

Резолютивная часть оглашена 27.06.2013

Решение в полном объеме изготовлено 28.06.2013

## **РЕШЕНИЕ**

по делу №А-16/14-13

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Республике Адыгея (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Женетль Аслан Шаханович заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее - Управления);

Члены Комиссии:

Точиев Батыр Бесланович - начальник отдела Управления;

Жуков Азамат Гасанович ведущий специалист – эксперт Управления;

Рыбина Анна Тариеловна ведущий специалист - эксперт Управления,

рассмотрев дело №А-16/14-13 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в недобросовестной конкуренции, путем продажи товара если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица товарного знака ОАО «ТНК-ВР Холдинг» (товарный знак «ТНК»).

в присутствии: ИП <...>

ЗАО «ТНК Юг Менеджмент» извещено о дате, времени и месте, на рассмотрение дела №А-16/14-13 представитель не явился, вместе с тем направил ходатайство №805-13 от 27.06.2013 о рассмотрении дела в его отсутствие.

**УСТАНОВИЛА:**

20.05.2013г. в Управление поступило заявление ЗАО «ТНК Юг Менеджмент» от 15.05.2013 №575-13, в котором сообщило следующее:

«В соответствии с условиями лицензионного договора №ТВХ-0462/06 от 30.05.2006, заключенного между ООО «ТНК – ВР Холдинг» (правообладатель, лицензиар) и ЗАО «ТНК Юг Менеджмент» (лицензиат), лицензиар предоставил лицензиату на срок действия договора и за вознаграждение, уплачиваемое лицензиатом, неисключительное право на использование товарных знаков по Свидетельствам №165005, №273266, №334198, №263784, №3088808, №324072.

Согласно пункту 1.2 договора (в редакции дополнительного соглашения №1) использование комплекса прав, принадлежащих правообладателю и предоставленных по настоящему договору лицензиаром лицензиату, должно производиться лицензиатом на территории следующих регионов Российской Федерации: Ростовская область, Краснодарский край, Ставропольский край, Республика Адыгея.

Если лицензиату станет известно, что товарный знак противоправно применяется третьим лицом, он должен незамедлительно проинформировать об этом лицензиара и предпринять необходимые действия, направленные на защиту законных прав и интересов лицензиара (пункт 4.2.9 договора).

В ходе проверки ЗАО «ТНК Юг Менеджмент» были выявлены факты неправомерного использования прав на данные товарные знаки в деятельности ИП <...> на АЗС расположенных по адресу:

- АЗС №1, Республика Адыгея, <...>

- АЗС №2, Республика Адыгея, <...>

Нарушение вышеуказанных прав Правообладателя выражается в использовании на указанных АЗС товарных знаков, тождественных с товарными знаками, принадлежащими ООО «ТНК – ВР Холдинг».

Данный факт подтверждается актами фиксации незаконного использования товарного знака и актами покупки нефтепродуктов, составленных 27.03.2013г. комиссией (с приложением фотографий).

Действия данной организации приводят к недобросовестной конкуренции, запрещенной в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Использование данной организацией в своей деятельности принадлежащего ООО «ТНК – ВР Холдинг» товарных знаков без законных на то оснований, нарушает статью 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности и часть 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ.

Кроме этого, использование ИП <...> при осуществлении предпринимательской деятельности обозначений, тождественных с указанными товарными знаками, способны причинить убытки Обществу в виде упущенной выгоды, так как передача прав на использование товарных знаков осуществляется за плату.

Также Общество не может контролировать качество топлива, которое реализуется на вышеуказанных АЗС и в случае реализации ИП <...> некачественного топлива будет нанесен вред деловой репутации, как самого Общества так и Компании ТНК в целом».

К материалам заявления были приложены:

1. Копия лицензионного договора №ТВХ-0462/06 от 30.05.2006 года и дополнительных соглашений №1 от 04.11.2006г., №2 от 30.06.2009г.
2. Копии свидетельств №165005, №273266, №334198, №263784, №3088808, №324072.

3. Акты фиксации незаконного использования товарного знака от 27.03.2013г.
4. Акты контрольной покупки нефтепродуктов от 27.03.2013г.
5. Фотографии.
6. Копия претензии с уведомлением о получении.
7. Копии кассовых чеков.
8. Копии свидетельств о государственной регистрации юридического лица, о постановке на налоговый учет.
9. Протокол об избрании генерального директора.
10. Копия Выписки на ЗАО «ТНК Юг Менеджмент».
11. Электронная Выписка из ЕГРИП на ИП <...>

Учитывая вышеизложенное и рассмотрев представленные материалы, Управление усмотрело наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИП <...>

Приказом руководителя Управления от 20.05.2013 за №50 возбуждено дело и создана комиссия по рассмотрению дела №А-16/14-13 по признакам нарушения ИП <...> пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившееся в недобросовестной конкуренции, путем продажи товара если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица товарного знака ОАО «ТНК-ВР Холдинг» (товарный знак «ТНК»).

