуализации своего товара, затратившего денежные средства для его продвижения на товарном рынке (добросовестного конкурента - ПАО «НК «Роснефть»), и ложного имитатора (недобросовестного конкурента) - ИП <…>

3. Противоправность действий ИП <…> заключается в нарушении требований статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, в частности запрета на использование 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. Использование в оформлении указателя сведений о принадлежности топлива к ПАО «РН «Роснефть» создает впечатление о превосходстве топлива и АЗС над другими конкурентами, и в совокупности с использованием товарных знаков создает ложное представление о правомерном использовании товарных знаков. Кроме того, создает впечатление у неограниченного круга потребителей о гарантии ПАО «ПК «Роснефть» качества топлива, реализуемого ИП <…>

4. Фирменное обозначение АЗС является основным способом идентификации субъекта предпринимательской деятельности для потребителей.

Бренд «Роснефть» используется правообладателем на протяжении длительного времени (даты приоритета - 17.07.2008 и 10.07.2006). является узнаваемым на всей территории РФ в силу специфики стандартного размещения на вывесках и в рекламе и в свою очередь свидетельствует для обывателей о реализации топлива соответствующего установленным стандартам и требованиям в области качества.

Помимо того, что действия ИГ1 <…> отвлекают неограниченный круг потребителей от добросовестного субъекта предпринимательства и дезинформируют потребителей о реальном положении на рынке, они также влекут причинение ущерба деловой репутации ПАО «НК «Роснефть» - как производителя топлива и ООО «РН-ВНП» - как лица, осуществляющего оптовую и розничную реализацию нефтепродуктов под брендом «Роснефть».

Ввиду того, что заявитель не может гарантировать соответствие топлива,

реализуемого на АЗС ИП <…> требованиям нормативных правовых актов, реализация ИП <…> топлива с указанием принадлежности к ПАО «НК «Роснефть» порождает риски наступления неблагоприятных последствий в случае нарушения ИП <…> установленных требований в виде предъявления требований как к ПАО «НК «Роснефть» (производителю топлива), так и к ООО «РН-ВНП» (лицу, осуществляющему оптовую поставку нефтепродуктов), в случае выявления факта несоблюдения ИП <…> требований о сохранности качества нефтепродуктов, а также риски распространения порочащей деловую репутацию заявителя и недостоверной информации относительно реализации заявителем и ПАО «ПК «Роснефть» топлива, не отвечающего требованиям по качеству.

Письмом от 24.07.2020 ИП <…> на запрос Амурского УФАС России пояснил, что осуществляет следующие виды деятельности:

- розничная торговля моторным топливом на АЗС «Русский Транзит» с. Гащенка Свободненского района, АЗС «Русский Транзит» п. Февральск Селемджинского района, АЗС «Русский Транзит» п. Новобурейский Бурейского района, АЗС «Дебют» с Толстовка Тамбовского района – ОКВЭД 47.30;

- транспортные услуг по перевозке нефтепродуктов по Амурской области – ОКВЭД 49.41.1;

- розничная реализация в неспециализированных магазинах – ОКВЭД 47.19.

Указанные в заявлении ООО «РН-ВНП» баннеры были изготовлены в рекламной компании «Тоник» ИП <…>, размещены на собственных рекламных носителях самостоятельно.

Вышеуказанные АЗС принадлежат ООО «Ресурс-Поставка» и ООО «Дебют» единственным учредителем и владельцем которых является <…>. Все АЗС находятся в аренде.

Между ООО «Ресурс-Поставка» и ООО «РН-ВНП» г. Хабаровск заключен договор на поставку нефтепродуктов для АЗС, на основании которого ООО «Ресурс-Поставка» регулярно производит закуп нефтепродуктов с нефтебазы Дунай-Терминал г. Благовещенск.

