

## РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена 07 сентября 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 21 сентября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 6-08/2016 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	-	главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной и недобросовестной Челябинского УФАС России;
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

рассмотрев дело № 6-08/2016 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие на заседании Комиссии сторон по делу,

### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) 08 февраля 2016 года принято решение по делу № 9-08/2015, согласно которому признаны нарушением антимонопольного законодательства действия Общества с ограниченной ответственностью «Жемчужина-С», выразившиеся во введении потребителей в заблуждение относительно причастности организации к дилерской сети Открытого акционерного общества «Газпром нефтехим Салават» (далее – ОАО «Газпром нефтехим Салават») и относительно производителя реализуемого топлива путем размещения информации на интернет-ресурсе [www.azs-salavat.ru](http://www.azs-salavat.ru); действия Общества с ограниченной ответственностью «АЗС Копейск», выразившиеся в использовании на автозаправочных станциях в г. Копейске изображений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, без согласия их правообладателей – ОАО «Газпром нефтехим Салават» и Общества с ограниченной ответственностью «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» (далее – ООО

«Розничная сеть АЗС САЛАВАТ»).

При рассмотрении указанного дела Комиссией были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>), выразившиеся в использовании на автозаправочной станции, расположенной напротив многоквартирного жилого дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске, изображений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками без согласия их правообладателей – ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ».

При рассмотрении дела № 9-08/2015 представитель ОАО «Газпром нефтехим Салават» поясняли, что указанные действия ИП <...>, по их мнению, являются нарушением исключительных прав ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть Салават» на зарегистрированные товарные знаки и, как следствие, нарушением антимонопольного законодательства.

ИП <...> с доводами ОАО «Газпром нефтехим Салават» не согласен, считает, что в его действиях отсутствуют признаки недобросовестной конкуренции ввиду следующего.

ИП <...> осуществляет предпринимательскую деятельность по реализации моторного топлива на автозаправочной станции, расположенной напротив многоквартирного жилого дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске, на основании договора аренды № 24-4/2015 от 01.04.2015, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «ЧЕЛЯБ НЕФТЬ ОЙЛ» (далее – ООО «ЧЕЛЯБ НЕФТЬ ОЙЛ»). При заключении указанного договора аренды, спорные изображения уже были нанесены на элементы автозаправочной станции. Вместе с тем, ООО «ЧЕЛЯБ НЕФТЬ ОЙЛ» является собственником указанной автозаправочной станции и заключило с ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» соглашения об использовании товарных знаков №№ 70218, 402481, 396178.

Использование спорных обозначений ИП <...> в настоящее время прекратил, что установлено Арбитражным судом Челябинской области в решении по делу № А76-29138/2015, а также подтверждается актом осмотра от 02.03.2016, составленным совместно с сотрудниками ОАО «Газпром нефтехим Салават».

*Изучив материалы дела, рассмотрев имеющиеся материалы и пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.*

ИП <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 20.04.2015 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области, согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет», (далее – ЕГРЮЛ) осуществляет деятельность по розничной торговле моторным топливом.

ОАО «Газпром нефтехим Салават» зарегистрировано в качестве юридического лица 01.12.1993 Администрацией города Салавата Республики Башкортостан. Основным видом деятельности ОАО «Газпром нефтехим Салават» является производство нефтепродуктов, дополнительным – хранение и складирование жидких или газообразных грузов, в том числе нефти и продуктов ее переработки.

ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» зарегистрировано в качестве юридического лица 14.02.2000 Администрацией города Салавата Республики Башкортостан, основным видом деятельности является оптовая торговля топливом.

Согласно данным, содержащимся ЕГРЮЛ, на территории города Челябинска для осуществления деятельности по розничной реализации моторного топлива зарегистрированы, помимо ИП <...>, такие хозяйствующие субъекты, как Общество с ограниченной ответственностью «Оптан-Челябинск», Общество с ограниченной ответственностью «Авангард», Общество с ограниченной ответственностью «Легион» и т.д. Таким образом, рынок розничной реализации моторного топлива в Челябинской области является конкурентным.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – Определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что 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.

В силу положений пунктов 4, 5 и 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ИП <...> и иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность на одном товарном рынке (рынок розничной реализации моторного топлива) в пределах одних географических границ (г.Челябинск), являются конкурентами по отношению друг к другу.

