



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05.11.2024 № 70/226-р/к

Справа № 3/20-224-21

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду адміністративною колегією Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України справи № 3/20-224-21 дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАН БЕЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ТОВ «МАН БЕЙ», Відповідач), які полягають у неправомірному використанні без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛЮКС ВОШ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ТОВ «ЛЮКС ВОШ», Заявник) позначення «DE LUX WASH», схожого на позначення «LUX WASH», яке ТОВ «ЛЮКС ВОШ» раніше за ТОВ «МАН БЕЙ» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛЮКС ВОШ», визнано порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення 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.

На ТОВ «МАН БЕЙ» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідача зобов'язано припинити вищезазначене порушення, про що у 2-місячний строк з дня отримання рішення повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з наданням копій підтверджуючих документів.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3/20-224-21 про порушення ТОВ «МАН БЕЙ» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Справа), та подання Третього відділу досліджень і розслідувань від 25.10.2024 № 70-03/562-П,

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ**

- (1) Вчинення ТОВ «МАН БЕЙ» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) ТОВ «ЛЮКС ВОШ» позначення «DE LUX WASH», схожого на позначення «LUX WASH», яке ТОВ «ЛЮКС ВОШ» раніше за ТОВ «МАН БЕЙ» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛЮКС ВОШ».

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником є ТОВ «ЛЮКС ВОШ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (3) Як вбачається з відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) ТОВ «ЛЮКС ВОШ» зареєстровано 21.05.2015 за № 14151020000036596; місцезнаходження: *Інформація, доступ до якої обмежено*. Видами господарської діяльності Заявника є, зокрема, *Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (4) Відповідачем є ТОВ «МАН БЕЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (5) ТОВ «МАН БЕЙ» відповідно до ЄДР зареєстровано 28.02.2011 за № 14801020000049459; місцезнаходження: *Інформація, доступ до якої обмежено*. Видами господарської діяльності Відповідача є, зокрема, *Інформація, доступ до якої обмежено*.
- (6) Отже, Заявник та Відповідач є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (7) Оскільки ТОВ «ЛЮКС ВОШ» та ТОВ «МАН БЕЙ» здійснюють господарську діяльність, зокрема, *Інформація, доступ до якої обмежено*, вони є конкурентами.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (8) На виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 19.03.2021 № 13-01/260 (вх. від 19.03.2021 № 1/177) Відділенням розглянуто заяву фізичної особи Особа 1 та фізичної особи Особа 2 – учасників ТОВ «ЛЮКС ВОШ» від 02.03.2021 про наявність в діях ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ ФОМІНОЇ ОЛЕНИ ОЛЕКСАНДРІВНИ (реєстраційний номер облікової картки платника податків *Інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ФОП ФОМІНА О.О.) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Заява).
- (9) Заявнику направлено лист від 24.03.2021 № 70-02/3-2459 про залишення Заяви без руху та надання інформації, необхідної для повного та всебічного з'ясування обставин, викладених у Заяві.
- (10) Листом від 27.05.2021 без номеру (вх. від 28.05.2021 № 70-01/3098) Заявник надав Відділенню відповідь на лист від 24.03.2021 № 70-02/3-2459.
- (11) ФОП ФОМІНІЙ О.О. направлено вимогу від 01.06.2021 № 70-02/3-4573 щодо надання інформації, необхідної для повного та всебічного з'ясування обставин, викладених у Заяві, на яку надана відповідь листом б/н б/д (вх. від 08.07.2021 № 70-01/999кі).
- (12) Листом від 10.06.2021 № 70-02/3-4816 Заявника повідомлено, що строк розгляду Заяви продовжено на 60 календарних днів.

- (13) ФОП ФОМІНІЙ О.О. направлено лист щодо надання пояснень від 16.09.2021 № 70-02/3-7884, на який ФОП ФОМІНА О.О. надала відповідь листом б/н б/д (вх. від 04.10.2021 № 70-01/5677).
- (14) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 19.08.2021 № 70/254-рп/к розпочато розгляд справи № 3/20-224-21 за ознаками вчинення ФОП ФОМІНОЮ О.О. порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (15) Заявнику листом від 20.08.2021 № 70-02/3-7151 направлено повідомлення про початок розгляду справи № 3/20-224-21.
- (16) До ФОП ФОМІНОЇ О.О. направлено копію розпорядження від 19.08.2021 № 70/254-рп/к про початок розгляду справи № 3/20-224-21.
- (17) До ТОВ «МАН БЕЙ» надіслано вимогу від 07.02.2024 № 70-02/3-364 про надання інформації, на яку ТОВ «МАН БЕЙ» надало відповідь листами б/н б/д (вх. від 27.03.2024 № 70-01/362кі, вх. від 04.04.2024 № 70-01/854).
- (18) До ФОП ФОМІНОЇ О.О. направлено лист від 17.04.2024 № 70-02/3-1184 щодо надання пропозицій до формування питань анкетування, який повернувся до Відділення з приміткою «за закінченням терміну зберігання».
- (19) До ТОВ «ЛЮКС ВОШ» направлено лист від 17.04.2024 № 70-02/3-1185 щодо надання пропозицій до формування питань анкетування, який повернувся до Відділення з приміткою «за закінченням терміну зберігання».
- (20) Дорученням голови Відділення від 09.07.2024 № 70-03/6-вд Другому відділу досліджень і розслідувань Відділення доручено провести опитування споживачів у справі № 3/20-224-21.
- (21) Другий відділ досліджень і розслідувань Відділення надав підсумковий звіт від 12.07.2024 № 18 за результатами проведеного опитування споживачів.
- (22) До ТОВ «МАН БЕЙ» надіслана вимога від 03.09.2024 № 70-02/2985е, на яку ТОВ «МАН БЕЙ» надало відповідь листом від 19.09.2024 без номеру (вх. від 19.09.2024 № 70-01/961кі).
- (23) Заявнику надіслані вимоги від 03.09.2024 № 70-02/2982е та від 19.09.2024 № 70-02/3294е про надання інформації.
- (24) Листом від 26.09.2024 б/н (вх. від 27.09.2024 № 70-01/2458) Заявник надіслав клопотання про продовження строку надання інформації на вимоги від 03.09.2024 № 70-02/2982е та від 19.09.2024 № 70-02/3294е.
- (25) Заявник надав інформацію на вимоги від 03.09.2024 № 70-02/2982е та від 19.09.2024 № 70-02/3294е листом б/д б/н (вх. від 14.10.2024 № 70-01/2616).
- (26) До ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПОДАТКОВОЇ СЛУЖБИ У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (далі – ГУ ДПС в Харківській області) направлено запит від 19.09.2024 № 70-02/3298е, на який надано відповідь листами від 25.09.2024 № 19520/5/20-40-04-16-10 (вх. від 10.10.2024 № 70-01/2587) та від 14.10.2024 № 20960/5/20-40-04-16-10 (вх. від 14.10.2024 № 70-01/2608).
- (27) До ТОВ «МАН БЕЙ» надіслана вимога від 23.09.2024 № 70-02/3315е, на яку ТОВ «МАН БЕЙ» надало відповідь листом від 26.09.2024 б/н (вх. від 27.09.2024 № 70-01/2460).
- (28) До ФОП ФОМІНОЇ О.О. надіслана вимога від 23.09.2024 № 70-02/3316е, яка повернулася до Відділення з приміткою «за закінченням терміну зберігання».

