

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 32-10856-15/8

об административном правонарушении

22 мая 2015 г.

г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) Баженов А.Р., рассмотрев материалы дела № 32-10856-15/8, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ИКС-АВТО» (443122, Самарская область, г. Самара, Московское шоссе, д. 284, ИНН 6319114846, дата регистрации 30.05.2005) по факту недобросовестной конкуренции, что является нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

установил:

Поводом к возбуждению дела (№ 65-10856-14/8) о нарушении антимонопольного законодательства послужило заявление ОАО НК «Роснефть» с жалобой на действия ООО «ИКС-АВТО», которое при осуществлении деятельности по реализации нефтепродуктов через автозаправочную станцию (далее – АЗС) на территории Самарской области по адресу: автодорога поселок Приволжье - Самара, между 34 и 35 км на повороте с. Макарьевка использует обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированными за ОАО НК «Роснефть» товарными знаками №№ 340218, 335190, 340214.

По мнению заявителя, действия ООО «ИКС-АВТО» по использованию обозначений, схожих с товарным знаком ОАО НК «Роснефть», содержат признаки недобросовестной конкуренции и нарушают п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции».

Выслушав доводы Заявителя, исследовав имеющиеся материалы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ст. 1225 ГК РФ, товарные знаки и знаки обслуживания являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Согласно ст. 1226 ГК РФ, на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации признаются интеллектуальные права, в том числе и исключительное право.

Пункт 1 ст. 1477 ГК РФ также предусматривает, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно п. 2 ст. 1481 ГК РФ свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и само исключительное право на него в отношении товаров и услуг, указанных в свидетельстве.

В качестве товарного знака могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

ОАО НК «Роснефть» является правообладателем товарных знаков (знаков обслуживания) №№340218, 335190, 340214, о чем выданы свидетельства Роспатента с аналогичными номерами.

В соответствии с п. 1 ст. 1229 ГК РФ юридическое лицо, обладающее 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 по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

В Самарской области право использования товарных знаков, зарегистрированных за ОАО «НК «Роснефть» предоставлено ОАО «Самаранефтепродукт» (лицензионный договор № 100013/06132Д от 15.12.2013г о предоставлении права использования товарных знаков).

ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «Самаранефтепродукт» не заключали с ООО «ИКС-АВТО» лицензионных договоров на право использования товарных знаков.

При этом, исходя из видов деятельности и территории, на которой она осуществляется, ОАО «Самаранефтепродукт» и ООО «ИКС-АВТО» являются конкурентами на рынке продажи нефтепродуктов.

Данный вывод подтверждается копией договора поставки нефтепродуктов № 100013/06433Д от 01.01.2014г., заключенного между ОАО НК «Роснефть» и ОАО «Самаранефтепродукт»; списком АЗС ОАО «Самаранефтепродукт», расположенных на территории Самарской области.

Кроме того, данный вывод подтверждается копией акта фиксации использования товарного знака ОАО «НК «Роснефть», фототаблицей, приложенной к акту, и копией чека ККМ № 0014 от 21.05.2014г., актом фиксации использования товарного знака от 09.12.2014г., фототаблицей, приложенной к акту, и копией чека ККМ № 0079 от 09.12.2014г.

ООО «ИКС-АВТО» осуществляет деятельность по реализации нефтепродуктов через автозаправочную станцию по адресу: автодорога поселок Приволжье - Самара, между 34 и 35 км на повороте с. Макарьевка, используя при этом на информационной стеле на АЗС по вышеуказанному адресу знак в цветовой гамме – черный, золотистый, а информационная стела АЗС содержит надпись РУСНЕФТЬ, RUSNEFT.

В качестве доказательств осуществления ООО «ИКС-АВТО» деятельности на АЗС по вышеуказанному адресу ОАО НК «Роснефть» представлены акт фиксации использования товарного знака от 21.05.2014г., фотоснимки АЗС (2 шт.), чек ККМ № 0014 от 21.05.2014г. на покупку нефтепродуктов, акт фиксации использования товарного знака от 09.12.2014г., фотоснимки АЗС (3 шт.), чек ККМ № 0079 от 09.12.2014г.