ОАО «Газпром нефтехим Салават» является правообладателем зарегистрированных Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарных знаков по свидетельству №№ 70218 и 402481, зарегистрированных в том числе в отношении топлива и бензина.

ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» является правообладателем зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности

товарного знака по свидетельству № 396178, зарегистрированного в том числе в отношении услуг розничной продажи моторного топлива.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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.

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

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 и приравненных к ним средств 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.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

Согласно протоколу осмотра доказательства № 74 АА 2888036 от 01.10.2015, составленному временно исполняющей обязанности нотариуса нотариального округа Челябинского городского округа Челябинской области Шумило Т.В., на

въезде на автозаправочную станцию, расположенную напротив многоквартирного жилого дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске, расположен информационный стенд с указанием розничных цен на топливо. Стенд высотой примерно 4 метра серого и серого цвета. В верхней трети указанного стенда на оранжевом фоне расположена эмблема, представляющая собой белый круг с оранжевой серединой, в котором изображена буква «С» белого цвета, под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники, а также надпись «SALAVAT». На правом торце козырька на оранжевом фоне расположена надпись белыми буквами «SALAVAT», а также эмблема, представляющая собой белый круг с оранжевой серединой, в котором изображена буква «С» белого цвета; под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники. Эта же эмблема изображена на стойках серого цвета, поддерживающих козырек. Со стороны проезжей части перед автозаправочной станцией расположены три флага оранжевого цвета, на каждом из которых содержится надпись белого цвета «SALAVAT розничная сеть АЗС», изображение эмблемы, представляющей собой белый круг с оранжевой серединой, в котором изображена буква «С» белого цвета, под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники. Кроме того, на указанной автозаправочной станции при совершении покупки топлива выдается пластиковая карта. На лицевой стороне выдаваемой карты изображены «снежинки» черного цвета, присутствует надпись белого цвета «SALAVAT» и изображение эмблемы, представляющей собой белый круг с оранжевой серединой, в котором изображена буква «С» белого цвета, под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники. На оборотной стороне карты размещена следующая информация: «ДИСКОНТРАНАЯ КАРТА Владелец данной карты имеет право на получение скидки при покупке нефтепродуктов в розничной сети АЗС «SALAVAT».

Деятельность по реализации топлива на указанной автозаправочной станции осуществляет ИП <...>, что подтверждается сведениями, указанными в нотариальном протоколе осмотра доказательства № 74 АА 2888036 от 01.10.2015, а также договором аренды автозаправочной станции № 24-4/2015 от 01.04.2015.

Изображения, являющиеся приложениями к протоколу осмотра доказательства № 74 АА 2888036 от 01.10.2015, свидетельствуют об использовании обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, правообладателями которых является ОАО «Газпром нефтехим Салават», и товарного знака по свидетельству № 396178, правообладателем которого является ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ».

У ИП <...> отсутствует разрешения правообладателей на использование товарных знаков по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178. Указанное обстоятельство подтверждается обращением ОАО «Газпром нефтехим Салават» о нарушении его исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам №№ 70218, 402481, о нарушении исключительных прав ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» на товарный знак по свидетельству № 396178 в Челябинское УФАС России, претензией ОАО «Газпром нефтехим Салават» от 13.10.2015 за исх. № 028-31710, направленной в адрес индивидуального предпринимателя, заявлением ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» в УМВД РФ по г.Челябинску от 16.11.2015 за исх. № 100-772, а также данными, содержащимися на официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт

промышленной собственности» в реестре товарных знаков и знаков обслуживания.

Использование ИП <...> обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, правообладателями которых являются ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», является нарушением исключительных прав указанных организаций на зарегистрированные товарные знаки.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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.

Согласно статье 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Товарные знаки в силу положений части 1 статьи 1225 ГК РФ являются результатами интеллектуальной деятельности.

Согласно части 2 статьи 1225 ГК РФ интеллектуальная собственность охраняется законом.

Исходя из норм статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции» любые действия по незаконному использованию результатов интеллектуальной деятельности не допускаются, при этом наличие конкурентных отношений между правообладателем средства индивидуализации и лицом, незаконно его использующим не требуется.

В действиях ИП <...>, присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности поскольку индивидуальный предприниматель, осуществляя деятельность с использованием обозначений, сходных с ними до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, имеет возможность привлечения клиентов, желающих приобрести моторное топливо производителя и оптового продавца нефтепродуктов – ОАО «Газпром нефтехим Салават», ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ».

