

Обзор № 06-14/5 по результатам анализа рынка общественного питания в рамках дела № 003/01/14.6-314/2020

1. Общие положения

Анализ состояния конкуренции на рынке общественного питания проводился в рамках рассмотрения дела № 003/01/14.6-314/2020.

Дело возбуждено по признакам нарушения ООО «Феникс Про» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции) в части использования ООО «Феникс Про» (ИНН 0326517228) в своей деятельности обозначения «ЯПОША РОЛЛОВ», сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «ЯПОША», правообладателем которого является ООО «Ньютон проект» (ИНН 5029218376).

ООО «Ньютон проект» обратился в Бурятское УФАС России (вх. от 31.01.2020 № 463) с заявлением о факте недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Феникс про». В заявлении указано, что ООО «Ньютон проект» с 22.03.2018 получило исключительные права на товарный знак «ЯПОША», зарегистрированного под № 405340 от 01.04.2010 для товаров и услуг класса 43 – услуги баров, в том числе суши-баров, закусочных, кафе, кафетериев, ресторанов, в том числе специализирующихся на блюдах японской кухни, услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом, в том числе, блюд японской кухни.

ООО «Феникс про» оказывает услуги общественного питания, имеет ресторан японской кухни (г. Улан-Удэ, ул. Свердлова, 34), осуществляет приготовление, реализацию, доставку блюд японской кухни по городу Улан-Удэ. При осуществлении указанной деятельности использует товарный знак «ЯПОША РОЛЛОВ» на вывеске ресторана, на сайте, в кассовых чеках.

Таким образом, в действиях ООО «Феникс про» содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно пункта 1 части 14.6 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции производится в объеме, установленном пунктом 10.6 Порядка и включает определение временного интервала исследования, определение продуктовых и географических границ рынка, определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектов, которому указанными действиями причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации. Определение продуктовых границ товарного рынка при этом может производиться исходя из предмета договора, заключенного хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявления) по поводу товара, предлагаемого им к продаже.

Таким образом, целью проведения настоящего анализа является: 1) определение временного интервала исследования, включающего период предполагаемого нарушения антимонопольного законодательства, 2) определение продуктовых границ рынка, 3) определение географических границ рынка, 4) определение состава хозяйствующих субъектов в объеме установления наличия конкурентных отношений между ООО «Ньютон

проект» и ООО «Феникс про».

Анализ состояния конкуренции осуществлен в соответствии со следующими нормативными актами:

1. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденный Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (Порядок).

В качестве исходной информации использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 003/01/14.6-314/2020, ответы ООО «Ньютон проект» и ООО «Феникс про» на запросы Бурятского УФАС России, материалы интернет сайтов.

2. Определение временного интервала исследования

Согласно пункту 2.1 Порядка временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей рынка. Исходя из времени совершения предполагаемого нарушения и цели исследования рынка, настоящий анализ является ретроспективным.

В соответствии со сведениями открытого Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (публикуется на сайте Роспатента), ООО «Ньютон проект» является правообладателем товарного знака «ЯПОША» с 22.03.2018. В заявлении ООО «Ньютон проект» указано о закупке товара (суши) в ресторане «ЯПОША РОЛЛОВ», что подтверждается кассовым чеком от 18.12.2019. Заявление ООО «Ньютон проект» в Бурятское УФАС России датировано 27.01.2020.

Исходя из вышеизложенного, учитывая цели проведения анализа, время выявления правообладателем предполагаемого нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции и дату подачи заявления в Бурятское УФАС России, целесообразно определить временной интервал исследования как период с 01.12.2019 по 31.01.2020.

3. Определение продуктовых границ товарного рынка

В соответствии с подпунктом б пункта 10.6 Порядка определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договора, заключенного хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого подано в антимонопольный орган заявление) по поводу товара, предлагаемого к продаже.

В соответствии с данными Государственного реестра товарных знаков Роспатента, товарный знак «ЯПОША» зарегистрирован для товаров, услуг 43 класса Международной классификации товаров и услуг, перечень услуг включает в себя: услуги баров, в том числе специализирующихся на блюдах японской кухни, включая суши-бары; закусовые, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; кафе, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; кафетерии, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; рестораны, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; рестораны самообслуживания, в том числе специализирующиеся на блюдах японской кухни; услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом, в том числе блюд японской кухни.

Услуги ресторанов, кафе, кафетериев и т.д. относятся согласно «ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) к виду следующему деятельности:

56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания

Эта группировка включает:

- услуги по предоставлению питания потребителям, независимо от того, подаются ли они в специальных местах общепита или в ресторанах самообслуживания, едят их в помещении, забирают с собой или заказывают для доставки на дом;
- подготовку и подачу пищи для непосредственного потребления с транспортных средств или передвижных лавок;
- деятельность ресторанов, кафе, ресторанов быстрого обслуживания, мест с предоставлением еды на вынос, вагончиков для продажи мороженого, передвижных вагончиков для продажи пищи, деятельность по приготовлению пищи в торговых палатках

Эта группировка также включает:

- деятельность ресторанов и баров, связанную с доставкой продуктов питания потребителям отдельными подразделениями предприятия

Согласно выпискам из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «Феникс про» указанный вид деятельности имеет в числе дополнительных видов деятельности, у ООО «Ньютон проект» - этот вид деятельности основной.

ООО «Ньютон Проект» на запросы Бурятского УФАС России о деятельности предприятия представило ответ, что фактически осуществляло деятельность ресторанов японской кухни и предоставляло услуги по доставке продуктов питания.

ООО «Феникс про» в исследуемый временной период осуществляло предпринимательскую деятельность путем организации предприятия общественного питания - ресторана «ЯПОША РОЛЛОВ», а также доставки готовых блюд по городу Улан-Удэ. Специализацией ресторана являются блюда японской кухни.

Таким образом, продуктовыми границами рынка является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

4. Определение географических границ товарного рынка

В соответствии с пунктом 4.1 Порядка процедура определения географических границ товарного рынка (границ территории, на которой приобретатель (приобретатели) приобретает или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами) включает:

- предварительное определение географических границ товарного рынка;
- выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара приобретателем (приобретателями);
- определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка.

Товарный рынок может охватывать территорию Российской Федерации или выходить за ее пределы (федеральный рынок), охватывать территорию нескольких субъектов Российской Федерации (межрегиональный рынок), не выходить за границы субъекта Российской Федерации (региональный рынок), не выходить за границы муниципального образования (местный или локальный рынок).

Предварительно географические границы рынков определены как 1) территория г. Москва и Московской области, так как правообладатель зарегистрирован в г. Мытищи, и 2)

территория г. Улан-Удэ, по месту регистрации и ведения деятельности предполагаемого нарушителя закона.

Условиями обращения товара, ограничивающими экономические возможности приобретения товара приобретателями, являются: 1) территориальная удаленность потребителей от предприятий, оказывающих услуги общественного питания (Москва и Московская область, и Улан-Удэ), в результате чего отсутствует целесообразность перемещения потребителя к месту оказания услуг общественного питания (в ресторан) в другой населенный пункт; 2) отсутствие экономической целесообразности доставки из г.Москвы в г. Улан-Удэ и в обратном направлении ввиду высокой стоимости транспортных услуг; 3) ограниченный срок хранения готовых блюд.

ООО «Ньютон Проект» в ответе на запросы Бурятского УФАС России сообщило, что деятельность с использованием зарегистрированного товарного знака «ЯПОША» осуществляло в указанный временной период на территории города Москвы и Московской области. На территории Республики Бурятия деятельность не вело, возможностей организации доставки продукции в г. Улан-Удэ не имеет.

В соответствии с пунктом 4.4 Порядка если в связи с приобретением товара, поставляемого с каких-либо территорий (от продавцов, расположенных на каких-либо территориях), приобретатель несет значительные издержки, превышающие, как правило, 10 процентов от средневзвешенной цены товара, доступного приобретателю (приобретателям) в пределах предварительно определенных географических границ рассматриваемого товарного рынка, то такие территории (продавцы) должны относиться к другим товарным рынкам.

Представляется, что стоимость перелета Москва – Улан-Удэ и обратно регулярными авиалиниями ввиду большой стоимости авиабилетов (изменения в цене ориентировочно от 4000 руб. до 20000 руб. в одну сторону), сопоставимые затраты на переезд железнодорожным транспортом, делают очевидным 10-процентное превышение издержек для приобретения покупателем продукции в Москве или в Улан-Удэ. Соответственно, предварительно определенные границы рынков относятся к разным рынкам по своим географическим границам.

5. Определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке

В соответствии с подпунктом г пункта 10.6 Порядка определение хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке осуществляется в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Так как ООО «Ньютон проект» и ООО «Феникс про», как было установлено в пункте 4 данного отчета, действуют на разных товарных рынках по географическому признаку, конкурентные отношения между ними отсутствуют.

Перечень документов, использованных для определения характеристик рынка:

1. материалы дела № 003/01/14.6-314/2020
2. материалы сайтов <https://yarollov.ru/>; <https://yaposha.com>;