

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 06-72/18НК

об административном правонарушении

«14» сентября 2018 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-72/18НК от 05.07.2018г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО «Милан» (ОГРН 1115476078343, ИНН/КПП 5405437655/540501001, юридический адрес: ул. Выборная, здание 201, строение 1, помещение 1, г. Новосибирск, 630126; дата регистрации юридического лица: 05.07.2011г.), по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в отсутствие: представителя ООО «Милан» (не явился),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (вх. № 8905 от 30.09.2016г.) по факту использования ООО «Стандарт» результатов интеллектуальной деятельности ПАО «НК Роснефть», а именно - товарных знаков по регистрационным свидетельствам № 340214, № 335189; № 391296; № 340215 на АЗС по адресам: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5 и Новосибирская обл., г.Бердск, ул. Барнаульская, д. 16А.

Новосибирским УФАС России на основании Приказа № 197 от 29.12.2016г. возбуждено дело № 06-01-14-13-16 по факту нарушения ООО «Стандарт» пп. 1, 2 ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В качестве заявителей привлечены: ПАО «НК Роснефть» (ОГРН 1027700043502) и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (ОГРН 1085402008471).

В качестве ответчика привлечено ООО «Стандарт» (ОГРН 1085405026684).

В ходе рассмотрения дела выяснилось, что ООО «Стандарт» арендует «многотопливную заправочную станцию», расположенную по адресу: г.Новосибирск, Октябрьский район, ул. Выборная (кадастровый номер земельного участка: 54:35:071876:148; кадастровый номер здания: 54:35:071876:225) у ООО «Милан» (ОГРН 1115476078343) на основании договора аренды от 24.08.2015г.

«Многотопливную заправочную станцию», расположенную по адресу: Новосибирская область, г.Бердск, ул. Барнаульская, ООО «Стандарт» арендует у ИП Нестерова К.А. (ОГРНИП 315547600063639), в соответствии с договором аренды от 15.06.2015г.

Определением об отложении дела от 09.03.2017г. ООО «Милан» и ИП Нестеров К.А. были привлечены к делу в качестве заинтересованных лиц. На рассмотрение дела указанные лица не являлись, запрашиваемые документы не представляли.

26.06.2017г. Комиссией Новосибирского УФАС России вынесено Решение о

признании ООО «Стандарт» нарушившим пп. 1,2 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции». В полном объеме Решение изготовлено 07.07.2017г.

Также ООО «Стандарт» выдано Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства от 07.07.2017г.

ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (заявитель) обжаловало данное решение в коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы.

Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы от 26.10.2017г. вынесла Решение: отменить Решение Новосибирского УФАС России по делу № 06-01-13-14-16 от 07.07.2017г., и направить материалы дела в Новосибирское УФАС России для повторного рассмотрения с учетом анализа действий (бездействий) ИП Нестерова К.А. и ООО «Милан» на предмет наличия признаков нарушения Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, Новосибирское УФАС России Определением от 30.11.2017г. назначило дело № 06-01-13-14-16 к повторному рассмотрению.

К участию в рассмотрении дела в качестве заявителей привлечены: ПАО «НК Роснефть» (ОГРН 1027700043502) и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (ОГРН 1085402008471).

В качестве ответчиков к участию в рассмотрении дела привлечены: ООО «Стандарт» (ОГРН 1085405026684), ООО «Милан» (ОГРН 1115476078343) и ИП Нестеров К.А. (ОГРНИП 315547600063639).

В ходе рассмотрения дела Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Как указывается в первоначальном заявлении, в г. Новосибирске Заявителем выявлены факты незаконного использования товарных знаков и сходных до степени смешения обозначений с товарными знаками (знаками обслуживания), принадлежащих ПАО «НК «Роснефть» на АЗС эксплуатируемых нарушителем под обозначениями «НК «Нефть» расположенных по адресам: г. Новосибирск, ул. Выборная 201 ст.1, площадка ТЭЦ № 5 и Новосибирская обл. г.Бердск ул.Барнаульская, 16А.

