

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу №29-14.33ч.2/2017

### об административном правонарушении

30 ноября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) Козлова А.А., рассмотрев протокол об административном правонарушении № 29-14.33ч.2/2017 от 24.08.2017 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного главным специалистом-экспертом отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЕвроОпт» (ОГРН 1147415002052, ИНН/КПП 7415085068, дата регистрации 03.04.2014, зарегистрировано по адресу: 454008, г. Челябинск, ул. Цинковая, д.8, офис 411/1, прежний адрес регистрации 6454904, г. Челябинск, ул. Полевая (Новосинегазово), дом 1, офис 3) (далее – ООО «ЕвроОпт»),

по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «ЕвроОпт» – <...> по доверенности от 01.04.2017,

в присутствии <...> , главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

### УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России 19 апреля 2017 года оглашено решение по делу № 32-08/2016 о нарушении ООО «ЕвроОпт» статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме 04 мая 2017 года. Согласно части 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением статьи 14.5 Закона о защите конкуренции действия ООО «ЕвроОпт», выразившиеся в незаконном использовании в оформлении автозаправочных станций, расположенных по адресам: Челябинская обл., г.Миасс, ул.Хлебзаводская, 2/1; Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5, 1830-й км, рядом с дорожным указателем километража «49», обозначений тождественных и сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, правообладателем которых являются ООО «Газпром нефтехим Салават» (ранее – ОАО «Газпром нефтехим Салават»), и товарного знака № 396178, правообладателем которого является ООО «ПАТИМ» (ранее - общество с ограниченной ответственностью «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ»).

При рассмотрении дела № 32-08/2016 установлено следующее.

ООО «Газпром нефтехим Салават» создано путем реорганизации в форме присоединения, правопродшественник – Открытое акционерное общество «Газпром нефтехим Салават». Общество зарегистрировано в качестве юридического лица 01.10.2016 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 39 по Республике Башкортостан, основным видом деятельности общества, согласно сведениям, содержащимся в Едином государственном реестре юридических лиц, размещенном на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет» (далее – ЕГРЮЛ), является производство нефтепродуктов. ООО «Газпром нефтехим Салават» является правообладателем товарных знаков, зарегистрированных, в том числе, в отношении топлива.

ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» зарегистрировано в качестве юридического лица 29.02.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 39 по Республике Башкортостан. Одним из видов деятельности общества, указанных в ЕГРЮЛ, является торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах. ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ» прекратило свою деятельность путем реорганизации в форме присоединения, правопреемник – Общество с ограниченной ответственностью «Предприятие автомобильного транспорта и механизмов» (далее – ООО «ПАТИМ»). ООО «ПАТИМ» является правообладателем зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарного знака по свидетельству № 396178, зарегистрированного в том числе в отношении услуг розничной продажи моторного топлива.

ООО «ЕвроОпт» зарегистрировано в качестве юридического лица 03.04.2014 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 23 по Челябинской области. Согласно выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы в сети «Интернет», (далее – ЕГРЮЛ), основным видом деятельности общества является розничная торговля

моторным топливом. Одним из видов деятельности является розничная торговля моторным топливом, что подтверждается письменными пояснениями ООО «ЕвроОпт», представленными в Челябинской УФАС России 05.09.2016 за вх. 12154.

Согласно аналитическому отчету по изучению товарного рынка розничной реализации топлива в Челябинской области на территории Челябинской области помимо ООО «ЕвроОпт» деятельность по розничной реализации моторного топлива осуществляют такие хозяйствующие субъекты, как Общество с ограниченной ответственностью «Лукойл-Уралнефтепродукт», Общество с ограниченной ответственностью «Кристина», Общество с ограниченной ответственностью «Компания ЭнергоПродукт», Общество с ограниченной ответственностью «Регион» и др.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» товарный рынок – сфере 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» ООО «ЕвроОпт» и иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность на одном товарном рынке (рынок розничной реализации моторного топлива) в пределах одних географических границ (Челябинской области), являются конкурентами по отношению друг к другу.

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

ООО «ПАТИМ» 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.