Между ООО «Ресурс-Поставка» и ООО «РН-Карт» (г. Москва - подразделение НК «Роснефть») заключен договор на поставку нефтепродуктов для обслуживания клиентов по системе электронных карт НК «Роснефть», на основании которого на каждой АЗС ИП <…> установлены терминалы НК «Роснефть». Клиенты ООО «РН-Карт» - предприятия и организации заправляют свою автотранспортную технику по картам НК «Роснефть» на АЗС ИП <…>

Руководство ООО «РН-Карт» было заинтересовано в расширении сети АЗС, на которых можно было бы заправляться по картам НК «Роснефть», так как в указанных районах и по близости у НК «Роснефть» собственных АЗС нет, соответственно никакой конкуренции НК «Роснефть» ИП <…> не составляет. Ему это дает дополнительную реализацию. К тому же для заключения договора с ООО «РН-Карт» ООО «Ресурс-Поставка» прошла процедуру аккредитации и соответствия требованиям НК «Роснефть». Немаловажным фактом при заключении договора послужило то, что имеется прямой договор поставки с ООО «РН-ВНП», являющимся

подразделением НК «Роснефть».

После начала работы с ООО «РН-Карт» выявлено, что при отсутствии указателей, клиенты, например, доезжая до первой посторонней АЗС возле моста через р. Бурея, интересуются АЗС «Роснефть», на что получают ответ, что АЗС «Роснефть» здесь нет, а до ближайшей ехать порядка 150 км, поэтому они заправляются за деньги на этой посторонней АЗС.

В связи с тем, что АЗС ИП <…> используют собственное цветовое оформление, возникла необходимость донести клиентам – пользователям электронных карт НК «Роснефть», что на этих АЗС имеется возможность заправляться по картам НК «Роснефть». Основой для эскиза было взято изображение карты НК «Роснефть».

ИП <…> полагает, что баннер является всего лишь указателем, так как в оформлении его АЗС не взято ничего из фирменной символики НК «Роснефть» - не были перекрашены в желтый цвет здания, навесы над колонками, сами топливораздаточные колонки, нет нигде «Подсолнуха» - символа сети АЗС НК «Роснефть» и тому подобное

О наличии претензии заявителя ИП <…> узнал только из запроса Амурского УФАС России, поэтому с претензией не ознакомлен, и никаких действий в отношении ее не произведено.

Анализируя данные выручки от осуществляемой деятельности ИП <…>, считает, что незначительное ее увеличение в 2019 году связано лишь с повышением уровня розничных цен, по сравнению с предыдущим периодом 2018 года. В первой половине 2020 года реализация упала, в большей степени по АЗС Бурея в связи со значительным снижением транзитного потока автотранспорта из Приморского края, результат самоизоляции населения в период пандемии коронавирусной инфекции и простого отсутствия у местного населения денежных средств.

Наличие указанных рекламных указателей, по мнению ИП <…>, не ведет к увеличению розничного объема реализации на его АЗС, в связи с тем, что розничные клиенты предпочитают заправляться на брендовых АЗС НК «Роснефть», «ННК–Амурнефтепродукт», пользуясь накопительными бонусными картами программы лояльности. На АЗС ИП <…> установленные терминалы НК «Роснефть» такой функции не имеют, поэтому обслуживаются только предприятия и организации – клиенты карточной системы НК «Роснефть».

Письмом от 13.08.2020 № 1345/20-3773 ООО «РН-Карт» пояснило, что договор от 15.04.2020 №П-3/257/591 (далее - Договор), заключенный между ООО «РН-Карт» и ООО «Ресурс-Поставка» (ИНН 2801093748, ОГРН 1032800068707), является действующим, замена лиц по договору не производилась. Договором не предусмотрены условия по размещению и использованию ИП <…> на территории АЗС, расположенных в п. Новобурейский Бурейского района Амурской области и в с. Толстовка Тамбовского района Амурской области, указателей (баннеров) с использованием обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Роснефть» и цветографическим оформлением АЗС ООО «РН-ВНП», в частности товарных знаков «Роснефть» № 335189, 340214, 340215 и 391298.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закон «О защите конкуренции» 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.

