

Директору ООО «Гамма-С»

...

проезд Молодогвардейский, д. ..

г. Тольятти, Самарская область,
445019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 374-12073-16/8

об административном правонарушении

11 августа 2016 г.

г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области М.А. Шабанова, рассмотрев протокол и материалы дела № 374-12073-16/8, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Гамма-С» (445030, Самарская область, Ставропольский район, с. Васильевка, ул. Шоссейная, д. 36, ИНН 6323082330, дата регистрации 06.05.2005г.) по факту недобросовестной конкуренции, что является нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

в присутствии директора ООО «Гамма-С», согласно сведениям ЕГРЮЛ - ... (предъявлен документ удостоверяющий личность – водительское удостоверение серии 36 ВТ №...),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с положениями пункта 2 части 2 статьи 39 Закона «О защите конкуренции» основанием для возбуждения и рассмотрения дела № 6-12073-16/8 явилось обращение ОАО «НК «Роснефть» (исх. б/н от 24.11.2015г. / вх. № 6698 от 26.11.2015г.) о наличии признаков недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Гамма-С» по использованию в своей коммерческой деятельности на АЗС по адресу: Самарская область, с. Ягодное, пер. Светлый 1-й, д. 7А обозначений/элементов, сходных с товарными знаками №№ 391296, 335189, зарегистрированными за ОАО «НК «Роснефть».

Из материалов антимонопольного дела следовало, что ОАО «НК «Роснефть» в 2015 году был выявлен факт незаконного использования ООО «Гамма-С» обозначений/элементов, сходных с товарными знаками ОАО «НК «Роснефть», на АЗС по адресу: Самарская область, с. Ягодное, пер. Светлый 1-й, д. 7А.

Обозначения/элементы, сходные с товарными знаками по свидетельствам №№ 391296, 335189 размещены на информационной (ценовой) стеле, навесе АЗС ООО «Гамма-С» по указанному выше адресу.

В подтверждении указанных доводов представлены акты фиксации использования товарного знака от 12.08.2015г., от 30.09.2015г., от 17.05.2016г., чеки ККМ № 094443 от 30.09.2015г., чеки ККМ № 819 от 11.08.2015г., от 17.05.2016г.

ОАО «НК «Роснефть» является правообладателем исключительных прав на товарные знаки, содержащие изобразительные элементы, символы, буквы, обозначения, которые зарегистрированы в Роспатенте под №№ 391296, 335189, что подтверждается свидетельствами на товарные знаки.

В Самарской области право использования товарных знаков, зарегистрированных за ОАО «НК «Роснефть», предоставлено ОАО «Самаранефтепродукт», что подтверждается лицензионным договором о предоставлении права использования товарных знаков № 100013/06132Д от 15.12.2013г.

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

Письмом от 18.08.2015г. ОАО «НК «Роснефть» уведомило ООО «Гамма-С» о необходимости своевременно прекратить использование обозначений/элементов, схожих с товарными знаками, принадлежащими ОАО «НК «Роснефть».

Самарским УФАС России был осуществлен запрос (исх. № 364/8 от 22.01.2016г.) в ФГБУ ФИПС с целью выяснения следующего вопроса:

- сходны ли до степени смешения элементы/обозначения, используемые ООО «Гамма - С» в оформлении АЗС по адресу: Самарская область, с. Ягодное, пер. Светлый 1-й, д. 7 «А» с товарными знаками, зарегистрированными по

свидетельствам №№ 335189, 391296 за ОАО «НК «Роснефть».

Из справки, представленной ФГБУ ФИПС (исх. № 41-0732-12 от 16.02.2016г.), следует, что в результате исследования, проведенного в отношении изобразительного товарного знака по свидетельству № 391296, включающего изображение криволинейных полос переменной ширины красного и светло-красного цвета, установлено сходство до степени смешения с товарным знаком № 391296, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу сходства составов изобразительных элементов (криволинейных полос переменной ширины) и сходства их цветового сочетания.

В результате исследования, проведенного в отношении словесного товарного знака «РОСНЕФТЬ» по свидетельству № 335189, установлено, что:

- обозначение 1 (включает изображение стилизованной буквы «М» и словесный элемент «МАКНЕФТЬ») является не сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку не ассоциируется с ним в целом в силу отсутствия сходных словесных элементов;

- обозначение 3 (включает выполненный в три строки словесный элемент «ТОПЛИВО РОСНЕФТЬ», заправь 20л ПОЛУЧИ») является сходным до степени смешения с указанным товарным знаком, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу графического сходства и фонетического/семантического тождества общих словесных элементов «РОСНЕФТЬ».

Согласно пункту 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 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Пункт 2 данной статьи устанавливает, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

а документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

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

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

Согласно пункту 1 статьи 1229 ГК РФ другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» конкуренция — это 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.

Статья 14.6. Закона «О защите конкуренции» устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.

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.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Закона «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.

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 «Гамма-С»:

1) ООО «Гамма-С» является хозяйствующим субъектом, поскольку осуществляет деятельность приносящую доход на основании государственной регистрации, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, актами фиксации использования товарного знака от 12.08.2015г., от 30.09.2015г., от 17.05.2016г., чеками ККМ № 094443 от 30.09.2015г., № 819 от 11.08.2015г., от 17.05.2016г.

2) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что ООО «Гамма-С» использовало репутацию Заявителя, приобретшую различительную способность у потребителя, что снизило издержки на продвижение ООО «Гамма-С» 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 Ответчиком элементов схожих с товарными знаками №№391296,335189, 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 №№391296, 335189 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» признано 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/mwg_internal/de5fs23hu73ds/progress?id=THZqN3GPcvDaLEAz8luIPaR_ljV8QrDLqAlcghfJKM,&dl).