В рамках рассмотрения заявления Самарским УФАС России был осуществлен запрос в ФГБУ ФИПС (исх. № 7867/8 от 18.07.2014) с целью выяснения: сходны ли до степени смешения изображения, используемые ООО «Икс-Авто» в оформлении информационной стелы АЗС по адресу: автодорога поселок Приволжье-Самара, между 34 и 35 км на повороте с. Макарьевка с товарными знаками №№ 340218, 335190, 340214, зарегистрированным за ОАО «Роснефть».

Из справки, подготовленной ФГБУ ФИПС (исх. № 41-2961-12 от 22.08.2014) на запрос Самарского УФАС России, следует, что к запросу и прилагаемому CD-RW диску, изображения обозначений, используемые ООО «ИКС-АВТО», содержатся в файле «Фото – общий вид АЗС ООО «ИКС - АВТО» со ст...» (далее – фото 1) и файл «Вид стелы перед въездом на АЗС ИКС-АВТО» (далее – фото 2).

Фото содержит, в том числе изображение стелы, на котором идентифицируется обозначение, включающее изобразительные элементы в виде белого прямоугольника, на фоне которого расположены ромбовидная фигура, сформированная из вертикальных полос разной длины желтого цвета, и присоединенная к ней снизу геометрическая фигура, сформированная из трех вертикальных полос разной длины коричневого цвета. Словесные элементы на фоне белого прямоугольника не идентифицируются. Под обозначением расположены информационные надписи, включающие, в частности, буквенный элемент «ДТ» (аббревиатура – «дизельное топливо» и сочетания цифр – «95» марка бензина), а также «30,21», «32,50» (цены соответствующего топлива).

В результате исследования, проведенного в отношении изобразительного товарного знака по свидетельству № 340214 и комбинированного товарного знака по свидетельству № 340218, содержащего /включающего изобразительные элементы в виде ромбовидной фигуры, сформированной из вертикальных полос разной длины черного цвета, и присоединенной к ней снизу геометрической фигуры, сформированной из трех вертикальных полос разной длины золотистого цвета, установлено, что обозначение, представленной на фото 1, является сходным до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку ассоциируются с ним в целом силу сходства изобразительных элементов (фигур, сформированных из вертикальных полос), сходства их композиционного расположения, а также сходного цветового сочетания.

В связи с тем, что в справке ФГБУ ФИПС (исх. № 41-2961-12 от 22.08.2014) обозначение на фото 2 не было исследовано, поскольку соответствующий файл представленного на исследование диска не воспроизводился, Самарское УФАС России направило повторно запрос в ФГБУ ФИПС (исх. № 10527/8 от 12.09.2014) с целью выяснения: сходно ли до степени смешения изображение, используемое ООО «Икс-Авто» в оформлении информационной стелы АЗС по адресу: автодорога поселок Приволжье-Самара, между 34 и 35 км на повороте с. Макарьевка с товарным знаком № 335190 зарегистрированным за ОАО «Роснефть».

Из справки, подготовленной ФГБУ ФИПС (исх. № 41-3760-12 от 17.10.2014) на запрос Самарского УФАС России следует, что на исследование представлен диск, содержащий, в том числе, файл «вид стелы перед въездом на АЗС Икс-Авто при увелич. масштаба».

В указанном файле представлено фото с изображением стелы, на котором идентифицируется комбинированное обозначение, включающее белый прямоугольник, на фоне которого в верхней и нижней частях расположены выполненные заглавными буквами кирилловского/латинского алфавитов словесные элементы «РУС...» (предположительно словесный элемент «РУСНЕФТЬ») и «RUSN...» (предположительно словесный элемент «RUSNEFT»), соответственно, а в центральной части – изобразительный элемент в виде фигуры, сформированной из вертикальных полос разной длины желтого и коричневого цвета (далее – представленное обозначение). Под обозначением расположены информационные надписи, включающие, в частности, буквенный элемент «ДТ» (аббревиатура – «дизельное топливо») и сочетание и сочетания цифр – «95» марка бензина), а также «30,21», «32,50» (цены соответствующего топлива).