Определением о назначении дела №А-16/14-13 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, у ИП <...> были запрошены, в том числе доказательства правомерности использования наименования «ГНК» при осуществлении предпринимательской деятельности.

В соответствии с свидетельством Министерства Российской Федерации по налогам и сборам «О государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя» в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей 19.02.2004 г. внесена запись о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя <...>

В ходе рассмотрения дела ИП <...> пояснил, что оказывает предпринимательскую деятельность по продаже автомобильного топлива, вместе с тем факт нарушения не признает, при этом доказательств правомерности использования наименования «ГНК» при осуществлении предпринимательской деятельности на рассмотрение Комиссии не представил.

Для установления факта незаконного использования ИП <...> товарного знака «ТНК», исключительными правами на который обладает ОАО «ТНК-ВР Холдинг»,

Комиссия определила отложить рассмотрение дела №А-16/14-13 до 27.06.2013 и направить в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - Роспатент) запрос о проведении сравнительного анализа обозначений используемых ИП <...>, с зарегистрированным товарным знаком, принадлежащим ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Согласно представленной Роспатентом справке от 18.06.2013 №08/17-6592 «По вопросам, сформулированным в запросе руководителя Управления ФАС по Республике Адыгея от 20.05.2013 №915», в результате проведенного исследования установлено:

- представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№165005,273266,324072, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов и их сходного композиционного расположения.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) является [федеральной службой](#) России, осуществляющей функции по контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования объектов [интеллектуальной собственности](#), [патентов](#) и [товарных знаков](#) и [результатов интеллектуальной деятельности](#), вовлекаемых в экономический и гражданско-правовой оборот, соблюдения интересов [Российской Федерации](#), российских физических и юридических лиц при распределении прав на [результаты интеллектуальной деятельности](#), в том числе создаваемые в рамках международного научно-технического сотрудничества.

Роспатент — это орган исполнительной власти Российской Федерации, контролирующей эксплуатацию интеллектуальной собственности, в частности, патентов, а также товарных знаков, используемых в экономической и гражданско-правовой деятельности.

В соответствии с пунктом 3.3. Соглашения от 09.04.2010г. «О взаимодействии Федеральной антимонопольной службы и федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» - Роспатент оказывает ФАС России и его территориальным органам содействие в проведении исследований, связанных с правовой охраной и защитой средств индивидуализации и результатов интеллектуальной деятельности, являющихся объектами патентных прав, в том числе по запросу ФАС России и его территориальных органов предоставляет справку о результатах оценки степени сходства используемых в гражданском обороте обозначений с охраняемыми средствами индивидуализации или промышленными образцами.

ИП <...> на принадлежащих ему АЗС расположенных по адресу:

- АЗС №1, Республика Адыгея, <...>

- АЗС №2, Республика Адыгея, <...> использован, товарный знак «ГНК» схожий до степени смешения с товарным знаком «ТНК» правообладателем, которого по свидетельствам №165005, №273266 и №324072 является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

В соответствии с частью 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 возникает вероятность смешения.

Пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе - продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, Комиссией установлен факт использования ИП <...> на стелах АЗС №1, Республика Адыгея, <...> и АЗС №2, Республика Адыгея, <...> товарного знака «ГНК» схожего до степени смешения с товарным знаком «ТНК» правообладателем, которого по свидетельствам №165005, №273266 и №324072 является ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

ИП <...> осуществляющий предпринимательскую деятельность преследующий в качестве цели извлечение прибыли, и являясь хозяйствующим субъектом конкурентом по отношению к ОАО «ТНК-ВР Холдинг» на рынке реализации автомобильного топлива, с незаконным использованием комбинированного словесного и изобразительного обозначения «ГНК», схожего до степени смешения с товарным знаком «ТНК» правообладателем, которого по свидетельствам №165005, №273266 и №324072 является ОАО «ТНК-ВР Холдинг», использует недобросовестно конкурируя и нарушая антимонопольное законодательство ущемляет исключительное право данного лица на товарный знак, как результат интеллектуальной деятельности, что может причинить убытки хозяйствующему субъекту и нанести вред его деловой репутации.

Учитывая наличие в действиях ИП <...> нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ИП <...> нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», в части осуществления предпринимательской деятельности путем продажи автомобильного топлива с незаконным использованием средства индивидуализации юридического лица -

товарного знака схожего до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №165005,273266,324072 принадлежащим ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и признать данные действия недобросовестной конкуренцией.

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции".

3. Передать материалы Руководителю Адыгейского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела о нарушении требований части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.