АЗС в г. Новосибирске, осуществляющие деятельность под обозначениями «НК «Нефть», на которых незаконно размещены изображения, сходные до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» - не являются собственностью ПАО «НК «Роснефть», с ООО «Стандарт» или иными лицами, осуществляющими деятельность на данных АЗС, лицензионный/сублицензионный договор не заключался. АЗС «НК «Нефть» эксплуатируются в целях извлечения прибыли ООО «Стандарт» и(или) иными лицами, что является нарушением интеллектуальных прав ПАО «НК «Роснефть». Использование ООО «Стандарт» товарных знаков и обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками ПАО «НК «Роснефть» в предпринимательской деятельности является незаконным.

Как указывает заявитель, по юридическому адресу ООО «Стандарт» не находится (г.Новосибирск, ул.Восход, 20); почтовым отправлением была направлена претензия о необходимости прекратить незаконное использование товарных

знаков, принадлежащих ПАО «НК «Роснефть», однако претензия была возвращена отправителю в связи с отсутствием ООО «Стандарт» по данному адресу. ООО «Стандарт» почтовыми отправлениями также были направлены претензии по адресам вышеуказанных АЗС «НК «Нефть», однако и эти претензии ООО «Стандарт» не получены и возвращены ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

Использованные цветовая гамма и название «НК «Нефть» во внешнем оформлении вышеуказанных АЗС, а именно: фриза строения, фриза навеса с топливораздаточными колонками; стелы; приветственного указателя «Доброго пути!» - обозначений, в цветовой гамме и схеме, повторяющей элементы оформления автозаправочных станций «Роснефть», и в целом внешний вид позволяют сделать вывод о том, что в оформлении АЗС «НК «Нефть» использованы обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками принадлежащими ПАО «НК «Роснефть».

Указанные товарные знаки ПАО «НК «Роснефть» размещаются на автозаправочных комплексах заявителя и его дочерних организаций уже длительное время и ассоциируются у потребителей нефтепродуктов непосредственно с конкретным участником хозяйственного оборота и его товарами, услугами - в данном случае с ПАО «НК «Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт». Следовательно, незаконное использование ООО «Стандарт» данных товарных знаков и сходных с ними обозначений до степени смешения было осуществлено для целей привлечения к АЗС «НК «Нефть» потенциальных покупателей ПАО «НК «Роснефть» и его дочернего общества ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт», реализующего нефтепродукты в г. Новосибирске и Новосибирской области. Данные действия ООО «Стандарт» противоречат требованиям закона, добропорядочности и справедливости, способны причинить убытки ПАО «НК «Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» и являются актом недобросовестной конкуренции.

В силу п. 7 ст. 4 ФЗ «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.

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

Согласно сведениям, представленным ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (вх. № 10575 от 29.11.2016г.), деятельность ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» - реализация топлива мелким оптом и через розничную сеть АЗК/АЗС в Новосибирской и Кемеровской областях. Розничная сеть Общества под брендом ПАО «НК «Роснефть» представлена в Новосибирской области 9 АЗК/АЗС. Общество реализует топливо произведенное Ачинским НПЗ и Самарской группой НПЗ (принадлежащие ПАО «НК «Роснефть»).

Таким образом, ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» осуществляет хозяйственную деятельность по реализации моторного топлива на территории Новосибирской области.

Заявителем представлены копии свидетельств на товарные знаки № 340214; № 335189; № 391296; №340215, а также лицензионный договор № 0002209/3150Д от 26.11.2009г., в соответствии с которым ПАО «НК «Роснефть» (Лицензиар) предоставляет ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (Лицензиату) за уплачиваемое им вознаграждение неисключительную лицензию на использование на территории РФ в предпринимательской деятельности Лицензиата товарных знаков по Свидетельствам: № 119303, 340214, 335189, 335190.

В соответствии с информацией ЕГРЮЛ, ООО «Стандарт» зарегистрировано в г. Новосибирске, и осуществляет единственный вид деятельности, по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности - 46.71 - торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами.

Принимая во внимание сведения, представленные Заявителем, а также кассовые чеки, приложенные к заявлению, следует, что ООО «Стандарт» также осуществляет хозяйственную деятельность по реализации моторного топлива на территории Новосибирской области.

Исходя из изложенного, ООО «Стандарт» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» являются субъектами-конкурентами на рынке по реализации топлива на территории г.Новосибирска и Новосибирской обл., что указано, в том числе в аналитическом отчете по результатам анализа состояния конкуренции на розничном рынке автомобильных бензинов и дизельного топлива за период с ноября 2015 г. по октябрь 2016 г.

Актом фиксации информации от 22.12.2016г. специалистами Управления федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области в связи с поступившим заявлением ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» (вх. № 8905 от 30.09.2016г.) произведен осмотр информации, указанной в заявлении. В результате осмотра установлено следующее.

По адресу: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5 располагается автозаправочная станция (далее – АЗС). В оформлении данной АЗС преобладает желтый цвет с узорами красного цвета.

На всех основных элементах АЗС (фризе строения, фризе навеса с топливораздаточными колонками; стеле) размещен знак следующего вида:

Ряд из шести вертикально ориентированных четырехугольников, расширяющихся книзу и сужающихся кверху, разной высоты. С левой стороны знака три четырехугольника выполнены в черной цветовой гамме, с правой стороны знака три четырехугольника выполнены в желтой цветовой гамме. Изображение выполнено на белом фоне.

К акту приложены две фотографии на одном листе с двух сторон.

20.04.2017г. в адрес Новосибирского УФАС России Федеральным институтом

промышленной собственности представлена справка (вх. № 3721) по вопросам, сформулированным в запросе Заместителя руководителя УФАС по Новосибирской области Волохиной И.В. от 09.03.2017 № 06-2122.

В соответствии с данной справкой на исследование представлены фотографии, содержащие, в том числе, изображения указателя, стелы и строений автозаправочной станции (далее - АЗС), на желтом фоне поверхностей которых идентифицируются следующие обозначения:

обозначение, включающее изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета (далее - обозначение 1), расположенное в нижней и на левой частях стелы, на указателе, над топливораздаточными аппаратами, а также над окнами и дверью строения (магазина) АЗС;

обозначение, включающее изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета, а также словесный элемент «НК НЕФТЬ» (далее - обозначение 2), расположенное в правой части торцевых поверхностей навеса АЗС;

обозначение, включающее изобразительные элементы в виде многогранной фигуры - рамки, на белом фоне которой расположены группы полос переменной ширины (по три) черного и желтого цвета (далее - обозначение 3), расположенное в левой части торцевых поверхностей навеса АЗС;

обозначение, расположенное в верхней части стелы и включающее словесный элемент «НК НЕФТЬ», над которым расположены изобразительные элементы в виде многогранной фигуры - рамки с группами полос переменной ширины (по три) черного и желтого цвета на белом фоне (далее - обозначение 4).

Кроме того, в центральной части стелы АЗС расположены характерные для стел надписи, включающие, в том числе, сочетания цифр «98», «95», «92» и букв «ДТ», «ГАЗ».

Представленные обозначения 1-4 использованы, согласно материалам запроса, в отношении услуг, предоставляемых АЗС при осуществлении розничной торговли моторным топливом.

Указанные услуги однородны товарам и услугам, для индивидуализации которых, в том числе зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 335189, 340214, 340215, 391296, а именно товарам - «топлива (в том числе моторные бензины)», «бензин», «дизельное топливо», «газ топливный» и услугам «станции обслуживания транспортных средств»/«станции технического обслуживания транспортных средств (заправка топливом и обслуживание)», указанным в свидетельствах в 04 и 37 классах Международной классификации товаров и услуг, соответственно.

В результате исследования, проведенного в отношении словесного товарного знака «РОСНЕФТЬ» по свидетельству № 335189, установлено, что обозначения 1 - 4 не являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку не ассоциируются с ним в целом:

- обозначения 1, 3 - в силу отсутствия в них словесных элементов;

- обозначения 2, 4 - в силу отсутствия сходных словесных элементов.

В результате исследования, проведенного в отношении товарных знаков по свидетельствам №№ 340214, 340215, включающих словесный элемент «РОСНЕФТЬ» и/или изобразительные элементы в виде многогранной фигуры, образованной черными и желтыми полосами, установлено, что:

- обозначения 1, 2 не являются сходными до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку не ассоциируются с ними в целом в силу отсутствия сходных словесных и/или изобразительных элементов;

- обозначения 3, 4 являются сходными до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов (полос, фигур), сходства их цветового сочетания, а также сходства композиционного расположения словесных и/или изобразительных элементов.

В результате исследования, проведенного в отношении изобразительного товарного знака по свидетельству № 391296, включающего изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета, установлено, что:

- обозначения 3, 4 не являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку не ассоциируются с ним в целом в силу отсутствия сходных изобразительных элементов;

- обозначения 1, 2 являются сходными до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу сходства изобразительных элементов (криволинейных полос), а также их цветового сочетания.

23.05.2017 г. членами Экспертного совета по применению законодательства РФ о рекламе и антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции при Новосибирском УФАС России установлено, что внешнее оформление АЗС «НК Нефть» является сходным до степени смешения с оформлением АЗС заявителя «Роснефть». При рассмотрении оформления создается впечатление о принадлежности АЗС «НК Нефть» к сети АЗС «Роснефть» (Протокол № 3).

Таким образом, обозначение, включающее изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета и обозначение, включающее изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета, а также словесный элемент «НК НЕФТЬ» (обозначения 1, 2), используемые ООО «Стандарт» во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть», расположенных по адресам: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5 и Новосибирская обл., г.Бердск, ул. Барнаульская, д. 16А, являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 391296, принадлежащего ПАО «НК Роснефть» и используемого ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

Обозначение, включающее изобразительные элементы в виде многогранной фигуры - рамки, на белом фоне которой расположены группы полос переменной

ширины (по три) черного и желтого цвета (обозначение 3), расположенное в левой части торцевых поверхностей навеса АЗС и обозначение, расположенное в верхней части стелы и включающее словесный элемент «НК НЕФТЬ», над которым расположены изобразительные элементы в виде многогранной фигуры - рамки с группами полос переменной ширины (по три) черного и желтого цвета на белом фоне (обозначение 4), используемые ООО «Стандарт» во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть», расположенных по адресам: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5 и Новосибирская обл., г.Бердск, ул. Барнаульская, д. 16А, являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, принадлежащим. ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

Претензиями от 29.04.2016г и 08.07.2016 г. ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» уведомило ООО «Стандарт» о том, что на указанных АЗС незаконно используются изображения, сходные до степени смешения с товарными знаками ОАО «НК «Роснефть» (претензии № С-3/237, № С3-08/385). Претензии остались без ответа. Преимущество ООО «Стандарт» 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 «Стандарт» схожестью внешнего облика своих АЗС с общим видом, схожим с АЗС сети «Роснефть», пользуются его репутацией и получают возможность снизить свои издержки при продвижении реализуемого продукта.

Представителем ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» 24.05.2017г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России было представлено письмо ООО «Стандарт», направленное в адрес ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» от 08.12.2014г., в котором ООО «Стандарт» сообщает ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» об осуществлении деятельности по торговле топливом, через сеть АЗС, и просит рассмотреть возможность заключения с ООО «Стандарт» сублицензионного договора на использование товарных знаков «Роснефть».

Как сообщалось представителем Заявителей, Обществу в данной просьбе было отказано.

Таким образом, Ответчик имел намерение оформить свои АЗС с использованием товарных знаков, принадлежащих Заявителям в соответствии с законодательством РФ. Следовательно, действия ООО «Стандарт», не имеющего разрешения правообладателя на использование в предпринимательской деятельности товарных знаков ПАО «НК Роснефть», противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Кроме того, поскольку Заявитель не имеет возможность отследить качество реализуемого на АЗС ООО «Стандарт» топлива, деловой репутации ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» может быть нанесен существенный вред, в случае возникновения каких-либо претензий у потребителя к качеству топлива.

Согласно п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - это

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 со ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

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 части 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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 1223), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Согласно части 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.

Из положений норм статей 1229, 1484 ГК РФ следует, что незаконным признается

использование товарного знака, знака обслуживания (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), которое осуществляется без согласия правообладателя, что влечет нарушение его исключительных прав.