- (29) До Заявника надіслано лист від 25.09.2024 № 70-02/3368е щодо надання пропозицій до формування питань анкетування, на який пропозицій не надано.
- (30) До ФОП ФОМІНОЇ О.О. надіслано лист від 25.09.2024 № 70-02/3369е щодо надання пропозицій до формування питань анкетування, який повернувся до Відділення з приміткою «за закінченням терміну зберігання».
- (31) На підставі подання Третього відділу досліджень і розслідувань Відділення від 02.10.2024 № 70-03/486-П адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 03.10.2024 № 70/181-рп/к про заміну відповідача у справі № 3/20-224-21 ФОП ФОМІНУ О.О. на ТОВ «МАН БЕЙ».
- (32) Лист від 03.10.2024 № 70-02/3562е, копію розпорядження адміністративної колегії Відділення від 03.10.2024 № 70/181-рп/к про заміну відповідача у Справі та копію розпорядження адміністративної колегії Відділення від 19.08.2021 № 70/254-рп/к про початок розгляду Справи вручено 04.10.2024 особисто керівнику та власнику ТОВ «МАН БЕЙ» – Особа 3.
- (33) До ФОП ФОМІНОЇ О.О. листом від 03.10.2024 № 70-02/3563е надіслано копію розпорядження адміністративної колегії Відділення від 03.10.2024 № 70/181-рп/к про заміну відповідача у Справі.
- (34) До ТОВ «ЛЮКС ВОШ» листом від 03.10.2024 № 70-02/3564е надіслано копію розпорядження адміністративної колегії Відділення від 03.10.2024 № 70/181-рп/к про заміну відповідача у Справі.
- (35) Лист від 03.10.2024 № 70-02/3565е щодо надання пропозицій до формування питань анкетування вручено 04.10.2024 особисто керівнику та власнику ТОВ «МАН БЕЙ» – Особа 3.
- (36) Листом б/д б/н (вх. від 08.10.2024 № 70-01/2566) ТОВ «МАН БЕЙ» надало пропозиції до формування питань анкетування.
- (37) Дорученням голови Відділення від 10.10.2024 № 70-03/9-вд Другому відділу досліджень і розслідувань Відділення доручено провести опитування споживачів у справі № 3/20-224-21.
- (38) Другий відділ досліджень і розслідувань Відділення надав підсумковий звіт від 14.10.2024 № 52 за результатами проведеного опитування споживачів.
- (39) Актом фіксації від 22.10.2024 на вебсайті Спеціальної інформаційної системи Українського національного офісу інтелектуальної власності та інновацій в мережі Інтернет зафіксована інформація щодо стану реєстрації знаку для товарів і послуг «DE LUX WASH» ТОВ «МАН БЕЙ», та інформація щодо вхідних / вихідних документів та платежів.
- (40) У доповнення до наданої інформації на вимоги від 03.09.2024 № 70-02/2982е та від 19.09.2024 № 70-02/3294е ТОВ «ЛЮКС ВОШ» надіслало лист від 23.10.2024 б/н (вх. від 23.10.2024 № 70-01/2685).
- (41) Листом від 25.10.2024 № 70-02/4065е (рекомендоване поштове відправлення № 0600976764290) до ТОВ «МАН БЕЙ» надіслано копію подання з попередніми висновками у Справі та інформацію про дату, час та місце проведення засідання адміністративної колегії Відділення щодо результатів розгляду Справи.
- (42) Листом від 25.10.2024 № 70-02/4063е (рекомендоване поштове відправлення № 0600976763588) до ТОВ «ЛЮКС ВОШ» надіслано витяг з подання з попередніми висновками у Справі та інформацію про дату, час та місце проведення засідання адміністративної колегії Відділення щодо результатів розгляду Справи.

- (43) На сайті АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРПОШТА» (<http://ukrposhta.ua>) зафіксовано інформацію, що рекомендовані поштові відправлення № 0600976764290 та № 0600976763588, якими було направлено до ТОВ «МАН БЕЙ» копію подання з попередніми висновками у Справі та до ТОВ «ЛЮКС ВОШ» витяг з подання з попередніми висновками у Справі (відповідно), станом на 30.10.2024 не отримані.
- (44) Відповідно до пункту 26 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), на офіційному вебсайті Комітету (<https://eastmtv.amcu.gov.ua/>) 30.11.2024 розміщено інформацію щодо попередніх висновків у Справі із зазначенням дати, часу і місця розгляду Справи.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини, встановлені за результатами аналізу діяльності Заявника і Відповідача

- (45) Заявник здійснює свою діяльність на ринку технічного обслуговування та ремонту автотранспортних засобів з 2015 року. Предметом господарської діяльності Заявника є встановлення, технічне обслуговування і ремонт постів автомийних станцій самообслуговування, забезпечення таких станцій розхідними матеріалами для безперебійного функціонування станції та безпосереднє надання послуг по мийці автомобілів. Крім цього, Заявник здійснює проектування та реалізацію високоякісного обладнання для автомобільних мийок, а також надає послуги по встановленню та запуску комплексів автомобільних мийок самообслуговування «під ключ» на підставі дилерських та субліцензійних договорів із використанням позначення «LUX WASH».
- (46) Відповідно до інформації, що міститься в ЄДР, засновниками та кінцевими бенефіціарними власниками ТОВ «ЛЮКС ВОШ» є Особа 1 та Особа 2 із частками по 50 % статутного капіталу (витяг з ЄДР від 25.10.2024 № 33926343).
- (47) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ЛЮКС ВОШ» листом б/д б/н (вх. від 14.10.2024 № 70-01/2616), дизайн позначення «LUX WASH» був розроблений навесні 2015 року засновниками ТОВ «ЛЮКС ВОШ» Особа 1 та Особа 2, вперше ТОВ «ЛЮКС ВОШ» почало використовувати позначення «LUX WASH» з моменту реєстрації товариства (травень 2015 року).
- (48) Державним департаментом інтелектуальної власності 11.03.2019 зареєстровано знак для товарів та послуг «LUX WASH» та видано Особа 1 та Особа 2 свідоцтво на знак для товарів та послуг № 255529 (дата подання заявки № m201810485 – 03.05.2018), відповідає 37 класу Міжнародної класифікації товарів і послуг для реєстрації знаків (Ніццька класифікація) (далі – МКТП для реєстрації знаків), що включає до себе, зокрема, встановлення, технічне обслуговування і ремонтування машин, миття транспортних засобів, полірування транспортних засобів, чищення вікон, чищення транспортних засобів, та має наступний вигляд (див. Зображення 1).