В результате исследования, проведенного в отношении комбинированных словесных товарных знаков по свидетельствам №№340218, 335190, включающих словесный элемент «ROSNEFT», установлено, что представленные обозначения являются сходными до степени смешения с указанными товарными знаками, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов (фигур, сформированных из вертикальных полос) и /или фонетического/графического сходства словесных элементов «ROSNEFT» и РУС(НЕФТЬ)/RUSN(EFT)», соответственно.

В соответствии с п. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в п. 2 ст. 1484 ГК РФ.

Согласно ч. 3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

ООО «ИКС-АВТО» не представило доказательств законного использования на АЗС обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками (знаками обслуживания) №№340218, 335190, 340214, зарегистрированными за ОАО НК «Роснефть», что является нарушением действующего законодательства Российской Федерации, так как ООО «ИКС-АВТО» использует их в отношении товаров и услуг, которые являются однородными с товарами и услугами, упомянутыми в свидетельствах на товарные знаки (знаки обслуживания) и в пределах территории страны, в которой товарные знаки (знаки обслуживания) охраняются.

Основное предназначение товарного знака и (или) знака обслуживания - обеспечение потенциальному покупателю возможности отличить маркированный товар одного производителя среди аналогичных товаров другого производителя.

Из имеющихся в деле материалов, фотографий, актов фиксации, справок и др. следует, что информационная стела на АЗС Ответчика по адресу: автодорога поселок Приволжье-Самара, между 34 и 35 км на повороте с. Макарьевка содержит элементы/обозначения, которые являются сходными до степени смешения с товарными знаками №№340218, 335190, 340214, зарегистрированными ОАО НК «Роснефть», что может создать у потребителя ложное представление о том, что АЗС по данному адресу принадлежит ОАО НК «Роснефть».

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что действия ООО «ИКС-АВТО» нарушают п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Так, согласно п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ "О защите конкуренции» не допускается продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средств индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются действия хозяйствующих субъектов, 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.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен статьей 14 Закона «О защите конкуренции».

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо следующее:

- лицо, совершившее данное деяние, обладало признаками хозяйствующего субъекта;
- его действия противоречили законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в распространении ложных, неточных либо искаженных сведений;
- данные действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации конкурента.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ООО «ИКС-АВТО»:

1) ООО «ИКС-АВТО» является хозяйствующим субъектом, поскольку осуществляет деятельность приносящую доход на основании государственной регистрации, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, актом фиксации использования товарного знака от 21.05.2014г., фотоснимками АЗС ООО «ИКС-АВТО» (2 шт.), чеком ККМ № 0014 от 21.05.2014г. на покупку нефтепродуктов, актом фиксации использования товарного знака от 09.12.2014г., фотоснимками АЗС ООО «ИКС-АВТО» (3 шт.), чеком ККМ № 0079 от 09.12.2014г.

2) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что ООО «ИКС-АВТО» использовало репутацию Заявителя, приобретшую различительную способность у потребителя, что снизило издержки на продвижение ООО «ИКС-АВТО» своей продукции и услуг;

3) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, а также пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

4) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявитель вследствие использования ООО «ИКС-АВТО» элементов схожих с товарными знаками №№340218, 335190, 340214, зарегистрированными за ОАО «НК «Роснефть», лишается возможности эффективно реализовывать свой товар на своих АЗС, так как данные действия Ответчика не позволили Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях реализации нефтепродуктов с использованием, принадлежащих ему товарных знаков №№340218, 335190, 340214 и продвижением данных товарных знаков, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.

Товарные знаки ОАО «НК «Роснефть» широко известны и узнаваемы у широкого круга потребителей. С 2001 года систему EFFIE в России представляет российская национальная награда в области построения брендов «БРЭНД ГОДА». ОАО «НК «Роснефть» признана победителем в номинации «Корпорации и организации» престижного конкурса «БРЭНД ГОДА/ EFFIE», определяющего наиболее успешные проекты в области создания и продвижения брендов на российском рынке.

По данным международного агентства Millward Brown «Роснефть» вошла в топ-10 самых дорогих брендов нефтегазового сектора России. Компания заняла 8-е место, стоимость ее бренда была оценена в \$5,55 млрд.

(http://www.millwardbrown.com/mwginternal/de5fs23hu73ds/progress?id=THZqN3GPcvDaLEAz8lulPaR_ljv8QrDLqAlcgdhfJKM,&dl).

