



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25.06.2019 № 81-р/к

Справа № 2/20-2-18

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

За результатами розгляду заяви ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» 27.09.2017 № 354, на виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України, (вх. від 04.10.2017 № 1/527/А-39) та на підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 01.02.2018 № 25 адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 01.02.2018 № 5-рп/к про початок розгляду справи № 2/20-2-18 (надалі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання рекламних матеріалів 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.

За результатами розгляду справи № 2/20-2-18 дії ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 31 106 грн.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/20-2-18 про порушення ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» законодавства про

захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання третього відділу досліджень та розслідувань від 14.06.2019 № 265,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 01.02.2018 № 5-рп/к про розпочато розгляд справи № 2/20-2-18 (надалі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання рекламних матеріалів 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) Листами від 14.06.2019 № 70-02/3-4193 та № 70-02/3-4194 до ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» та ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» відповідно направлено Подання про попередні висновки у Справі.

2. СТОРОНИ

- (3) Заявником у Справі є ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ».
- (4) ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» зареєстровано 10.02.2015, номер запису 1 069 102 0000 033667, ідентифікаційний код юридичної особи - 39631943, місцезнаходження: 04080, місто Київ, вулиця Вікентія Хвойки, 21, офіс 1362.
- (5) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» є оптова торгівля хімічними продуктами (код КВЕД 46.75).
- (6) Відповідачем у Справі є ТОВ «ГОЛДЕНХІМ».
- (7) ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» зареєстроване виконавчим комітетом Харківської міської ради 12.06.2015, ідентифікаційний код юридичної особи – 39836479, номер запису 1 480 102 0000 066319, місцезнаходження: 61110, місто Харків, провулок Істомінський 2-Й, 22-А, кімната 7.
- (8) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань видами діяльності ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» є оптова торгівля хімічними продуктами (код КВЕД 46.75).
- (9) Отже, ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» та ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» є суб'єктами

господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

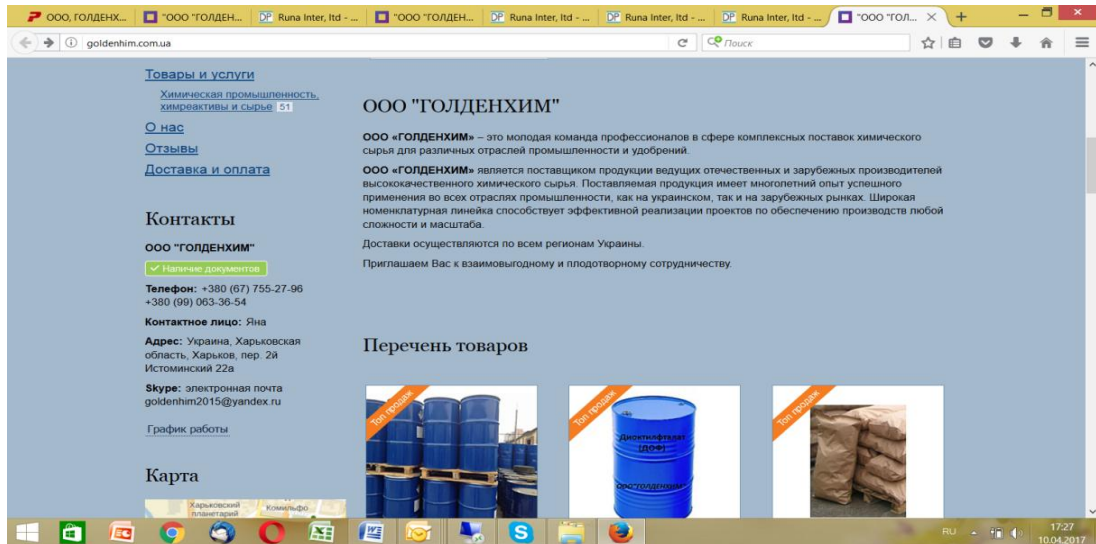
3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження інформації, наданої Заявником

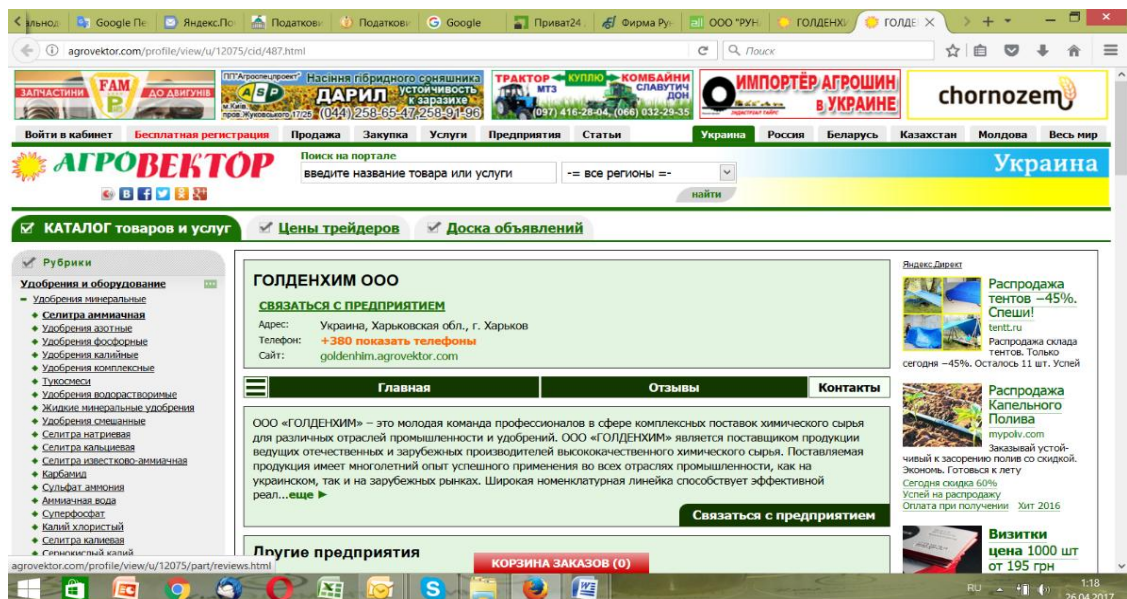
- (10) Основним видом діяльності ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» за КВЕД-2010 є оптова торгівля хімічними продуктами (46.75).
- (11) У своїй господарській діяльності Заявник використовує веб-сайт «him-element.com.ua». Автором графічного та текстового наповнення вказаного веб-сайту є учасник ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» - Прибилов Павло Миколайович, авторське право за яким, в установленому законом порядку зареєстроване 25.11.2016 та підтверджене належним Свідоцтвом про реєстрацію авторського права на твір № 68777, виданим Державною службою інтелектуальної власності України. У відповідності до Ліцензійного договору від 30.09.2016 № 300916 Прибилов Павло Миколайович передав виключне право на використання «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» Заявнику.
- (12) За інформацією Заявника, з метою збільшення обсягів продажу та популяризації ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ», останнім було витрачено за період з 01.09.2016 до 31.08.2017 значні кошти та укладено договори із більш ніж десятьма контрагентами на загальну суму 308 841,41 (триста вісім тисяч вісімсот сорок одна) гривня 41 копійка, які надавали рекламні послуги та здійснювали просування зазначеного веб-сайту.
- (13) Про надійну ділову репутацію Заявника також свідчать рекомендаційні листи партнерів, інформація в соціальних мережах про проведені освітні акції, публікації в мережі Інтернет та друкованих засобах масової інформації.
- (14) Таким чином, Заявник приділяє значну увагу власній діловій репутації, використовує унікальний контент власного веб-сайту та вкладає значні кошти і зусилля для того, щоб у законний спосіб привернути увагу потенційних покупців.
- (15) ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» зазначає, що не надавало жодному з суб'єктів господарювання будь-якого дозволу (згоди) на використання рекламних матеріалів, у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» (веб-сайт «him-element.com.ua»).
- (16) Заявник з 01.09.2016 використовує у господарській діяльності рекламні матеріали у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» (веб-сайт «him-element.com.ua»), та має виключний дозвіл на його використання з 30.09.2016.

(17) Як повідомив Заявник, під час чергового моніторингу мережі Інтернет, 10.04.2017, на веб-сайтах «goldenhim.com.ua» та «agrovекtor.com/profile/view/u/12075/cid/487.html» ним, зокрема, виявлено контент наданий на малюнках 1 та 2:

Малюнок 1



Малюнок 2



(18) Крім того, при введенні тез з наведених рекламних матеріалів до пошукових систем мережі Інтернет, результати пошуку видають поруч як веб-сайт Заявника, так і веб-сайти Відповідача.

(19) ТОВ «ГОЛДЕНХИМ», як і ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ», здійснює діяльність на загальнодержавному товарному ринку оптової торгівлі хімічними продуктами, відповідно ТОВ «ГОЛДЕНХИМ» та ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» мають одних і тих-же споживачів та є конкурентами.

3.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження інформації, наданої Відповідачем

- (20) Основним видом діяльності ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» за КВЕД-2010 є оптова торгівля хімічними продуктами (46.75).
- (21) За інформацією, наданою ТОВ «ГОЛДЕНХІМ», розробником оформлення веб-сайтів «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» є Хромих Яна Валеріївна.
- (22) ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» повідомило, що використовує веб-сайти «goldenhim.com.ua» з та «agrovektor.com» з 15.09.2015 та з 01.10.2015 відповідно, точну дату, розміщення «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» на них ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» вказати не може та повідомляє, що вона була скопійована з мережі Інтернет приблизно в жовтні 2016 року. Станом на 17.12.2018 використання ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» веб-сайтів «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» припинено.
- (23) Листом від 19.12.2018 № 972-ю (вх. від 20.12.2019 № 6188) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УАПРОМ» повідомило, що домен «goldenhim.com.ua» зареєстровано в рамках надання послуг за договором-офертою про надання послуг, який було укладено з ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» шляхом акцепту оферти та оплати користувачем рахунку № UA-393073-0 на пакет послуг «Вигідний» терміном 1 рік від 26.05.2016 на загальну суму 3 440 гривень.
- (24) Відповідно до інформації, розміщеної на веб-сайті «agrovektor.com», після реєстрації в особистому кабінеті (яка є безкоштовною) підприємство самостійно розміщує оголошення (пропозиції) щодо продажу або купівлі певних товарів.
- (25) Отже, ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» безпосередньо несе відповідальність за інформацію, розміщену на веб-сайтах «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com».

3.3. Обставини Справи, встановлені за результатами проведення опитування споживачів

- (26) З метою з'ясування можливості змішування діяльності ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» та ТОВ «ГОЛДЕНХІМ», територіальним відділенням проведено опитування потенційних споживачів хімічних продуктів. Загальна кількість респондентів – 63 чоловіки.
- (27) За результатами опитування встановлено наступне:

- у 67 % респондентів склалося враження про приналежність веб-сайтів «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» одному продавцю хімічних продуктів;
 - на думку 85 % веб-сайти «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» схожі з веб-сайтом «him-element.com.ua»;
 - на думку 89 % респондентів графічне та текстове оформлення веб-сайти «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» схожі з графічним та текстовим наповненням веб-сайту «him-element.com.ua»;
 - більш ніж 86 % респондентів зазначили, що могли б придбати хімічні продукти через веб-сайти «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» вважаючи, що замовляють їх через веб-сайт «him-element.com.ua».
- (28) Отже, як свідчать результати проведеного опитування, більшість споживачів може сплутати веб-сайти «goldenhim.com.ua» та «agrovektor.com» з веб-сайтом «him-element.com.ua», тобто у споживача може виникнути асоціативний зв'язок між продукцією Заявника та Відповідача, що може призвести до змішування діяльності вказаних суб'єктів господарювання.

4. ЗАПЕРЕЧЕННЯ

- (29) На подання про попередні висновки у Справі ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» та ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» своїх зауважень та/або заперечень не надали.

5. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ У СПРАВІ

- (30) Використання ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» рекламних матеріалів у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімеlement» (веб-сайт «him-element.com.ua»), може призвести до змішування господарської діяльності Заявника та господарської діяльності Відповідача.
- (31) Заявник з 01.09.2016 використовує у господарській діяльності рекламні матеріали у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімеlement» (веб-сайт «him-element.com.ua»), та має виключний дозвіл на його використання з 30.09.2016, тобто першим почало використовувати зазначене оформлення упаковки.
- (32) Заявник приділяє значну увагу власній діловій репутації, використовує унікальний контент власного веб-сайту та вкладає значні кошти і зусилля для того, щоб у законний спосіб привернути увагу потенційних покупців.
- (33) Заявник не надавав ніяких дозволів (згоди) Відповідачу на використання рекламних матеріалів, у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімеlement» (веб-сайт «him-element.com.ua»).
- (34) Використання Відповідачем рекламних матеріалів, у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімеlement» (веб-сайт «him-element.com.ua») Заявника, може призвести до змішування діяльності

ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» з діяльністю ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» внаслідок використання останнім ділової репутації, напрацьованої Заявником.

- (35) Зазначене призводить до того, що необізнаний споживач, під час вибору необхідної продукції, може обмежуватись лише візуальним сприйняттям, що у свою чергу може призвести до сприйняття продукції ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» як такої, що пропонується безпосередньо Заявником.
- (36) 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.
- (37) Отже, використання ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» без дозволу (згоди) ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» рекламних матеріалів у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» (веб-сайт «him-element.com.ua»), яке раніше почало використовувати ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» 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 рекламних матеріалів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування діяльності ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» з діяльністю ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ».
- (38) Порушення ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції стосовно використання рекламних матеріалів у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» (веб-сайт «him-element.com.ua») без дозволу (згоди) ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ» тривало з 10.02.2017 до 17.12.2018.

6. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (39) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.
- (40) Згідно з частиною першою статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання

за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

- (41) Відповідно до листа Головного управління ДЕРЖАВНОЇ ФІСКАЛЬНОЇ СЛУЖБИ у Харківській області від 06.06.2019 № 70-02/3-4034 (вх. від 13.06.2019 № 4013) обсяг доходу (виручки), отриманого ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» від реалізації продукції, товарів, робіт та послуг за 2018 рік складає 622 114,00 (шістсот двадцять дві тисячі сто чотирнадцять) гривень 00 копійок.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ГОЛДЕНХІМ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39836479) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання рекламних матеріалів у вигляді «Графічного та текстового наповнення сайту Хімелемент» (веб-сайт «him-element.com.ua») без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ХІМЕЛЕМЕНТ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39631943), яке раніше почало використовувати його у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування діяльності ТОВ «ГОЛДЕНХІМ» з діяльністю ТОВ «ХІМЕЛЕМЕНТ».

2. За порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ГОЛДЕНХІМ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39836479) штраф у розмірі 31 106,00 (тридцять одна тисяча сто шість) гривень.

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Головуючий колегії

А.М. Бугаєв

Члени колегії

Н.О. Трегубець

Є.Б. Приймак

Ю.О. Неймирок

Ю.В. Тевелєва

Виконавець

Нужна А.В.

Секретар

Галік В.В.