Зображення 1

- (49) Позначення «LUX WASH» Заявником використовується у своїй господарській діяльності, зокрема, у такі способи:
- на вивісках автомобільних мийок самообслуговування;
 - на відеохостінгу «Youtube» за посиланням «www.youtube.com/channel/UCaghTo-aFYraE7hCRJBr1jA»;
 - в соціальній мережі Instagram «@luxwashofficial» за посиланням «instagram.com/luxwashofficial» тощо;
 - на вебсайті «luxwash.ua» за посиланням «<https://luxwash.ua/>»;
- та має вигляд, що наведений на Зображенні 2.



Зображення 2

- (50) Наведене позначення виконано англійською мовою та складається з двох слів «Lux» та «Wash». Перші літери обох слів розфарбовані смугами зеленого, білого та червоного кольорів, всі інші літери виконані білим кольором.
- (51) За інформацією, розміщеною у розділі «Про канал» на ютуб-каналі Заявника «luxwash.ua» («<http://www.youtube.com/@LuxWash>»), реєстрація ютуб-каналу відбулася 19.05.2016, станом на дату складання подання з попередніми висновками у Справі має 3,74 тис. підписників, викладено 1028 відеороликів, 2 166 374 переглядів.
- (52) Аналізом відеороликів встановлено, що позначення «LUX WASH» використовувалося Заявником як фірмове позначення на власному обладнанні, що встановлювалося на автомийках самообслуговування, а перший відеоролик відкриття автомийки самообслуговування з вивіскою «LUX WASH» датується 11.12.2016 (посилання «<https://www.youtube.com/watch?v=5so3JD19t7A>»).
- (53) На сторінці Заявника в соціальній мережі Instagram «@luxwashofficial» перший допис із зображенням на фото автомийки самообслуговування з позначенням Заявника «LUX WASH» створено 19.11.2019.
- (54) Вебсайт Заявника «luxwash.ua» зареєстрований 06.02.2020, про що свідчить інформація на сайті перевірки реєстраційних даних WhoIs за посиланням «<https://www.ukraine.com.ua/domains/whois-service/?domain=luxwash.ua>».
- (55) Після реєстрації знаку для товарів і послуг «LUX WASH» (свідоцтво на знак для товарів та послуг № 255529 від 11.03.2019) між Особа 1 та Особа 2 (далі – Власники) та ТОВ «ЛЮКС ВОШ» (далі – Ліцензіат) укладено Ліцензійний договір про передачу невиключних прав на використання знаку для товарів та послуг від 11.04.2019 (строк дії договору з 11.04.2019 по 10.03.2021), від 11.03.2021 (строк дії договору 5 років) (далі – Ліцензійний договір). Згідно з пунктом 1 Ліцензійного договору Власники надають Ліцензіату невиключне право на використання належного на праві власності Власникам знаку для товарів та послуг «LUX WASH» на території України. Пунктом 6 Ліцензійного договору передбачено, що Ліцензіат має право надавати дозвіл будь-

яким третім особам, шляхом укладення субліцензійного договору на використання знаку для товарів та послуг та видавати Сертифікати про право використання такого знаку без письмової згоди на це Власників.

- (56) Встановлення автомобільних мийок самообслуговування із позначенням «LUX WASH», їх технічне обслуговування і ремонт, а також забезпечення таких мийок видатковими матеріалами для безперебійного функціонування здійснюється дилерами на підставі дилерського договору та субліцензійного договору на використання знаку для товарів та послуг, що є типовими.
- (57) У додатках до листа ТОВ «ЛЮКС ВОШ» б/д б/н (вх. від 14.10.2024 № 70-01/2616) надано копію Субліцензійного договору *Інформація, доступ до якої обмежено*, укладеного між ТОВ «ЛЮКС ВОШ» та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФМ-АЛЬЯНССЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ТОВ «ФМ-АЛЬЯНССЕРВІС»), а також копії документів, що підтверджують дію зазначеного субліцензійного договору, а саме: договір поставки *Інформація, доступ до якої обмежено*, копії рахунків, видаткових накладних та банківських виписок по рахунках ТОВ «ЛЮКС ВОШ»; крім цього за посиланням «https://www.youtube.com/watch?v=mr7kYkuqQ_U&t=102s» на сайті Заявника «luxwash.ua» розміщено рекламний відеоролик використання позначення «LUX WASH» на автомобільній мийці самообслуговування ТОВ «ФМ-АЛЬЯНССЕРВІС» за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено*.
- (58) Відповідно до пункту 3.17 дилерського договору дилер отримує невиключне право на використання знаку для товарів і послуг «LUX WASH» шляхом укладення субліцензійного договору, що є додатком до дилерського договору.
- (59) У свою чергу, розділом 4 субліцензійного договору дилери наділені правом передачі обмеженого використання знаку для товарів та послуг «LUX WASH» шляхом видачі строкового сертифікату третім особам.
- (60) Заявником ведеться облік автомийних станцій самообслуговування із позначенням «LUX WASH» та на 27.05.2021 їх встановлено 389 на всій території України (22 області, крім Харківської та Чернігівської областей), а також на території Молдови, Білорусі та Румунії, а на дату складання подання з попередніми висновками у Справі також і на території Польщі та Словаччини.
- (61) Листом б/д б/н (вх. від 14.10.2024 № 70-01/2616) ТОВ «ЛЮКС ВОШ» повідомило, що «*Станом на дату відповіді на вимогу, кількість діючих автомобільних мийок самообслуговування, які використовують торговельну марку «LUX WASH» становить 502*» (мова оригіналу).
- (62) Підтримання ділової репутації Заявника здійснюється шляхом постійного контролю якості виготовленої продукції, що підтверджується Сертифікатом відповідності – серія ТЕ № TER.1Пр.336-20.
- (63) З метою посилення ділової репутації ТОВ «ЛЮКС ВОШ» здійснюється рекламування та просування власної продукції та послуг, зокрема у пошуковій системі Google в мережі Інтернет, що підтверджується договором про надання послуг *Інформація, доступ до якої обмежено*, укладеного з ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ГУГЛ» (далі – ТОВ «ГУГЛ») щодо розміщення рекламних матеріалів для ТОВ «ЛЮКС ВОШ». Також через дилерів поставляється супутня продукція, розхідні матеріали та рекламна продукція, брендowana знаком для товарів і послуг «LUX WASH», що сприяє просуванню торгової марки, її впізнаваності та відповідно збільшує кількість клієнтів власників автомобілів, що бажають користуватися послугами автомийних станцій самообслуговування «LUX WASH». 3

