



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08.11.2022 №70/44-р/к

Справа № 2/20-19-21

м.Київ

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/20-19-21 про порушення ДОЧІРНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БТІ РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» МИКОЛАЇВСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання відділу досліджень і розслідувань в Сумській області від 14.02.2022 №70-03/54-П,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.01.2020 № 1 розпочато розгляд справи № 02-06/01-2020 за ознаками вчинення ДОЧІРНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» КРОВНЕНСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання комерційного (фірмового) найменування без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до підпункту 6.7 пункту 6 розпорядження Голови Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 №23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 07.05.2020 № 5-рп) (надалі – Розпорядження №23-рп) з 01.06.2020 припинено Сумське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код юридичної особи 21119343) шляхом приєднання до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код юридичної особи 22630473).

Згідно з підпунктом 6.8 пункту 6 Розпорядження №23-рп Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено

правонаступником всіх майнових прав та обов'язків Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Розпорядженням №23-рп змінено з 02.06.2020 найменування Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення).

Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 11.02.2021 № 70/19-рп/к справу № 02-06/01-2020 прийнято до провадження та присвоєно новий № 2/20-19-21.

В ході розгляду справи встановлено наступне.

Заявник: КОМУНАЛЬНЕ ПІДПРИЄМСТВО «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БЮРО ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ, скорочена назва - КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» СМР (надалі – КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ», Заявник). Ідентифікаційний код юридичної особи (конфіденційна інформація). Місцезнаходження юридичної особи: (конфіденційна інформація). За даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Міністерства юстиції України (надалі - ЄДР) (<https://usr.minjust.gov.ua>) основним видом діяльності Заявника є діяльність (конфіденційна інформація). Дата державної реєстрації (конфіденційна інформація), номер запису: (конфіденційна інформація).

Отже, КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Згідно зі статутом КП «Сумське міське БТІ» та відповідно до наданої інформації підприємство здійснює діяльність (конфіденційна інформація).

Відповідач: ДОЧІРНЕ ПІДПРИЄМСТВО «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» КРОВНЕНСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ, скорочена назва ДП «РАТІ» (надалі - ДП «РАТІ», Відповідач). Згідно запису в ЄДР ДП «РАТІ» з 30.01.2020 змінило назву на ДОЧІРНЕ ПІДПРИЄМСТВО «БТІ РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» МИКОЛАЇВСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ (надалі - ДП «БТІ РАТІ»). Ідентифікаційний код юридичної особи (конфіденційна інформація). Юридична адреса: (конфіденційна інформація). Фактична адреса: (конфіденційна інформація). Види діяльності юридичної особи згідно з ЄДР: (конфіденційна інформація). Дата державної реєстрації: (конфіденційна інформація), номер запису (конфіденційна інформація).

Отже, ДП «РАТІ» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до Статуту ДП «РАТІ» основною метою діяльності підприємства є задоволення потреб громадян, установ, державних органів, організацій у роботах та послугах, пов'язаних технічною інвентаризацією, паспортизацією та оцінкою об'єктів, незалежно від форми власності.

Таким чином, ДП «РАТІ» та КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» здійснюють діяльність в однакових сферах господарської діяльності, а отже є потенційними конкурентами на ринку послуг, пов'язаних з технічною інвентаризацією об'єктів нерухомості.

До Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - СОТВ) надійшла заява КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» від 31.10.2019 №01-13/701 (вх. №68-01/2291/01-27 від 31.10.2019) (надалі - Заява) щодо наявності у діях ДП «РАТІ» ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді неправомірного використання у своїй господарській діяльності позначення «БТІ», що є частиною комерційного (фірмового) найменування КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ», яке раніше почало використовувати це позначення і не давало згоди на його використання ДП «РАТІ», що може призвести до змішування з діяльністю КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ».

Згідно із матеріалами Заяви та отриманою в ході розслідування інформацією встановлено, що ДП «РАТІ» використовує позначення «БТІ» на фасаді свого офісу в м.Суми (конфіденційна інформація) та в рекламних матеріалах своєї діяльності лише разом з своїм найменуванням ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» у вигляді словосполучення «БТІ ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ».

Позначення «БТІ» є скороченням словосполучення «БЮРО ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ».

Механізм проведення технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна всіх форм власності визначено Інструкцією про порядок проведення технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна, затвердженою наказом Держбуду України від 24.05.2001 року, і зареєстрованою в Міністерстві юстиції України 10.07.2001 року за №582/5773, із змінами та доповненнями (надалі - Інструкція).

Згідно пункту 2 розділу 1 Інструкції «технічна інвентаризація» - це комплекс робіт з обмірювання об'єкта нерухомого майна з визначенням його складу, фактичної площі та об'єму, технічного стану та/або з визначенням змін зазначених характеристик за певний період часу (у разі наявності попередньої інвентаризаційної справи) із виготовленням необхідних документів (матеріалів технічної інвентаризації, технічного паспорта) та обов'язковим внесенням відомостей про об'єкт нерухомого майна до Реєстру об'єктів нерухомого майна (після створення цього Реєстру).

