ОПРЕДЕЛЕНИЕ
о назначении дела № 06-ФАС22-НК/05-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«30» мая 2018 года г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководитель управления П <…>, на основании Приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от 30.05.2018г. № ____ о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении ИП Баклыковым <…> (ОГРНИП 31422040800102, адрес: 659300, Алтайский край, г.Бийск, <…>) и В<…>. (адрес: 659415, Алтайский край, Зональный район, <…>) ч.2 ст.14.6 и ч.1 ст.14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

В управлении Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрении находится заявление ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» (вх. №182111 от 01.03.2018г.) о признаках нарушения ИП Баклыковым <…> ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем использования сходных до степени смешения обозначений с товарными знаками (знаками обслуживания) ОАО «НК «Роснефть».
Антимонопольным органом в результате рассмотрения поступившего заявления установлены следующие обстоятельства.
Согласно п.9 ст.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.
Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:
• наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
• наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
• направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
• противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
• наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий.
Антимонопольным органом установлено, что ИП Баклыков<…>, В<…> и ПАО «НК «Роснефть» - «Алтайнефтепродукт» являются конкурентами, так как осуществляют деятельность на одном хозяйственном рынке - рынке розничной реализации

моторного топлива на территории Алтайского края.
Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.
Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции».
Из заявления ПАО «НК «Роснефть» - «Алтайнефтепродукт» следует, что заявитель в соответствии с лицензионным договором № 0002211/1257Д от 22.04.2011г., заключенным между ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» использует в своей деятельности товарные знаки (знаки обслуживания) ПАО «НК «Роснефть»:
-товарный знак № 335189 – с приоритетом от 07.07.2006г. для обозначения товаров и услуг 04, 09, 35, 37, 39 и 42 классов МКТУ;
- товарный знак № 388106 – с приоритетом от 17.07.2008г. для обозначения товаров и услуг 01, 04, 16, 29, 30, 32, 34, 35 и 43 классов МКТУ;
- товарный знак № 391296 - с приоритетом от 17.07.2008г. для обозначения товаров и услуг 01, 04, 16, 34, 35, 37 и 43 классов МКТУ;
- товарный знак № 424670 - с приоритетом от 02.12.2009г. для обозначения товаров и услуг 37 класса МКТУ;
- товарный знак № 626542 – с приоритетом от 12.08.2016г. для обозначения товаров и услуг 04, 09, 16, 21, 29, 30, 31, 32, 34, 35,36, 37, 38, 43 классов МКТУ.
Указанные товарные знаки ПАО «НК Роснефть» размещаются на автозаправочных комплексах и дочерних организациях –ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» длительное время и поэтому ассоциируются у потребителя нефтепродукта непосредственно с конкретным участником товарного оборота, а именно НК «Роснефть» и его товарами, услугами. По мнению заявителя, незаконное использование ИП Баклыковым <…>данных товарных знаков и сходных до степени смешения обозначений осуществляется с целью привлечения к АЗС «Роснефтепродукт» покупателей ПАО «НК «Роснефть» и ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт».
Из документов и материалов, представленных в адрес антимонопольного органа ИП Баклыковым <…>(вхд. №185122 от 03.05.2018г.), следует, что ИП Баклыков осуществляет деятельность на АЗС расположенных по адресу:
-г.Бийск, пос. Сорокино, ул. Гайдара, 71 (на основании договора аренды АЗС, заключенного между ИП Васнёвым <…> и ИП Баклыковым<…>, от 08.04.2015г.);
- Зональный район, п.Мирный, ул. Магистральная, 1а и Зональный район, с.Зональное, ул. Привокзальная, 1а (на основании договора аренды АЗС, заключенного между ИП Васнёвым<…> и ИП Баклыковым<…>, от 26.10.2016г.).
Согласно пояснениям ИП Баклыкова <…> (вхд. №181522 от 03.05.2018г.) правообладателем товарных знаков, использованных на указанных АЗС, является В<…>:
- товарный знак №508414 - с приоритетом от 21.01.20013г. для обозначения товаров и услуг 04 класса МКТУ;
- товарный знак №485203 – с приоритетом от 19.04.2012г. для обозначения товаров и услуг 04, 06 классов МКТУ;
- товарный знак №492623 - с приоритетом от 02.08.2011г. для обозначения товаров и услуг 04,06 классов МКТУ;
- товарный знак №492550 - с приоритетом от 16.01.2012г. для обозначения товаров и услуг 04,06 классов МКТУ.
В целях объективного и всестороннего рассмотрения материалов заявления

Алтайским краевым УФАС России был направлен запрос в Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС) (исх.№1800/7 от 13.04.2018г.) о наличии или отсутствии сходства до степени смешения между зарегистрированными товарными знаками по свидетельствам №335189, №388106, №391296, №424670, №626542 обозначениями, используемыми ИП Баклыковым <…> в оформлении автозаправочных станций.
На исследование были представлены фотографии, содержащие изображения строений автозаправочной станции (далее-АЗС), на которых идентифицируются:
- обозначение, включающее расположенные на желтом фоне словестный элемент «РОСНЕФТЕПРОДУКТ» и изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного, оранжевого цвета, а также стилизованных изображений трех ромашек (далее - обозначение 1);
- обозначение, включающее изобразительные элементы в виде криволинейных полос переменной ширины красного и оранжевого цвета, незавершенного овала светло-зеленого цвета, а также расположенных на их фоне стилизованных изображений трех ромашек (далее – обозначение 2);
- обозначение, включающее изобразительные элементы в виде расположенных на желтом фоне криволинейных полос переменной ширины красного, оранжевого цвета и стилизованных изображений трех ромашек (далее – обозначение 3);
- обозначение, включающее расположенные на желтом фоне словестный элемент «РОСНЕФТЕПРОДУКТ» и стилизованное изображение факела, сформированное полосами красного, оранжевого, черного цвета, расположенное слева/ над словесным элементом (далее - обозначение 4);
- обозначение, включающее стилизованное изображение факела, сформированное полосами красного, оранжевого, черного цвета на белом фоне фигурной рамки (далее – обозначение 5);
Обозначение, включающее расположенный на желтом фоне словестный элемент «РОМАШКА», буква «О» которого выполнена в виде стилизованной ромашки белого и оранжевого цвета (далее – обозначение 6);
- обозначение, включающее расположенные на желтом фоне словестный элемент «МИНИ-МАРКЕТ» (далее – обозначение 7).
В результате проведенного исследования представленных обозначений ФИПС установил, что:
а) обозначения 1-3 являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельству №335189 и/или свидетельству №391296, поскольку ассоциируется с ними в целом;
- с товарным знаком по свидетельству №391296 – в силу сходства изобразительных элементов (криволинейных полос) и их сходного цветового сочетания;
б) обозначение 4 является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельству №335189, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и графического сходства словестных элементов «РОСНЕФТЕПРОДУКТ» и «РОСНЕФТЬ».
Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.
При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам

настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.
Индивидуализировать продукцию могут как конкретные обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товара за товар конкурента.
В соответствии с ч.2 ст.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 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.
На основании изложенного, антимонопольным органом установлено, что АЗС «РОСНЕФТЕПРОДУКТ», арендуемые ИП Баклыковым <…> у ИП Васнёва <…>, и АЗС «РОСНЕФТЬ» ПАО «НК «Роснефть» - «Алтайнефтепродукт» оформлены в едином стиле: желтого цвета, где присутствуют полукруги красного, оранжевого, зеленого цветов; изображение ромашки / подсолнуха, стилизованное графическое изображение имитирующее факел, выполненный в черном, желтом цветах и черном, красном, оранжевом цветах, а также расположенный на желтом фоне словестный элемент «РОСНЕФТЕПРОДУКТ» и «РОСНЕФТЬ, что может вызвать смешение товаров двух производителей, поскольку потребителя на фоне визуального восприятия идентифицирует товар как принадлежащий определенному продавцу.
Данная форма недобросовестной конкуренции имеет целью привлечение потребительского спроса к АЗС, деятельность на которой осуществляет ИП Баклыков <…>, путем использования АЗС, оформленных до степени смешения с известной потребителю АЗС «РОСНЕФТЬ», что противоречит требованиям ч.2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».
Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде отсутствия затрат на поиск клиентов и продвижение компании, противоречат обычаям делового оборота, а также могут причинить убытки конкуренту - заявителю, в виде оттока клиентов либо нанести вред его деловой репутации.
В соответствии с ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О рекламе» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).
В соответствии с лицензионным договором № 0002211/1257Д, заключенным между ОАО «НК «Роснефть» и ОАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт», ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» использует в своей деятельности товарные знаки (знаки обслуживания) ПАО «НК «Роснефть» с 22.04. 2011г.
Согласно документам и материалам, представленным в антимонопольный орган (вхд. №182111 от 01.03.2018г.), ПАО «НК «Роснефть» приобрело приоритет на:

-товарный знак № 335189 с 07.07.2006г.;
- товарный знак № 388106 с 17.07.2008г.;
- товарный знак № 391296 с 17.07.2008г.;
- товарный знак № 424670 с 02.12.2009г.;
- товарный знак № 626542 с 12.08.2016г..
Согласно документам и материалам, представленным в антимонопольный орган (вхд. №184587 от 20.04.2018г.), В<…>. приобрел приоритет на:
- товарный знак №508414 с 21.01.20013г.;
- товарный знак №485203 с 19.04.2012г.;
- товарный знак №492623 с 02.08.2011г.;
- товарный знак №492550 с 16.01.2012г.
Исходя из изложенного, В<…> на момент подачи заявки на регистрацию товарных знаков №508414, №485203, №492623 и №492550, а ИП Баклыков <…>на момент заключения договоров аренды на рассматриваемые АЗС и осуществления на них деятельности по розничной реализации моторного топлива, знали или должны были знать о том, что третьи лица, а именно ПАО «НК «Роснефть» и ПАО «НК «Роснефть» - «Алтайнефтепродукт», используют соответствующие товарные знаки для индивидуализации своих АЗС, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.
Таким образом, В<…>, приобретая исключительное право на товарные знаки №508414, №485203, №492623 и №492550 и используя их для оформления АЗС , а ИП Баклыков <…> арендуя рассматриваемые АЗС «РОСНЕФТЕПРОДУКТ» и осуществляя на них деятельности по розничной реализации моторного топлива, имели намерение воспользоваться узнаваемостью АЗС «РОСНЕФТЬ», получить преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности в виде отсутствия затрат на поиск клиентов и продвижение компании, что противоречит требованиям ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О рекламе».
Сведения о наличии убытков у конкурентов или вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий в антимонопольном органе отсутствуют, следовательно, такой вред и убытки являются потенциальными.
На основании изложенного, в действиях ИП Баклыкова <…> и В<…> содержатся признаки нарушения ч. 2 ст. 14.6 и ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».
Руководствуясь ч. 8 ст.39.1, ч.ч.13, 14 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
ОПРЕДЕЛИЛ:
1. Назначить дело № 06 -ФАС22-НК/05-18 к рассмотрению на «17» июля 2018 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Барнаул, пр.Ленина,81, 1 этаж.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06 -ФАС22-НК/05-18 в качестве:
- ответчиков – ИП Баклыкова <…> (ОГРНИП 31422040800102, адрес: 659300, Алтайский край, г.Бийск, ул. Радищева, 14-24) и гр. В<…> (адрес: 659415, Алтайский край, Зональный район, п.Мирный, ул. Демина, д.18);
- заявителя – ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» (адрес: 656056, г.Барнаул, ул. Ползунова, д.22).
3. ИП Баклыкову <…> представить в срок до «29» июня 2018 года в Алтайское краевое УФАС России копии следующих документов и материалов:
- прейскурант цен на топливо по состоянию на май 2018г;
- отзыв на определение.
4. В<…> представить в срок до «29» июня 2018 года в Алтайское краевое УФАС России отзыв на определение.

5. ПАО «НК «Роснефть» - Алтайнефтепродукт» представить в срок до «29» июня 2018 года в Алтайское краевое УФАС России копии следующих документов и материалов:
- сведения о времени начала использования на АЗС «РОСНЕФТЬ» рассматриваемых товарных знаков, с приложением подтверждающих документов, например, договор на разработку макетов и т.д.;
- документально подтвержденную информацию о наличии и количестве АЗС ПАО «НК «Роснефть»- Алтайнефтупродукт» на территории Бийского и Зонального районов Алтайского края;
- прейскурант цен на топливо по состоянию на май 2018г;
-иные документы и материалы, имеющие отношение к рассматриваемому вопросу.
Копии документов и материалов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с описью вложений.
Обращаю Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а также представление заведомо недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.
Явка ответчиков по делу и заявителя или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии П<…>