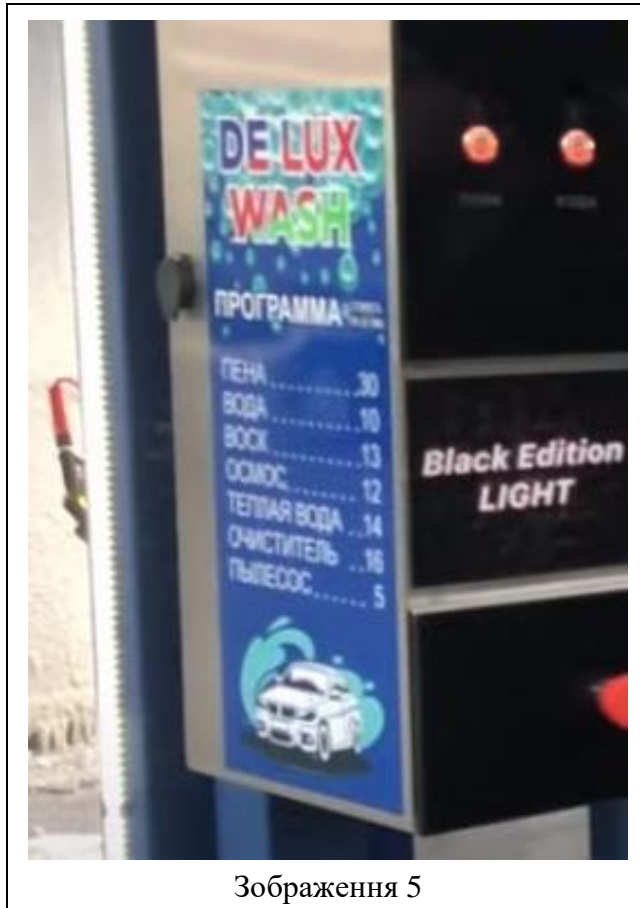
цією ж метою створено та постійно підтримується робота офіційного вебсайту «luxwash.ua», що потребує постійного фінансування на оплату праці відповідальних осіб, розробку та впровадження нових сторінок та сервісів, плату за користування хостингом UA тощо.

- (64) На підтвердження витрат ТОВ «ЛЮКС ВОШ» на рекламування та розповсюдження інформації про торговельну марку «LUX WASH» протягом 2020-2021 років надано копії платіжних інструкцій про оплату ТОВ «ЛЮКС ВОШ» за надання рекламних послуг Google Ads згідно зазначеного договору з ТОВ «ГУГЛ» на суму 400 тис. грн, а також копії актів прийому та передачі послуг за зазначеним договором в 2021 році.
- (65) На підтвердження, що знак для товарів і послуг «LUX WASH» є відомим не тільки в Україні, а й за її межами, Заявник надав інформацію (посилання на відеоматеріали) щодо відвідування міжнародних виставок інновацій з метою аналізу ринку та співпраці з міжнародними партнерами:
- виставка Autopromotec 2019 у м. Болонья, Італія (День 1), відеоролик від 28.05.2019 за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=eavN6YoWj00>»;
 - виставка Autopromotec 2019 у м. Болонья, Італія (День 2), відеоролик від 04.06.2019 за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=ihK5oT8-3WY>»;
 - виставка Automechanika Frankfurt 2022, Німеччина, відеоролик від 03.10.2022 за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=we0aM-TevUI>»;
 - виставка Bauma 2022 у Німеччині, відеоролик від 29.11.2022 за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=mS86LtFk5Ko>»;
 - Виставка Aquatech 2023 в Нідерландах, відеоролик від 24.11.2023 за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=1TrpuMw94HY&t=104s>».
- (66) Крім цього за допомогою сервісів, створених Заявником на офіційному вебсайті та групах, створених в соціальних мережах, дилери мають можливість постійно стежити за відгуками про рівень обслуговування на автомийних станціях самообслуговування «LUX WASH» та відповідно реагувати на це шляхом надання методичних рекомендацій власникам автомийок та/або вдосконаленню роботи, запровадженню нових функцій та вдосконаленню діючих.
- (67) Таким чином, ТОВ «ЛЮКС ВОШ» з 2015 року здійснювало активні дії по встановленню або співпраці по встановленню більше 500 автомобільних мийок самообслуговування «LUX WASH», по рекламуванню власної продукції та послуг з використанням логотипу (позначення) «LUX WASH» та відповідним дизайном автомобільних мийок самообслуговування, підтриманню та підсиленню ділової репутації своєї торговельної марки «LUX WASH».
- (68) У Заяві йдеться про те, що у лютому 2021 року ТОВ «ЛЮКС ВОШ» стало відомо з відкритих джерел в мережі Інтернет, а саме на відеохостингу «Youtube», про відкриття нової автомобільної мийки самообслуговування «DE LUX WASH» в місті Харкові, вивіска (позначення) якої, на думку Заявника, схожа з його вивіскою (позначенням) «LUX WASH».
- (69) Так, 09.12.2020 на каналі «RW company Мойки самообслуживания» (мова оригіналу), створеного на відеохостингу «Youtube», опубліковано відео з назвою «Мойка самообслуживания в г. Харьков , открытие мойки в Харькове» (мова оригіналу) за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=azPhnMFOY90>».
- (70) Зазначене відео містить наступний опис: *«Открытие мойки самообслуживания в г. Харьков Презентация нового терминала для мойки самообслуживания! Контакты: +30681034040 (Viber, WhatsApp, Telegram) e-mail: redwashcompany@gmail.com сайт: <https://rwcompany.com.ua/> В это видео мы*

представляем открытие новой автомойки самообслуживания в г. Харьков. Мойка построена на 5 постов и 2 поста пылесоса. В данном ролике мы показываем день открытия, какой был ажиотаж и какое качество услуг предоставлено клиентам. Так же помоем машину в зимний период с пошью функции "Очиститель" и расскажем почему именно данную функцию нужно использовать в зимний период. Приятного просмотра. Обращайтесь в компанию RWcompany» (мова оригіналу).