Відповідно до пункту 1.4 Інструкції до 2013 року технічну інвентаризацію новозбудованих (реконструйованих) та наявних об'єктів виконували за рахунок замовників комунальні підприємства - бюро технічної інвентаризації.

Проте згідно з наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України 28.12.2012 № 658 «Про затвердження Змін до Інструкції про порядок проведення технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна», зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 28.12.2012 за № 2212/22524, пункт 1.4 Інструкції був викладений

в такій редакції: «Технічна інвентаризація об'єктів нерухомого майна проводиться суб'єктами господарювання, у складі яких працюють один або більше виконавців робіт з технічної інвентаризації, які пройшли професійну атестацію у Мінрегіоні України».

Таким чином, починаючи з 2013 року на ринок надання послуг технічної інвентаризації вийшла велика кількість суб'єктів господарювання, що мали у своєму складі хоча б одного відповідно атестованого спеціаліста.

Згідно з даними ЄДР на сьогоднішній день більшість підприємств різних організаційно-правових форм, які надають послуги технічної інвентаризації в Україні мають у своїх назві або позначення «БТІ» або словосполучення «бюро технічної інвентаризації».

Таким чином відсутні підстави вважати, що Заявник має виключні права на використання та захист на території України позначення «БТІ» і таке позначення в найменуванні ідентифікує виключно Заявника на ринку надавачів послуг з технічної інвентаризації.

Разом з тим, кваліфікуючою ознакою складу правопорушення передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» є використання суб'єктом господарювання без дозволу чужих: торгових марок (знаків для товарів і послуг), рекламних матеріалів, оформлення упаковки, імені, комерційного (фірмового) найменування, інших позначень (надалі - позначень), які раніше почав використовувати інший суб'єкт господарювання у своїй господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання. Тобто необхідною умовою складу правопорушення є використання чужих позначень таким чином, що це може призвести або вже призвело до змішування у свідомості споживачів з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Частиною другою статті 90 Цивільного кодексу України (надалі ЦКУ) закріплено право юридичної особи, що є підприємницьким товариством, мати комерційне (фірмове) найменування.

Згідно статті 489 ЦКУ:

1. Правова охорона надається комерційному найменуванню, якщо воно дає можливість вирізнити одну особу з-поміж інших та не вводить в оману споживачів щодо справжньої її діяльності.
2. Право інтелектуальної власності на комерційне найменування є чинним з моменту першого використання цього найменування та охороняється без обов'язкового подання заявки на нього чи його реєстрації і незалежно від того, є чи не є комерційне найменування частиною торговельної марки.
3. Відомості про комерційне найменування можуть вноситися до реєстрів, порядок ведення яких встановлюється законом.
4. Особи можуть мати однакові комерційні найменування, якщо це не вводить в оману споживачів щодо товарів, які вони виробляють та (або) реалізують, та послуг, які ними надаються.

Вимогою голови Відділення про надання інформації від 24.11.2020 № 70-02/2-7369 у КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» запитано:

- будь-які фактичні дані, які підтверджують наявність змішування та/або можливості змішування господарської діяльності КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» та ДП «РАТІ» внаслідок використання останнім в господарській діяльності позначення «БТІ»;

- чи надходили до КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» будь-які скарги споживачів щодо змішування та/або можливості змішування господарської діяльності КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» та ДП «РАТІ» внаслідок використання останнім в господарській діяльності позначення «БТІ». Якщо так, надати копії скарг та відповідей на них.

У відповідь КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» листом від 01.12.2020 № 01-12/669 (вх. № 70-01/6833 від 01.12.2020) повідомило, про відсутність письмових скарг щодо змішування та/або можливості змішування господарської діяльності «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» та ДП «РАТІ» внаслідок використання останнім в господарській діяльності позначення «БТІ».

КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» стверджує, що були усні висловлювання окремих споживачів, які замовляли в них послуги, що вони сприймали позначення «БТІ ДП РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ, як таке, що відноситься до діяльності КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ». Разом з тим це твердження КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» неможливо перевірити.

Вимогою голови Відділення про надання інформації від 24.11.2020 № 70-02/2-7368 у ДП «БТІ РАТІ» запитано чи надходили до нього будь-які скарги споживачів щодо змішування та/або можливості змішування господарської діяльності КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» з його господарською діяльністю внаслідок використання ним в господарській діяльності позначення «БТІ».

У відповідь ДП «БТІ РАТІ» листом від 09.12.2020 № 157-12/20 (вх. № 70-01/6974 від 14.12.2020) повідомило про відсутність письмових скарг щодо змішування та/або можливості змішування господарської діяльності КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» та ДП «БТІ РАТІ» внаслідок використання останнім в господарській діяльності позначення «БТІ».

За даними ЄДР з порталу Міністерства юстиції України (<https://usr.minjust.gov.ua>) з 30.01.2020 офіційною скороченою назвою ДОЧІРНОГО ПІДПРИЄМСТВА «БТІ РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» МИКОЛАЇВСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ стало ДП «БТІ РАТІ».

До 30.01.2020, згідно Статуту ДОЧІРНОГО ПІДПРИЄМСТВА «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» КРОВНЕНСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ, затвердженого наказом КП «ІНІЦІАТИВА» КРОВНЕНСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ №32-01 від 07.11.2016, його офіційною скороченою назвою було ДП «РАТІ».

За поясненням ДП «РАТІ» (лист від 29.11.2019 №108-11/19 (вх. № 68-01/2564/02-10 від 03.12.2019), воно не вважало, що використання ним словосполучення «БТІ» у поєднанні з власним комерційним найменуванням ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» може призвести до змішування з діяльністю КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ», оскільки словосполучення «БТІ» є лише незначною частиною скороченого найменування КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БЮРО ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ, а виходячи з аналізу сполучення слів, що складають фірмові найменування обох підприємств, вони жодним чином не можуть вважатися схожими настільки, що їх можна сплутати.

З метою з'ясування думки потенційних споживачів щодо можливості змішування господарської діяльності КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ» з господарською діяльністю ДП «БТІ РАТІ» внаслідок використання ним в господарській діяльності позначення «БТІ ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ»» Відділення розмістило Анкету опитування з кольоровими фото фасаду офісу ДП «БТІ РАТІ», що були додані до Заяви КП «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БТІ», де зазначено словосполучення «БТІ ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ»», на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України та на сторінці Відділення в соціальній мережі «Facebook» за посиланням <https://docs.google.com/forms/d/1KyDV07z3DIL15B4i61ORPYEgfOBEgVygyrxDpLnGmAM/edit> з 23.11.2020 по 24.12.2020.

На протязі місяця було опитано 91 респондент, їх відповіді на поставлені запитання склалися таким чином:

1. Запитання. Ви є споживачами чи потенційними споживачами послуг з технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна ?

Відповідь. 41,8% опитаних є споживачами послуг з технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна, а 58,2% респондентів є потенційними споживачами цих послуг.

2. Запитання. На які критерії Ви звертаєте увагу обираючи суб'єкта господарювання при отриманні послуг з технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна ?

Відповідь: 74,7% опитаних обрали критерієм ціну, 12,1% - місцезнаходження суб'єкта господарювання, 2,2% - назву суб'єкта господарювання, 11% - інші критерії.

3. Запитання. Чи відомо Вам, що ДОЧІРНЕ ПІДПРИЄМСТВО «БТІ РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНІЦІАТИВА» МИКОЛАЇВСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ (надалі - ПІДПРИЄМСТВО) надає послуги з технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна та виготовляє технічні паспорти в Сумській області ?

Відповідь. 75,8% респондентів відповіли –ТАК, відомо про це, а 24,2% - НІ, не відомо.

4.Запитання. На Вашу думку, чи призводить до змішування позначення «БТІ» при використанні в господарській діяльності ПІДПРИЄМСТВОМ з діяльністю КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БЮРО ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ наведене на малюнку ?

Відповідь. 92,3% респондентів відповіли - НІ, не призводить, 7,7%-ТАК, призводить.

5.Запитання. Чи могли б Ви звернутись за послугами з технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна до ПІДПРИЄМСТВА внаслідок сплутування його з КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БЮРО ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ ?

Відповідь. 90,1% респондентів відповіли - НІ, а 9,9%- відповіли ТАК.

Проведене Відділенням опитування свідчить, що використання ДП «БТІ РАТІ» у своїй господарській діяльності словосполучення «БТІ ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» не призводить до змішування у свідомості споживачів господарської діяльності ДП «БТІ РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КП «ІНІЦІАТИВА» МИКОЛАЇВСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ з господарською діяльністю КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВА «СУМСЬКЕ МІСЬКЕ БЮРО ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ.

Більше того, для абсолютної більшості респондентів головним чинником при виборі надавача послуг з технічної інвентаризації об'єктів нерухомого майна є ціна, і лише 2,2% з опитаних звертають увагу на назву надавача послуг.

Враховуючи зазначене, відсутні підстави кваліфікувати дії ДП «БТІ РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» КП «ІНІЦІАТИВА» МИКОЛАЇВСЬКОЇ СІЛЬСЬКОЇ РАДИ по використанню у своїй господарській діяльності словосполучення «БТІ ДП «РЕГІОНАЛЬНА АГЕНЦІЯ ТЕХНІЧНОЇ ІНВЕНТАРИЗАЦІЇ» як порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання комерційного (фірмового) найменування без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

На подання з попередніми висновками у справі, яке було направлено Заявнику листом від 16.02.2022 № 70-02/с-1022 та ДП «БТІ РАТІ» листом від 16.02.2022 № 70-02/с-1023, зауважень та заперечень до Відділення не надійшло.

Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо зокрема, не доведено вчинення порушення.

Ураховуючи вищенаведене, керуючись статтями 7, 12-1, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням

Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 за №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 2/20-19-21.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК