ИП

<…>

АЗС «Кристалл»

Челябинская область,

Ашинский район,

1579 км

трассы М5 «Москва-Челябинск»

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 15-04/2020

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

12 августа 2020 года г. Челябинск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) из Отдела МВД России по Ашинскому району Челябинской области поступило заявление ПАО АНК «Башнефть» (далее – Заявитель) и материалы КУСП № 5412 от 16.07.2020 по факту использования индивидуальным предпринимателем <…> (ИНН 740500104228), осуществляющей предпринимательскую деятельность на автозаправочной станции АЗС «Кристалл» по адресу: Челябинская область, Ашинский район, автодорога М-5 Челябинск-Москва 1579 км, во внешнем оформлении стелы АЗС на бегущей строке словесного обозначения «БАШНЕФТЬ», сходного с общеизвестным товарным знаком Заявителя «БАШНЕФТЬ» по свидетельству № 131.

Заявитель указывает, что ООО «Башнефть-Розница» является дочерним обществом ПАО АНК «Башнефть» и реализует на рынке Челябинской области нефтепродукты, произведенные на нефтеперерабатывающих заводах ПАО АНК «Башнефть». Реализация нефтепродуктов осуществляется путем розничных продаж через сеть собственных АЗС, а также путем мелкооптовых продаж сторонним контрагентам. 08.06.2020 в ходе проведения проверочных мероприятий, направленных на пресечение недобросовестной конкуренции, работниками ООО «Башнефть-Розница» установлено, что ИП <…> (АЗС «Кристалл») без разрешения правообладателя использует товарный знак ПАО АНК «Башнефть».

В письменных объяснениях ИП <…> указала, что с 23 января 2020 года зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя и занимается торговлей продуктами питания и торговлей нефтепродуктами. Торговлю нефтепродуктами осуществляет только через арендуемые автозаправочные станции, в том числе по адресу: Челябинская область, Ашинский район, 1579 км трассы М5 «Москва-Челябинск», которую арендует у гр. <…> Автозаправочная станция на трассе М5 называется «Кристалл», на ней реализуется топливо бензин марки АИ-92, АИ-95 и ДТ, которое она приобретает в г. Уфе у АНК «Башнефть», на приобретенное топливо у нее имеются все необходимые документы и паспорта качества. В соответствии с действующим техническим регламентом «О

требованиях автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу» на каждой автозаправочной станции в доступных покупателям местам должна быть размещена вся основная информация о реализуемой продукции: наименование и марка, номер партии, соответствие бензина техническому регламенту, список нормативных документов, нормативы результаты испытаний, данные о сертификате или декларации соответствия, паспорт ГСМ, информация о производителе, данные о наличии/отсутствие присадок. Марка реализуемого бензина должна обязательно указываться на топливораздаточных колонках и присутствовать в чеке. Учитывая, что она на АЗС «Кристалл» реализует топливо, произведенное ПАО АНК «Башнефть», она и разместила информацию об этом на информационном стенде АЗС «Кристалл» на бегущей строке, где изображено название АЗС - «Кристалл», марки реализуемого топлива - АИ-95 премиум, ДТ Евро-5 и указан производитель - Башнефть. На товарный знак организации ПАО АНК «Башнефть» она не претендует и незаконно его не использовала, ею только была размещена информация о производителе реализуемого топлива на АЗС «Кристалл» с целью информирования об этом покупателей.

Рассмотрение заявления и материалов позволяет прийти к следующим выводам.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ПАО АНК «Башнефть» зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 39 по Республике Башкортостан 15.10.2002.

Основным видом деятельности является 06.10.1 Добыча нефти.

Дополнительные виды деятельности: 01.13.1 Выращивание овощей,

46.71 Торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами и пр.

На территории Челябинской области ПАО АНК «Башнефть» реализует нефтепродукты, произведенные на его нефтеперерабатывающих заводах посредством ООО «Башнефть-Розница».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Башнефть-Розница» зарегистрировано в Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 39 по Республике Башкортостан 21.05.2003. Учредителем общества является ПАО АНК «Башнефть».

Основным видом деятельности общества является 47.30 Торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах. Дополнительные виды деятельности 46.71.2 Торговля оптовая моторным топливом, включая авиационный бензин.

Согласно выписке из ЕГРИП <…> (ИНН 740500104228) зарегистрирована 23.01.2020 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области.

Основным видом деятельности является 46.71 торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами.

Дополнительные виды деятельности:

45.20 Техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств,

47.11 Торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах и пр.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара 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 названной статьи хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

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

В силу указанных положений ПАО АНК «Башнефть», ООО «Башнефть-Розница» и ИП <…> являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (рынок реализации нефтепродуктов) в пределах одних географических границ (Челябинская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

ПАО АНК «Башнефть» является правообладателем общеизвестного словесного товарного знака «БАШНЕФТЬ» по свидетельству № 131 по классу МКТУ:

04 - нефть.

37 - добыча нефти.

Согласно акту от 08.06.2020, составленному специалистами ООО «Башнефть-Розница» и фотоматериалам, ссылки на которые содержатся в акте, по адресу: Челябинская область, Ашинский район, автодорога М-5 Челябинск-Москва 1579 км, расположена АЗС «Кристалл», где размещена стела, которая содержит изображение кристалла. Ниже размещено электронное табло с бегущей строкой, на которой присутствует слово: «БАШНЕФТЬ», сходное с общеизвестным товарным знаком ПАО АНК «Башнефть» «БАШНЕФТЬ» по свидетельству № 131. Под табло присутствуют сведения о марках топлива и его стоимости.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это 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.

Для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех признаков, установленных пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

совершение действий хозяйствующим субъектом;

направленность на получение преимущества в предпринимательской деятельности;

противоречие положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

причинение и способность причинения убытков другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанесение ущерба его деловой репутации.

Согласно статье 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» 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 со статьей 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении:

1) качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;

2) количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;

3) места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя;

4) условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара.

В письме ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета» подчеркивается, что перечень обстоятельств, относительно которых потребитель может быть введен в заблуждение, является открытым.

Как разъясняется в п. 9.2 письма ФАС России от 24 декабря 2015 г. № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета», введение в заблуждение является следствием распространения не негативной информации, как в дискредитации, а позитивной, и ее содержание касается деятельности самого распространителя и (или) его товара. Распространяемая информация для признания действий актом недобросовестной конкуренции должна не соответствовать действительности.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66643/18 «По вопросу о разграничении применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции» указало, что в соответствии с позицией ВАС РФ, изложенной в Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» использование товарного знака товара, правомерно введенного в гражданский оборот, возможно и другими лицами в рекламе своей торговой деятельности по реализации данного товара. В то же время отсутствие разрешения правообладателя на использование товарного знака, индивидуализирующего товар, само по себе не влечет признания недостоверной рекламы услуг, оказываемых в отношении этого товара, если потребитель воспринимает такую рекламу как рекламу независимого услугодателя.

В силу требований статьи 1484 ГК РФ к действиям по осуществлению исключительного права на товарный знак относится в том числе размещение товарного знака в месте продажи, в предложениях о продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе.

С учетом данной правовой позиции ВАС РФ размещение товарного знака в месте продажи товара при условии, что он правомерно введен в гражданский оборот, не образует нарушения прав на средство индивидуализации, поскольку направлено на информирование потребителей об ассортименте товаров соответствующего продавца, что может быть наиболее емко и коротко сделано путем указания на индивидуализирующее марку обозначение.

Использование товарного знака может содержать признаки нарушения пункта 3 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции», например, в случае, если в результате такого использования у конечных потребителей может создаться впечатление, что

организация-продавец является официальным дистрибьютором продукции, в то время как это не соответствует действительности.

ИП <…> представила документы на реализуемую на АЗС «Кристалл» продукцию, а именно: паспорт <...> на топливо дизельное, № 4717 на бензин автомобильный, где изготовителем продукции указано ПАО АНК «Башнефть-УНПЗ».

Таким образом, ИП <…> подтвердила, что правомерно вводит в гражданский оборот нефтепродукты ПАО АНК «Башнефть».

С учетом изложенного, Челябинское УФАС России не может прийти к выводу о наличии признаков нарушения статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях ИП <…>.

В данном случае, усматриваются признаки нарушения пункта 3 статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку использование слова «БАШНЕФТЬ» в бегущей строке на электронном табло стелы АЗС «Кристалл» может создать впечатление, что ИП <…> является официальным дилером ПАО АНК «Башнефть», что не соответствует действительности.

Так, наименование АЗС, на которой ИП <…> осуществляет свою деятельность - «Кристалл». Вместе с тем, стела, установленная на территории АЗС, не содержит данное наименование - «Кристалл», а лишь изображение кристалла. При этом крупным размером шрифта бегущей строкой указаны сведения «БАШНЕФТЬ». В связи с этим, информация, присутствующая на стеле АЗС, вводит потребителей в заблуждение относительно лица, посредством которого ПАО АНК «Башнефть» реализует нефтепродукты на территории Челябинской области, которым фактически является не АЗС «Кристалл» в лице ИП <…> , а другое лицо, а именно ООО «Башнефть-Розница».

В действиях ИП <…> по использованию слова «БАШНЕФТЬ» в бегущей строке на электронном табло стелы АЗС «Кристалл» по адресу: Челябинская область, Ашинский район, 1579 км трассы М5 «Москва-Челябинск, содержатся все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ИП <…> направлены на получение преимуществ, которые обеспечивают ей возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий.

2. Такие действия ИП <…> противоречат требованиям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Распространение сведений «БАШНЕФТЬ» на электронном табло стелы АЗС «Кристалл» способно ввести потребителей в заблуждение относительно лица, посредством которого ПАО АНК «Башнефть» реализует нефтепродукты на территории Челябинской области и привести к неполучению доходов официального представителя данного товара ООО «Башнефть-Розница» в виде упущенной выгоды.

Распространение ИП <…> сведений «БАШНЕФТЬ» в бегущей строке на электронном табло стелы АЗС «Кристалл» по адресу: Челябинская область, Ашинский район,

1579 км трассы М5 «Москва-Челябинск», содержит признаки нарушения пункта 3 статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции».

Сведений о том, что ИП <…> прекратила распространять указанные сведения «БАШНЕФТЬ» в заявлении ПАО АНК «Башнефть» либо в материалах КУСП № 5412 от 16.07.2020 не содержится (фотоматериалы стелы с электронным табло и бегущей строкой и т.п.), у Челябинского УФАС России отсутствуют.

В связи с наличием в действиях ИП <…> признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» **предупреждает ИП <…>** о необходимости прекращения указанных действий путем удаления сведений «БАШНЕФТЬ» с электронного табло стелы АЗС «Кристалл» по адресу: Челябинская область, Ашинский район, 1579 км трассы М5 «Москва-Челябинск» в срок до 10 сентября 2020 года, но не позднее 10 рабочих дней со дня получения настоящего предупреждения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением фотоматериалов стелы без обозначения «БАШНЕФТЬ»).

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Вр.и.о. руководителя <…>