



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

31.01.2018 № 3-р/к

Справа № 2/20-100-17

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 29.01.2018 № 23 про попередні висновки у справі № 2/20-100-17, розпочатої за ознаками вчинення ФІЗИЧНОЮ ОСОБОЮ-ПІДПРИЄМЦЕМ КОСТЮКОВИМ АНДРІЄМ МИКОЛАЙОВИЧЕМ (ідентифікаційний номер – 3021616813) (надалі - ФОП Костюков А.М.) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА:

За результатами розгляду заяви ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРТІ» (надалі – ТОВ «АРТІ», Заявник) (вх. від 23.12.2016 № 1/774/С-85) про порушення ФОП Костюковим А.М. законодавства про захист від недобросовісної (надалі - Заява), на виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 22.12.2016 № 8-01/486-АМ, на підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 20.12.2017 № 546, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) прийнято розпорядження від 21.12.2017 № 186-рп/к про початок розгляду справи № 2/20-100-17 за ознаками вчинення ФОП Костюковим А.М. порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (надалі – Справа).

Дії ФОП Костюкова А.М., що містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, полягають у використанні комерційного (фірмового) найменування «АРТІ» під час здійснення господарської діяльності без дозволу (згоди) ТОВ «АРТІ», який раніше почав використовувати його у своїй господарській діяльності.

В результаті збирання і аналізу доказів, з'ясування дійсних обставин Справи встановлено наступне.

ТОВ «АРТІ» зареєстровано виконавчим комітетом Харківської міської ради 03.12.1997, номер запису 1 480 120 0000 009872, ідентифікаційний код - 25185087, місцезнаходження: Салтівське шосе, 67-А, місто Харків, 61038. Керівником ТОВ «АРТІ» є Сидоренко Павло Іванович.

Відповідно до довідки про включення до ЄДИНОГО ДЕРЖАВНОГО РЕЄСТРУ ПІДПРИЄМСТВ ТА ОРГАНІЗАЦІЙ УКРАЇНИ (ЄДРПОУ) основним видом діяльності ТОВ «АРТІ» за КВЕД-2010 є оптова торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів (45.31).

Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «АРТІ» є суб'єктом господарювання.

ТОВ «АРТІ» з 1998 року здійснює діяльність на ринку гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання, що підтверджується угодами, укладеними Заявниками з покупцями (копії відповідних угод додаються).

Для захисту прав інтелектуальної власності ТОВ «АРТІ» отримало свідоцтва Державної служби інтелектуальної власності України на знаки для товарів і послуг «EXCELLENT» та «BASIS» (від 25.07.2011 № 141727 та від 26.12.2011 № 149249 відповідно).

ТОВ «АРТІ» є офіційним Генеральним дилером ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІНТЕР-РТІ» (Білоцерківський завод гумових виробів) на території України, авторизованим дистриб'ютором MEGADYNE-HU Kft., офіційним дилером ОАО «Саранский завод «Резинотехника», авторизованим дистриб'ютором компанії Optibelt GmbH (Німеччина), авторизованим дистриб'ютором Transmission Belts Dealer, авторизованим бізнес партнером PIX Power Transmission Products.

Поставляючи гумовотехнічні вироби до сільськогосподарських автомобілів, мототехніку та промислове обладнання ТОВ «АРТІ» регулярно отримує листи з подяками від своїх покупців в яких Заявнику висловлюються подяки за технічну грамотність, високий професіоналізм, оперативне реагування на зміни на ринку, своєчасне реагування на замовлення, якість поставляємої продукції, здатність виконувати складні завдання та інше.

Таким чином, Заявник приділяє значну увагу якості реалізуємих гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання, досконалості обслуговування клієнтів та власній діловій репутації.

ТОВ «АРТІ» зазначає, що не надавало жодному з суб'єктів господарювання будь-якого дозволу (згоди) на використання власного комерційного (фірмового) найменування «АРТІ».

Як зазначалося вище, реалізацію гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання ТОВ «АРТІ» розпочато з 1998 року, за цей час комерційне (фірмове) найменування Заявника стало добре відомим споживачам Харківської області та України.

Наведені факти підтверджують набуту ділову репутацію комерційного (фірмового) найменування ТОВ «АРТІ».

У своїй господарській діяльності ТОВ «АРТІ» використовує веб-сайт

«arti.com.ua», на якому розміщена інформація про Заявника, каталоги товарів, комерційні пропозиції тощо. Для здійснення роздрібної реалізації гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання ТОВ «АРТІ» на підставі договору від 10.09.2009 № 186 орендується приміщення магазину у ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРТРОН», який знаходиться на території ТОРГОВОГО ЦЕНТРУ «ЛОСК» (надалі – ТЦ «Лоск»), торговельне місце № 16, площа Ю. Кононенка, 1, пгт Пісочин, Харківський район, Харківська область. За інформацією Заявника, місцезнаходження цього магазину добре відомо покупцям ТОВ «АРТІ», багато хто з них за для придбання товарів звертається безпосередньо до нього.

В серпні 2016 року працівниками ТОВ «АРТІ» під час аналізу інформації розміщеної в мережі Інтернет виявлено веб-сайт «arti.kharkiv.ua» на якому розміщено інформацію, зокрема щодо реалізації виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання. Крім того, що в назві цього веб-сайту використовується комерційне (фірмове) найменування Заявника, на ньому розміщено інформацію щодо реалізації товарів дистриб'ютором якої на території України є тільки ТОВ «АРТІ», знаку для товарів та послуг зареєстрованого Заявником «EXCELLENT», використовуються зображення обладнання та виробів з веб-сайту Заявника «arti.com.ua».

Крім того, за повідомленням Заявника, в серпні 2016 року в порівнянні з липнем 2016 року реалізація гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання ТОВ «АРТІ» зменшилась на 25,0 % (з 112 289,98 до 84 219,17 гривень).

Також, Заявник повідомив, що проведена спеціалістами ТОВ «АРТІ» перевірка унікальності тексту розміщеного на веб-сайті «arti.kharkiv.ua» на 96 % відповідає тексту розміщеного на веб-сайті Заявника «arti.com.ua».

Веб-сайт «arti.kharkiv.ua» створено на безкоштовній платформі «Prom.ua», та зазначено назву компанії «arti.kharkiv.ua», електронна адреса - «arti.kharkiv.ua», контактна особа – Андрій, телефони - +38(050) 701-07-60, +38(067) 652-00-09.

ТОВ «АРТІ» повідомило, що після здійснення його працівниками телефонного дзвінка за зазначеними на веб-сайті «arti.kharkiv.ua» номерами, вони дізналися, що продукцію перелічену на веб-сайті «arti.kharkiv.ua» можна також придбати на території ТЦ «Лоск» в магазині, розташованому на центральному торговельному майданчику, верхній периметр, місце № 32.

З метою з'ясування ситуації, що склалася, ТОВ «АРТІ» звернулося з відповідним адвокатським запитом до ПРИВАТНОЇ ВИРОБНИЧО-КОМЕРЦІЙНОЇ ФІРМИ «ЛОСК» (надалі – ПВКФ «ЛОСК»). Відповідно до отриманої від ПВКФ «ЛОСК» інформації, магазин, розташований на території ТЦ «ЛОСК» (центральный торговельний майданчик, верхній периметр, місце № 32) орендується ФОП Костюковим А.М. у відповідності до договору оренди землі від 23.01.2012.

На підтвердження вказаного, Заявником здійснено закупівлю ременю 111x10x1120 SEMPELEX та 11x10x1120 та отримано відповідний товарний чек, відповідно до якого реалізація гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання здійснюється ФОП Костюковим А.М.

Отже, ФОП Костюков А.М. здійснює діяльність по реалізації гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання через веб-сайт «arti.kharkiv.ua» та магазин на території ТЦ «ЛОСК» з використанням комерційного (фірмового) найменування ТОВ «АРТІ» без дозволу (згоди) Заявника.

ФОП Костюков А.М. зареєстрований виконавчим комітетом Харківської міської ради 01.11.2005, номер запису 2 480 000 0000 034858, місцезнаходження: 61013, місто Харків, провулок Шилівський, 14-А.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Костюков А.М. є суб'єктом господарювання.

ФОП Костюков А.М., як і ТОВ «АРТІ», здійснює діяльність на ринку реалізації виробів до сільськогосподарських автомобілів, мототехніки та промислового обладнання на території міста Харкова. ФОП Костюков А.М. та ТОВ «АРТІ» мають одних і тих-же споживачів та є конкурентами.

За інформацією, наданою ФОП Костюковим А.М. (вх. від 18.12.2017 № 4368), веб-сайт «arti.kharkiv.ua» ним створено на безкоштовній платформі «Prom.ua» у 2016 році, точну дату створення веб-сайту «arti.kharkiv.ua» ФОП Костюков А.М. повідомити не зміг. Наповнення веб-сайту «arti.kharkiv.ua» здійснювалось особисто ФОП Костюковим А.М. за допомогою копіювання з мережі Інтернет.

Також, ФОП Костюков А.М. повідомив, що в січні 2017 року, в зв'язку з припиненням оплати, використання веб-сайтом «arti.kharkiv.ua» припинено.

З метою з'ясування впливу використання комерційного (фірмового) найменування «АРТІ» в назві веб-сайту «arti.kharkiv.ua» на наміри потенційних споживачів щодо придбання гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, фототехніки та промислового обладнання, а також можливість змішування діяльності Заявника з діяльністю ФОП Костюкова А.М. проведено опитування потенційних споживачів гумовотехнічних виробів до сільськогосподарських автомобілів, фототехніки та промислового обладнання. За результатами опитування встановлено наступне:

- для більш ніж 82 % респондентів назва веб-сайту продавця впливає на рішення споживача щодо вибору товару саме цього продавця;

- на думку майже 73 % респондентів назва веб-сайту формує належність до певного виробника.

Тобто, використання ФОП Костюковим А.М. комерційного (фірмового) найменування «АРТІ» може призвести до змішування господарської діяльності Заявника та господарської діяльності ФОП Костюкова А.М., а використання

ФОП Костюковим А.М. ділової репутації Заявника – є актом недобросовісної конкуренції.

Відповідно до положення абзацу першого частини третьої статті 10^{bis} Паризької конвенції підлягають забороні всі і будь-які дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента.

Комерційне (фірмове) найменування має стійкий зв'язок з діловою репутацією суб'єкта господарювання і тому представляє для нього значну цінність. У статті 8 Паризької конвенції закріплено положення про те, що фірмове найменування охороняється у всіх країнах Союзу без обов'язкового подання заявки чи реєстрації.

Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного найменування, торгової марки, рекламних матеріалів, оформлення упаковки товарів і періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи зазначене, матеріалами Справи доведено, що дії ФОП Костюкова А.М, які полягають у використанні комерційного (фірмового) найменування «АРТІ» під час здійснення господарської діяльності без дозволу (згоди) ТОВ «АРТІ», який раніше почав використовувати його у своїй господарській діяльності, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Доказами, які підтверджують вчинення ФОП Костюковим А.М. порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

Порушення тривало з серпня 2016 року до січня 2017 року.

На подання про попередні висновки у Справі, направлене разом:

- із супровідним листом від 22.01.2018 № 02-26/2-240, ТОВ «АРТІ» повідомило, що згодне з висновками, викладеними в зазначеному поданні та заперечень не має;

- із супровідним листом від 22.01.2018 № 02-26/2-241, ФОП Костюков А.М. повідомив, що згоден з висновками, викладеними у вказаному поданні, заперечень не має.

Листом від 18.12.2017 (вх. від 18.12.2017 № 4368) ФОП Костюков А.М. надав інформацію щодо доходу від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за

2016 рік, яка відповідно до податкової декларації платника єдиного податку складає 203 000,00 (двісті три тисячі) гривень.

Листом від 22.01.2018 (вх. від 22.01.2018 № 219) ФОП Костюков А.М. надав інформацію щодо доходу від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік, яка відповідно до податкової декларації платника єдиного податку складає 305 096,00 (триста п'ять тисяч дев'яносто шість) гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КОСТЮКОВ АНДРІЙ МИКОЛАЙОВИЧ (ідентифікаційний номер – 3021616813), використовуючи комерційне (фірмове) найменування «АРТІ» в назві веб-сайту «arti.kharkiv.ua» під час здійснення господарської діяльності без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРТІ» (ідентифікаційний код - 25185087), вчинив порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

2. На підставі статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ФІЗИЧНУ ОСОБУ-ПІДПРИЄМЦЯ КОСТЮКА АНДРІЯ МИКОЛАЙОВИЧА (ідентифікаційний номер – 3021616813) штраф у розмірі 5 501 (п'ять тисяч одна) гривня.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною п'ятою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за кожен день прострочення сплати штрафу стягується пеня у розмірі півтора відсотка від суми штрафу.

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КОСТЮКОВ АНДРІЙ МИКОЛАЙОВИЧ зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 зазначеного Закону рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії:

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.