



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

24.09.2024 № 70/193-р/к

Справа № 3/20-89-20

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи - *інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», Відповідач) під час здійснення господарської діяльності використовувало комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» без дозволу ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи - *інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», Заявник), яке раніше почало використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.

За результатами розгляду справи № 3/20-89-20 такі дії ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді неправомірного 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, що є порушенням статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На Відповідача накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 3/20-89-20 про порушення ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання Першого відділу досліджень і розслідувань Відділення від 13.09.2024 № 70-03/468-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(1) До Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету

України надійшла заява від ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» від 31.03.2020 (вх. від 01.04.2020 № 1811) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (неправомірне використання комерційного (фірмового) найменування та ділової репутації) (далі - Заява).

- (2) Відповідно до підпункту 7.6 пункту 7 розпорядження Голови Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 07.05.2020 № 5-рп) змінено з 02.06.2020 найменування Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 23.06.2020 № 70/94-рп/к розпочато розгляд справи № 3/20-89-20 за ознаками вчинення ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» 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 (далі – Справа).
- (4) Відділення листом від 25.06.2020 № 70-02/3-3539 повідомило Заявника про початок розгляду Справи.
- (5) Копія розпорядження про початок розгляду Справи листом від 25.06.2020 № 70-02/3-3540 була надіслана Відділенням на адресу ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», зазначену в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР). Втім, 31.07.2020 зазначений лист повернувся до Відділення з відміткою АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРПОШТА» (далі – АТ «УКРПОШТА») «за закінченням терміну зберігання».
- (6) У зв'язку із неможливістю вручення копії розпорядження Відповідачу, розпорядження від 23.06.2020 № 70/94-рп/к про початок розгляду Справи було розміщене на веб-сайті Відділення <https://eastmtv.amcu.gov.ua>, про що зроблено публікацію в газеті «Урядовий кур'єр» від 19.11.2020 № 225 (6839).
- (7) Відділення 13.09.2024 рекомендованим листом № 0600962133751 направило за місцезнаходженням ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» супровідним листом від 13.09.2024 № 70-02/3237е копію подання з попередніми висновками у Справі.
- (8) Відділення 13.09.2024 рекомендованим листом № 0600962134880 направило за місцезнаходженням ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» супровідним листом від 13.09.2024 № 70-02/3236е копію подання з попередніми висновками у Справі.
- (9) У зв'язку з неможливістю вручення копії подання з попередніми висновками у Справі ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» і ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», інформація щодо попередніх висновків у Справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду Справи 19.09.2024 була розміщена на вебсайті Відділення <https://eastmtv.amcu.gov.ua>.

2. СТОРОНИ У СПРАВІ

- (10) Заявником у Справі є ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».
- (11) Відповідно до витягу з ЄДР від 15.08.2024 за кодом 198835438431 ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» зареєстровано 30.01.2009, номер запису: *інформація, доступ до якої обмежено*. Ідентифікаційний код юридичної особи: *інформація, доступ до якої*

обмежено. Місцезнаходження: інформація, доступ до якої обмежено. Керівник - інформація, доступ до якої обмежено.

- (12) Основним видом діяльності ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» є *інформація, доступ до якої обмежено.*
- (13) Тобто, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (14) Відповідачем у Справі є ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я».
- (15) Відповідно до витягу з ЄДР від 15.08.2024 за кодом 500295736278 ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» зареєстровано 04.07.2018, номер запису: *інформація, доступ до якої обмежено.* Ідентифікаційний код юридичної особи: *інформація, доступ до якої обмежено.* Місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено.* Керівник - *інформація, доступ до якої обмежено.*
- (16) Основним видом діяльності ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» *інформація, доступ до якої обмежено.*
- (17) Тобто, ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (18) З матеріалів Заяви вбачається, що ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» здійснює господарську діяльність на ринку товарів для здоров'я, краси та особистої гігієни. Як зазначає Заявник, 27.03.2020 від контрагентів йому стало відомо про існування ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», яке зареєстроване лише у липні 2018 року та здійснює господарську діяльність на тому самому ринку, користуючись діловою репутацією ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», чим вводить споживачів в оману та спричиняє Заявнику збитки. Також, Заявник зазначає, що ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» використовує комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» при здійсненні поштових відправлень за допомогою ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НОВА ПОШТА» (далі – ТОВ «НОВА ПОШТА»).
- (19) Разом з цим, Заявник зазначає, що не надавав жодному суб'єкту господарювання будь-якого дозволу (згоди) на використання власного комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» чи схожого на нього.
- (20) Згідно з відомостями з ЄДР ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» зареєстровано з 30.01.2009 та здійснює господарську діяльність на ринку товарів для здоров'я, краси та особистої гігієни, а саме, *інформація, доступ до якої обмежено.* Зазначену діяльність здійснює під комерційним (фірмовим) найменуванням «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».
- (21) З наданої ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» інформації, яка міститься в матеріалах Справи, вбачається, що під час здійснення господарської діяльності ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» отримало:
- свідоцтво *інформація, доступ до якої обмежено* про присвоєння Префікса GS1 підприємства у всесвітній системі GS1;
 - свідоцтво *інформація, доступ до якої обмежено* про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
 - свідоцтво *інформація, доступ до якої обмежено* про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;

