

## РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена «26» ноября 2010 года

В полном объеме решение изготовлено «2» декабря 2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии Л.Н. Галичиной, заместителя руководителя-начальника

отдела контроля за рекламой

и недобросовестной конкуренцией управления;

Членов Комиссии: А.П. Пивоваровой, главного специалиста-

эксперта отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

Е.Ю. Скобиной, специалиста-

эксперта отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

рассмотрев дело № 16-2010 по признакам нарушения ЗАО «Старый Соболь и К» (г. Челябинск, ул. Валдайская, д. 17), ООО «Топливаная Компания «Меридиан» (г. Челябинск, ул. Валдайская, 17) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 27 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие представителя ЗАО «Старый Соболь и К», ООО «Топливаная Компания «Меридиан», извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела;

в присутствии представителя ОАО «Газпром нефть» <...>;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области обратилось ОАО «Газпром нефть» (далее также — Заявитель) с заявлением о недобросовестных конкурентных действиях ЗАО «Старый Соболь и К», связанных с незаконным использованием товарного знака Заявителя при реализации ЗАО «Старый Соболь и К» нефтепродуктов на территории Челябинской области.

Заявитель указывает, что на стенах и конструктивных элементах автозаправочных станций (далее - АЗС), принадлежащих ЗАО «Старый Соболь и К», размещен товарный знак, включающий графическое изображение и словесный элемент «Сибнефть», правообладателем которого, является Заявитель. При этом, Заявитель не передавал ЗАО «Старый Соболь и К» прав на использование своего товарного знака.

Заявитель считает, что незаконное использование результатов его интеллектуальной деятельности является актом недобросовестной конкуренции, способным причинить убытки ОАО «Газпром нефть».

В подтверждение использования товарного знака Заявителем представлены фотографии АЗС по адресам: г. Челябинск, Сосновский р-н, 26,2 км. автодороги «Челябинск-Екатеринбург»; г. Челябинск, Сосновский р-н, левая сторона на 45,8 км. автодороги обход Челябинска юго-восточнее д. Ключи; г. Челябинск, Сосновский р-н, правая сторона на 45,8 км. автодороги обход Челябинска

юго-восточнее д. Ключи; г. Челябинск, Копейское шоссе; г. Челябинск, Калининский р-н, ул. Героев Танкограда; г. Челябинск, Калининский р-н, ул. Кожзаводская; г. Челябинск, Ленинский район, автодорога Меридиан.

В качестве подтверждения принадлежности указанных АЗС именно ЗАО «Старый Соболь и К» Заявителем представлены выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

По мнению ЗАО «Старый Соболь и К», изложенному в письменных объяснениях, ЗАО «Старый Соболь и К» не совершало действий, связанных с незаконным использованием товарного знака правообладателя ОАО «Газпром нефть». ЗАО «Старый Соболь и К» передало принадлежащие ему АЗС в аренду. В связи с этим, ЗАО «Старый Соболь и К» не осуществляет реализацию нефтепродуктов. Относительно присутствия на указанных АЗС товарного знака Заявителя, ЗАО «Старый Соболь и К» пояснило, что словесное обозначение «Сибнефть» не является охраняемым элементом товарного знака, в связи с чем, может свободно использоваться иными лицами, помимо Заявителя.

23 августа 2010 года по факту, изложенному в заявлении, Челябинским УФАС России возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «Старый Соболь и К».

На заседаниях Комиссии представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении.

Представитель ЗАО «Старый Соболь и К» возражал против доводов Заявителя, считает, что ЗАО «Старый Соболь и К» не является конкурентом Заявителю, поскольку не осуществляет деятельность по реализации нефтепродуктов на АЗС, на которых присутствовало изображение товарного знака Заявителя. При этом, представитель указал, что лицом, осуществляющим такую деятельность является ООО «Топливная Компания «Меридиан» как арендатор указанных АЗС.

В подтверждение передачи АЗС в аренду ЗАО «Старый Соболь и К» представлен договор, заключенный 1 апреля 2008 года с ООО Топливная Компания «Меридиан».

Определением от 29 сентября 2010 года по настоящему делу в качестве Ответчика привлечено ООО «Топливная Компания «Меридиан».