При этом под товарным рынком согласно пункту 4 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» понимается сфера обращения товара (в том числе товара 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.

Как установлено пунктом 9 указанной статьи, недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии со статьей 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:

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.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц, пояснениям заявителя, ООО «РН-ВНП» осуществляет в качестве основной деятельность по торговле оптовой моторным топливом, включая авиационный бензин (код ОКВЭД 46.71.2), а также ряд дополнительных видов деятельности, в том числе торговлю розничную моторным топливом в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.30) в географических границах Амурской области, в том числе в г. Благовещенск, ЗАТО Циолковский, Белогорский район (2 км. от с. Васильевка),

Благовещенский район (2-й км. автотрассы Благовещенск-Свободный), Свбодненский район (г. Свободный).

ИП <…> согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц, пояснениям предпринимателя, осуществляет в качестве основной деятельность по перевозке грузов специализированными автотранспортными средствами (код ОКВЭД 49.41.1), а также ряд дополнительных видов деятельности, в том числе торговлю розничную моторным топливом в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.30) в географических границах Амурской области, в том числе в Свободненском районе (с. Гащенка), Селемджинском районе (п. Февральск), Бурейском районе (п. Новобурейский), Тамбовском районе (с. Толстовка).

Осуществление розничной продажи моторного топлива (бензинов, дизельного топлива) в рамках деятельности по коду ОКВЭД 47.30, исходя из пояснений заявителя и ИП <…>, представленных фотокопий кассовых чеков о приобретении у ИП <…> 24.04.2020 дизельного топлива и бензина марки АИ-92, осуществляют как заявитель, так и ИП <…>

В связи с этим, принимая во внимание, что заявитель и ИП <…> осуществляют деятельность, не ограничиваясь одним муниципальным образованием в географических границах Амурской области, при этом имеются муниципальные образования (Свободненский район), в которых представлены оба хозяйствующих субъекта, ООО «РН-ВНП» и ИП <…> следует считать хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющим деятельность на одном и том же товарном рынке по торговле розничной моторным топливом (бензинами, дизельным топливом) в специализированных магазинах в географических границах Амурской области.

Как указал заявитель в своем заявлении, на основании лицензионного договора о предоставлении права использования товарных знаков от 11.04.2011 № 0002211/0969Д(0332711/132Д), ООО «РН-ВНП» владеет правами на использование товарных знаков, принадлежащих ПАО «НК «Роснефть», регистрация которых подтверждается регистрационными свидетельствами от 26.12.2007 № 340214 (изображение в форме абстрактной геометрической фигуры, состоящей из вытянутых по вертикали четырехугольников одинаковой ширины, но разной высоты, верхние из которых выполнены в черном цвете, нижние - в золотистом, при этом левая и правая части этой фигуры симметричны относительно ее центральной оси), от 04.10.2007 № 335189 (в словесном выражении – «РОСНЕФТЬ»), от 26.12.2007 № 340215 (изображение вышеуказанной геометрической фигуры с надписью «РОСНЕФТЬ»), от 12.10.2009 № 391298 (в графическом исполнении – изображение извилистой и вьющейся линии с различными оттенками зеленого цвета).

Длительный период их использования с момента регистрации может свидетельствовать об известности данных товарных знаков, что также подтверждается и введением произвольного поискового запроса в сети Интернет «товарный знак «Роснефть» и полученными ссылками на страницы сайтов, к примеру «http://tmregister.ru/trademarks/293902-74859358a845ff5a0062e9b992df9742», «https://reg-znaki.ru/trademarks/?action=details&uid=344038», «http://www.ipinco.com/publication/article/72», «https://glavpatent.ru/rosneft-tovarnyj-znak.html», содержащих описание товарных знаков Роснефть, указание на подтверждение общеизвестности товарного знака «Роснефть» Роспатентом (2016 год).