Исходя из выше изложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о наличии в действиях ООО «ИКС-АВТО» нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Ответчик в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства не представил надлежащих доказательств прекращения

использования элементов/обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками №№340218, 335190, 340214, зарегистрированными за ОАО «НК «Роснефть».

В связи с чем, Комиссия приняла решение о выдаче предписания ООО «ИКС-АВТО» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

За данное административное правонарушение частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении юридического лица предусмотрена административная ответственность.

При проведении административного расследования по делу № 32-10856-15/8, установлено, что ООО «ИКС-АВТО» 30.03.2015г. прекратило деятельность путем реорганизации в форме слияния с ООО «Мираж», согласно сведениям из ЕГРЮЛ.

Согласно п. 3 ст. 2.10 КоАП РФ при слиянии нескольких юридических лиц к административной ответственности за совершение административного правонарушения привлекается вновь возникшее юридическое лицо.

Место совершения административного правонарушения - автодорога поселок Приволжье-Самара, между 34 и 35 км на повороте с. Макарьевка.

Период совершения административного правонарушения – с акта фиксации использования элементов, сходных с товарным знаком от 21.05.2014г. по настоящее время.

За совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Примечания:

1. Для целей применения настоящей главы выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в соответствии со [статьями 248](#) и [249](#) Налогового кодекса Российской Федерации.

2. При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 14.33](#) КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные [пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2](#) КоАП РФ.

3. При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 14.33](#) КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные [пунктами 1-2 части 1 статьи 4.3](#) КоАП РФ.

Смягчающих и отягчающих административную ответственность обстоятельств не установлено.

Факт совершения правонарушения ООО «Мираж» подтверждается:

- материалами дела № 32-10856-15/8, в том числе протоколом об административном правонарушении от 08.05.2015г.; решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (исх. № 466/8 от 23.01.2015г.).

Оценивая собранные по делу доказательства, нахожу действия общества верно квалифицированным по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях как 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.

На основании изложенных обстоятельств нахожу возможным назначить административное наказание ООО «Мираж» в пределах санкции части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Выручка ООО «Мираж» от реализации товаров (работ, услуг), необходимая для расчета налагаемого административного штрафа, отсутствует.

Следовательно, в соответствии с ч. 2 ст. 14.33. КоАП РФ размер административного штрафа по делу № 32-10856-15/8 не может быть менее 100 000 (сто тысяч) рублей.

Рассмотрев материалы дела №32-10856-15/8, прихожу к выводу о том, что исходя из оценки конкретных обстоятельств дела, а именно то, что ООО «ИКС-АВТО» 30.03.2015г. прекратило деятельность путем реорганизации в форме слияния с ООО «Мираж», отсутствие выручки ООО «Мираж» от реализации товаров (работ, услуг) необходимой для расчета административного штрафа, возможно назначить ООО «Мираж» минимальный штраф, предусмотренный санкцией ст. 14.33 КоАП РФ в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Представитель ООО «Мираж» на рассмотрение дела не явился, об отложении

рассмотрения дела не просил. О месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 32-10856-15/8 ООО «Мираж» уведомлялось надлежащим образом, посредством почтовой связи по юридическому адресу, указанному в ЕГРЮЛ.

Руководствуясь пунктом 4 частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статьями 4.1. — 4.3., частью 2 статьи 14.33., статьями 23.48., 29.9., 29.10. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Мираж» (443010, г. Самара, ул. Вилоновская, д. 2А, оф. 55, дата регистрации 30.03.2015г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Мираж» (443010, г. Самара, ул. Вилоновская, д. 2А, оф. 55, дата регистрации 30.03.2015г.) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 коп.

Частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ предусмотрено, что штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. КоАП РФ.

На основании части 5 статьи 3.5. КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется в полном объеме на следующие реквизиты:

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Самарской области

ИНН 6315802344

КПП 631601001

Р/с 40101810200000010001 в Отделение Самара г.Самара.

БИК 043601001

Л/с 04421188490 в УФК по Самарской области

КДБ 16111602010016000140

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ согласно постановлению от 22.05.2015 г. о наложении штрафа по делу № 32-

10856-15/8.

Согласно части 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Заместитель руководителя Управления
А.Р. Баженов