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1484 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у хозяйствующих субъектов – конкурентов, действующих добросовестно и не использующих незаконно в своей предпринимательской деятельности средств индивидуализации иных лиц, может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ИП <...> от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия могут способствовать привлечению потребителей к товарам ИП <...> и их оттоку от товаров иных лиц.

Действия ИП <...> по непринятию мер к прекращению незаконного использования обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, правообладателями которых являются ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», являются нарушением статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, действия ИП <...> по непринятию мер к прекращению незаконного использования обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, правообладателями которых являются ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», способно повлиять на состояние конкуренции на соответствующем рынке, поскольку указанные действия ИП <...> направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности по сравнению с иными розничными продавцами моторного топлива, которые в обычаях делового оборота действуют добросовестно, не используя товарные знаки без согласия их правообладателей. Указанные действия ИП <...> являются нарушением статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации, противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, кроме того, указанные действия способны причинить убытки иным хозяйствующим субъектам – конкурентам, путем снижения размера получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ИП <...> от указанных действий (упущенная выгода).

Довод ИП <...> об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного

законодательства, поскольку обществом арендовалась автозаправочная станция с уже нанесенными на нее спорными изображениями, которые были нанесены на неё в рамках заключенного собственником автозаправочной станции договора коммерческой концессии с ОАО «Газпром нефтехим Салават» и с ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», не исключает недобросовестного конкурентного поведения ИП <...>, поскольку имеющимися материалами установлено, что именно ИП <...> использовал спорные обозначения при введении в гражданский оборот реализуемого им товара – моторного топлива на автозаправочной станции, расположенной напротив многоквартирного дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске. Документов, указывающих, что ИП <...> принимал меры по устранению допущенного нарушения исключительных прав ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» при рассмотрении настоящего дела не получено.

Недобросовестность поведения ИП <...> выразилась в непринятии мер по прекращению незаконного использования товарного знака иного хозяйствующего субъекта, что способствует получению обществом преимуществ в осуществляемой коммерческой деятельности перед иными хозяйствующими субъектами – конкурентами, которые в обычаях делового оборота действуя добросовестно, не используют средств индивидуализации, относящихся к результатам интеллектуальной деятельности известных производителей и оптовых продавцов моторного топлива.

ИП <...> представил в материалы дела решение Арбитражного суда Челябинской области по делу № А76-29138/2015 от 08.04.2016 по иску ОАО «Газпром нефтехим Салават» к ИП <...>, в котором просило, в том числе, обязать ИП <...> прекратить незаконное использование товарных знаков по свидетельствам №№ 70218, 402481 с удалением их обозначения с материалов, которыми сопровождается продажа продукта, в том числе с документации, рекламы, вывесок, со всей АЗС, расположенной напротив многоквартирного жилого дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске. Согласно указанному решению ИП <...> на дату принятия решения (апрель 2016 года) прекратил использование товарных знаков путем демонтажа изображений товарных знаков, что ОАО «Газпром нефтехим Салават» не оспаривалось.

Вместе с тем, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства прекращения использования ИП <...> обозначения, сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 396178, правообладателем которого является ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», в решении Арбитражного суда Челябинской области по делу № А76-29138/2015 от 08.04.2016 таких выводов не содержится, в связи с чем в настоящее время у антимонопольного органа отсутствуют доказательства прекращения недобросовестных конкурентных действий ИП <...>. в указанной части.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП <...>, выразившиеся в непринятии мер по прекращению незаконного использования обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, без согласия их правообладателей - ОАО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», в оформлении места реализации топлива, расположенного напротив многоквартирного жилого дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске, нарушением статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП <...>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 6-08/2016**

07 сентября 2016 года

г.Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 6-08/2016 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя – начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;
	<...>	-	главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламной и недобросовестной Челябинского УФАС России;
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50  
Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании

своего решения от 07 сентября 2016 года по делу № 6-08/2016 о нарушении Индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ИП <...> незамедлительно прекратить нарушение статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование обозначений сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 396178, правообладателем которого является Общество с ограниченной ответственностью «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ», в оформлении места реализации топлива, расположенного напротив многоквартирного жилого дома № 302 по пр.Победы в г.Челябинске.

2. ИП <...> представить в срок **до 27 октября 2016 года** документы, подтверждающие исполнение пункта 1 настоящего предписания (фотоматериалы, акт осмотра и т.д.).

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.