



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ДОНЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

“ 24 ” квітня 2018 року

№ 3

справа № 03-26-02/2018

м. Краматорськ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції та
накладання штрафу

Адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 03-26-02/2018 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Бралекс» (ідентифікаційний код 39790885) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками від 05.04.2018 № 03-44,

ВСТАНОВИЛА :

Розпорядженням адміністративної колегії Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.02.2018 № 3-р розпочато розгляд справи № 03-26-02/2018 за наявності в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Бралекс» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлений головою відділення строк.

В ході збору і аналізу доказів у справі встановлено наступне.

До Донецького відділення звернулось товариство з обмеженою відповідальністю «Системи швидкого харчування» із заявою від 31.10.2017 № 22 щодо неправомірних дій товариства з обмеженою відповідальністю «Бралекс», які полягають у використанні знаку для товарів і послуг «Піца Челентано Pizza Celentano» без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності.

(1) Товариство з обмеженою відповідальністю «Системи швидкого харчування» (код ЄДРПОУ 32261340; місцезнаходження: вул. Антоновича, 132, м. Львів, 79057) (далі – ТОВ «Системи швидкого харчування», Заявник) за даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань зареєстровано 29.10.2002. Основним видом діяльності за КВЕД 77.40 є лізинг інтелектуальної власності та подібних продуктів, крім творів, захищених авторськими правами.

Предметом діяльності ТОВ «Системи швидкого харчування» відповідно до Статуту є розвиток мережі закладів громадського харчування, створення та експлуатація ресторанів, кафе, барів, піцерій, столових, клубів; права на реалізацію та використання власного інтелектуального продукту (франчайзинг); дистриб'юторські послуги, посередницька, закупівельна та торгівельна діяльність; інші види діяльності.

Станом на грудень 2017 року, за даними ТОВ «Системи швидкого харчування», на території України функціонувало 145 закладів громадського харчування, які здійснювали діяльність під торговою маркою «Піца Челентано Pizza Celentano». На території Донецької області такі заклади харчування, на підставі договорів комерційної концесії (франчайзингу), працюють у містах Дружківка, Краматорськ, Костянтинівка, Слов'янськ.

(2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Бралекс» (код ЄДРПОУ 39790885; місцезнаходження: проспект Миру, буд.71а, м. Маріуполь, Донецька область, 87500) (далі – ТОВ «Бралекс», Відповідач) за даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань зареєстровано 14.05.2015. Основним видом діяльності за КВЕД 38.32 є відновлення відсортованих відходів.

ТОВ «Бралекс», як заклад ресторанного господарства, веде господарську діяльність у приміщенні за адресою: проспект Миру, буд.71а, м. Маріуполь. Відповідно до Статуту ТОВ «Бралекс» є юридичною особою, має самостійний баланс, поточні рахунки у банківських установах, круглу печатку з власним найменуванням, іншу атрибутику юридичної особи.

Отже, у визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ТОВ «Бралекс» є суб'єктом господарювання.

(3) У заяві ТОВ «Системи швидкого харчування» повідомлялось, що в м. Маріуполь, по просп. Миру, 71а працює заклад ресторанного господарства під торговою маркою «Піца «Челентано», в якому господарську діяльність здійснює ТОВ «Бралекс». На вивісці даного закладу та в інтер'єрі приміщення (зокрема на стінах, дерев'яних стільцях, дерев'яних підносах тощо) використано графічні позначення «Піца Челентано Pizza Celentano» без дозволу власника торгової марки Зархіна М.Г. і правоволодільця – ТОВ «Системи швидкого харчування». Як доказ порушення ТОВ «Бралекс» чинного законодавства, Заявником було надано копії фото приміщення, книги відгуків, меню, розрахункового документу, роздруківки з сайту податкової інспекції (cabinet.sfs.gov.ua) про дату реєстрації РРО та книги ОРО ТОВ «Бралекс».

(4) Розпорядженням адміністративної колегії Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.12.2017 № 19-р було розпочато розгляд справи № 03-26-16/2017 за ознаками порушення ТОВ «Бралекс» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначень (знак для товарів і послуг) 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.

(5) В рамках розгляду справи № 03-26-16/2017 Донецьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України, на підставі статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктів 3, 8 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), ТОВ «Бралекс» було направлено вимогу від 27.11.2017 № 01-41/917 (надалі – Вимога) (рекомендований лист № 8431304547464) зі строком надання інформації до **08 грудня 2017 року**.