- свідоцтво *інформація, доступ до якої обмежено* про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
- свідоцтво *інформація, доступ до якої обмежено* про присвоєння товарній позиції ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи *інформація, доступ до якої обмежено*;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи *інформація, доступ до якої обмежено*;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи *інформація, доступ до якої обмежено*;
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи *інформація, доступ до якої обмежено*.

(22) Також, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» листом від 30.04.2020 (вх. від 30.04.2020 № 2228) надало документи, які підтверджують, що ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» приділяє значну увагу власній діловій репутації та просуванню своєї продукції на товарному ринку, для чого:

- здійснює замовлення та розповсюдження друкованих матеріалів, зокрема, рекламних листівок, флаєрів, каталогів продукції, брошур, календарів, білбордів/щитів для рекламування власної продукції;
- замовляє рекламні послуги щодо розміщення листівок із зображенням продукції з комерційним (фірмовим) найменуванням «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» у салоні вагонів (електропоїздів) Харківського метрополітену;
- замовляє послуги щодо розміщення реклами власної продукції в рекламних блоках радіостанцій «Авторадіо», «Ретро ФМ», «Джем ФМ», «NRJ», «Голос Столиці», «Lounge FM», «Наше радіо», «Радіо П'ятниця», «Радіо Шарманка», «Радіо Шансон», «Бізнес Радіо», «DJ FM», «Радіо Ренесанс», «Перець ФМ», «Люкс ФМ»;
- замовляє послуги з просування веб-сайту за посиланням <https://enjee.ua/ua/>, який використовується для господарської діяльності та містить інформацію щодо асортименту продукції, що виготовляється та реалізується під комерційним (фірмовим) найменуванням «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»;
- замовляє послуги з розміщення рекламно-інформаційних матеріалів щодо власної продукції у засобах масової інформації, зокрема, друкованих виданнях «АвтоПремьер», «Арт-Мозайка+», «Арт-Кросворди», «Кросс-Експрес», «Потеха», «Премьер-Експрес», «Премьер Дайджест. Харьков», «Программа телевизионных передач», «Телеклуб», «Фаворит ТВ», «Еженедельник АПТЕКА», а також телеканалі «Премьер ТВ» та «АТБК (11ТВК)»;
- приймає участь у виставках, зокрема, Міжнародній виставці парфумерії та косметики «InterCHARM 2019».

(23) Заявником також надані копії дипломів, які підтверджують його ділову репутацію, зокрема диплом, виданий Компанією «Натураліс-Україна» у номінації «Лучшая компания года» 2009 (мова оригіналу), а також диплом, виданий ЗАКРИТИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ЕЛЬФА» «За визначні досягнення у просуванні ТМ «Зелена аптека», «Salon», «Dr.Sante» і високий професіоналізм».

