

ООО «Ресторан Технолоджи»

ул. Федора Попова, 21, г. Якутск

Республика Саха (Якутия), 677000

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-34/14А

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск

резольтивная часть оглашена «17» июля 2014 г.

изготовлено в полном объеме «30» июля 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

О.А. Ярыгина – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

Члены Комиссии:

Т.П. Анквич – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

У.Б. Борисов - главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

рассмотрев в присутствии представителей Общества с ограниченной ответственностью «Ресторан Технолоджи» - <...> (по доверенности от 07.07.2014, выдана сроком на два года); - <...>, директора Общества с ограниченной ответственностью «Ресторан Технолоджи», дело № 02-34/14А по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Ресторан Технолоджи» (далее – ООО «Ресторан Технолоджи», Общество), адрес: 677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Федора Попова, 21, ОГРН 1121435006417 от 17.05.2012, ИНН 1435254203 части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) была проведена внеплановая документарная и выездная проверка ООО «Ресторан Технолоджи», адрес: 677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Федора Попова, 21, ОГРН 1121435006417 от 17.05.2012, ИНН 1435254203.

Адрес места проведения проверки: г. Якутск, проспект Ленина, 16.

В ходе проведения проверки произведен осмотр территории, прилегающей непосредственно к помещению Магазина готовых блюд Бургер Хит, расположенного по адресу г. Якутск, проспект Ленина, 16, а также фасада указанного магазина. По результатам осмотра 15 мая 2014 г. главными специалистами - экспертами отдела антимонопольного контроля Якутского УФАС России Т.П. Анквич, И.А. Лаврентьевым в присутствии понятых составлен протокол осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица, в котором зафиксирован факт наличия на фасаде здания, расположенного по адресу проспект Ленина, 16, г. Якутск, вывески «Бургер Хит» представляющей изображение – на фоне белого круга оригинальным шрифтом красного цвета выполнена надпись БУРГЕР ХИТ, при этом слово ХИТ выполнено более крупным шрифтом по сравнению со словом БУРГЕР. Словосочетание БУРГЕР ХИТ заключено в кольцо темно-синего цвета. Над словом БУРГЕР расположен полуовал желтого цвета. Аналогичный полуовал зеркально расположен под словом ХИТ. Аналогичные изображения находятся на упаковках реализуемой Магазином готовых блюд Бургер Хит продукции.

По результатам проведенной внеплановой проверки инспекцией Якутского УФАС России установлено:

ООО «Ресторан Технолоджи» в помещении, расположенном по адресу проспект Ленина, 16, г. Якутск, через Магазин готовых блюд Бургер Хит осуществляет коммерческую деятельность на товарном рынке услуг ресторанов и кафе.

Таким образом, инспекцией Якутского УФАС России установлено, что ООО «Ресторан Технолоджи» использует изображения, сходные до степени смешения с товарными знаками «Бургер Кинг», что подтверждается материалами фотосъемки с изображениями обозначений «Бургер Хит» расположенных на фасаде помещения по адресу проспект Ленина, 16, г. Якутск, а также на упаковках

реализуемой Магазином готовых блюд Бургер Хит продукции.

Согласно части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Таким образом, по результатам проверки в действиях ООО «Ресторан Технолоджи» усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии Якутского УФАС России 17.07.2014 ответчик высказал возражения против утверждения того, что изображения, используемые Обществом на фасаде помещения по адресу проспект Ленина, 16, г. Якутск, а также на упаковках реализуемой Магазином готовых блюд Бургер Хит продукции сходные до степени смешения с товарными знаками «Бургер Кинг», указав, что надпись «Бургер Кинг» на товарном знаке, принадлежащем правообладателю Бургер Кинг Корпорейшн, 5505 Блю Лагун Драйв, Майами, штат Флорида 33126, Соединенные Штаты Америки (US), выполнена на английском языке.

Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению дела № 02-34/14А о нарушении антимонопольного законодательства, изучив приложенные к материалам дела доказательства, а также материалы проверки, заслушав Ответчика, установила следующие обстоятельства:

Обозначения товарных знаков по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426 содержат словосочетание БургерКинг на русском языке (прилагаются в 1 экз. на 3 л.).

Сеть ресторанов быстрого питания «БУРГЕР КИНГ», основанная в 1954 году, занимает второе по величине место в мире среди сетей ресторанов быстрого питания, специализирующихся на гамбургерах. В России 77 ресторанов быстрого питания «БУРГЕР КИНГ», таким образом этот бренд у нас широко известен, его продукция пользуется большой популярностью, особенно среди молодежи.

ООО «Ресторан Технолоджи» использует изображение, сходное до степени смешения с товарным знаком «Бургер Кинг», что подтверждается материалами фотосъемки с изображениями обозначений «Бургер Хит» расположенных на фасаде помещения по адресу проспект Ленина, 16, г. Якутск, а также на упаковках реализуемой Магазином готовых блюд Бургер Хит продукции.

Общество с ограниченной ответственностью «БУРГЕР РУС» (119002, Москва, ул. Арбат, д. 29) – пользователь товарных знаков правообладателя Бургер Кинг Корпорейшн, 5505 Блю Лагун Драйв, Майами, штат Флорида 33126, Соединенные Штаты Америки (US) на территории Российской Федерации, и ООО «Ресторан Технолоджи» осуществляют коммерческую деятельность на одном и том же товарном рынке, а именно на товарном рынке услуг ресторанов и кафе, а также товаров «гамбургер», таким образом, по смыслу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются хозяйствующими субъектами - конкурентами. Данный факт подтверждается протоколом осмотра от 15 мая 2014 г., а так же другими материалами дела № 02-34/14А о нарушении антимонопольного законодательства. При этом ООО «Ресторан Технолоджи» использует обозначение, сходное до

степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях Ответчика признаков недобросовестной конкуренции, Якутское УФАС России запросило у Роспатента письменную консультацию о степени сходства обозначения, используемого Ответчиком на фасаде помещения магазина с товарными знаками по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426. Из письменной консультации, подготовленной специалистами Роспатента и представленной в качестве приложения к письму Роспатента от 24.06.2014 № 03/24-8330/41, следует, что в результате проведенного исследования установлено

- услуги, в отношении которых использовано представленное на экспертизу Роспатента обозначение являются однородными товарам и услугам, для индивидуализации которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426, а именно: товарам «гамбургеры», указанному в 30 классе Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) и услугам «кафе, рестораны, рестораны быстрого питания, рестораны быстрого обслуживания, рестораны самообслуживания, закусовые», указанным в 43 классе МКТУ;

- представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 376898, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического тождества общих словесных элементов «БУРГЕР»;

- представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 381425, 381426, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу географического сходства изобразительных элементов (овальная рамка, два сегмента), фонетического тождества и географического сходства общих словесных элементов «БУРГЕР» и сходного композиционного расположения элементов.

Таким образом установлено, что ООО «Ресторан Технолоджи» использует обозначение, сходное до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426 в своей предпринимательской деятельности, что подтверждается протоколом осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица, в котором зафиксирован факт наличия на фасаде помещения магазина, принадлежащего ООО «Ресторан Технолоджи», обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426, а также материалами фотосъемки с изображением товарного знака Бургер Хит и фото с изображением товарного знака Бургер Кинг.

Согласно [пункту 1 статьи 1484](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

В силу [пункта 3 статьи 1484](#) Гражданского кодекса 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.

Согласно [пункту 7 статьи 1252](#) Гражданского кодекса в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными [Кодексом](#), так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

[Пунктом 16.1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией, при анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий **акт конкуренции**, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

Угроза смешения внешнего вида упаковки, вывески, товарных знаков в отношении похожих товаров усиливается тем, что пришедшие на рынок раньше конкурентов производители в сознании потребителей имеют доминирующее значение. Покупатели идентифицируют товары и услуги, в первую очередь, по привычным им дизайну, внешнему виду и названию.

Таким образом, ООО «Ресторан Технолуджи», используя для обозначения магазина, расположенного по адресу: пр. Ленина, 16, г. Якутск, а также на упаковке продукции данного магазина обозначение, для индивидуализации которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426 правообладателя Бургер Кинг Корпорейшн, 5505 Блю Лагун Драйв, Майами, штат Флорида 33126, Соединенные Штаты Америки (US), получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности перед другими магазинами и предпринимателями, которые не используют в названии своих торговых точек товарный знак известного бренда;

Действия ООО «Ресторан Технолоджи» противоречат законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

Действия ООО «Ресторан Технолоджи» противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости выразилось в том, что Ответчик использует в своей предпринимательской деятельности обозначение, которое способно ввести потребителя в заблуждение, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности, а именно - деятельность Бургер Кинг широко рекламировалась, известна широкому кругу лиц, а действия ООО «Ресторан Технолоджи» направлены на присвоение коммерческого успеха сети ресторанов быстрого питания Бургер Кинг, что противоречит обычаям делового оборота в области использования товарных знаков. Кроме того, как следует из информации, размещенной на сайте News.Ykt.ru от 16.05.2013, 10:07, 6 мая 2013 г. решением Якутского городского суда деятельность гамбургерной «Бургер Хит» ООО «Ресторан Технолоджи», расположенной по адресу: г. Якутск, ул. Ленина, 16, приостановлена на 90 суток. Основанием для приостановления явились нарушения санитарно-эпидемиологических требований, выявленных Управлением Роспотребнадзора по Республике Саха (Якутия) в ходе проверки. Факт нарушения ООО «Ресторан Технолоджи» санитарно-эпидемиологических требований может нанести вред деловой репутации Обществу с ограниченной ответственностью «БУРГЕР РУС» (119002, Москва, ул. Арбат, д. 29) – пользователя товарных знаков правообладателя Бургер Кинг Корпорейшн, 5505 Блю Лагун Драйв, Майами, штат Флорида 33126, Соединенные Штаты Америки (US) на территории Российской Федерации.

Таким образом, Ответчик использует в своей хозяйственной деятельности коммерческое обозначение, которое способно ввести потребителя в заблуждение, вызвать возникновение смешения разных субъектов предпринимательской деятельности или создать впечатление о наличии связей или особых отношений, направлено на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, выраженное в формировании и поддержании потребительского интереса к представляемому ресторанному бизнесу, обеспечении сбыта услуг посредством использования репутации сети «Бургер Кинг», что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности и справедливости, может (могло) причинить убытки Бургер Кинг и нанести вред его деловой репутации.

Ответчик, осуществляющий деятельность на товарном рынке по оказанию ресторанных услуг, допустил недобросовестную конкуренцию в отношении Бургер Кинг, вводя в оборот свои услуги под коммерческим обозначением, которое может вызвать смешение в отношении коммерческой деятельности конкурирующих хозяйствующих субъектов, что является нарушением запрета, предусмотренного частью 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей

10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктом 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Ресторан Технолоджи», связанные с осуществлением предпринимательской деятельности с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 376898, 381425, 381426 правообладателя Бургер Кинг Корпорейшн, 5505 Блю Лагун Драйв, Майами, штат Флорида 33126, Соединенные Штаты Америки (US), актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ООО «Ресторан Технолоджи» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председательствующий:

О.А. Ярыгина

члены Комиссии:

Т.П. Анквич

У.В. Борисов