Відповідно до Вимоги, ТОВ «Бралекс» мало надати копії документів, які підтверджують його правовий статус; відомості про те, з якого часу підприємство, як заклад ресторанного господарства, веде господарську діяльність під торговою маркою «Піца

«Челентано» за адресою: проспект Миру, 71а, м. Маріуполь, з наданням копій усіх документів (угод, договорів тощо), на підставі яких підприємство користується приміщенням за вказаною адресою; пояснення про те, з якого часу на вивісці та в інтер'єрі (зокрема на стінах, дерев'яних стільцях, дерев'яних підносах тощо) у приміщенні ресторанного закладу з'явилися графічні позначення «Піца Челентано Pizza Celentano» з детальним пояснення про походження графічних позначень (ким саме та за яких обставин ці графічні позначення були нанесені на предмети інтер'єру у ресторанному приміщенні, копії документів, що підтверджують факти виконання робіт, контактні дані виконавців цих робіт); пояснення про те, де саме ще та у який спосіб підприємство використовує позначення «Піца Челентано Pizza Celentano»; пояснення про те, чи відомо підприємству, що право власності на знак для товарів і послуг «Піца Челентано Pizza Celentano», на підставі свідоцтв на знак для товарів і послуг № 36578 від 15.12.2003 р., № 19132 від 15.03.2001 р., № 34994 від 15.09.2003 р., належить громадянину України Зархіну М.Г., а право використання відповідного знаку - ТОВ «Системи швидкого харчування»; пояснення про те, чи є підприємство учасником відносин, які дозволяють використовувати знак для товарів і послуг «Піца Челентано Pizza Celentano» (отримання права власності на знак, отримання дозволу/ліцензії тощо), з наданням відповідних документів; пояснення того, чи надходили до підприємства звернення від гр. Зархіна М.Г. або ТОВ «Системи швидкого харчування» з приводу припинення використання підприємством у своїй господарській діяльності знаку для товарів і послуг «Піца Челентано Pizza Celentano», з наданням копій документів з приводу такого листування; відомості щодо розміру одержаного підприємством за 9 місяців 2017 року доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг), з наданням копій підтверджуючих документів.

Проте Відповідач, отримавши Вимогу, не надав у встановлений строк інформацію, що вимагалася.

За інформацією, наданою листом від 31.01.2018 №7/14-139 Донецькою дирекцією ПАТ «Укрпошта», рекомендований лист Відділення № 8431304547464 було вручено представнику ТОВ «Бралекс» 01.12.2017 року. В підтвердження вищезазначеного, на запит Відділення від 18.01.2018 № 01-34/72, Донецька дирекція ПАТ «Укрпошта» надала копію сторінки книги форми 8 з розпискою одержувача (Пінчук) про отримання вищезазначеного листа. За даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Пінчук Д.В. є керівником ТОВ «Бралекс» з 01.06.2015 року.

Належних доказів на підтвердження факту неотримання листа, до Відділення не надходило.

(6) Згідно із статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики в частині, зокрема, здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до пункту 5 статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», голова територіального відділення Антимонопольного комітету України для реалізації завдань, покладених на Комітет, має повноваження вимагати від суб'єктів господарювання інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

Відповідно до статей 22, 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги голови територіального відділення є обов'язковими для виконання у визначений головою відділення строк, а суб'єкти господарювання зобов'язані на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, уповноважених ним працівників Антимонопольного комітету України, його територіальних відділень подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, у тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

Слід зазначити, що Вимога Відділення від 27.11.2017 № 01-41/917 містила попередження про те, що вимоги голови територіального відділення, відповідно до статей 22, 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», є обов'язковими для виконання у визначений строк, а неподання інформації у встановлені строки, подання інформації у неповному обсязі, подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, визначеними пунктами 13, 14, 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», вчинення яких, згідно з частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тягне за собою накладення штрафу.

Питання, зазначені у Вимозі, не потребували здійснення ТОВ «Бралекс» збору, аналізу та опрацювання великого обсягу інформації. Обсяг, порядок і строки надання інформації були чітко визначені. Звернень чи клопотань від ТОВ «Бралекс» щодо подовження строку надання інформації на Вимогу, пояснень щодо неможливості, з певних причин, надати затребувану інформацію тощо, до Відділення не надходило.

(7) З метою з'ясування причин неподання Відповідачем інформації на Вимогу, Відділення направило до ТОВ «Бралекс» лист від 18.01.2018 № 01-34/73, в якому пропонувало надати пояснення про причини неподання інформації у строки, визначені у вимозі № 01-41/917 від 27.11.2017. Рекомендоване поштове відправлення № 8431304680580, відповідно до інформації з інтернет-сайту ПАТ «Укрпошта» (<http://ukrposhta.ua/vidslidkuvati-forma-poshuku>), надійшло до поштового відділення м. Маріуполя і вручено ТОВ «Бралекс» 24.01.2018.

В ході розгляду справи, 12 лютого 2018 року директор ТОВ «Бралекс» Пінчук Д.В. надіслав на електронну пошту Відділення (вх. № 8-03/139 ел. від 12.02.2018) затребувані у Вимозі документи, а саме копії: виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців; Статуту товариства; довідки головного управління статистики у місті Маріуполі; договору оренди нежитлового приміщення за адресою м. Маріуполь, проспект Миру, буд.71 від 02.09.2017; фото роздруківки приміщення і касового чеку "Aroma Pizza Bar CELENTANO". У поясненні, у простій письмовій формі без використання офіційного бланку листа і печатки, директор ТОВ «Бралекс» посиляється на неможливість надати інші затребувані у Вимозі документи на підставі того, що їх офісне приміщення декілька разів заливало дощем і тому багато документів постраждало. Належних доказів на підтвердження обставин, що завадили надати наявну інформацію, затребувану Відділенням, а також пояснень з приводу затримки відповіді на Вимогу, директор ТОВ «Бралекс» не надав.

Рекомендованим листом від 13.03.2018 Відділення отримало від ТОВ «Бралекс» копію вищезазначеного електронного листа (вх. № 8-03/139 ел. від 12.02.2018 /13.03.2018) з додатками (копії: виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців; Статуту товариства; довідки головного управління статистики у місті Маріуполі; договору оренди нежитлового приміщення за адресою м. Маріуполь, проспект Миру, буд.71 від 02.09.2017; фото роздруківки приміщення і касового чеку "Aroma Pizza Bar CELENTANO") у паперовому вигляді, завірену підписом Пінчука Д.В. і печаткою ТОВ «Бралекс». У цьому ж листі Відповідач надіслав оригінал фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва станом на 31.12.2017.

Отже, інформація на Вимогу була надана ТОВ «Бралекс» із запізненням у шістьдесят шість календарних днів.

Таким чином, матеріали даної справи свідчать про те, що дії ТОВ «Бралекс» із неподання інформації Відділенню на вимогу щодо надання інформації від 27.11.2017 № 01-41/917 у встановлений головою територіального відділення строк, а саме до 08 грудня 2017 року, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлений головою відділення строк.

Відповідно до п. 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р,) (із змінами), Відділенням, на адресу Відповідача листом від 05.04.2018 № 55-02/393, було направлено копію подання з попередніми висновки у справі № 03-26-02/2018.

Станом на цей час, у відповідь на подання з попередніми висновками, Відповідачем не було надано пояснень, клопотань, доводів і заперечень.

За порушення, передбачені пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 цього Закону, накладається штраф у розмірі до одного відсотка доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Відповідно до фінансового звіту ТОВ «Бралекс» (Додаток 1 до Положення (стандарту) бухгалтерського обліку 25 «Фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва») розмір доходу підприємства за 2017 рік склав 163,2 тис. гривень (рядок 2280 Звіту про фінансові результати за 2017 рік).

При визначенні розміру штрафу, що накладається на ТОВ «Бралекс», враховується наступне:

- запитувана інформація надана з запізненням на шістьдесят шість календарних днів;
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Бралекс»

Відділенням виявлено вперше.

На підставі вищенаведеного, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року № 291/5482 (із змінами), пунктами 5, 32 Правил розгляду заяв і справ, адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Бралекс» (ідентифікаційний код – 39790885) із неподання інформації Донецькому обласному територіальному відділенню на вимогу щодо надання інформації від 27.11.2017 №01-41/917 у встановлений головою територіального відділення строк, а саме до 08 грудня 2017 року, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлений головою відділення строк.

2. Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 цього рішення, на товариство з обмеженою відповідальністю «Бралекс» штраф у розмірі 1632 (одна тисяча шістьсот тридцять дві) гривні.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковим до виконання.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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 відповідно до Антимонопольного комітету України або його територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії –
в.о. голови відділення

С. О. Чухлебов

Член колегії:

І.В. Бубнова

Завізовано:
Секретар колегії:

Н.Б.Капран