- (24) Ділова репутація ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» також підтверджується наданими Заявником угодами з іншими суб'єктами господарювання, а також позитивними відгуками покупців в мережі Інтернет, зокрема, на маркетплейсі Prom.ua за посиланням https://prom.ua/ua/opinions/list/124281?srsltid=AfmBOoo4STTWpuu1zslq6_8zcsx2Rqxts8Z2VGUTqeUQfaXzNUU3bAah. Так, з 237 відгуків щодо ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» за рік - 97% позитивних.
- (25) Отже, комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» є добре відомим для споживачів на зазначеному товарному ринку та на момент державної реєстрації Відповідача, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» вже мала власну ділову репутацію.
- (26) Відповідно до відомостей з ЄДР ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» зареєстровано 04.07.2018 та здійснює господарську діяльність, зокрема, на ринку товарів для здоров'я, краси та особистої гігієни, а саме, *інформація, доступ до якої обмежено*. Зазначену діяльність здійснює під комерційним (фірмовим) найменуванням «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я».
- (27) Отже, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» і ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» здійснюють господарську діяльність на одному і тому ж товарному ринку.
- (28) ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» зареєстровано у січні 2009 року, а ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» у липні 2018 року. Тобто, Заявник почав першим використовувати дане комерційне (фірмове) найменування та пріоритетність права інтелектуальної власності належить саме йому.
- (29) ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (Відповідач), здійснюючи господарську діяльність, використовує комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», що підтверджується листом ТОВ «НОВА ПОШТА» від 22.04.2020 № 545 вих-20, наданого Заявником. Інформація з реєстру товарно-транспортних накладних, надана у зазначеному листі, відображена у таблиці № 1.

Таблиця № 1

Дата створення	Контрагент відправник	Контактна особа відправника	Контрагент отримувач	Контактна особа отримувача
19.12.2019	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	Фарм Драйв	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
05.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	Приватна особа	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
05.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	Приватна особа	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
16.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	Приватна особа	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
18.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	Приватна особа	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
18.03.2020	ТОВ «ОПТИМА – ФАРМ ЛТД»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>

Дата створення	Контрагент відправник	Контактна особа відправника	Контрагент отримувач	Контактна особа отримувача
21.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	Приватна особа	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
25.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	ТОВ «ОПТИМА ФАРМ ЛТД»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>
25.03.2020	ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>	ТОВ «ОПТИМА ФАРМ ЛТД»	<i>інформація, доступ до якої обмежено</i>

- (30) Відповідно до інформації з ЄДР, *інформація, доступ до якої обмежено* є єдиним засновником ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я».
- (31) Отже, при відправленні та отриманні поштових відправлень від імені юридичної особи, засновник ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» використовував комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», яке належить Заявнику.
- (32) Такі дії Відповідача свідчать про введення в оману контрагентів отримувачів, які при отриманні зазначених поштових відправлень могли вважати відправником саме ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», що і було відображено в товарно-транспортних накладних.
- (33) Відповідно до Експертного висновку Всеукраїнської громадської організації «Українська Асоціація Маркетингу» (далі – ГО «Українська Асоціація Маркетингу») від 29.04.2020 щодо асоціативного сприйняття у пересічних споживачів/носіїв мови схожості комерційного (фірмового) найменування ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» із ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», наданого Заявником (далі – Експертний висновок), у період з 10.04.2020 по 25.04.2020 проведено онлайн опитування пересічних споживачів/носіїв мови.
- (34) Як зазначено в Експертному висновку *«Зібрано 522 анкети, з яких 17 – під час пілотажного, 505 – основного дослідження, з яких після вибракування залишилось 486 анкет. Обробка та аналіз репрезентативної вибіркової сукупності дозволив встановити наступне.*

Порівняння результатів опитування за окремо поданими в анкеті питаннями «Які асоціації у Вас із товаром викликає комерційне (фірмове) найменування «Красота і здоров'я» і «Які асоціації у Вас із товаром викликає комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», виявило що 92,8% (451 особа) опитаних асоціюють як тотожні товари під комерційним (фірмовим) найменування «Красота і здоров'я» та комерційним (фірмовим) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я». Тобто, 92,8% респондентів змішують товарний профіль підприємств, під указаним комерційним (фірмовим) найменуванням, вважають його повністю (100%) ідентичним.

На пряме питання «Якою мірою схожі між собою найменування: ТОВ «Красота і здоров'я» з ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я?» 48,4% (235 осіб) респондентів вважають їх назви тотожними, а 40,1% (195 осіб) – схожими. Отже, сумарно 88,5% (353 особи) змішують (не розрізняють) найменування ТОВ «Красота і здоров'я» з ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я?»»