На заседании Комиссии представитель ООО «Топливная Компания «Меридиан» и ЗАО «Старый Соболь и К» (в одном лице) пояснил, что ООО «Топливная Компания «Меридиан» осуществляет реализацию нефтепродуктов, в том числе на АЗС, на которых присутствовало изображение товарного знака Заявителя. В настоящее время АЗС оформлены без использования товарного знака. Использование товарного знака произошло в связи с тем, что ЗАО «Старый Соболь и К» получило сведения из Роспатента относительно отсутствия правовой охраны обозначения, используемого ООО «Топливная Компания «Меридиан». Получив данные сведения, ЗАО «Старый Соболь и К» предположило, что использование такого обозначения возможно. В дальнейшем, после того, как Заявитель сообщил, что является правообладателем обозначения, используемого ООО «Топливная Компания «Меридиан», такое обозначение было удалено с конструктивных элементов АЗС. Представитель указал на отсутствие прямого умысла на незаконное использование товарного знака.

Изучив материалы дела, заслушав мнение представителей ОАО «Газпром нефть», ООО «Топливная Компания «Меридиан» и ЗАО «Старый Соболь и К», Комиссия пришла к следующим выводам.

Заявитель зарегистрирован 06.10.1995 Инспекцией Министерства по налогам и сборам России по Любинскому району Омской области и осуществляет деятельность по розничной реализации нефтепродуктов на территории Челябинской области. До 01.01.2006 Заявитель осуществлял деятельность под наименованием ОАО «Сибнефть».

ЗАО «Старый Соболь и К» зарегистрировано 02.12.2002 Инспекцией Министерства по налогам и сборам России по Ленинскому району г. Челябинска. Основным видом его деятельности согласно выписки из ЕГРЮЛ является, в том числе оптовая торговля жидким и газообразным топливом, розничная торговля моторным топливом.

ООО «Топливная Компания «Меридиан» зарегистрировано 17.07.2007 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Калининскому району г. Челябинска. Согласно выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Топливная Компания «Меридиан» является розничная реализация моторным топливом.

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 - 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 4,5,7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ОАО «Газпром нефть» и ООО «Топливная Компания «Меридиан» признаются конкурентами, поскольку являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке (розничная реализация моторным топливом) в пределах одних географических границ (Челябинская область: г. Челябинск, г. Копейск, Сосновский р-н), реализуемая ими продукция является взаимозаменяемой, так как может быть сравнима по функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам, таким образом, что приобретатель заменял или готов был заменить продукцию одного из указанных лиц на продукцию другого.

ЗАО «Старый Соболев и К» нельзя признать конкурентом указанным лицам, поскольку материалами дела установлено, что ЗАО «Старый Соболев и К» не осуществляет реализацию моторного топлива на территории Челябинской области. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

На имя Заявителя по 4 классу МКТУ (нефть, в том числе переработанная) зарегистрирован товарный знак, № 180561 (дата приоритета 12.10.1999, срок действия до 30.06.2019), включающий графическое изображение, являющегося охраняемым элементом, а также словесное обозначение «Сибнефть» - неохраняемый элемент.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно части 3 названной статьи 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 возникнет вероятность смешения.

В силу положения части 1 статьи 1484 ГК РФ Заявителю принадлежит исключительное право на товарный знак № 180561.

Заявитель использует данный товарный знак при оформлении принадлежащих ему АЗС. При этом, заявитель не передавал прав на его использование иным лицам, в том числе ЗАО «Старый Соболев и К», ООО «Топливная Компания «Меридиан».

Вместе с тем, на стелах и конструктивных элементах АЗС, принадлежащих ЗАО «Старый Соболь и К», использовалось графическое и словесное обозначение товарного знака, правообладателем которого является ОАО «Газпром нефть».

Материалами дела установлено, использование товарного знака при оформлении АЗС по следующим адресам:

Челябинская область, Сосновский р-н, 26,2 км. Автодороги «Челябинск-Екатеринбург», южная сторона. (фотоотчет от 15 сентября 2010 года);

Челябинская область, Сосновский р-н, левая сторона н 45, 8 км автодороги «Обход Челябинска» юго-восточнее д. Ключи (фотоотчет от 15 сентября 2010 года);

Челябинская область, Сосновский р-н, правая сторона н 45, 8 км автодороги «Обход Челябинска» юго-восточнее д. Ключи (фотоотчет от 15 сентября 2010 года);

Челябинская область, г. Челябинск, Ленинский р-н, автодорога Меридиан (фотоотчет от 15 сентября 2010 года);

Челябинская область, г. Челябинск, Калининский р-н, ул. Кожзаводская (фотоотчет от 15 сентября 2010 года);

Челябинская область, г. Челябинск, ленинский р-н, ш. Копейское (фотоотчет от 15 сентября 2010 года);

Челябинская область, г. Челябинск, Калининский р-н, ул. Г. Танкограда (фотоотчет от 15 сентября 2010 года).