Исходя из изложенного, для признания сходства товарного знака и использованного ответчиком обозначения достаточно уже самой опасности, а не реального смешения их в глазах потребителя. Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае если санкция необходима. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

Таким образом, действия ООО «Стандарт» нарушают требования пп. 1, 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Решением апелляционной коллегии Федеральной антимонопольной службы от 26.10.2017г. установлено, что Решение Новосибирского УФАС России от 07.07.2017 № 06-01-13-14-16 является законным и обоснованным в части признания ООО «Стандарт» нарушившим пункты 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», ввиду совершения действий по использованию во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть» изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

В отношении собственников рассматриваемых АЗС (ООО «Милан» и ИП Нестерова К.А.), Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции целями данного закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Таким образом, любой из антимонопольных запретов, содержащихся в Законе о защите конкуренции, необходимо рассматривать с точки зрения общей целевой направленности антимонопольного законодательства, выражающейся, прежде всего, в защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона 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.

Исходя из общего понятия «конкуренции», следует учитывать, что соблюдение специальных антимонопольных запретов всегда должно иметь своей целью защиту конкуренции.

Из этого следует, в частности, что наличие объекта интеллектуальной собственности у хозяйствующего субъекта является одним из средств его конкурентной борьбы на соответствующем товарном рынке. Незаконное использование иным хозяйствующим субъектом интеллектуальной собственности, принадлежащей другому лицу, ограничивает и (или) лишает правообладателя интеллектуальной собственности возможности применить данное средство конкурентной борьбы, и может быть расценено как акт недобросовестной конкуренции.

При этом любой хозяйствующий субъект, из действий которого следует намерение использовать объект интеллектуальной собственности другого хозяйствующего субъекта (правообладателя) в отсутствие его согласия в целях получения конкурентных преимуществ, может быть расценен как хозяйствующий субъект-конкурент.

Определяющим в данном случае является не фактическое осуществление деятельности на одном и том же товарном рынке и совершение акта недобросовестной конкуренции на таком рынке, а наступление или возможность наступления негативных последствий на нем. Иной подход означал бы невозможность защиты прав и законных интересов правообладателя интеллектуальной собственности в случае совершения акта недобросовестной конкуренции, например, лицами, имеющими намерение попасть на соответствующий товарный рынок, т. е., потенциальными конкурентами.

Таким образом, при наличии объективной взаимосвязи между актом недобросовестной конкуренции и ограничением конкуренции на рынке, где осуществляет деятельность хозяйствующий субъект, владеющий объектом интеллектуальной собственности, лицо, совершившее акт недобросовестной конкуренции, необходимо признать нарушившим антимонопольное законодательство.

Наличие указанной объективной взаимосвязи позволяет квалифицировать такое лицо в качестве хозяйствующего субъекта-конкурента, даже если фактически он осуществляет деятельность на ином товарном рынке. Гражданско-правовые конструкции, применяемые хозяйствующими субъектами в деловом обороте, свидетельствуют о необходимости более широкого подхода к толкованию статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Так, в силу части 1 статьи 209 ГК РФ собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом. В соответствии с частью 2 статьи 209 ГК РФ собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Согласно статье 606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате

использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью. Таким образом, арендатору принадлежат не все правомочия, являющиеся содержанием права собственности.

При этом, в соответствии с частью 2 статьи 615 ГК РФ арендатор вправе с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), что свидетельствует о взаимозависимости волеизъявлений собственника имущества (арендодателя) и арендатора. Статьей 619 ГК РФ установлены случаи, когда арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора аренды.

В соответствии со статьей 622 ГК РФ при прекращении договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Как указано в письменных пояснениях ООО «Стандарт» от 30.12.2016г., ООО «Стандарт» не является собственником автозаправочных станций и не осуществляло их строительство и внешнее оформление, все разъяснения по оформлению автозаправочных станций могут дать их собственники, указанные в договорах аренды.

Изложенное свидетельствует о том, что действия по использованию во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть» изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт», совершены изначально собственниками указанных автозаправочных станций, а впоследствии и арендатором данного имущества.