- (71) Вищезазначене відео містить огляд автомобільної мийки самообслуговування «DE LUX WASH» у місті Харкові з розміщеною на її будівлі вивіскою «DE LUX WASH» (див. Зображення 3-5):





Зображення 5

- (72) Наведене позначення виконано англійською мовою та складається з трьох слів «DE», «LUX» та «WASH». Зазначені слова розфарбовані синім, червоним та зеленим кольорами наступним чином: слово «DE» переважно виконано синім кольором та нижня частина літери «E» зафарбована у червоний колір, слово «LUX» переважно виконано у червоному кольорі та верхня частина літери «L» зафарбована у синій колір, слово «WASH» виконано із використанням двох кольорів – ліва верхня частина слова у червоному кольорі, а права нижня частина слова у зеленому кольорі.
- (73) Отже, позначення Заявника та Відповідача є схожими за загальною композицією, за фонетичним звучанням, мовою написання, деякими кольорами.
- (74) Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку, а саме ринку технічного обслуговування та ремонту автотранспортних засобів та, відповідно, є конкурентами.
- (75) Листом від 27.05.2021 (вх. від 28.05.2021 № 70-01/3098) ТОВ «ЛЮКС ВОШ» надало копію листа Департаменту контролю виконавчого комітету Харківської міської ради Харківської області від 17.03.2021 № 269/0/172-21, відповідно до якого за результатами перевірки за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено «... виявлено 11 спеціальних конструкцій зовнішньої реклами з інформаційними полями «DE LUX WASH», ..., «Автомойка самообслуговування», «24», які розміщуються за вищевказаною адресою ФОП ФОМІНОЮ О.О. з порушенням вимог чинного законодавства України про рекламу та благоустрій населених пунктів»* (мова оригіналу). При цьому автор листа зауважує, що «... відповідно до частини 1 статті 16 Закону України «Про рекламу» втручання у форму та зміст зовнішньої реклами забороняється та «... вирішення питання щодо змісту розміщеної реклами виходить за межі повноважень Департаменту контролю Харківської міської ради» (мова оригіналу).

- (76) Листом від 27.05.2021 без номеру (вх. від 28.05.2021 № 70-01/3098) Заявник повідомив, що послуги на автомийці самообслуговування з вивіскою «DE LUX WASH» за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено* надає ФОП ФОМІНА О.О.
- (77) За інформацією, наданою ФОП ФОМІНОЮ О.О. листом б/н б/д (вх. від 08.07.2021 № 70-01/999кі), між нею (Орендар) та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАН БЕЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37577408) (далі – ТОВ «МАН БЕЙ») (Орендодавець) укладено договір оренди приміщення з металевою конструкцією та обладнанням *Інформація, доступ до якої обмежено*, предметом якого є тимчасове платне користування орендарем (ФОП ФОМІНОЮ О.О.) приміщення з металевою конструкцією та обладнанням (мийка самообслуговування) за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено* з метою здійснення господарської діяльності. Інших орендованих автомийок самообслуговування «DE LUX WASH» ФОП ФОМІНА О.О. не має.
- (78) Листом б/н б/д (вх. від 04.10.2021 № 70-01/5677) ФОП ФОМІНА О.О. зазначила, що «... майно та логотип знаходиться у власності ТОВ «МАН БЕЙ» (мова оригіналу).
- (79) Листом б/н б/д (вх. від 27.03.2024 № 70-01/362кі) ТОВ «МАН БЕЙ» надало копії документів, що підтверджують його право власності громадського будинку з допоміжними будівлями та спорудами (навісами) (автомийка самообслуговування) за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено*, а саме: витяг з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно про реєстрацію права власності, технічний паспорт, витяг з Реєстру будівельної діяльності щодо інформації про технічні інвентаризації Єдиної державної електронної системи у сфері будівництва, повідомлення про початок виконання будівельних робіт (реконструкція автомийки самообслуговування), фотокопії автомийки самообслуговування «DE LUX WASH». Дата державної реєстрації про право власності ТОВ «МАН БЕЙ» будівлі за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено* – *Інформація, доступ до якої обмежено*. За інформацією з витягу з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно про реєстрацію права власності від 23.07.2021, копія якого надана ТОВ «МАН БЕЙ» зазначеним листом, з 17.07.2021 власником громадського будинку з допоміжними будівлями та спорудами (навісами) (автомийка самообслуговування) за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено* був *Інформація, доступ до якої обмежено*. Копії документів, на підставі яких ТОВ «МАН БЕЙ» користувалося громадським будинком з допоміжними будівлями та спорудами (навісами) (автомийка самообслуговування) за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено* у період з січня 2021 року по 29.08.2021, ТОВ «МАН БЕЙ» не надало.
- (80) У листі б/н б/д (вх. від 08.07.2021 № 70-01/999кі) ФОП ФОМІНА О.О. зазначила, що на її усне звернення ТОВ «МАН БЕЙ» надало «... докази проведення перевірки схожості логотипу мийки самообслуговування схожості з назви з будь яким підприємством в Україні» (мова оригіналу) та «доказ прийняття електронної заявки реєстраційний номер № т202113209) про реєстрацію логотипу «DE LUX WASH» (мова оригіналу). Додатками до зазначеного листа ФОП ФОМІНА О.О. надала копії скріншотів пошуку підприємств за ключовими словами «de» і «lux» та Розписку про одержання електронної заявки на знак для товарів і послуг (вх. № 93497 від 01.06.2021), отриманих від ТОВ «МАН БЕЙ».
- (81) Так, на сайті Спеціальної інформаційної системи Українського національного офісу інтелектуальної власності та інновацій (далі – СІС УКРНОІВІ) за посиланням «<https://sis.nipo.gov.ua/uk/search/detail/1596930/>» у розділі «Бібліографічні дані» розміщена інформація про заявку ТОВ «МАН БЕЙ» на реєстрацію позначення як

знаку для товарів та послуг (див. Зображення 6): номер заявки m202113209, дата подання заявки 01.06.2021, дата публікації відомостей про заявку та номер бюлетеня – 30.06.2021 бюл. № 27, ключові слова **de, de lux wash, lux, wash**, відповідає 37 класу МКТП для реєстрації знаків.