Согласно п. 5.1 ч. 5 ст. 45 Закона «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Так исходя из материалов дела следует что, ОАО «НК «Роснефть» и ООО «Гамма-С» являются конкурентами на одном товарном рынке по розничной торговле моторным топливом, временной интервал – апрель 2015г. (дата фиксации использования товарного знака) по настоящее время, географические границы – Самарская область (Ставропольский район).

Исходя из изложенного следует, что ООО «Гамма-С» действует на территории Самарской области (Ставропольский район) на рынке по розничной торговле моторным топливом с апреля 2015г. по настоящее время.

Вышеизложенное свидетельствует о наличии в действиях ООО «Гамма-С» по использованию в своей коммерческой деятельности на АЗС по адресу: Самарская область, с. Ягодное, пер. Светлый 1-й, д. 7А обозначений/элементов, сходных с товарными знаками №№ 391296,335189, зарегистрированными за ОАО «НК «Роснефть», что является актом недобросовестной конкуренции на рынке реализации нефтепродуктов, а именно, нарушают пункт 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

При указанных обстоятельствах, Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу, что рассматриваемые действия ООО «Гамма-С» свидетельствуют о нарушении пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Исходя из выше изложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о наличии в действиях ООО «Гамма-С» по использованию в своей коммерческой деятельности на АЗС по адресу: Самарская область, с. Ягодное, пер. Светлый 1-й, д. 7А обозначений/элементов, сходных с товарными знаками №№ 391296, 335189, зарегистрированными за ОАО «НК «Роснефть» нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Ответчик не представил надлежащих доказательств прекращения использования элементов/обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками №№391296, 335189, зарегистрированными за ОАО «НК «Роснефть».

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

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

Рассмотрев материалы дела № 374-12073-16/8, прихожу к выводу о том, что совершение административного правонарушения ООО «Гамма-С» установлено и доказано, исходя при этом из следующего:

Статьей 1.2. КоАП РФ закреплены задачи законодательства об административных правонарушениях: «...защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений».

В соответствии со статьей 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением суда, органа, должностного лица, рассмотревших дело. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, за исключением случаев, предусмотренных [примечанием](#) к настоящей статье. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно статье 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Гамма-С» имело возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Факт совершения правонарушения ООО «Гамма-С» подтверждается: материалами дела № 374-12073-16/8; протоколом об административном правонарушении от 06.07.2016г.; решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по делу № 6-12073-16/8 (исх. №

5026/8 от 10.06.2016г.).

Место совершения нарушения – Самарская область, время совершения нарушения – апрель 2015г. (дата акта фиксации использования товарного знака) по настоящее время.

[Частью 2 статьи 14.33](#) КоАП РФ установлена ответственность за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

Для квалификации конкретных совершенных лицом действий по [части 2 статьи 14.33](#) КоАП РФ следует исходить из цели таких действий. В частности, о том, что соответствующие действия являются актом недобросовестной конкуренции, может свидетельствовать их направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, объем реализуемой продукции.

На основании изложенных обстоятельств, нахожу возможным квалифицировать действия ООО «Гамма-С» по части 2 ст. 14.33 КоАП РФ, как недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

На основании изложенного, нахожу возможным назначить административное наказание ООО «Гамма-С» по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся в использовании элементов товарных знаков, сходных до степени смешения с товарными знаками, зарегистрированными по свидетельствам №№ 391296, 335189 за ОАО «НК «Роснефть», в пределах санкции.

Согласно сведениям ЕГРЮЛ ООО «Гамма-С» осуществляет различные виды деятельности: розничная торговля моторным топливом (ОКВЭД 50.50), оптовая торговля топливом (ОКВЭД 51.51), сдача внаем собственного нежилого недвижимого имущества (ОКВЭД 70.20.2). Согласно сведениям МИФНС № 15 по Самарской области общая выручка ООО «Гамма-С» за 2015г. составила – 23 000 руб.

Выручку ООО «Гамма-С» от реализации товаров (работ, услуг), а именно выручку от розничной реализации моторного топлива, необходимую для расчета налагаемого административного штрафа, выделить не представляется возможным.

Следовательно, в соответствии с ч. 2 ст. 14.33. КоАП РФ размер административного штрафа по делу № 374-12073-16/8 не может быть менее 100 000 (сто тысяч) рублей.

Рассмотрев материалы дела 374-12073-16/8, прихожу к выводу о том, что исходя из оценки конкретных обстоятельств дела, а именно, отсутствие выручки ООО «Гамма-С» от реализации товаров (работ, услуг) необходимой для расчета административного штрафа, возможно назначить ООО «Гамма-С» минимальный штраф, предусмотренный санкцией ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 4.1 — 4.3, частью 1 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9, 29.10

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Гамма-С (445030, Самарская область, Ставропольский район, с. Васильевка, ул. Шоссейная, д. 36, ИНН 6323082330, дата регистрации 06.05.2005г..) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей 00 коп. к Обществу с ограниченной ответственностью Гамма-С (445030, Самарская область, Ставропольский район, с. Васильевка, ул. Шоссейная, д. 36, ИНН 6323082330, дата регистрации 06.05.2005г.)

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:

г.Самара, ул. Ерошевского, 3А, каб.442

(Самарское УФАС России)

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Самарской области

ИНН 6315802344

КПП 631601001

Р/с 40101810200000010001 в Отделение Самара г.Самара.

БИК 043601001

КБК 16111602010016000140

ОКАТО 36401000000

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 2ст. 14.33 КоАП

РФ согласно постановлению от 11.08.2016 г. о наложении штрафа по делу 374-12073-16/8.

№

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя Управления
М.А. Шабанова