Таким образом, несмотря на то, что собственники АЗС на момент совершения акта недобросовестной конкуренции формально могли и не быть прямыми конкурентами хозяйствующего субъекта, являющегося правообладателем интеллектуальной собственности и действующего на рынке по реализации топлива, впоследствии они могут получить доступ на релевантный рынок в этом качестве.

В данном случае цель собственников АЗС заключалась не только в строительстве АЗС, но и в последующем получении прибыли от ее функционирования путем реализации топлива (в том числе в результате сдачи данного объекта в аренду), однако избранный ими способ увеличения прибыли путем использования известных потребителям товарных знаков ПАО «НК «Роснефть» и фирменного стиля в целом нарушает положения антимонопольного законодательства.

Таким образом, не только арендатор (ООО «Стандарт») получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а также может причинить ущерб Заявителю или нанести вред его деловой репутации, путем использования известных потребителям товарных знаков ПАО «НК «Роснефть» и фирменного стиля в целом, но и собственники данного имущества (ИП Нестеров К.А., ООО «Милан»).

На рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представители ООО «Стандарт» и ООО «Милан» не явились, отзывы, а также запрашиваемые документы сторонами не представлены.

Обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись запросы и Определения в адрес ООО «Стандарт» и ООО «Милан». Указанные запросы и Определения также доставлялись по месту осуществления деятельности ООО «Стандарт».

Актом о вручении зафиксировано, что «04» мая 2017г. в 17:15ч. на АЗС, расположенную по адресу: 630126, г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 доставлен документ: копия Определения от 25.04.2017г. об отложении рассмотрения дела № 06-01-13-14-16.

Работник, присутствующий на АЗС (кассир) копию Определения получил на руки. Расписаться в получении указанного документа отказался.

Ответ на указанные запросы и Определения ООО «Стандарт» и ООО «Милан» не представлены.

При таких обстоятельствах антимонопольный орган предпринял все зависящие действия для надлежащего уведомления лица о времени и месте рассмотрения данного дела, однако ООО «Стандарт» и ООО «Милан» не обеспечили возможность надлежащего получения почтовых сообщений по адресу, указанному в ЕГРЮЛ.

25.12.2017г. ИП Нестеровым К.А. представлен отзыв (вх. № 11990), согласно которому ИП Нестеров К.А. является собственником двух АЗС, указанных в Определении по делу от 30.11.2017г. Указанные АЗС в своем оформлении не содержат в настоящее время, и не содержали ранее, товарные знаки, зарегистрированные за ПАО «НК «Роснефть» или иными организациями; а также не содержат в настоящее время и не содержали ранее изобразительные и объемные элементы, схожие до степени смешения с указанными товарными знаками.

Также ИП Нестеровым К.А. представлены фотоизображения неких автогазозаправочных станций, на которых не усматривается наличие изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

Запрошенные у ИП Нестерова К.А. Новосибирским УФАС России документы (а

именно: документальное подтверждение осуществляемых видов деятельности на территории Новосибирской области (договоры, документальное подтверждение исполнения данных договоров – платежные документы, счета-фактуры, чеки); документальные сведения о лице, осуществлявшем строительство "Многотопливной автозаправочной станции", расположенной по адресу: г.Бердск, ул. Барнаульская, являющейся предметом договора аренды от 15.06.2015г., заключенного с ООО "Стандарт"; документальные сведения о лице, осуществлявшем оформление "Многотопливной автозаправочной станции", расположенной по адресу: г. Бердск, ул. Барнаульская, являющейся предметом договора аренды от 15.06.2015г., заключенного с ООО "Стандарт"; копию договора аренды указанной АЗС, заключенного между ИП Нестеровым К.А. и ООО «Стандарт», а также сведения об исполнении данного договора (акты, платежные документы, в том числе за последний отчетный период); документы, являющиеся основанием перехода права собственности на земельный участок с кадастровым номером 54:35:071876:225 (договор купли-продажи, со всеми приложениями и дополнениями, акты, иное); Разрешение на ввод объекта в эксплуатацию от 19.01.2015г., со всеми приложениями) ИП Нестеровым К.А. не представлены. В письменных пояснениях ИП Нестеров К.А. пояснил, что данные документы утеряны.