- (82) Листом б/д б/н (вх. від 04.04.2024 № 70-01/854) ТОВ «МАН БЕЙ» повідомило, що вивіска «DE LUX WASH» розміщена з 2020 року. Конкретної дати розміщення вивіски з позначенням «DE LUX WASH» на автомобійці самообслуговування за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено* ТОВ «МАН БЕЙ» не повідомило, а також ТОВ «МАН БЕЙ» не надало копій документів, що підтверджували б використання позначення «DE LUX WASH» раніше за 09.12.2020 (дата випуску відеоролику, опубліковано на відеохостингу «Youtube» за посиланням «<https://www.youtube.com/watch?v=azPhnMFOY90>»), крім наданої ФОП ФОМІНОЮ О.О. копії договору оренди автомобійки самообслуговування *Інформація, доступ до якої обмежено*, укладеного з ТОВ «МАН БЕЙ».
- (83) За інформацією, наданою ТОВ «МАН БЕЙ» листом б/н б/д (вх. від 04.04.2024 № 70-01/854), на дату надання відповіді «не збереглась інформація особи, що здійснювала розроблення зовнішнього виду вивіски з назвою «DE LUX WASH» (мова оригіналу), офісне приміщення після 24.02.2022 було надано мешканцям міста для використання в якості укриття.
- (84) Листом б/д б/н (вх. від 27.09.2024 № 70-01/2460) ТОВ «МАН БЕЙ» повідомило, що 24.02.2022 між ТОВ «МАН БЕЙ» і ФОП ФОМІНОЮ О.О. було укладено угоду про розірвання договору *Інформація, доступ до якої обмежено* у зв'язку з вторгненням російської федерації в Україну, та надало копію зазначеної угоди.
- (85) Листом б/д б/н (вх. від 19.09.2024 № 70-01/961кі) ТОВ «МАН БЕЙ» повідомило, що на дату надання відповіді автомобійка самообслуговування є діючою, укладено договір оренди з іншим суб'єктом господарювання, а також на вересень 2024 року є декілька автомобільних мійок самообслуговування з позначенням «DE LUX WASH».
- (86) 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.
- (87) Заявником використання позначення «LUX WASH» розпочато в 2015 році, а Відповідачем використання позначення «DE LUX WASH» з 2020 року, отже, Заявник першим почав використовувати своє позначення.
- (88) Заявник повідомив, що за весь період здійснення господарської діяльності не укладав жодних дилерських чи субліцензійних договорів з іншими суб'єктами господарювання про господарську діяльність у межах міста Харкова на ринку

автомобільних мийок самообслуговування з використанням знаку для товарів і послуг «LUX WASH».

- (89) За повідомленням Заявника, власник конкретної автомийної станції самообслуговування «LUX WASH» може підтвердити своє право на використання знаку для товарів і послуг «LUX WASH» Сертифікатом, який видано у відповідності до пунктів 4.1-4.3 Субліцензійного договору. Такий сертифікат не може бути видано без згоди Заявника, а згідно запитів від дилерів на видачу Сертифікатів (пункт 4.1 субліцензійного договору) в м. Харків не видано жодного сертифікату, та, відповідно, автомийок не встановлювалось.
- (90) Таким чином, Заявник не надавав дозволу юридичним або фізичним особам використовувати торговий знак «LUX WASH» на автомобільних мийках самообслуговування у місті Харкові.
- (91) Як зазначив Заявник, позначення «DE LUX WASH» «містить повне співпадіння» із позначенням «LUX WASH» та такі позначення є такими, що їх можна сплутати. Такі дії Відповідача, на думку Заявника, спрямовані саме на незаконне використання знаку для товарів і послуг «LUX WASH» для тієї самої господарської діяльності на ринку встановлення, технічного обслуговування і ремонту постів автомийних станцій самообслуговування, забезпечення розхідними матеріалами для безперерійного функціонування станцій та безпосередньо надання послуг по мийці автомобілів.

4.2. Обставини, встановлені за результатами експертизи УКРНОІВІ

- (92) Як вже зазначалося, ТОВ «МАН БЕЙ» 01.06.2021 подав до УКРНОІВІ заявку № m202113209 на реєстрацію позначення «DE LUX WASH» як знаку для товарів та послуг (див. пункт 4.1. цього рішення, Зображення 6).
- (93) На сайті СІС УКРНОІВІ за посиланням «<https://sis.nipo.gov.ua/uk/search/detail/1596930/>» у розділі «Стан діловодства» розміщена інформація, що заявка ТОВ «МАН БЕЙ» щодо реєстрації знаку для товарів і послуг «DE LUX WASH» знаходиться на стадії «Кваліфікаційна експертиза», крім цього наявна інформація щодо вхідних та вихідних документів, платежів, про що працівниками Відділення складено акт фіксації від 21.10.2024, затверджений головою Відділення.
- (94) Аналізом наявної інформації щодо вхідних та вихідних документів, платежів Відділенням встановлено, що власниками знаку для товарів і послуг «LUX WASH» Особа 1 та Особа 2 (власники ТОВ «ЛЮКС ВОШ») на заявку ТОВ «МАН БЕЙ» щодо реєстрації позначення «DE LUX WASH» було подано заперечення щодо невідповідності заявленого позначення умовам надання правової охорони.
- (95) Відповідно у вихідних документах СІС УКРНОІВІ є повідомлення про можливу відмову в реєстрації знака «DE LUX WASH», Зазначена інформація зафіксована Актом фіксації від 22.10.2024.
- (96) Крім того листом від 23.10.2024 (вх. від 23.10.2024 № 70-01/2685) ТОВ «ЛЮКС ВОШ» надало копії документів щодо заявки ТОВ «МАН БЕЙ» на реєстрацію позначення «DE LUX WASH» як знаку для товарів та послуг, зокрема, повідомлення про можливу відмову в реєстрації знака (форма Е-9) від 08.04.2023 за № 66389/ЗМ/23 – «Попередній висновок експертизи», згідно з яким за результатами кваліфікованої експертизи, проведеної УКРНОІВІ, заявлене позначення не відповідає умовам надання правової охорони (пункт 1 статті 5, стаття 6 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг) відносно усього переліку товарів і / або послуг. Підставами попереднього висновку експертизи є те, що заявлене позначення,

зокрема: «... 2) для зазначених у переліку послуг 37 класу, які відповідають призначенню «WASH», є схожим настільки, що його можна сплутати:

– з комбінованою торговельною маркою «LuxWash», раніше зареєстрованою в Україні на ім'я Особа 1 та Особа 2, Україна (свідоцтво № 255529 від 11.03.2019, заявка № m201810485 від 03.05.2018), щодо споріднених послуг;

– словесним позначенням «LuxWash», раніше поданим на реєстрацію в Україні на ім'я Особа 1 та Особа 2, Україна (заявка № m202106089 від 17.03.2021), щодо споріднених послуг...» (мова оригіналу).

- (97) Також у зазначеному документі «Попередній висновок експертизи» зазначено, що «У випадку незгоди з наведеними підставами, заявник має право протягом двох місяців від дати отримання цього повідомлення подати до УКРНОІВІ мотивовану відповідь з доводами на користь реєстрації торговельної марки (пункт 4.5.3. Правил). Корикування переліку товарів і послуг, зазначене в тексті мотивованої відповіді, має бути здійснено виключно в межах переліку, наявного в бібліографічних даних, з обов'язковим виділенням змін, щодо яких йдеться» (мова оригіналу).
- (98) Також ТОВ «ЛЮКС ВОШ» у листі від 23.10.2024 (вх. від 23.10.2024 № 70-01/2685) зауважило, що з відомостей Базы даних СІС УКРНОІВІ про стан діловодства за заявкою № m202113209 на торговельну марку «DE LUX WASH» бачається, що ТОВ «МАН БЕЙ» не подавало до УКРНОІВІ мотивованої відповіді з доводами на користь реєстрації вищевказаної торговельної марки у встановлений строк («<https://sis.nipo.gov.ua/uk/search/detail/1596930/>»).
- (99) Отже, ТОВ «МАН БЕЙ» отримав можливу відмову від УКРНОІВІ в реєстрації позначення «DE LUX WASH» як знаку для товарів і послуг на підставі схожості з можливим сплутуванням з торговельною маркою «LuxWash» та словесним позначенням «LuxWash», при цьому ТОВ «МАН БЕЙ» не здійснювало наступних дій щодо надсилання мотивованої відповіді до УКРНОІВІ з корегованим переліком товарів і послуг та з доводами на користь реєстрації торговельної марки у встановлений строк.

4.3. Обставини, встановлені за результатами опитувань споживачів

- (100) З метою отримання додаткових доказів для встановлення фактичних обставин, зокрема, щодо схожості позначення «DE LUX WASH» Відповідача та позначення «LUX WASH» Заявника, на підставі доручення голови Відділення від 09.07.2024 № 70-03/6-вд Другим відділом досліджень і розслідувань було проведено опитування споживачів з 09.07.2024 по 12.07.2024 (далі – Опитування 1).
- (101) Опитування 1 проведено у громадських місцях міста Харкова.
- (102) Під час проведення Опитування 1 в анкеті використовувалися кольорові графічні зображення вивісок автомийок самообслуговування «LUX WASH» та «DE LUX WASH».
- (103) Кількість респондентів, залучених до Опитування 1 – 50 осіб.
- (104) За результатами Опитування 1 встановлено наступне:
- на думку 33 (або 66 %) респондентів, зовнішній вигляд вивіски «DE LUX WASH» та зовнішній вигляд вивіски «LUX WASH» схожі настільки, що їх можна сплутати, у той час як 17 (або 34 %) респондентів так не вважають;
 - 35 (або 70 %) опитаних вважають, що обидві мийки самообслуговування відносяться до однієї мережі та належать одному суб'єкту господарювання, у той час як 15 (або 30 %) опитаних так не вважають;

- 38 (або 76 %) опитаних вважають, що позначення «DE LUX WASH», яке поширюється на вивісці Відповідача, схоже з позначенням «LUX WASH», яке поширюється на вивісці Заявника, у той час як 12 (або 24 %) опитаних так не вважають;
 - 30 (або 60 %) опитаних вважають схожість в оформленні графічного стилю вивіски «DE LUX WASH» з вивіскою «LUX WASH», у той час як 20 (або 40 %) опитаних так не вважають.
- (105) З метою отримання додаткових доказів для встановлення фактичних обставин Справи, зокрема, щодо впізнаваності позначення «LUX WASH» та відомості автомийок самообслуговування з вивіскою «LUX WASH» в місті Харкові, на підставі доручення голови Відділення від 10.10.2024 № 70-03/9-вд Другим відділом досліджень і розслідувань було проведено опитування споживачів з 10.10.2024 по 13.10.2024 (далі – Опитування 2).
- (106) Опитування 2 проведено у громадських місцях міста Харкова.
- (107) Під час проведення Опитування 2 в анкеті використовувалися кольорові графічні зображення вивісок автомийок самообслуговування «LUX WASH» та «DE LUX WASH».
- (108) Кількість респондентів, залучених до Опитування 2 – 50 осіб.
- (109) За результатами Опитування 2 встановлено наступне:
- 43 (або 86 %) респондентам відомі автомобільні мийки самообслуговування з вивіскою «LUX WASH», у той час як 7 (або 14 %) респондентам невідомі такі мийки самообслуговування;
 - 39 (або 78 %) опитаних скористалися б послугами автомобільної мийки самообслуговування з вивіскою «DE LUX WASH» замість автомобільної мийки самообслуговування з вивіскою «LUX WASH» внаслідок їх сплутування, у той час як 11 (або 22 %) опитаних не скористалися б даною послугою внаслідок сплутування вивісок.

4.4. Обставини, встановлені за результатами порівняння інших вивісок автомобільних мийок самообслуговування

- (110) Ринок технічного обслуговування та ремонту автотранспортних засобів, зокрема, надання послуг мийки автомобілів, на якому діють ТОВ «МАН БЕЙ та ТОВ «ЛЮКС ВОШ», включає в себе численну кількість суб'єктів господарювання та є конкурентним.
- (111) На території України існує багато автомийних станцій самообслуговування, що надають такі самі та/або схожі послуги користувачам автомобілів (встановлення, технічне обслуговування і ремонт постів автомийних станцій самообслуговування, забезпечення розхідними матеріалами для безперебійного функціонування станцій, надання послуг по мийці автомобілів тощо), проте мають відмінні позначення торговельних марок та вивісок на автомийках.
- (112) Позначення інших торговельних марок/назв вивісок автомийок самообслуговування мають такий вигляд (див. Зображення 7-13).



Зображення 7 (<https://washercar.ua/ru/franchise/>)



Зображення 8 (<https://ratelist.top/232754>)



Зображення 9 (<https://storozhynets.info/8377-2>)



Зображення 10 (<https://моуcar.com/>)



Зображення 11 (<https://pro.sam-wash.com/>)



Зображення 12 (<https://www.profiwash.com.ua/galleries/>)



Зображення 13

(<https://acc.cv.ua/news/storystorynka/tehnologichno/nova-avtomiyka-washtec-sche-ekonomnishe-45253>)

- (113) Аналіз зовнішнього оформлення позначень інших торговельних марок / вивісок автомийок самообслуговування свідчить про те, що кожній наведеній автомийці притаманне своє оригінальне позначення та оформлення вивіски, зокрема, словесне позначення, розміщення основних написів та зображень на конструкціях та обладнанні автомийок, використання відповідної гама кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожного суб'єкта господарювання та визначає оригінальність дизайну їх автомийок.
- (114) Таким чином, наведені автомийки самообслуговування мають свої оригінальні оформлення вивісок, що відрізняє їх одна від одної, у тому числі від оформлення автомийок, що використовують торговельну марку «LUX WASH», власниками якої є засновники ТОВ «ЛЮКС ВОШ», та виключає змішування діяльності між цими суб'єктами господарювання.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (115) Відповідно до положення абзацу першого частини третьої статті 10bis Паризької Конвенції про охорону промислової власності від 20.03.1883 (далі – Паризька Конвенція) 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.
- (116) 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
- (117) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торгової 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.

- (118) Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність із надання послуг по мийці автомобілів, на відповідному ринку, який є конкурентним.
- (119) На території України та за її межами здійснюють діяльність більше 500 автомийок самообслуговування торговельної марки Заявника «LUX WASH», зокрема, у всіх областях України, крім Харківської та Чернігівської областей, та у таких країнах як Молдова, Румунія, Білорусь, Словаччина, Польща. Торговельна марка Заявника «LUX WASH» є відомою серед широкого кола споживачів, у тому числі в місті Харкові, що підтверджується результатами Опитування 2, де знаходиться автомийка самообслуговування торговельної марки Відповідача «DE LUX WASH».
- (120) Заявник почав використовувати в господарській діяльності позначення «LUX WASH» з моменту створення юридичної особи у 2015 році.
- (121) Відповідач почав використовувати позначення «DE LUX WASH» з грудня 2020 року.
- (122) Тобто ТОВ «ЛЮКС ВОШ» раніше за ТОВ «МАН БЕЙ» почало використовувати позначення «LUX WASH», у тому числі на вивісках автомийок самообслуговування, що є схожим на позначення, яке поширюється на вивісках автомийки самообслуговування «DE LUX WASH» за адресою: *Інформація, доступ до якої обмежено.*
- (123) Заявник не надавав дозволу / згоди ТОВ «МАН БЕЙ» на використання фірмового позначення «LUX WASH» чи схожого на нього.
- (124) З порівняльного аналізу позначення «DE LUX WASH» з позначенням «LUX WASH» можна зробити висновок про те, що позначення є схожими, зокрема, за загальною композицією, за фонетичним звучанням, мовою написання, деякими кольорами.
- (125) Факт схожості позначення Заявника «LUX WASH» та позначення Відповідача «DE LUX WASH» настільки, що їх можна сплутати, підтверджується, зокрема, висновком експертизи УКРНОІВІ від 08.04.2023 за № 66389/ЗМ/23, виданим ТОВ «МАН БЕЙ» за результатами розгляду заявки на реєстрацію позначення «DE LUX WASH» як знаку для товарів та послуг.
- (126) Позначення «LUX WASH», яке використовується, зокрема, на вивісках автомобільних мийок самообслуговування на території України та за її межами, та позначення «DE LUX WASH», яке використовується на вивісці автомобільної мийки самообслуговування Відповідача, є схожими, що також підтверджується результатами Опитування 1 проведеного Відділенням, відповідно до якого:
- 33 (або 66 %) респондентів вважають, що зовнішній вигляд вивіски «DE LUX WASH» та зовнішній вигляд вивіски «LUX WASH» схожі настільки, що їх можна сплутати;
 - 35 (або 70 %) респондентів вважають, що обидві мийки самообслуговування відносяться до однієї мережі та належать одному суб'єкту господарювання;
 - 38 (або 76 %) респондентів вважають, що позначення «DE LUX WASH», яке на вивісці 1 Відповідача схоже з позначенням «LUX WASH» на вивісці Заявника;
 - 30 (або 60 %) респондентів вважають схожість в оформленні графічного стилю вивіски «DE LUX WASH» з вивіскою «LUX WASH»,
та Опитування 2, відповідно до якого:

- 43 (або 86 %) респондентам відомі автомобільні мийки самообслуговування з вивіскою «LUX WASH»;
 - 39 (або 78 %) опитаних скористалися б послугами автомобільної мийки самообслуговування з вивіскою «DE LUX WASH» замість автомобільної мийки самообслуговування з вивіскою «LUX WASH» внаслідок їх сплутування.
- (127) Отже, аналіз зовнішнього вигляду позначення «LUX WASH» та «DE LUX WASH», результати Опитування 1 і Опитування 2 свідчать про те, що зазначені позначення є схожі настільки, що така схожість може призвести до змішування діяльності ТОВ «МАН БЕЙ» з діяльністю ТОВ «ЛЮКС ВОШ».
- (128) Тобто, використання Відповідачем позначення «DE LUX WASH», що є схожим з позначенням Заявника «LUX WASH», може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛЮКС ВОШ», оскільки Заявник та Відповідач здійснюють свою діяльність на ринку технічного обслуговування та ремонту автотранспортних засобів, мають одних і тих же споживачів та є конкурентами.
- (129) З урахуванням наведеного, дії ТОВ «МАН БЕЙ» у вигляді використання без дозволу (згоди) Заявника позначення «DE LUX WASH», схожого на позначення «LUX WASH», яке ТОВ «ЛЮКС ВОШ» раніше за ТОВ «МАН БЕЙ» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (130) Отже, ТОВ «МАН БЕЙ» може посилити конкурентну позицію на ринку технічного обслуговування та ремонту автотранспортних засобів та отримати неправомірні переваги в конкуренції не завдяки власним досягненням, а шляхом неправомірного використання позначення.

6. ЗАУВАЖЕННЯ ТА ЗАПЕРЕЧЕННЯ НА ПОДАННЯ З ПОПЕРЕДНІМИ ВИСНОВКАМИ У СПРАВІ

- (131) На подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслано до ТОВ «МАН БЕЙ» листом від 25.10.2024 № 70-02/4065е та до ТОВ «ЛЮКС ВОШ» листом від 25.10.2024 № 70-02/4063е, ТОВ «МАН БЕЙ» та ТОВ «ЛЮКС ВОШ» заперечень та міркувань не надали.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (132) 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.
- (133) 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 може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.
- (134) Доказами, зібраними у Справі, підтверджується, що дії ТОВ «МАН БЕЙ» у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) ТОВ «ЛЮКС ВОШ» позначення «DE LUX WASH», схожого на позначення «LUX WASH», яке ТОВ «ЛЮКС ВОШ» раніше за ТОВ «МАН БЕЙ» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛЮКС ВОШ», є порушенням,

передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧА

- (135) 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.
- (136) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (137) Згідно з абзацом першим статті 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.
- (138) Відповідно до інформації, отриманої від ГУ ДПС у Харківській області листами від 25.09.2024 № 19520/5/20-40-04-16-10 (вх. від 10.10.2024 № 70-01/2587), та податкової декларації платника єдиного податку третьої групи (юридичні особи), копія якої надана ГУ ДПС в Харківській області листом від 14.10.2024 № 20960/5/20-40-04-16-10 (вх. від 14.10.2024 № 70-01/2608), сума доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «МАН БЕЙ» за 2023 рік складає *Інформація, доступ до якої обмежено*.

Відповідно 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 наведене, відповідно до статей 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статей 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пункту 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 за № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (зі змінами), пунктів 3 і 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 (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАН БЕЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*; місцезнаходження: *Інформація, доступ до якої обмежено*), які полягають у неправомірному використанні без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛЮКС ВОШ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*) позначення «DE LUX WASH», схожого на позначення «LUX WASH», яке

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛЮКС ВОШ» раніше за ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАН БЕЙ» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛЮКС ВОШ», порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання 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. За порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАН БЕЙ» (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 «МАН БЕЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація, доступ до якої обмежено*) припинити порушення, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, про що в 2-місячний строк з дня отримання рішення повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України із наданням копій підтверджуючих документів.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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.

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.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК