

ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп»

Рябиновая ул., д. 55, стр. 29,  
г. Москва, 121471

<...>

ИП Ермолаевой Т.В.

<...>

ip-org@bk.ru

ООО «Киевская площадь 1»

пл. Киевского вокзала 2, г . Москва,  
121059

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-2106/77-18

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «10» апреля 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «19» апреля 2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дела № 1-14-2106/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...> , <...>,

рассмотрев дело № 1-14-2106/77-18 по признакам нарушения ИП Ермолаевой Т.В. (ОГРНИП 310774622500520, ИНН 771994217364) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в использовании ИП Ермолаевой Т.В. на вывеске кафе обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 590145, 367756 и фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп»,

в присутствии: представителя ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» в лице <...> (по доверенности № <...> от <...>),

в отсутствие ИП Ермолаевой Т.В., ООО «Киевская площадь 1» (уведомлены надлежащим образом),

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

## УСТАНОВИЛА:

Дело № 1-14-2106/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено на основании заявления ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» (далее также заявитель) относительно наличия в действиях ИП Ермолаевой Т.В. (далее также ответчик) признаков нарушения пунктов 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении ИП Ермолаевой Т.В. действий (бездействия), способных вызвать смещение с деятельностью хозяйствующих субъектов-конкурентов, товарами или услугами, вводимыми хозяйствующими субъектами-конкурентами в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является 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.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

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.

Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» (адрес: Рябиновая ул., д. 55, стр. 29, г. Москва, 121471) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 02.12.2010 за основным государственным регистрационным номером 1107746986720, ИНН 7729669890, КПП 772901001.

Основным видом деятельности ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания

(код ОКВЭД 56.10). Факт осуществления деятельности ресторанов и услуги по доставке продуктов питания подтверждается справкой-подтверждение основного вида экономической деятельности, представленной ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп».

ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» принадлежит товарный знак по свидетельству № 590145, а также ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» принадлежит право использования товарного знака по свидетельству № 367756 на основании исключительной лицензии на территории Российской Федерации.

ИП Ермолаева Т.В. (<...>) является индивидуальным предпринимателем, включена в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей 13.08.2010 за основным государственным регистрационным номером индивидуального предпринимателя 310774622500520, ИНН 771994217364, КПП 771401001.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, ИП Ермолаева Т.В. осуществляет, в том числе деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (56.10 код ОКВЭД).

Согласно материалам дела, ИП Ермолаева Т.В. осуществляет свою деятельность по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2, что подтверждается краткосрочным договором субаренды № К-1-К7. А также представленными заявителем чеками контрольной закупки от 01.02.2018 № 00074370.

Между тем, собственником помещения площадью 122 625,8 кв. м в Торгово-развлекательном центре «Европейский» является ООО «Киевская площадь 1».

Осуществление ИП Ермолаевой Т.В. указанной деятельности подтверждается письмом ИП Ермолаевой Т.В. от 08.09.2016 № 1 в адрес генерального директора ООО «Киевская площадь 1» и иными документами, представленными ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп».

Резюмируя изложенное, ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» и ИП Ермолаева Т.В. являются конкурентами, осуществляющими аналогичную хозяйственную деятельность на рынке, а именно деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

Исходя из материалов дела, Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ИП Ермолаева Т.В. для осуществления своей деятельности использует обозначение «PRIMSTAR COFFEE».

В соответствии со справкой ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 25.04.2018 № 41-06375-12 обозначение «PRIMSTAR COFFEE» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 367756, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического тождества словесных элементов «PRIMESTAR», и с фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» в силу фонетического сходства словесных элементов «PRIMESTAR» и «ПРАЙМСТАР».

Также ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» представлена жалоба потребителя на обслуживание и качество продукции в кафе «PRIMESTAR COFFEE», при этом адресованная ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп».

Иных сведений по данному делу от ИП Ермолаевой Т.В. и ООО «Киевская площадь 1» не представлено.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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 1 статьи 14.6 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 незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

При этом в силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается любой объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенная для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Специфика нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции выражается в том, что в случае если действия хозяйствующего субъекта создают возможность смешения его товара с товаром конкурента, то в результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомый ему внешний вид, либо даже воспринимает его как этот же.

ИП Ермолаева Т.В. на территории своего кафе незаконно использует обозначения, тождественные и сходные до степени смешения с общеизвестным товарным знаком по свидетельству № 367756.

При этом ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» представлен список 90 кафе под обозначением «PRIMESTAR» на территории Москвы.

Кафе ИП Ермолаевой Т.В. фактически незаконно использует обозначение «PRIMESTAR COFFEE» для привлечения внимания к услугам общественного питания ответчика.

Таким образом, в настоящем случае ИП Ермолаева Т.В. незаконно использовал в своей деятельности обозначение «PRIMESTAR COFFEE».

В контексте именно акта недобросовестной конкуренции, необходимо отметить, что получение преимущества ИП Ермолаевой Т.В. непосредственно связано с привлечением к своим услугам потребителей, которые полагают, что услуги предоставляются сетью кафе заявителя, введенные в гражданский оборот значительно ранее. Такой товар дольше присутствует на рынке, а равно известен целевому покупателю.

Так, в соответствии с представленными в материалы дела документами сеть кафе «PRIMESTAR» функционируют под указанным наименованием с 2010

года и широко известен целевому потребителю.

В частности, заявителем представлены статьи известных электронных журналов и газет, отзывов в сети Интернет.

Широкая известность кафе заявителя под товарным знаком «PRIMESTAR» по свидетельству № 367756 подтверждается постоянными публикациями в СМИ с 2010 года по настоящее время: электронные журналы «ГдеЭтотДом.ru», февраль 2013 года, «RETAIL.RU», январь 2013 года; отзывы о сети кафе на сайте ТрипАдвизор; упоминание о «PRIMESTAR» на официальном сайте «Novikov Group».

Осуществление однородной с заявителем деятельности под обозначением сходным до степени смешения со средством индивидуализации широко известной сети кафе «PRIMESTAR» показывают намерение ИП Ермолаевой Т.В., воспользоваться репутацией и узнаваемостью субъекта-конкурента, с целью получить преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности и причинить убытки конкуренту в результате перераспределения спроса на услуги, предоставляемые ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» посредством кафе «PRIMESTAR COFFEE» по адресу пл. Киевского вокзала, д. 2, г. Москва, вызванного оттоком потребителей, которые могут ошибочно воспринять кафе ответчика в качестве известной им сети кафе заявителя.

При этом для признания факта недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта-конкурента заявителю не требуется доказывать причиненные убытки, достаточно установления такой возможности.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-2106/77-17 Комиссией Московского УФАС России действия ИП Ермолаевой Т.В. признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4, пункте 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ИП Ермолаевой Т.В. пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в действиях по использованию обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» «PRIMESTAR» по свидетельствам №№ 590145, 367756 и фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп», путем его размещения на вывеске кафе «PRIMESTAR COFFEE» по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2.

Таким образом Комиссией Московского УФАС России установлено, что действия ИП Ермолаевой Т.В. являются незаконными, антимонопольный орган в свою очередь обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарного рынка, на котором произошли недобросовестные действия (бездействие), предупреждения дальнейшего нарушения Ответчиком антимонопольного законодательства, что обосновано статьями 1, 22, 23, 50 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного

законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Как следует из материалов дела ИП Ермолаева Т.В. осуществляла свою деятельность по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2, право собственности принадлежит ООО «Киевская площадь 1». Между тем ООО «Киевская площадь 1» заключила краткосрочный договор аренды от 01.04.2017 № 86, в редакции дополнительного соглашения от 01.04.2017 которого согласно пункту 7.2.2 предусмотрено право арендатора передавать арендуемое помещение в субаренду без дополнительного согласия ООО «Киевская площадь 1». После чего ИП Ермолаева Т.В. приобрела на основании краткосрочного договора субаренды от 01.04.2017 № К-1-К7 право аренды нежилого помещения по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2.

Между тем в материалы дела не представлено каких-либо доказательств о прекращении использования ответчиком обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп» «PRIMESTAR» по свидетельствам №№ 590145, 367756 и фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп», в том числе по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2.

Резюмируя изложенное, в соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции Комиссия считает необходимым выдать предписание ИП Ермолаевой Т.В.

Кроме того, учитывая все обстоятельства данного дела, в том числе пассивность ИП Ермолаевой Т.В. при рассмотрении настоящего дела, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи также предписания ООО «Киевская площадь 1» о принятии мер по предотвращению незаконного использования ИП Ермолаевой Т.В. обозначения, сходного с товарными знаками по свидетельствам №№ 590145, 367756 и фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп», путем его размещения на вывеске кафе «PRIMESTAR COFFEE» по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2.

Предписание само по себе направлено на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о защите конкуренции, а также законных прав конкурентов, контрагентов и иных заинтересованных лиц.

Таким образом на основании пункта 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия считает необходимым выдать предписание ООО «Киевская площадь 1» в целях осуществления действий, направленных на прекращение и предотвращение дальнейшего нарушения со стороны ИП Ермолаевой Т.В. антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

### РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП Ермолаевой Т.В. (ОГРНИП 310774622500520, ИНН 771994217364), связанные с незаконным использованием обозначения, сходного с товарными знаками по свидетельствам №№ 590145, 367756 и фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп», путем его размещения на вывеске кафе «PRIMESTAR COFFEE» по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2, актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ИП Ермолаевой Т.В. (ОГРНИП 310774622500520, ИНН 771994217364) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Предписать ООО «Киевская площадь 1» осуществить действия, направленные на прекращение и предотвращение нарушения со стороны ИП Ермолаевой Т.В., а именно демонтировать вывеску «PRIMESTAR COFFEE» с фиксацией (фотоотчетом) и иным документальным подтверждением отсутствия указанной вывески по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2, а также не допускать в дальнейшем использования по адресу: г. Москва, пл. Киевского вокзала, д. 2, ИП Ермолаевой Т.В., кафе «PRIMESTAR COFFEE» обозначений, сходных с товарными знаками по свидетельствам №№ 590145, 367756 и фирменным наименованием ООО «ПРАЙМСТАР Ресторантс Групп». Об указанных действиях и их результатах сообщить в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента получения решения, с приложением подтверждающих документов.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение вступает в законную силу со дня принятия (изготовления его в полном объеме) и может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

*Примечание.* За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исполнитель: <...>

<...>