Возражения ИП Нестерова К.А. Комиссия Новосибирского УФАС России не принимает по следующим основаниям.

На момент подачи заявления ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» АЗС, расположенная по адресу: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5, принадлежала ООО «Милан» и передана в пользование ООО «Стандарт» на основании договора аренды от 24.08.2015г., что подтверждается материалами дела.

Таким образом, переход права собственности на данную АЗС к ИП Нестерову К.А. произошел уже после совершения ООО «Стандарт» и ООО «Милан» рассматриваемого правонарушения.

Актом фиксации информации от 22.12.2016г. специалистами Новосибирского УФАС России зафиксировано наличие изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

Актом фиксации информации от 20.11.2017г. специалистами Новосибирского УФАС России повторно произведен внешний осмотр территории автогазозаправочной станции, расположенной по адресу: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5, в результате которого наличие изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» не зафиксировано.

Таким образом, есть основания полагать, что фотоизображения, представленные ИП Нестеровым К.А. были сделаны после снятия изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками заявителей.

При этом на фотоизображениях, представленных ИП Нестеровым К.А. отчетливо видны места, где указанные элементы, сходные до степени смешения с товарными знаками заявителей, располагались ранее.

Исходя из изложенного отсутствие, в настоящее время, на рассматриваемых АЗС, изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт», не является доказательством отсутствия нарушения, рассматриваемого в рамках данного дела, поскольку данные элементы присутствовали на АЗС ранее, что подтверждается материалами дела.

Данный факт также подтверждается Актами фиксации, представленными Заявителями в первоначальном заявлении.

ИП Нестеровым К.А. не представлено доказательств недостоверности сведений, указанных в представленных заявителем Актах.

На рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России 15.02.2017г. представителем ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» также подтверждено, что в настоящее время на рассматриваемых АЗС отсутствуют элементы, схожие до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими заявителям.

Добровольное устранение нарушения не является основанием прекращения дела, возбужденного по факту нарушения антимонопольного законодательства. Данное обстоятельство может свидетельствовать о нецелесообразности выдачи предписания.

15.02.2018 г. Новосибирским УФАС России, по результатам рассмотрения дела № 06-01-13-14-16 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.

29.03.2018г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России, представителем ИП Нестерова К.А. представлены возражения на Заключение, в которых отражается позиция, изложенная ИП Нестеровым К.А. ранее. Оценка данной позиции уже производилась Комиссией Новосибирского УФАС России и отражена выше.

Каких либо возражений на Заключение об обстоятельствах дела от ООО «Стандарт», ООО «Милан», а также Заявителей - ПАО «НК Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» в адрес Новосибирского УФАС России не поступало.

Таким образом, учитывая обстоятельства данного дела, Комиссия Новосибирского УФАС России усматривает в действиях ООО «Стандарт» (ОГРН 1085405026684), ООО «Милан» (ОГРН 1115476078343) и ИП Нестерова К.А. (ОГРНИП 315547600063639) нарушение антимонопольного законодательства, а именно пп.1, 2 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Решением по делу № 06-01-13-14-16 от 06.04.2018г. ООО «Милан» признано нарушившим п.п.1,2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которым - 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.

Нарушение выразилось в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть» изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 340214, 340215, 391296, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

Время обнаружения административного правонарушения – 29.11.2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение указанной нормы, а, следовательно и действия ООО «Милан» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой, недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В силу ч. 6 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок давности привлечения ООО «Милан» к административной

ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 06-72/18НК об административном правонарушении от 05.07.2018г., Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела от 19.07.2018г. направлялись по юридическому адресу Общества.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 ГК РФ), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя.

На основании изложенного, Новосибирским УФАС России были приняты все необходимые меры для надлежащего уведомления лица о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Поскольку сумму выручки, полученной ООО «Милан» от реализации нефтепродуктов на АЗС «НК НЕФТЬ», определить невозможно, учитывая характер правонарушения, отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 , 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.33, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Милан» (ОГРН 1115476078343, ИНН/КПП 5405437655/540501001, юридический адрес: ул. Выборная, здание 201, строение 1, помещение 1, г. Новосибирск, 630126; дата регистрации юридического лица: 05.07.2011г.), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Милан» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.