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:

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;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

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 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 доказательств № 74 АА 3100643 от 29.06.2016, составленному нотариусом нотариального округа Миасского городского округа Челябинской области, на въезде на автозаправочную станцию, расположенную по адресу: Челябинская обл., г.Миасс, ул.Хлебзаводская, 2/1, с левой стороны расположен информационный стенд с указанием розничных цен на топливо. Стенд высотой примерно 4 метра оранжевого и черного цвета. В верхней трети указанного стенда на оранжевом фоне расположена эмблема, представляющая собой белый круг с оранжевой серединой, в которой изображена буква «С» белого цвета, под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники, а также надпись «SALAVAT».

В средней части стенда указано: «EURO 95 34.10», «EURO 92 31.60», «N-80 28.60», «DT 28.00».

С обратной стороны стенда: в верхней трети указанного стенда на оранжевом фоне расположена эмблема, представляющая собой белый круг с оранжевой серединой, в которой изображена буква «С» белого цвета, под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники, а также надпись «SALAVAT». В средней части стенда указано: «EURO 95 34.10», «EURO 92 31.60», «N-80 28.60», «DT 28.00».

Автозаправочная станция с оператором и торговым павильоном, в котором

осуществляется оплата за топливо. На автозаправочной станции поверх топливно-заправочных колонок расположен козырек. На лицевой стороне козырька АЗС на оранжевом фоне расположена надпись белыми буквами «SALAVAT», а также эмблема, представляющая собой белый круг с оранжевой серединой, в которой изображена буква «С» белого цвета, под кругом три белых треугольника, внутри которых оранжевые треугольники. На боковых сторонах козырька АЗС на белом фоне расположена повторяющаяся надпись оранжевыми буквами «SALAVAT».

На автозаправочной станции расположена топливно-раздаточная колонка, в нижней части которой изображены снежинки на оранжевом фоне.

На фасаде здания и на стекле расположены цены на топливо, копии документов на отпускаемый на данной АЗС бензин, а также паспорта продукции.

Деятельность по реализации топлива на указанной автозаправочной станции осуществляет ООО «ЕвроОпт», что подтверждается сведениями, указанными в нотариальном протоколе осмотра доказательства № 74 АА 3100643 от 29.06.2016, а также договором аренды недвижимого имущества и оборудования № 17/2016 от 01.06.2016. При этом на указанной автозаправочной станции ООО «ЕвроОпт» реализует топливо Общества с ограниченной ответственностью ГК «РЕКОРД» по договору поставки № 19/2015-БМ от 30.10.2015, Общества с ограниченной ответственностью «Райком» по договору поставки нефтепродуктов № P03/31-1 от 31.03.2015, Общества с ограниченной ответственностью «РЕКОРД» по договору поставки № 72/2014-БМ от 19.11.2014, Общества с ограниченной ответственностью «Делик» по договору поставки № 181/1 от 20.01.2016.

Изображения, являющиеся приложениями к протоколу осмотра доказательства № 74 АА 3100643 от 29.06.2016, свидетельствуют об использовании ООО «ЕвроОпт» 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».

Согласно протоколу осмотра доказательств № 74 АА 3216416 от 05 августа 2016 года составленному нотариусом нотариального округа Чебаркульского городского округа Челябинской области на въезде на автозаправочную станцию (Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5, 1830-й км, рядом с дорожным указателем километража «49») по направлению Москва-Челябинск расположен электронный информационный стенд с указанием розничных цен на топливо. Стенд высотой примерно 4 (четыре) метра оранжевого и серого цвета. В верхней трети указанного стенда на оранжевом фоне расположена эмблема, представляющая собой белый круг на оранжевом фоне, в середине которого изображена буква «С» белого

цвета, под кругом три белых треугольника, а также надпись «SALAVAT».

В средней части стенда указано: «EURO 95 34.50», «EURO 92 32.00», «ДТ экто 33.50», «ДТ\_8.00».

На обратной стороне стенда указано «EURO 95 34.50», «EURO 92 32.00» и др. информация.

Автозаправочная станция с оператором и павильоном, в котором осуществляется оплата за топливо. С фронтальной стороны на козырьке АЗС расположена эмблема, представляющая собой белый круг на оранжевом фоне, в середине которого изображена буква «С» белого цвета; под кругом три белых треугольника, а также надпись «SALAVAT».

На автозаправочной станции расположены четыре топливно-заправочные колонки, с расположенными над ними стендами оранжевого цвета с черными снежинками с указанием черным цветом номеров «9280», «9295», «ДТ», «ДТ», находящиеся под козырьком с надписью «SALAVAT», оранжевого цвета на белом фоне с обеих сторон.

Деятельность по реализации топлива на указанной автозаправочной станции осуществляет ООО «ЕвроОпт», что подтверждается сведениями, указанными в нотариальном протоколе осмотра доказательства № 74 АА 3216416 от 05 августа 2016 года, а также договором аренды автозаправочной станции от 29 мая 2016 года между ООО «ЕвроОпт» и гр. <...>, <...>

Изображения, являющиеся приложениями к протоколу осмотра доказательства № 74 АА 3216416 от 05 августа 2016, свидетельствуют об использовании ООО «ЕвроОпт» 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».

У ООО «ЕвроОпт» отсутствует разрешения правообладателей на использование товарных знаков по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178. Указанное обстоятельство подтверждается обращением ООО «Газпром нефтехим Салават» о нарушении его исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам №№ 70218, 402481, данными, содержащимися на официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» в реестре товарных знаков и знаков обслуживания, а также отсутствием в материалах заключенных между и ООО «Газпром нефтехим Салават», ООО «ПАТИМ» (ранее - ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ») договора об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ) или лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ), договора коммерческой концессии (в порядке статьи 1027 ГК РФ).

Использование ООО «ЕвроОпт» обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, правообладателями которых являются ООО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «ПАТИМ» (ранее – 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 ООО «ЕвроОпт», присутствуют все признаки недобросовестной



конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «ЕвроОпт» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности поскольку, не вкладывая материальных ресурсов в разработку собственных обозначений, фактически использует результаты интеллектуальной деятельности, которые были созданы другими хозяйствующими субъектами – ООО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «ПАТИМ» (ранее – ООО «Розничная сеть АЗС САЛАВАТ»), тем самым имеет возможность не вкладывать материальных средств в разработку собственного обозначения.

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 ООО «ЕвроОпт» от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия могут способствовать привлечению потребителей к товарам ООО «ЕвроОпт» и их оттоку от товаров иных лиц.

Действия ООО «ЕвроОпт» по непринятию мер к прекращению и использованию при осуществлении деятельности по розничной реализации моторного топлива на автозаправочных станциях, расположенных по адресам: Челябинская обл., г.Миасс, ул.Хлебзаводская, 2/1; Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5, 1830-й км, рядом с дорожным указателем километража «49» обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, правообладателями которых являются ООО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «ПАТИМ», являются нарушением статьи 14.5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доводы ООО «ЕвроОпт» об отсутствии в действиях общества нарушения антимонопольного законодательства, поскольку им арендовались автозаправочные станции с уже нанесенными на них спорными изображениями, не исключают недобросовестного конкурентного поведения ООО «ЕвроОпт», поскольку имеющимися материалами установлено, что именно ООО «ЕвроОпт», использовало спорные обозначения при введении в гражданский оборот топлива, реализуемого посредством автозаправочных станций, расположенных по адресам:

Челябинская обл., г.Миасс, ул.Хлебзаводская, 2/1;

Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5, 1830-й км, рядом с дорожным указателем километража «49».

Так, согласно приложению к протоколу осмотра доказательства № 74 АА 3100643 от 29.06.2016, составленному нотариусом нотариального округа Миасского городского округа Челябинской области, а именно кассовому чеку от 29.06.2016 ООО «ЕвроОпт» осуществлена реализация товара «Аи-92» (2ТРК) стоимостью 316 рублей. Согласно приложению к протоколу осмотра доказательства № 74 АА 3216416 от 05 августа 2016 года составленному нотариусом нотариального округа Чебаркульского городского округа Челябинской области, а именно кассовому чеку от 03.08.2016 ООО «ЕвроОпт» осуществлена реализация товара, а именно АИ-92-К5 (4 ТРК) стоимостью 320 рублей.

ООО «ЕвроОпт» с гр. <...> и <...> заключило 29 мая 2016 года договор аренды автозаправочной станции (далее – Договор 1), расположенной по адресу: Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5, 1830-й км, рядом с дорожным указателем километража «49», а также договор аренды недвижимого имущества и оборудования № 17/2016 от 01.06.2016 (далее – Договор 2) с ООО «НОВЭМ».

Условия таких договоров содержат только обязанности арендодателя и арендатора, права сторон по договору не определены. При этом одной из обязанностей ООО «ЕвроОпт» (пункт 2.2.4 Договора 2, подпункт «с» пункта 4.2. Договора 1) является: обеспечение сохранности переданного в аренду комплекса АЗС; не проводить реконструкции Автозаправочной станции, переоборудования и других капитальных работ без письменного разрешения арендодателей. Из чего следует, что общество самостоятельно решение о демонтаже таких-либо обозначений, размещенных на автозаправочной станции, принимать не правомочно. Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют документы и иные доказательства, свидетельствующие, что ООО «ЕвроОпт» принимало какие-либо действия к удалению спорных обозначений, например, отсутствует переписка с ООО «НОВЭМ», с гр. <...> и <...>

Из представленных ООО «ЕвроОпт» договоров № 32-Ч от 10 июня 2016 года, № 27-Ч от 12 июня 2016 года, заключенных с ООО «Чебаркульская типография» предметом которых является изготовление макетов и широкомасштабная печать баннеров не усматривается, что они были предназначены для переоформления внешнего вида АЗС и удаления спорных обозначений.

Каких-либо мер по прекращению использования обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178 ООО «ЕвроОпт» не принято, доказательств о принятии мер, а

также о прекращении использования спорных обозначение не представлено (например, актов о демонтаже, фотоматериалов об отсутствии спорных изображений на АЗС и т.д.).

Недобросовестность поведения ООО «ЕвроОпт» выразилась в непринятии им мер по прекращению незаконного использования товарного знака иного хозяйствующего субъекта, что способствует получению им преимуществ в осуществляемой коммерческой деятельности перед иными хозяйствующим субъектами – конкурентами, которые таких действия не совершают.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции коммерческие организации за нарушение антимонопольного законодательства несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ предусмотрено, что 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.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Решение по делу № 32-08/2016, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 04 мая 2017 года, соответственно, срок привлечения ООО «ЕвроОпт» к административной истекает 04 мая 2018 года.

Решение по делу № 32-08/2016 о нарушении антимонопольного законодательства в арбитражном суде не обжаловано, не отменено, срок для обжалования истек, следовательно, указанное решение вступило в силу в день его изготовления в полном объеме.

24.08.2017 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ООО «ЕвроОпт» составлен протокол об административном правонарушении по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

В силу части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и

привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Вина ООО «ЕвроОпт» выразилась в несоблюдении норм действующего законодательства при реализации моторного топлива на автозаправочных станциях, расположенных по адресам: Челябинская обл., г.Миасс, ул.Хлебзаводская, 2/1; Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5, 1830-й км, рядом с дорожным указателем километража «49», а именно в допущении нарушения исключительных прав ООО «Газпром нефтехим Салават» и ООО «ПАТИМ» на зарегистрированные товарные знаки по свидетельствам №№ 70218, 402481, 396178, что привело к ограничению конкуренции и нарушению статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «ЕвроОпт» надлежащему соблюдению требований антимонопольного законодательства, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «ЕвроОпт» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, а именно для соблюдения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, однако ООО «ЕвроОпт» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах ООО «ЕвроОпт» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи [3.5 КоАП](#) РФ при определении размера административного штрафа суммы выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Согласно письму ООО «ЕвроОпт» от 30.11.2017 объем выручки на АЗС по адресу: Челябинская область, г. Миасс, ул. Хлебзаводская, 2/1 в период с 01.06.2016 по 11.08.2016 составил 1 364 484, 10 рублей за период с 01.06.2016 по 11.08.2016; объем выручки на АЗС по адресу: Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5 1830-й км. Рядом с дорожным указателем километраж «49» за период с 29.05.2016 по 27.02.2017 составила 11 741 861, 08 рублей.

Выручка ООО «ЕвроОпт», определяемая в соответствии со статьями 248 и 249 НК РФ (без НДС) по реализации моторного топлива путем совершения недобросовестных конкурентных действий, выразившихся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, составила 13 106 345, 18 рублей.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается

характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Расчет административного штрафа, налагаемого за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, производится на основании Письма ФАС России от 19.01.2012 N ИА/1099 «О Рекомендациях по расчету величины административного штрафа» (вместе с «Методическими рекомендациями по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях») (далее – Методические рекомендации).

1. Рассчитывается максимальный штраф (МаксШ):

Величина максимального штрафа рассчитывается как 3% суммы выручки ООО

$$\text{МаксШ} = 13\,106\,345,18 * 0,03 = 393\,190,35$$

2. Рассчитывается минимальный размер административного штрафа (МинШ):

Величина минимального штрафа рассчитывается как 0,3% от суммы выручки от совершения недобросовестных конкурентных действий путем незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

$$\text{МинШ} = 13\,106\,345,18 * 0,003 = 39\,319,03$$

3. Базовый штраф (БШ) определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половина разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ).

$$\text{БШ} = (393\,190,35 - 39\,319,03) / 2 + 39\,319,03 = 216\,254,69$$

4. Размер обстоятельств, смягчающих (ОС) или отягчающих (ОО) административную ответственность, рассчитывается как одна восьмая разности максимального (МаксШ) и минимального (МинШ) размера административного штрафа.

$$\text{ОО (ОС)} = (393\,190,35 - 39\,319,03) / 8 = 351\,871,32 / 8 = 43\,983,91$$

При производстве по делу № 29-14.33ч.2/2017 об административном

правонарушении ООО «ЕвроОпт» представило письменные пояснения, в которых указало об устранении нарушения, что подтверждается решением суда по делу № А76-31500/2016 по иску ООО «Газпром нефтехим Салават» к ООО «ЕвроОпт» об обязанности ответчика прекратить незаконное использование товарных знаков RU70218 и RU402481 с удалением их обозначения с материалов, которыми сопровождается продажа продукта, в том числе с документации, рекламы, вывесок с автозаправочных комплексов (далее – АЗС), расположенных по адресам: Челябинская область, г. Миасс, ул. Хлебозаводская, 2/1 и Челябинская область, Чебаркульский район, трасса М5 1830-й км, рядом с дорожным указателем километраж «49».

В решении Арбитражного суда Челябинской области по делу № А76-31500/2016 от 26 июля 2017 года указано, что в процессе рассмотрения спора стороны провели осмотр спорных АЗС на предмет использования товарных знаков со стороны ответчика. По итогам осмотра составлены акты от 06.06.2017 и 07.06.2017 (т.2 л.д.67,75, т.3 л.д.8,13), которые представлены и приобщены в заседании. При этом к актам приложены кассовые чеки на приобретение бензина, на которых указано, что продавцом является ООО «Ресурс». Ответчик давал пояснения о том, что прекратил арендовать рассматриваемые АЗС, в связи с чем на сегодняшний момент деятельность на них осуществляет иное лицо. Также ответчик представил письменные объяснения (т.3 л.д. 1-2). В решении суда на листе 7 изложено, что на дату принятия настоящего решения (26 июля 2017 года) ответчик прекратил использование товарных знаков.

Таким образом, в рамках рассмотрения дела № 29-14.33ч.2/2017 об административном правонарушении ООО «ЕвроОпт» представило документы о прекращении нарушения и исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства, выданного ему антимонопольным органом, в связи с чем может быть применено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное пунктом 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; кроме того ООО «ЕвроОпт» предоставляло документы по запросам Челябинского УФАС России, необходимые для составления протокола и рассмотрения дела об административном правонарушении, с учетом чего, может быть применено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное пунктом 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; ООО «ЕвроОпт» впервые привлекается к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства с учетом чего, может быть применено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ.

Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

5. Расчет размера административного штрафа, подлежащего наложению на юридическое лицо за административное правонарушение (ПШ).

Величина штрафа, подлежащего наложению, является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

$$\text{ПШ} = 216254,69 + (43983,91 * 0) - (43983,91 * 3) = 84\,302,96$$

Поскольку размер минимального штрафа, установленный частью 2 статьи [14.33 КоАП РФ](#), составляет 100 000 рублей, а штраф, подлежащий применению, рассчитанный согласно Методике составляет 84302 рублей 96 копейки, следовательно, применению подлежит штраф в размере 100 000 рублей 00 копеек.

С учетом изложенного, ООО «ЕвроОпт» может быть назначено наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать ООО «ЕвроОпт» (ОГРН 1147415002052, ИНН/КПП 7415085068, дата регистрации 03.04.2014, зарегистрировано по адресу: 454008, г. Челябинск, ул. Цинковая, д.8, офис 411/1), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «ЕвроОпт» административное наказание в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111602010016000140 ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16188120100001024910.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа,

свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ, 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.

После уплаты штрафа просим представить в Челябинское УФАС России копию платежного документа (факс (351) 263-18-39; электронная почта: to74@fas.gov.ru).

Настоящее постановление объявлено 30 ноября 2016 года в присутствии представителя ООО «ЕвроОпт» – по доверенности от 01.04.2017.