З метою визначення вільно сформульованої думки пересічних споживачів/носіїв мови без необхідності обирати запропонований варіант відповіді поставлено відкрите питання: «Чим на Вашу думку відрізняються підприємства з такими найменуваннями: ТОВ «Красота і здоров'я» і ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я»?.

На повну тотожність підприємств указало 84,4% (410 осіб) опитаних, з яких 53,5% (260 осіб) респондентів не побачили відмінності у вказаних підприємствах, 28,8% (140 осіб) – акцентували увагу на розмірі шрифту та відмінності написання сполучника «і» / «та» у назві підприємства, 2,1% (10 осіб) звернули увагу на русизм у найменуваннях обох підприємств. І лише 6% (29 осіб) вказали, що це комерційні (фірмові) найменування рівних юридичних осіб.

Узагальнюючи результати проведених маркетингових досліджень, група експертів ГО «Українська Асоціація Маркетингу» дійшла такого висновку.

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.

Комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та комерційне (фірмове) найменування «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».

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).

- (35) З метою отримання додаткових доказів для встановлення фактичних обставин Справи, зокрема впливу таких обставин на поведінку споживачів в умовах конкуренції, на підставі доручення Голови Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 02.07.2024 № 70-03/4-вд проведено опитування споживачів (далі – Опитування). Так, за результатами проведеного Опитування встановлено, що:

80% (24 особи) опитаних споживачів вважають, що комерційні (фірмові) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» схожі між собою, 16,7% (5 осіб) опитаних вважають, що це одне й те ж саме найменування і лише 3, 3% (1 особа) опитаних вважають, що дані комерційні (фірмові) найменування не схожі між собою;

73,3% (22 особи) опитаних, побачивши зображення комерційних (фірмових) найменувань «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» і «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» на продукції або рекламі товарів

вирішили б що це продукція одного і того ж суб'єкта господарювання, а 26,7% (8 осіб) вирішили б що це продукція різних суб'єктів господарювання;

96,7% (29 осіб) опитаних могли би обрати товари із зображенням комерційного найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» замість товарів із зображенням комерційного найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».

- (36) Зазначені підсумки підтверджують схожість комерційних (фірмових) найменувань «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», що може призвести до змішування між діяльністю Заявника та Відповідача.
- (37) Доказом змішування діяльності ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» є також інформація, отримана на запит адвоката Заявника щодо обсягів доходів Відповідача з моменту його реєстрації. Так, Головне управління Державної податкової служби у Харківській області листом від 23.04.2020 № 7292/ФОП/20-40-57-04-24 надало інформацію щодо доходу ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», при цьому, зазначивши назву суб'єкта господарювання як ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я». Тобто, схожість комерційних (фірмових) найменувань «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» призводить до змішування діяльності даних суб'єктів господарювання не тільки на товарному ринку, що може ввести в оману споживачів / контрагентів, а й до загальної плутанини, що може ввести в оману державні органи.
- (38) Листами Відділення від 04.05.2020 № 70-02/3-2456, від 10.08.2020 № 70-02/3-4832, від 01.04.2024 № 70-02/1-959 Відповідачу були направлені вимоги про надання інформації стосовно підстав використання ним комерційного найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», причин державної реєстрації найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», яке є схожим з найменуванням Заявника, а також інших обставин Справи. Проте, Відповідач не отримав зазначені вимоги та не надав жодних пояснень по суті Справи. Інше листування Відповідач також не отримує. У зв'язку з цим, Відділення не має можливості отримати пояснення або іншу інформацію від Відповідача.
- (39) Отже, з наданих Заявником доказів, які містяться в матеріалах Справи, враховуючи результати Опитування споживачів, а також Експертний висновок ГО «Українська Асоціація Маркетингу», вбачається, що Заявник першим почав використовувати комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», тому пріоритетність права інтелектуальної власності належить саме йому, а використання Відповідачем комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» призводить до змішування його господарської діяльності з господарською діяльністю Заявника.

4. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА ТА ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (40) Згідно з частиною 2, 3 статті 10 bis Паризької конвенції про охорону промислової власності від 20.03.1883, яка набрала чинності для України 25.12.1991, актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах. Зокрема підлягають забороні всі дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента.
- (41) Згідно з частинами 1, 2, 4 статті 489 Цивільного кодексу України, 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. 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. 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.

- (42) Згідно з частиною 2 статті 33 Господарського кодексу України, неправомірним є використання без дозволу уповноваженої на те особи чужого імені, комерційного найменування, торговельної марки, інших позначень, а також належних іншій особі рекламних матеріалів тощо, що може призвести до змішування з діяльністю іншого суб'єкта господарювання, який має пріоритет на їх використання.
- (43) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності.
- (44) Згідно зі статтею 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.
- (45) 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.
- (46) Як з'ясовано в ході розгляду Справи, Заявник та Відповідач є суб'єктами господарювання, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», здійснюють господарську діяльність на одному ринку, мають спільне коло споживачів та пропонують товари, подібні за призначенням та споживчими властивостями, а отже, є конкурентами.
- (47) Згідно відомостей ЄДР, ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» зареєстровано 30.01.2009, а ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» зареєстровано 04.07.2018. Тобто, Заявник першим почав використовувати комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».
- (48) Заявник не надавав Відповідачу дозволу на використання комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та схожого на нього комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я».
- (49) Доказами, наданими Заявником, доводиться, що комерційне (фірмове) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» є добре відомим для споживачів на зазначеному товарному ринку та на момент державної реєстрації Відповідача ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» вже мала власну ділову репутацію, якою міг користуватись Відповідач при змішуванні діяльності даних суб'єктів господарювання.
- (50) Результати Опитування споживачів, проведеного Відділенням, свідчать, що комерційні (фірмові) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» та «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» схожі між собою на стільки, що можуть призвести до змішування між діяльністю ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» і ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я». Крім того, аналогічні висновки викладені в Експертному висновку ГО «Українська Асоціація Маркетингу».
- (51) Окрім здійснення державної реєстрації створення юридичної особи під найменування ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» і здійснення господарської діяльності під даним комерційним (фірмовим) найменуванням, яке є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», що може призвести до змішування

діяльності даних суб'єктів господарювання, Відділенням встановлено факт використання Відповідачем комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» при відправленні та отриманні поштових відправлень через ТОВ «НОВА ПОШТА».

- (52) Такі дії Відповідача можуть свідчити про введення в оману контрагентів отримувачів, які при отриманні зазначених поштових відправлень, могли вважати відправником саме ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», що і було відображено в товарно-транспортних накладних.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА

- (53) На подання з попередніми висновками у Справі, направлене листом від 13.09.2024 № 70-02/3236е за місцезнаходженням ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», Відповідач будь-яких заперечень та/або зауважень не надав.
- (54) На подання з попередніми висновками у Справі, направлене листом від 13.09.2024 № 70-02/3237е за місцезнаходженням ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», Заявник будь-яких заперечень та/або зауважень не надав.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (55) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доведено, що дії ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», які полягають у використанні комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» під час здійснення господарської діяльності, що є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», яке належить ТОВ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я», є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим 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, або схоже на нього позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (56) Відповідно до статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення про, зокрема визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.
- (57) Згідно зі статтею 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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.

Якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав відомостей про розмір доходу (виручки), штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої - сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (58) На вимогу Відділення від 01.04.2024 № 70-02/1-959 щодо надання, зокрема, інформації

про дохід (виручку), ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» відповіді не надало.

- (59) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням Державної податкової служби у Харківській області листом від 20.05.2024 № 10339/5/20-40-04-15-11 (вх. від 21.05.2024 № 70-02/1286), станом на 16.05.2024 відсутня інформація щодо розміру доходу (виручки) ТОВ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» від реалізації продукції за 2023 рік, у зв'язку з ненаданням ним податкової звітності.

Відповідно до пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України № 3295-ІХ від 09.08.2023 «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної 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), 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 Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (місцезнаходження: *інформація, доступ до якої обмежено*, ідентифікаційний код юридичної особи: *інформація, доступ до якої обмежено*) вчинило порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я», «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» без дозволу ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи: *інформація, доступ до якої обмежено*), яке раніше почало використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА ТА ЗДОРОВ'Я».

2. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи: *інформація, доступ до якої обмежено*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Зобов'язати ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КРАСОТА І ЗДОРОВ'Я» (ідентифікаційний код юридичної особи: *інформація, доступ до якої обмежено*) припинити порушення, наведене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, про що у 2-місячний строк з дня одержання рішення повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України із наданням копій підтверджуючих документів.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення

штрафу.

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

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

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК