



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РОЗПОРЯДЖЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23.06.2020 № 70/94-рп/к

м. Харків

Справа № 3/20-89-20

Про початок розгляду справи
про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 23.06.2020 № 201 та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИЛА:

За результатами розгляду заяви ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» (надалі – ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», Заявник) від 31.03.2020 (вх. від 01.04.2020 № 1811) про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи – 42277797) (надалі – ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», Відповідач) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (надалі - Заява) встановлено наступне.

В Заяві йдеться, зокрема, про неправомірне використання ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», що є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» - «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» без дозволу (згоди) Заявника, який раніше почав використовувати їх у своїй господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

1. ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» зареєстровано виконавчим комітетом Харківської міської ради 30.01.2009, номер запису 1 480 102 0000 043302, ідентифікаційний код юридичної особи - 36226540, місцезнаходження: 61001, місто Харків, вулиця Сомівська, 12-Б.

Відповідно до довідки з ЄДИНОГО ДЕРЖАВНОГО РЕЄСТРУ ПІДПРИЄМСТВ ТА ОРГАНІЗАЦІЙ УКРАЇНИ (ЄДРПОУ) видами діяльності Заявника за КВЕД-2010 є, зокрема: виробництво парфумних і косметичних засобів (20.42), неспеціалізована оптова торгівля (46.90).

Таким чином, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» здійснює діяльність на ринку парфумних і косметичних засобів.

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

Заявник з 2009 року здійснює діяльність на ринку парфумних і косметичних засобів та з цього ж часу використовує у своїй господарській діяльності комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».

ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» під час здійснення господарської діяльності на ринку виробництво парфумних і косметичних засобів отримано:

- свідоцтво № 16089 від 30.04.2010 про присвоєння Префікса GS1 підприємства у всесвітній системі GS1;
- свідоцтво № 16089-42 від 20.10.2010 про присвоєння товарної позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
- свідоцтво № 16089-41 від 20.10.2010 про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
- свідоцтво № 16089-43 від 05.11.2010 про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
- свідоцтво № 16089-47 від 17.01.2011 про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 25.06.2010 № 05.03.02-07/43984 на «Косметичні засоби для догляду за ротовою порожниною» ТУ У 24.5-36226540-001:2010;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 25.06.2010 № 05.03.02-07/43985 на «Косметичні засоби для догляду за ротовою порожниною» ТУ У 24.5-36226540-001:2010;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 29.06.2010 № 05.03.02-07/44287 на «Косметичні засоби для догляду за ротовою порожниною» ТУ У 24.5-36226540-001:2010;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 24.02.2011 № 05.03.02-07/16285 на «Засоби косметичні рідкі для очищення шкіри «En'Jee» ТУ У 24.5-36226540-001:2011.

ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» використовує у своїй господарській діяльності вебсайт в мережі інтернет з доменним ім'ям «enjee.ua», де міститься інформація щодо асортименту продукції, що виготовляється Заявником, та має власний магазин, де також здійснюється реалізація продукції.

Крім того, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» здійснює замовлення значної кількості друкованих матеріалів, зокрема рекламних листівок та каталогів щодо рекламування своєї продукції, її популяризації та просування на ринку.

Також, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» з 2009 року співпрацює зі значною кількістю компаній, що підтверджено угодами, укладеними з контрагентами, що підтверджує ділову репутацію Заявника на ринку парфумних і косметичних засобів.

Разом з тим, із наданих Заявником договорів про надання рекламних послуг, про надання маркетингових послуг та відповідних видаткових накладних, вбачається, що ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» приділяє значну увагу щодо просування своєї продукції на ринку та витрачає значну кількість грошових коштів для цього.

Таким чином, Заявник приділяє значну увагу власній діловій репутації та здійснює діяльність на ринку виробництва парфумних і косметичних засобів. Враховуючи наведене, споживачам добре відомо комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».

ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» зазначає, що не надавало жодному з суб'єктів господарювання будь-якого дозволу (згоди) на використання власного комерційного (фірмового) найменування комерційного (фірмового) найменування - «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» чи схожого на нього, в тому числі і на використання ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», що є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» - «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».

Про використання ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», що є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» - «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» Заявнику стало відомо 27.03.2020.

2. ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» зареєстроване виконавчим комітетом Харківської міської ради 04.07.2018, номер запису 1 480 102 0000 077350, місцезнаходження: 61057, місто Харків, вулиця Сумська, 26.

Видами діяльності Відповідача є, зокрема, оптова торгівля парфумними та косметичними товарами (основний), неспеціалізована оптова торгівля (46.90).

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

Враховуючи наведене, Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку парфумних та косметичних товарів.

Відповідно до експертного висновку щодо асоціативного сприйняття у пересічних споживачів/носіїв мови схожості комерційного (фірмового) найменування ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» із ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», складеним на підставі проведеного ВСЕУКРАЇНСЬКОЮ ГРОМАДСЬКОЮ ОРГАНІЗАЦІЄЮ «УКРАЇНСЬКА АСОЦІАЦІЯ МАРКЕТИНГУ» від 29.04.2020 маркетингового дослідження, встановлено, що:

«1. Представлені на ринку товари і/або послуг офіційно зареєстрованих у Єдиному державному реєстрі ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» (2009 рік заснування) й ТОВ «Красота і здоров'я» (2018 рік заснування) за критерієм зв'язаність товарів і/або послуг відповідно до Міжнародної класифікації товарів і послуг мають суттєву схожість, що може призвести до плутанини з точки зору споживача/контрагента та викликати змішування діяльності суб'єктів господарювання.

2. Комерційне (фірмове) найменування ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та комерційне (фірмове) найменування ТОВ «Красота і здоров'я» в асоціативному сприйнятті пересічних споживачів / пересічних носіїв мови виступають як тотожні, тобто такі, що мають повну схожість за ознаками фонетичної (тотожність звучання, не дивлячись на різницю в сполучниках «і» / «та»), семантичної (повне співпадіння значення слів, навіть використання русизму «Красота» у назвах обох підприємств) та асоціативної подібності. Асоціативна тотожність комерційного (фірмового) найменування означає, що товариство з обмеженою відповідальністю «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та товариство з обмеженою відповідальністю «Красота і здоров'я» сприймаються споживачами і / або контрагентами як «одне й те саме».

3. Унаслідок тотожності комерційних (фірмових) найменувань відбувається змішування діяльності суб'єктів господарювання ТОВ «Красота і здоров'я» із ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я». Отже, комерційне (фірмове) найменування не може бути використане як засіб індивідуалізації на ринку, що створює можливість введення в оману споживачів і/або контрагентів, викликає репутаційні ризики для ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» (мова оригіналу).

Крім того, доказом неправомірного використання Відповідачем комерційного (фірмового) найменування Заявника може свідчити інформація, яка отримана від ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІЛЬНІСТЮ «НОВА ПОШТА» (надалі – ТОВ «НОВА ПОШТА»). Так, у відповідь на адвокатський запит адвоката ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» листом від 22.04.2020 № 545 вих-20 ТОВ «НОВА ПОШТА» повідомило, що засновником Відповідача Кумаром Аншуманом здійснювалося відправлення та отримання продукції через ТОВ «НОВА ПОШТА» від імені Заявника. Тобто, навіть працівники ТОВ «НОВА ПОШТА» під час надання послуг не розрізняють комерційного (фірмового) найменування Заявника та Відповідача.

Доказами змішування діяльності Заявника та Відповідача є також інформація, отримана Заявником на запит адвоката ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» щодо обсягів доходів Відповідача з моменту його реєстрації. Зокрема, Головне управління Державної податкової служби у Харківській області листом від 23.04.2020 № 7292/ФОП/20-40-57-04-25 надало інформацію щодо доходу ТОВ «КРАСОТА_І ЗДОРОВ'Я», при цьому зазначивши назву

суб'єкта господарювання ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», тобто комерційне найменування Заявника.

Отже, оскільки комерційні (фірмові) найменування ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» є схожими, що заважає Заявнику використовувати власне комерційне (фірмове) найменування як засіб індивідуалізації на ринку.

Крім того, використання Відповідачем комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» схожого на комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» може вводити споживача в оману відносно товару (послуг) та його виробника, оскільки Заявник та Відповідач здійснюють свою діяльність на одному ринку на ринку парфумних і косметичних засобів, мають одних і тих же споживачів та є конкурентами.

Відповідно до положення абзацу першого частини третьої статті 10bis 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 (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), 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, дії ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», які полягають у використанні комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» під час здійснення господарської діяльності, що є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» - «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» без дозволу (згоди) ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», яке раніше почало використовувати його у своїй господарській діяльності, містять ознаки порушення 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.

Враховуючи наведене, на підставі статті 12 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статей 36, 37 Закону України «Про захист економічної конкуренції та пункту 20³ Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованим у 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 Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

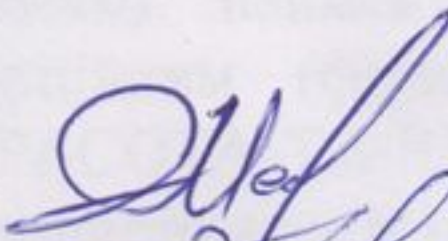
ПОСТАНОВИЛА:

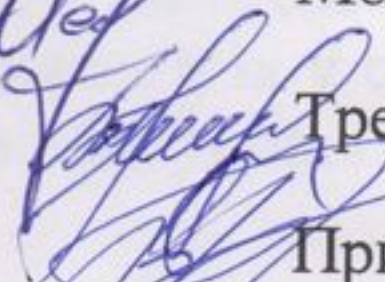
1. Розпочати розгляд справи у зв'язку з наявністю в діях ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи – 42277797), які полягають у використанні комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» під час здійснення господарської діяльності, що є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36226540) - «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», яке раніше почало використовувати його у господарській діяльності, ознак порушення 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.

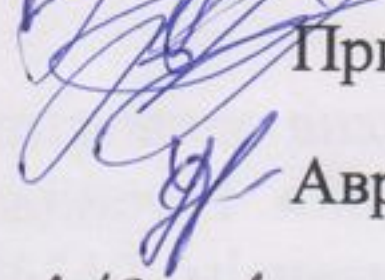
2. Доручити збирання та аналіз доказів у справі третьому відділу досліджень і розслідувань.

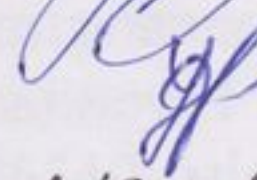
Голова колегії

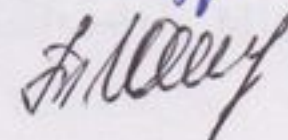
Члени колегії

 Мешков К.С.

 Трегубець Н.О.

 Приймак Є.Б.

 Аврамова С.П.

 Тевелева Ю.В.