В соответствии с договором аренды имущественных комплексов АЗС, заключенным 1 апреля 2008 года между ЗАО «Старый Соболь и К» и ООО «Топливная Компания «Меридиан», ЗАО «Старый Соболь и К» передало в аренду ООО «Топливная Компания «Меридиан» 16 АЗС, в число которых входят, в том числе перечисленные АЗС.

Пунктом 2.2 данного договора предусмотрена обязанность ООО «Топливная Компания «Меридиан» использовать переданные ему АЗС по прямому назначению.

Таким образом, с 1 апреля 2008 года всю деятельность, связанную с розничной реализацией моторного топлива на данных АЗС осуществляло ООО «Топливная Компания «Меридиан». Факт осуществления такой деятельности также подтверждается представленными в материалы настоящего дела кассовыми чеками, подтверждающими куплю-продажу автомобильного бензина на АЗС.

С учетом, изложенного, Комиссия не усматривает в действиях ЗАО «Старый Соболь и К» нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции, поскольку фактически деятельность по розничной реализации нефтепродуктов, на принадлежащих ему АЗС, осуществляло ООО «Топливная Компания «Меридиан», соответственно, ЗАО «Старый Соболь и К» не могло извлекать прибыль от незаконного использования товарного знака Заявителя.

В свою очередь, ООО «Топливная Компания «Меридиан», используя в своей деятельности товарный знак Заявителя, получало достигнутые со стороны правообладателя преимущества при оказании услуг населению по реализации нефтепродуктов. В результате данных действий ООО «Топливная Компания «Меридиан» извлекает прибыль при розничной реализации потребителям бензина с АЗС, вводя их в заблуждение относительно правообладателя товарного знака, вызывая ассоциации в сознании потребителей о правообладателе товарного знака лицом, реализующим им бензин с таких АЗС.

Подобные действия со стороны ООО «Топливная Компания «Меридиан» позволяют ему без существенных затрат по изготовлению собственного изображения товарного знака или логотипа и продвижению товара на рынок соответствующих услуг, фактически осуществлять продвижение товара 4 класса МКТУ на определенном рынке, создавая себе таким образом незаконное (без

заключения договора, без осуществления платы за использование обозначения товарного знака) преимущество в предпринимательской деятельности перед другими конкурентами, осуществляющими продажу товара 4 класса МКТУ с использованием товарного знака на законных основаниях, либо воздерживающимися от его незаконного использования.

Довод представителя ООО «Топливная Компания «Меридиан» относительно правомерности использования товарного знака Заявителя при оформлении АЗС, поскольку обозначение «Сибнефть» не является охраняемым элементом, Комиссией отклонен в связи со следующим.

Материалами дела установлено, что на арендуемых ООО «Топливная Компания «Меридиан» АЗС использовался как неохраняемый элемент товарного знака правообладателя ОАО «Газпром нефть» - словесное обозначение «Сибнефть», так и графическое изображение, являющееся охраняемым элементом по товарному знаку Заявителя. В связи с чем, использование ООО «Топливная Компания «Меридиан» части товарного знака - графического обозначения, также является неправомерным.

Комиссией также не принят во внимание довод ООО «Топливная Компания «Меридиан» относительно отсутствия в его действиях прямого умысла на использование обозначения по товарному знаку в виду получения 27 июля 2009 года им сведений из Роспатента об отсутствии правовой охраны у такого обозначения.

10 ноября 2009 года Заявителем было направлено в адрес ЗАО «Старый соболь и К» уведомление, в котором Заявитель ставил в известность ЗАО «Старый соболь и К», что используемое на его АЗС графическое обозначение является охраняемым элементом товарного знака, принадлежащего ОАО «Газпром нефть». Заявитель предложил в добровольном порядке демонтировать такое обозначение с АЗС в целях устранения нарушения прав ОАО «Газпром нефть» на интеллектуальную собственность.

Факт отправки данного уведомления и его получения ЗАО «Старый соболь и К» подтверждается почтовым уведомлением.

Однако несмотря на уведомление ОАО «Газпром нефть» о незаконном размещении на АЗС, принадлежащих ЗАО «Старый соболь и К», товарного знака ОАО «Газпром нефть», нарушение прав Заявителя на интеллектуальную собственность продолжалось вплоть до рассмотрения настоящего дела. Об этом свидетельствуют фотографии АЗС ЗАО «Старый соболь и К», на которых присутствует изображение товарного знака ОАО «Газпром нефть», сделанные Заявителем в сентябре 2010 года.

ЗАО «Старый соболь и К» представило доказательства устранения изображения товарного знака правообладателя ОАО «Газпром нефть» лишь 18 ноября 2010 года, то есть незаконное использование продолжалось длительный период с 2009 года по 2010 год.

Комиссия приходит к выводу об осведомленности относительно нарушения исключительных прав Заявителя не только самим ЗАО «Старый соболь и К», получившим уведомление Заявителя, но и осуществляющим непосредственно незаконное использование товарного знака, но и ООО «Топливная Компания «Меридиан», реализующего автомобильный бензин на АЗС, на которых присутствует изображение товарного знака, по следующим основаниям.

В силу части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков:

хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе) либо в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества) (пункт 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции»);

хозяйственные общества, в которых одно и то же физическое лицо или одно и то же юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа (пункт 4 статьи 9 Федерального

закона «О защите конкуренции»);

хозяйственное общество (товарищество) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу) обязательные для исполнения указания (пункт 5 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции»);

лица, каждое из которых по какому-либо указанному в пунктах 1 - 13 настоящей части основанию входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в одну группу по какому-либо указанному в пунктах 1 - 13 настоящей части основанию (пункт 14 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции»);

хозяйственное общество (товарищество), физические и (или) юридические лица, которые по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 14 настоящей части признаков входят в одну группу лиц, если такие лица в силу своего совместного участия в этом хозяйственном обществе (товариществе) или в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, имеют более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества) (пункт 15 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Учредителем ЗАО «Старый соболь и К» и ООО «Топливная Компания «Меридиан» является <...> со 100 % долей уставного капитала в ООО «Топливная Компания «Меридиан» и 84 % - в ЗАО «Старый соболь и К». Исполнительным органом в обеих организациях была выбрана <...>

В силу положений пунктов 1, 4, 5, 14, 15 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции» <...>, <...>, ЗАО «Старый соболь и К», ООО «Топливная Компания «Меридиан» признаются группой лиц.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что направленная Заявителем в адрес ЗАО «Старый соболь и К» информация о незаконном использовании товарного знака на его АЗС была известна, в том числе и ООО «Топливная Компания «Меридиан».

Несмотря на данные обстоятельства ООО «Топливная Компания «Меридиан» продолжила реализацию автомобильного бензина с использованием товарного знака правообладателя ООО «Газпром нефть».

Данный факт Комиссия расценивает как целенаправленные действия ООО «Топливная Компания «Меридиан» на незаконное использование чужих результатов интеллектуальной деятельности в целях получения преимуществ от такого использования, а также избежания затрат на самостоятельную разработку собственного бренда.

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 пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В действиях ООО «Топливная Компания «Меридиан» по введению в оборот товара, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности ООО «Газпром нефть» (товарного знака № 180561) присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. В результате действий ООО «Топливная Компания «Меридиан» получило преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, поскольку фактически использовало результаты предпринимательской деятельности, которые были созданы другим хозяйствующим субъектом — ОАО «Газпром нефть».

2. Действия ООО «Топливная Компания «Меридиан» противоречат действующему

законодательству, а именно: статье 1484 ГК РФ, а также обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Воспользовавшись исключительными правами на чужое средство индивиду-

ализации продукции ООО «Топливная Компания «Меридиан» могло воздействовать на потребителей, в результате чего способствовало перераспределению спроса: оттоку потребителей от ОАО «Газпром нефть» и их привлечению к ООО «Топливная Компания «Меридиан». Данное обстоятельство свидетельствует о возможности наступления убытков у конкурента в виде снижения размера получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «Топливная Компания «Меридиан» от указанных действий (упущенная выгода).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Топливная Компания «Меридиан», выразившихся в незаконном использовании при реализации товара (нефтепродуктов) на территории Челябинской области результатов интеллектуальной деятельности ОАО «Газпром нефть» (товарного знака № 180561), нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Прекратить в отношении ООО «Топливная Компания «Меридиан» дело № 16-2010 в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Прекратить в отношении ЗАО «Старый соболь и К» дело № 16-2010 в

связи с отсутствием в его действиях нарушения антимонопольного законодательства: пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

4. В связи с устранением нарушения антимонопольного законодательства предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Топливная Компания «Меридиан» не выдавать.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Топливная Компания «Меридиан».

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

Председатель Комиссии Л.Н. Галичина

Члены Комиссии А.П. Пивоварова

Е.Ю. Собина