Приказом ПАО «НК Роснефть» от 19.08.2011 № 440 утверждены и введены в действие методические указания компании «Применение фирменного стиля ОАО «НК «Роснефть» при оформлении производственных объектов в дочерних обществах ОАО «НК «Роснефть» блока Upstream и производственного сервисного блока» № П3–01.04 М–0006, содержащие описание и порядок применения фирменного знака (товарного знака), логотипа, фирменной цветовой символики, принципы оформления объектов, информационно-коммуникативных указателей.

Заявителем подтверждено прилагаемыми к заявлению фотоснимками АЗС ИП <…> в п. Новобурейск и в с. Толстовка, а ИП <…> не оспаривается размещение на указанных АЗС указателей, содержащих сходные до степени смешения с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» обозначениями – «Роснефть», изображение в форме абстрактной геометрической фигуры, состоящей из вытянутых по вертикали четырехугольников одинаковой ширины, но разной высоты, верхние из которых выполнены в черном цвете, нижние - в золотистом, при этом левая и правая части этой фигуры симметричны относительно ее центральной оси, цветографическое оформление указателей.

Поскольку как указал ИП <…> потребители предпочитают приобретение нефтепродуктов на «брендовых» АЗС, а в непосредственной близи АЗС ПАО «НК «Роснефть» / ООО «РН-ВНП» отсутствуют, размещение таких указателей с использованием товарных знаков ПАО «НК «Роснефть» и соответствующего цветографического оформления направлено на привлечение потребителей к приобретению нефтепродуктов на АЗС ИП <…>, вследствие возможности возникновения у потребителей заблуждения о принадлежности АЗС к сети АЗС ПАО «НК «Роснефть».

Указанные действия не отвечают принципам добропорядочности, разумности и справедливости, прямо противоречат указанным в заявлении ООО «РН-ВНП» нормам ГК РФ и могут повлечь для заявителя неблагоприятные последствия, в частности, как указывает заявитель, нанести вред его деловой репутации.

При этом доводы ИП <…> о наличии заключенного между ООО «Ресурс-Поставка» и ООО «РН-Карт» (г. Москва - подразделение НК «Роснефть») договора на поставку нефтепродуктов для обслуживания клиентов по системе электронных карт НК «Роснефть», на основании которого на каждой АЗС ИП <…> установлены терминалы НК «Роснефть», не опровергают данные выводы, поскольку указанным договором ни ООО «Ресурс-Поставка», ни ИП <…>, учитывая, что он и не является стороной или выгодоприобретателем по данному договору, не предоставляется право на использование товарных знаков ПАО «Роснефть», в том числе при оформлении находящихся в их собственности/владении АЗС и при размещении указателей/баннеров на этих АЗС.

Таким образом, действия ИП <…> по размещению на автозаправочных станциях, расположенных на федеральной автодороге «Амур» в районе пгт. Новобурейский Амурской области (АЗС «Русский Транзит», принадлежащая ООО «Ресурс-Поставка») и в п. Толстовка Тамбовского района Амурской области (АЗС «Дебют», принадлежащая ООО «Дебют»), и находящихся в пользовании ИП <…>, цветовой гаммы и обозначений на информационных указателях, сходных до степени смешения с товарными знаками ПАО «НК «Роснефть», без заключения с правообладателями соответствующего договора, в целях использования их при реализации моторного топлива (бензинов, дизельного топлива) содержат

признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктами 1-3 части 8 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

- об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

- о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона «О защите конкуренции».

В связи с этим по результатам рассмотрения заявления ООО «РН-ВНП» издан приказ Амурского УФАС России от 04.09.2020 № 106/2 о возбуждении дела № 028/01/14.6-466/2020 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ИП <…> пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело **№ 028/01/14.6-466/2020** к рассмотрению **на 01.10.2020 в 10 часов 00 минут по адресу: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская 150, кабинет 403** (регистрация участников дела с 09 часов 45 минут в кабинете 409).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве **заявителя – Общество с ограниченной ответственностью «РН-Востокнефтепродукт» (**ИНН/ОГРН 2723049957/1022701191996), находящееся по адресу: 680000, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Тургенева 46;

- в качестве **ответчика – ИП <…>**;

- в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, – ООО «Дебют» (ИНН/ОГРН 2801064320/1022800513570), находящееся по адресу: 676971, Амурская область, Тамбовский район, с. Толстовка, д. 29 км трассы г. Благовещенск – г. Райчихинск, и ООО «Ресурс-Поставка» (ИНН/ОГРН 2801093748/1032800068707), находящееся по адресу: 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Амурская 270, оф. 1.

3. **Ответчику в срок до 26.09.2020** представить следующие сведения и документы в копиях (информацию), заверенные надлежащим образом:

- письменные пояснения о признании/не признании нарушения антимонопольного законодательства со ссылкой на нормы законодательства Российской Федерации, доказательства, обосновывающие данные пояснения, с учетом доводов заявителя и обстоятельств, установленных при рассмотрении заявления ООО «РН-ВПН» и указанных в настоящем определении;

- копию заключенного договора с компанией «Тоник» ИП <…> на изготовление

рассматриваемых по настоящему делу указателей/баннеров с приложением всех документов к данному договору, в том числе утвержденных макетов указателей, счетов-на оплату, документов об оплате работ, акты выполненных работ;

- в случае прекращения размещения рассматриваемых по настоящему делу указателей/баннеров, представить доказательства прекращения размещения;

- иную информацию (документы) по усмотрению ответчика, имеющую отношение к рассматриваемому делу.

4. **Заявителю в срок до 26.09.2020** представить письменную позицию по делу со ссылкой на нормы законодательства Российской Федерации, доказательства, обосновывающие данные пояснения, с учетом обстоятельств, установленных при рассмотрении заявления ООО «РН-ВПН» и указанных в настоящем определении, в том числе с учетом разъяснения № 11 Президиума ФАС России «По определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства».

5. Лицам, располагающим сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, **в срок до 26.09.2020** представить следующие сведения и документы в копиях (информацию), заверенные надлежащим образом:

- письменную позицию по делу со ссылкой на нормы законодательства Российской Федерации, доказательства, обосновывающие данные пояснения, с учетом обстоятельств, установленных при рассмотрении заявления ООО «РН-ВПН» и указанных в настоящем определении;

- документы, подтверждающие принадлежность соответствующих АЗС, на которых размещены рассматриваемые по настоящему делу указатели/баннеры;

- иную информацию (документы), имеющую, по мнению лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, отношение к рассматриваемому делу;

Лица, участвующие в деле, могут представить письменные пояснения по делу в адрес Амурского УФАС России посредством отправки факсимильной связью на номер <...> (4162) 52-00-35 или посредством отправки электронной почтой на адрес to28@fas.gov.ru обязательно с последующей досылкой почтовым отправлением с прилагаемыми к пояснениям документами.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ установлена административная ответственность за непредставление либо неполное представление документов (информации), а также предоставление заведомо недостоверных сведений (информации) по запросу Федерального антимонопольного органа, либо его территориальных органов.

В связи со сложившейся эпидемиологической обстановкой, связанной с распространением новой коронавирусной инфекции, Амурское УФАС России предлагает лицам, участвующим в деле рассмотреть вопрос об участии в рассмотрении дела дистанционно с использованием технических средств связи, обеспечивающих такое участие.

Соответствующие предложения о способах дистанционного участия в рассмотрении дела могут быть направлены в Амурское УФАС России заранее до назначенной даты рассмотрения дела для определения технической возможности.

Приложение: копия приказа Амурского УФАС от 04.09.2020 № 106/2 (в адрес заявителя и ответчика).

Председатель Комиссии <…>