ООО
«Паллада»

450022, РБ, г. Уфа,

ул. Менделеева, д. 7, корп. 3

ОГРН 1030203896557

ИНН 0274001870

ООО «Бонифаций»

450077, РБ, г. Уфа,

ул. К. Маркса, д. 24, корп. 1

ОГРН 1090280008940

ИНН 0275067641

ИП <...>.

<...>

ОГРНИП 311028001400026,

ИНН 024503299605

**РЕШЕНИЕ**

**по делу №А-141/14.4-17 о нарушении антимонопольного законодательства**

Резолютивная часть решения оглашена «28» мая 2018г.

В полном объеме решение изготовлено «06» июня 2018г.

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

**Председатель комиссии:**

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

**Члены комиссии:**

<...>. – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев дело №А-141/14.4-17 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Паллада» (ОГРН 1030203896557 ИНН 0274001870) части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

в присутствии представителя ООО «Бонифаций» по доверенности <...>.,

в присутствии представителя ООО «Паллада» по доверенности <...>.

**У С Т А Н О В И Л А:**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан рассмотрена жалоба – ООО «Бонифаций» (ОГРН 1090280008940 ИНН 0275067641) по вопросу недобросовестных действий со стороны ООО «Паллада» (ОГРН 1030203896557 ИНН 0274001870).

По мнению заявителя, действия, совершаемые ООО «Паллада» являются незаконными.

Согласно поступившего заявления:

« 25.11.1998г. зарегистрировано ООО «Баринов» (ИНН 0275021100).

С 2003 года начал функционировать в тестовом режиме ресторан шотландской кухни «Mc Highlander».

04.05.2005г. за ООО «Баринов» зарегистрировано право собственности на здание ресторана «Mc Highlander» по адресу: г. Уфа, ул. К. Маркса 24.

01.11.2006г. состоялось официальное открытие ресторана.

08.02.2007г. было зарегистрировано ООО «Баринофф» ИНН 0275057749.

01.08.2007г. заключен договор аренды между ООО «Баринов» (Арендодатель) и ООО «Баринофф» (арендатор) о передаче нежилого помещения по адресу: г. Уфа, ул. К. Маркса, 24/1 под кафе шотландской кухни.

01.07.2014 года указанный договор аренды с ООО «Баринофф» расторгнут и заключен новый договор с ООО «Бонифаций».
Все три указанных организации учреждены <...>, <...> ИНН027815040988, он же был и их руководителем, поэтому за все указанное время коммерческое обозначение «Mc Highlander» принадлежало одному и тому же лицу.
С целью расширения рынка сбыта продукции, развертывания собственной розничной сети, <...> в 2015-2016 г.г. было принято решение о сотрудничестве с ООО «Паллада» и его бенефициаром <...>. Из-за недостижения договоренности, совместная работа в 2016 г. была прекращена. Взаимные претензии по факту были улажены, долги погашены. 07.09.2017 г. Советским районным судом по делу №2-5977/2017 был удовлетворен иск <...> к <...>о взыскании процентов в размере 5% в день за рассрочку расчетов по утвержденному мировому соглашению по делу № 2-7548/2016.
Однако в 2017 году выяснилось, что 07.06.2016 г. на ООО «Паллада» ИНН 0274001870 за номером 619268 был зарегистрирован товарный знак «McHighlander» МакХайлендер с правом изображения (воспроизведения) товарного знака, знака обслуживания по классу МКТУ 43 - услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками.
В доказательство преждепользования коммерческим обозначением «Mc Highlander» у ООО Баринов» и ООО «Бонифаций» имеется масса рекламного материала, как относительно ресторана, так и

продукции его владельца с упоминанием бренда «Mc Highlander».
Имеются официальные документы о согласовании размещения ресторана, его внешнего вида, дизайна фасада и прочего, включающего в себя бренд «Mc Highlander».
Имеются лицензии на торговлю алкогольной продукцией на имя ресторана и прочие официальные документы и мн. др.
С 2008 году функционирует сайт по адресу http://www.mchighlander.ru, посвященный ресторану. С июля 2013 года ведется одноименная страница на сайте «Вконтакте», с октября 2015 года в Инстаграм и Фэйсбук.

В рамках одного концептуального решения ресторан функционирует пятнадцать лет.

Наименование «Mc Highlander» обозначено не только на вывеске и другой атрибутике ресторана, но и на логотипе ресторана.
Коммерческое обозначение «Mc Highlander» прочно ассоциируется у жителей города Уфы и в Республике Башкортостан с рестораном, так как является единственным на ее территории заведением национальной шотландской кухни.
В тоже время, ООО «Паллада» указанный бренд самостоятельно никогда не использовало и не использует».

К жалобе приложены информация и материалы, содержащие признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о конкуренции в действиях ООО «Паллада».

Таким образом, данные действия ООО «Паллада» содержат признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135 "О защите конкуренции", в части того что: 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).

25.12.2017г. от ООО «Паллада» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела на другую дату, в связи с нахождением представителя ООО «Паллада» в отпуске (вх. № 17605 от 25.12.2017г.).

27.12.2017г. ходатайство об отложении рассмотрения дела на другую дату заявленное ООО «Паллада» (вх. № 17605 от 25.12.2017г.) удовлетворено.

18.01.2018г. от ООО «Паллада» поступило возражение (вх. № 623 от 18.01.2018г.).

23.01.2018г. представитель ООО «Бонифаций» по доверенности <...>. и директор ООО «Бонифаций» <...> озвучили свою позицию по данному делу, а также представили материалы по делу (вх. № 862 от 23.01.2018г.).

На заседании комиссии, заявителем внесено уточнение к обращению: «С целью расширения рынка сбыта продукции, развертывания собственной розничной сети, <...>. в 2015-2016 г.г. было принято решение о сотрудничестве с ООО «Паллада» и его бенефициаром <...>. Из-за недостижения договоренности, совместная работа в 2016 г. была прекращена. Взаимные претензии по факту были улажены, долги погашены. 07.09.2017 г. Советским районным судом по делу №2-5977/2017 был удовлетворен иск <...>. к <...> о взыскании процентов в размере 5% в день за рассрочку расчетов по утвержденному мировому соглашению по делу № 2-7548/2016».

Исследовав имеющиеся материалы по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу о невозможности вынесения решения по делу на данном заседании Комиссии в связи с необходимостью привлечения Администрации ГО г. Уфа к участию в рассмотрении дела в качестве лица располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, в связи с чем рассмотрение дела было отложено на другую дату.

13.02.2018г. представитель ООО «Бонифаций» по доверенности озвучил свою позицию по делу, подтвердил доводы, указанные в обращении.

Представитель ООО «Паллада» по доверенности озвучил свою позицию по делу, представил пояснения и документы по делу (вх. № 2024 от 13.02.2018г.).

Информация, запрашиваемая у Администрации ГО г. Уфа в управление не поступила.

14.02.2018г. от Администрации ГО г. Уфа поступила запрашиваемая информация (вх. № 2105 от 14.02.2018г.).

05.03.2018г. представитель ООО «Бонифаций» по доверенности <...>

и директор ООО «Бонифаций» <...> подтвердили свою позицию по данному делу, а также представили материалы по делу (вх. № 3053 от 05.03.2018г.).

Представитель ООО «Паллада» по доверенности <...>. подтвердила свою позицию по делу, представила документы по делу (вх. № 3052 от 05.03.2018г.).

Исследовав имеющиеся материалы по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к выводу о невозможности вынесения решения по делу на данном заседании Комиссии в связи с необходимостью привлечения ИП <...> (ОГРНИП 311028001400026, ИНН 024503299605) к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица на основании материалов и документов, представленных представителем ООО «Паллада» (вх. № 3052 от 05.03.2018г.), в связи с чем рассмотрение дела было отложено на другую дату.

23.03.2018г. от ИП <...> поступила запрашиваемая информация по делу (вх. № 3997 от 23.03.2018г.).

28.03.2018г. представитель ООО «Бонифаций» по доверенности, подтвердил позицию и доводы по делу указанные ранее, также заявил ходатайство об ознакомлении с материалами дела (вх. № 4244 от 28.03.2018г.). Ходатайство (вх. № 4244 от 28.03.2018г.) удовлетворено.

Представитель ООО «Паллада» на рассмотрение дела не явился. Почтовое уведомление о надлежащем извещении лица, о месте и времени проведения заседания, в управление не вернулось.

29.03.2018г. от ООО «Бонифаций» поступила запрашиваемая информация по делу (вх. № 4319 от 29.03.2018г.).

13.04.2018г. представители сторон подтвердили свои позиции и доводы по делу указанные ранее.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан принято решение направить запрос информации в Территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Республике Башкортостан, отложить рассмотрение дела №А-141/14.4-17 о нарушении антимонопольного для подготовки заключения об обстоятельствах дела.

17.04.2018г. от ООО «Бонифаций» поступила запрашиваемая информация по делу (вх. № 5444 от 17.04.2018г.).

17.04.2018г. от ООО «Паллада» поступила запрашиваемая информация по делу (вх. № 5445 от 17.04.2018г.).

20.04.2018г. Территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Республике Башкортостан поступила запрашиваемая информация (вх. № 5642 от 20.04.2018).

27.04.2018г. от ООО «Бонифаций» поступила запрашиваемая информация по делу (вх. № 6130 от 27.04.2018г.).

04.05.2018г. на отложенном рассмотрении дела временно исполняющий обязанности председателя Комиссии огласил заключение об обстоятельствах дела №А-141/14.4-17.

11.05.2018г. от ООО «Паллада» поступил отзыв на заключение об обстоятельствах дела №А-141/14.4-17 (вх. № 6738 от 11.05.2018г.).

28.05.2018г. на рассмотрение дела стороны подтвердили свои позиции по делу, представитель ООО «Бонифаций» представил дополнительные материалы по делу (вх. № 7619 от 28.05.2018).

Анализ материалов дела показал следующее.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан рассмотрена жалоба – ООО «Бонифаций» (ОГРН 1090280008940 ИНН 0275067641) по вопросу недобросовестных действий со стороны ООО «Паллада» (ОГРН 1030203896557 ИНН 0274001870), связанных с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг – товарного знака «Mc Highlander».

Согласно поступившего заявления:

«25.11.1998г. зарегистрировано ООО «Баринов» (ИНН 0275021100).

С 2003 года начал функционировать в тестовом режиме ресторан шотландской кухни «Mc Highlander».

04.05.2005г. за ООО «Баринов» зарегистрировано право собственности на здание ресторана «Mc Highlander» по адресу: г. Уфа, ул. К. Маркса 24.

01.11.2006г. состоялось официальное открытие ресторана.

08.02.2007г. было зарегистрировано ООО «Баринофф» ИНН 0275057749.

01.08.2007г. заключен договор аренды между ООО «Баринов» (Арендодатель) и ООО «Баринофф» (арендатор) о передаче нежилого помещения по адресу: г. Уфа, ул. К. Маркса, 24/1 под кафе шотландской кухни.

01.07.2014 года указанный договор аренды с ООО «Баринофф» расторгнут и заключен новый договор с ООО «Бонифаций».

Все три указанных организации учреждены <...> <...> ИНН027815040988, он же был и их руководителем, поэтому за все указанное время коммерческое обозначение «Mc Highlander» принадлежало одному и тому же лицу.

С целью расширения рынка сбыта продукции, развертывания собственной розничной сети, <...> в 2015-2016 г.г. было принято решение о сотрудничестве с ООО «Паллада» и его бенефициаром <...>. Из-за недостижения договоренности, совместная работа в 2016 г. была прекращена. Взаимные претензии по факту были улажены, долги погашены. 07.09.2017 г. Советским районным судом по делу №2-5977/2017 был удовлетворен иск <...>. к <...>о взыскании процентов в размере 5% в день за рассрочку расчетов по утвержденному мировому соглашению по делу № 2-7548/2016.

Однако в 2017 году выяснилось, что 07.06.2016 г. на ООО «Паллада» ИНН 0274001870 за номером 619268 был зарегистрирован товарный знак «McHighlander» МакХайлендер с правом изображения (воспроизведения) товарного знака, знака обслуживания по классу МКТУ 43 - услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками.

В доказательство преждепользования коммерческим обозначением «Mc Highlander» у ООО Баринов» и ООО «Бонифаций» имеется масса рекламного материала, как относительно ресторана, так и продукции его владельца с упоминанием бренда «Mc Highlander».

Имеются официальные документы о согласовании размещения ресторана, его внешнего вида, дизайна фасада и прочего, включающего в себя бренд «Mc Highlander».

Имеются лицензии на торговлю алкогольной продукцией на имя ресторана и прочие официальные документы и мн. др.

С 2008 года функционирует сайт по адресу http://www.mchighlander.ru, посвященный ресторану. С июля 2013 года ведется одноименная страница на сайте «Вконтакте», с октября

2015 года в Инстаграм и Фэйсбук.

В рамках одного концептуального решения ресторан функционирует пятнадцать лет.

Наименование «Mc Highlander» обозначено не только на вывеске и другой атрибутике ресторана, но и на логотипе ресторана.

Коммерческое обозначение «Mc Highlander» прочно ассоциируется у жителей города Уфы и в Республике Башкортостан с рестораном, так как является единственным на ее территории заведением национальной шотландской кухни.

В тоже время, ООО «Паллада» указанный бренд самостоятельно никогда не использовало и не использует».

Таким образом, из существа заявления усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о конкуренции в действиях ООО «Паллада», в части того что: 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).

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан вынесено определение о назначении дела №А-141/14.4-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению.

В ходе рассмотрения дела у сторон, а также лиц располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах была запрошена информация.

**Согласно информации, представленной ООО «Бонифаций»:**

«25.11.1998г. зарегистрировано ООО «Баринов» (ИНН 0275021100). В 1998 году заявитель согласовал в составе внешнего облика планируемого к строительству ресторана словесное обозначение «Mc Highlander» ,что подтверждает и Главное управление архитектуры и градостроительства администрации города в письме от 18.10.2017 г.

Словосочетание «Mc Highlander» составлено его создателем <...> намеренно с нарушением правил и смыслов шотландского варианта английского языка.
Приставка «Mc», обозначающая родство по нисходящей (сын), ставится перед собственной фамилией (например, Макдональд,

Макдауэлл, Макбет, Макгонаггл, Маккой, Маклюэн). Слово «Highlander», которое переводится как «горец», «житель высокогорья», фамилией не является, а потому приставка «Мак» использована быть не может. Такое искажение придало наименованию ресторана оригинальность и неповторимость.

В этом смысле наименование «Mc Highlander» является уникальным и не используется нигде, включая и Шотландию.

2006. г. состоялось официальное открытие ресторана.

2007. г. было зарегистрировано ООО «Баринофф» ИНН 0275057749.

2007. г. заключен договор аренды между ООО "Баринов" (Арендодатель) и ООО "Баринофф" (арендатор) о передаче нежилого помещения по адресу К. Маркса, 24/1 под кафе шотландской кухни.

Решение об учреждении ООО «Баринофф» принято <...>. 29.01.2007 г.

Этим же решением директором выбран сам <...> и утвержден Устав, в котором единственным участником указан <...>.

Приказом №1 от 01.03.2007 г. <...>. вступил в должность директора.

Такой же состав органов ООО «Баринофф» ИНН 0275057749 указан и в выписках из ЕГРЮЛ от 17.01.2011 г. №1842В/2011 от 14.08.2012 г. №49022В/2012.

01.07.2014 года указанный договор аренды с ООО «Баринофф» расторгнут и этой же датой заключен новый договор с ООО "Бонифаций" (заявителем).

В марте 2015 года <...> продал долю в обществе и в настоящий момент ООО «Баринофф» из ЕГРЮЛ исключено.

Сдача в аренду ресторана сперва ООО «Баринофф» ИНН 0275057749, а затем и заявителю объясняется стремлением минимизировать обычные предпринимательские риски, с которыми связана работа ресторана. В случае возникновения финансовых либо административных проблем у арендатора (фактического владельца и пользователя) <...> имел возможность его заменить на нового, сохраняя тем самым контроль за основными средствами. Кроме того, после появления в 2010 г. пивоварни «Баринофф» появилась необходимость в отдельном брендировании продукции пивоварни, отличающейся от наименования ресторана.

В действительности, наименования «Mc Highlander» и «Баринофф» использовались вместе во многих рекламных материалах, как

принадлежащие одному лицу - <...>.

Все три указанных организации учреждены <...> ИНН 027815040988, он же был и их руководителем, поэтому за все указанное время коммерческое обозначение «Mc Highlander» принадлежало одному и тому же лицу.

Наименования «Баринов» и Баринофф» были выбраны <...> не случайно. Отец <...> - <...> всю жизнь жил под фамилией отчима и при смене паспорта в 45 лет решил вернуть себе отчество и фамилию своего настоящего отца и стал <...>. Так у <...> появился псевдоним «Баринов», который им часто используется».

**Согласно материалам, представленным ООО «Паллада» в ходе рассмотрения дела:**

«Товарный знак используется ООО «Паллада» с лета 2017 года в названии Кафетерия по адресу: Республика Башкортостан, город Уфа, Кировский район, улица Менделеева, 7/3, этаж 1, универсам «Старая Уфа». В связи с утверждением руководителем ООО «Паллада» меню 01 июня 2017 года, запущено производство и продажа потребителям шотландских блюд в кафетерии «McHighlander». Осенью 2017 года была изготовлена и размещена вывеска. Также необходимо отметить, что товарный знак в дальнейшем будет размещен на предметах интерьера и посуде.

ООО «Бонифаций» в своем заявлении ссылается на пользование товарным знаком юридическими лицами ООО «Баринов», ООО «Баринофф», ООО «Бонифаций» в лице одного руководителя<...>, которому как будто «принадлежит рассматриваемый товарный знак». Однако подлинных документов, подтверждающих регистрацию товарного знака за указанными юридическими лицами способом, предусмотренным законодательством, в комиссию не представлено.

Заявка №2016724165 в Федеральную службу интеллектуальной собственности на регистрацию товарного знака (знака обслуживания) McHighlander» Обществом с ограниченной ответственностью «ПАЛЛАДА» осуществлена в 2016 году. В результате проведенной проверки, предшествующей выдаче Свидетельства, обременение третьими лицами исключительных прав на данный товарный знак не выявлено, в результате чего ООО «Паллада» оплатило государственную пошлину, и Обществу было выдано Свидетельство на товарный знак сроком действия с 04 июля 2016г. по 04 июля 2026 года.

Приоритет товарного знака у ООО «Паллада» возник 04 июля 2016 года, который был зарегистрирован 07 июня 2017 года и выдано свидетельство.

Норма статьи 1486 Гражданского кодекса устанавливает, что: Правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение трех лет. Заинтересованное лицо, полагающее, что правообладатель не использует товарный знак в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, направляет такому правообладателю предложение обратиться в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности с заявлением об отказе от права на товарный знак либо заключить с заинтересованным лицом договор об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован. Предложение заинтересованного лица может быть направлено правообладателю не ранее чем по истечении трех лет с даты государственной регистрации товарного знака.

В связи с чем, считаем что в действиях ООО «Паллада» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства».

В ходе рассмотрения дела, Управлением принято решение о привлечении Администрации ГО г. Уфа, к участию в деле, в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

Согласно ответа Администрации ГО г. Уфа: «Кафе национальной шотландской кухни ООО «Бонифаций» осуществляет свою деятельность на территории ГО город Уфа РБ с 2003 года под коммерческим обозначением заведения «Mc Highlander» и располагается по адресу: г. Уфа, ул. К. Маркса 24/1.

С момента создания и по настоящее время предприятие является единственным в городе Уфе предприятием общественного питания национальной шотландской кухни.

Со дня основания данное кафе является активным участником городских, республиканских и международных мероприятий.

Имеет дипломы, награды и благодарности за экономические показатели, творческий вклад в отрасль общественного питания.

В 2008 году по результатам конкурса «Цветочный карнавал» предприятие награждено дипломом за оригинальное и единое стилевое решение в оформлении фасада предприятия, витрин и благоустройство прилегающей территории.

В 2010 году в рамках празднования 450–летия добровольного вхождения Башкирии в состав России предприятие награждено дипломом победителя городского смотра – конкурса за лучшее оформление предприятий потребительского рынка г. Уфы.

В 2014 году кафе одно из немногих в городе удостоилось права организовать встречу почетных гостей, а именно Правительства Республики Башкортостан с Консулом Великобритании в России.

В 2015 году предприятие как одно из лучших было рекомендовано к посещению участникам и гостям прошедших саммитов ШОС и БРИКС».

Далее, согласно материалам и документам, представленным сторонами по делу, Управлением принято решение о привлечении ИП <...>. к участию в деле, в качестве, заинтересованного лица.

Согласно ответа ИП <...>.: «Я, <...>, являюсь индивидуальным предпринимателем, основным видом моей деятельности является изготовление рекламы, печатной и сувенирной продукции, также в сфере моей деятельности, имеется Копировальный Центр.

В отношении изготовления вывески «McHighlander» могу пояснить следующее, что ко мне в июле 2017г. обратился заместитель генерального директора ООО «Паллада» <...> с просьбой изготовить вывеску размером 130см х 135см с высококачественной печатью для одноименного кафетерия на первом этаже по адресу: г. Уфа, ул. Менделеева, д. 7/3. Эскиз и дизайн проект данной вывески был представлен <...>. на SDкарте. В течении примерно семи дней вывеска было изготовлена и передана <...> Он со мной полностью рассчитался денежными средствами в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей. Каких-либо согласований для изготовления и монтажа внутренний вывески у государственных органов не требуется. Монтаж вывески «McHighlander» производился силами ООО «Паллада».

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006

года №135-ФЗ "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.

Федеральный закон от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" предусматривает установление антимонопольным органом обстоятельства, необходимого для признания действий недобросовестной конкуренцией - являются ли заявитель и лицо, в отношении которого подано заявление хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Анализ материалов дела показал, что ООО «Паллада» (ОГРН 1030203896557 ИНН 0274001870) и ООО «Бонифаций» (ОГРН 1090280008940 ИНН 0275067641) являются хозяйствующими субъектами - конкурентами по видам экономической деятельности по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (код 56.10 - деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания).

Анализ состояния конкуренции показывает, что рынок общественного питания на территории городского округа г. Уфа является конкурентным. Данный рынок является открытым для вхождения любого хозяйствующего субъекта, как Уфимского городского округа, Республики Башкортостан, так и хозяйствующих субъектов других регионов, то есть имеет неограниченный круг хозяйствующих субъектов.

Согласно информации представленной Территориальным органом Федеральной службы государственной статистики по Республике Башкортостан, хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги в области общественного питания и указавших при государственной регистрации в качестве основного код ОКВЭД из группы (код 56.10 - деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания) по состоянию на 01.04.2018г. учтено в Статистическом регистре по Республике Башкортостан – 1094 единицы.

Частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с

приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

ООО «Паллада» является правообладателем исключительного права на средство индивидуализации - товарный знак «McHighlander» МакХайлендер номер <...> с правом изображения (воспроизведения) товарного знака, знака обслуживания по классу МКТУ 43 - услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками. Приобретение данного права ООО «Паллада» осуществило в нарушение прав ООО «Бонифаций», так как знало об использовании последним лицом обозначения «McHighlander» МакХайлендер, что доказывается материалами дела:

в доказательство преждепользования коммерческим обозначением «Mc Highlander» у ООО Баринов» и ООО «Бонифаций» имеется масса рекламного материала, как относительно ресторана, так и продукции его владельца с упоминанием бренда «Mc Highlander»;
имеются официальные документы о согласовании размещения ресторана, его внешнего вида, дизайна фасада и прочего, включающего в себя бренд «Mc Highlander»;
имеются лицензии на торговлю алкогольной продукцией на имя ресторана и прочие официальные документы и мн. др.

С 2008 года функционирует сайт по адресу http://www.mchighlander.ru, посвященный ресторану. С июля 2013 года ведется одноименная страница на сайте «Вконтакте», с октября 2015 года в Инстаграм и Фэйсбук.

В рамках одного концептуального решения ресторан функционирует пятнадцать лет.

Наименование «Mc Highlander» обозначено не только на вывеске и другой атрибутике ресторана, но и на логотипе ресторана.

Коммерческое обозначение «Mc Highlander» прочно ассоциируется у жителей города Уфы и в Республике Башкортостан с рестораном, так как является единственным на ее территории заведением национальной шотландской кухни.

Согласно ответа Администрации ГО г. Уфа: «Кафе национальной шотландской кухни ООО «Бонифаций» осуществляет свою деятельность на территории ГО город Уфа РБ с 2003 года под коммерческим обозначением заведения «Mc Highlander» и располагается по адресу: г. Уфа, ул. К. Маркса 24/1.

С момента создания и по настоящее время предприятие

является единственным в городе Уфе предприятием общественного питания национальной шотландской кухни;

Со дня основания данное кафе является активным участником городских, республиканских и международных мероприятий;

Имеет дипломы, награды и благодарности за экономические показатели, творческий вклад в отрасль общественного питания;

В 2008 году по результатам конкурса «Цветочный карнавал» предприятие награждено дипломом за оригинальное и единое стилевое решение в оформлении фасада предприятия, витрин и благоустройство прилегающей территории;

В 2010 году в рамках празднования 450–летия добровольного вхождения Башкирии в состав России предприятие награждено дипломом победителя городского смотра – конкурса за лучшее оформление предприятий потребительского рынка г. Уфы;

В 2014 году кафе одно из немногих в городе удостоилось права организовать встречу почетных гостей, а именно Правительства Республики Башкортостан с Консулом Великобритании в России;

В 2015 году предприятие как одно из лучших было рекомендовано к посещению участникам и гостям прошедших саммитов ШОС и БРИКС».

Таким образом, ООО «Паллада» на момент подачи заявки на регистрацию товарного знака знало и должно было знать о том, что ООО «Бонифаций» использует обозначение «Mc Highlander» МакХайлендер в своей деятельности при оказании услуг общественного питания, и такое обозначение приобрело известность среди потребителей.

Далее, в качестве критерия недобросовестного поведения ООО «Паллада» в последующем после регистрации товарного знака необходимо расценивать обстоятельство по подаче иска к ООО «Бонифаций» о взыскании компенсации за нарушение прав правообладателя на зарегистрированный товарный знак, запрете использования зарегистрированного товарного знака, который ООО «Паллада» подало в Арбитражный суд Республики Башкортостан практически сразу же после регистрации вышеуказанного товарного знака. Причем доказательства фактического использования товарного знака самим правообладателем для рассмотрения дела представлены только январем 2018 года (чеки из кафетерия).

Комиссией установлено, что доводы, изложенные в обращении ООО «Бонифаций» о нарушении ООО «Паллада» части 1 статьи 14.4 Закона о конкуренции в части того, что: 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) обоснованы.

Признаки нарушения ООО «Паллада» Закона о конкуренции в части совершения действий по недобросовестной конкуренции установлены:

- совершались хозяйствующим субъектом - конкурентом;

- направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

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

- способны причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту (ООО «Бонифаций»), либо нанести ущерб его деловой репутации.

Таким образом, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан исследовав материалы по делу, пришла к выводу, что признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, в части того что: 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) со стороны ООО «Паллада» подтверждаются.

Исследовав материалы по делу, руководствуясь статьей 23, статьей 36, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 48, частью 1 статьи 49 Закона "О защите конкуренции", Комиссия Башкортостанского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Паллада» (ОГРН 1030203896557 ИНН 0274001870) нарушившим требования части 1 статьи 14.4

Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции".

2. ООО «Паллада» (ОГРН 1030203896557 ИНН 0274001870) предписание не выдавать.

3. Направить материалы дела должностному лицу Башкортостанского УФАС России для принятия мер административной ответственности в соответствии со статьей 14.33 КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

<...>

Члены Комиссии <...>

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.