



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

07.12.2017

м. Одеса

№ 24-р/к

Справа № 154-08/2013

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 154-08/2013 відносно ПРИВАТНОГО ПІДПРИЄМСТВА «МЕРСЕДЕС-ЮГ»,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.07.2013 р. № 157-р була розпочата справа № 154-08/2013р. за ознаками порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку Приватного підприємства «Мерседес-Юг» у вигляді використання комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), 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.

В процесі розгляду справи було встановлено наступне:

До Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) із заявою за вих. № 14/06 від 06.06.2013р. (вх. № 3570/2013 від 07.06.2013р.) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Заява) звернулось Приватне акціонерне товариство «Автокапітал» (01004, м. Київ, вул. Червоноармійська, буд. 15/2, код ЄДРПОУ 31750520) (далі – ПрАТ «Автокапітал» або Заявник) та Товариство з обмеженою відповідальністю «Автомобільний дім Одеса» (65031, м. Одеса, Ленінградське шосе, буд. 27-А, код ЄДРПОУ 20942721) (далі – ТОВ «Автомобільний дім Одеса» або Заявник).

Основними видами діяльності ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» є торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами, технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів, торгівля деталями та приладами для автотранспортних засобів.

В процесі здійснення своєї господарської діяльності ПрАТ «Автокапітал» користується (на підставі Договору на генеральне представництво від 10.05.2002р. укладеного з АТ «Даймлер АГ») торговельною маркою «Mercedes-Benz» та знаком для товарів та послуг трьохпроменевої зірки, які належать АТ «Даймлер АГ» на підставі Свідоцтва № 603 (від 15.06.93), № 604 (від 15.06.93), № 606, (від 15.06.93) № 607(від 15.06.93) на товарний знак і/або знак обслуговування, які видані Державним патентним відомством України.

У свою чергу АТ «Даймлер АГ» є німецьким автомобілебудівним концерном — одна з найбільших за оборотом компаній Німеччини і один з провідних світових автовиробників.

АТ «Даймлер АГ» продає свої автомобілі по світу під такими марками: Mercedes-Benz Cars Maybach; Mercedes-Benz; Smart; Mercedes-AMG; тощо.

ТОВ «Автомобільний дім Одеса» користується знаком для товарів та послуг «Mercedes-Benz» та знаком трьохпроменевої зірки на підставі Дилерського договору № 05/ДС від 17.04.2003р. укладеного з ПрАТ «Автокапітал».

Разом з тим, Відділенням було надіслано вимогу ПрАТ «Автокапітал», у якій вимагалось надати копії документів (договорів, тощо) які б підтверджували повноваження ПрАТ «Автокапітал» з приводу захисту прав на незаконне використання торгівельних марок «Mercedes-benz» та «трьохпроменевої зірки», зокрема щодо звернення до компетентних органів.

Проаналізувавши відповідь ПрАТ «Автокапітал» Відділенням було встановлено:

Відповідно до умов укладеної дистриб'ютерської угоди між Даймлер АГ і ПрАТ «Автокапітал» від 01.01.13 (далі -Угода) Даймлер АГ надає ПрАТ «Автокапітал» право не виняткового використання марок цього виробника для продажу та обслуговування продукції за угодою. ПрАТ «Автокапітал» зобов'язаний використовувати марки на всіх документах. Елементах ідентифікації, документах та рекламі, пов'язані з Угодою.

Відповідно до п. 5.2. Додатку №6 Угоди ПрАТ «Автокапітал» контролює ринок з точки зору будь-яких порушень третіх осіб, пов'язаних з марками Даймлер АГ. ПрАТ «Автокапітал» всіма можливими засобами допомагає Даймлер АГ захищати марки Даймлер АГ.

30.06.14 Даймлер АГ на підставі довіреності уповноважив ПрАТ «Автокапітал» представляти свої інтереси пов'язані з забезпеченням ввозу на митну територію товарів виробництва Даймлер АГ. Надавати, технічну документацію в державні органи.

Листом від 27.05.16 Державна фіскальна служба України підтвердила ПрАТ «Автокапітал» включення до митного реєстру об'єктів права інтелектуальної власності торгівельної марки.

Відповідно до відповіді ПрАТ «Автокапітал» АТ «Даймлер АГ» надавало дозвіл на використання позначення торгівельної марки «Mercedes-Benz» та знака для товарів і послуг трьохпроменевої зірки на території України виключно ПрАТ «Автокапітал».

В свою чергу на території Одеської області дозвіл на використання позначення торгівельної марки «Mercedes-Benz» та знака для товарів і послуг трьохпроменевої зірки ПрАТ «Автокапітал» надало ТОВ «Автомобільний дім Одеса».

У заяві ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» повідомили, що Приватним підприємством «Мерседес-Юг» (65072, м. Одеса, вул. Іцхака Рабіна, буд. 19, кв. 4, код ЄДРПОУ 33659958) (далі – ПП «Мерседес-Юг» або Відповідач) на фасаді будинку, розташованого за адресою м. Одеса, вул. Тираспольське шосе, буд. 16, розміщений рекламний стенд, на якому зображено позначення «Mercedes», яке виконане латиницею (фото рекламного стенду наведено нижче).



Згідно п. 6.1. та п. 6.2. Додатку 6 до Дистриб'юторської угоди від 01.01.2013р., укладеної з АТ «Даймлер АГ», ПрАТ «Автокапітал» дозволяє своїм авторизованим продавцям використовувати торгівельні марки, які належать АТ «Даймлер АГ».

В своїй заяві ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» повідомили, що не надавали ПП «Мерседес-Юг» дозволів на використання позначення «Mercedes».

Заявниками зазначено, що дії ПП «Мерседес-Юг» щодо розміщення рекламного стенду, на якому зображено позначення «Mercedes», може призвести до змішування з діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса».

З метою з'ясування підстав використання Відповідачем вказаних позначень в господарській діяльності Відділенням на адресу ПП «Мерседес-Юг» була направлена вимога № 3807-08/2013 від 11.06.2013р. про надання інформації.

Листом за вих. № 06 від 17.06.2013р. (вих. № 4081/2013 від 19.07.2013р.) ПП «Мерседес-Юг» було надано відповідь на зазначену вимогу, яка не містила доказів правомірності використання ПП «Мерседес-Юг» позначення «Mercedes» зображеного на рекламному стенді, розміщеному на фасаді будинку, розташованого за адресою м. Одеса, вул. Тираспольське шосе, буд. 16. ПП «Мерседес-Юг» повідомило що позначення «Mercedes» на рекламному стенді виконано англійською мовою помилково.

Згідно статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» недобросовісною конкуренцією визначено неправомірне 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.

Відділенням встановлено, що Заявники та Відповідач здійснюють господарську діяльність на однакових товарних ринках – ринку технічного обслуговування та ремонту автотранспортних засобів, ринку реалізації деталей та приладдя для автотранспортних засобів.

Як вбачається з позначень, які використовуються Заявниками та Відповідачем, їх домінуючим елементом є стилізоване слово «Mercedes», яке виконане латинськими літерами, та є тотожним в обох випадках.

В своїй заяві Заявники повідомили, що не надавали Відповідачу дозволів на використання позначення «Mercedes».

Таким чином, дії ПП «Мерседес-Юг», які полягають у використанні в господарській діяльності позначення «Mercedes», яке схоже зі знаком для товарів та послуг ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які раніше почали його використовувати в господарській діяльності, без дозволу останніх, мають ознаки порушення, передбаченого ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Відповідно до ст. 46 Закону України «Про захист від економічної конкуренції» Відділенням ПП «Мерседес-Юг» були надані рекомендації № 143-рк від 05.11.2013р. щодо усунення порушення, передбаченого ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), 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.

У відповідь на отриманні рекомендації ПП «Мерседес-Юг» листом за вх. № 5984/2013 від 10.12.2013р. повідомило, що на виконання наданих Відділенням рекомендацій стенд, розташований за адресою м. Одеса, вул. Тираспольське шосе, буд. 16, було змінено, про що надало фото стенду (фото рекламного стенду наведено нижче).



Вказане позначення складається із двох слів «Mercedes» та «Benz», які виконані через дефіс латинськими літерами. Слово «Benz» виконує функцію індивідуалізації відповідного позначення, та в сукупності із словом «Mercedes» утворює знак для товарів і послуг (позначення), що дозволяє відрізнити таке позначення від інших.

Згідно наданого фото, на вказаному стенді присутнє слово «Mercedes» яке використовують у своїй діяльності ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», надруковане кирилицею. Разом з тим, на рекламному стенді зображено найменування юридичної особи виконаної в лапках із зазначенням організаційно-правової форми (приватне підприємство), а саме: «ЧП «Мерседес-Юг»», а також перелік послуг, які надає ПП «Мерседес-Юг». Назва підприємства складається із двох слів «Мерседес» та «Юг», які виконані через дефіс кирилицею. Слово «Юг» виконує функцію індивідуалізації відповідного позначення.

З метою визначення можливості змішування суб'єктів господарювання при використанні ними позначень у своїй господарській діяльності, після заміни відповідних позначень на стенді було проведено анкетування. Під час якого, було опитано та проаналізовано відповіді 180 осіб.

За результатами проведеного аналізу отриманої інформації Відділенням було встановлено, що:

61.7% опитаних вважає, що суб'єкт господарювання, який використовує у своїй господарській діяльності з обслуговування автомобілів позначення «Mercedes» є офіційним дилером та/або дистриб'ютером автомобілів марки «Mercedes-Benz»;

50% опитаних вважає, що суб'єкт господарювання, який використовує у своїй господарській діяльності з обслуговування автомобілів позначення ЧП «Мерседес – ЮГ» (зображення наведене нижче) є офіційним дилером та/або дистриб'ютером автомобілів марки «Mercedes-Benz»;

31.1% опитаних вважає, що позначення «Mercedes-Benz» та «Мерседес – ЮГ» належать одному і тому ж суб'єкту господарювання;

30% опитаних вважає, що позначення «Mercedes-Benz» та «Мерседес – ЮГ», позначення схожі настільки, що вони могли б їх сплутати;

У 46,3% опитаних позначення «Мерседес – ЮГ» асоціюється із суб'єктом господарювання, який здійснює діяльність з обслуговування автомобілів марки «Mercedes-Benz» та має статус офіційного дилера та/або дистриб'ютора автомобілів марки «Mercedes-Benz».

Таким чином, позначення на рекламному стенді, розміщеному на фасаді будинку за адресою м. Одеса, вул. Тираспольське шосе, буд. 16 схожі із позначеннями, що використовують у своїй господарській діяльності ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса». Використання ПП «Мерседес-Юг» позначення «ЧП «Мерседес-Юг»» на відповідному рекламному стенді може призвести до змішування діяльності ПП «Мерседес-Юг» із діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса».

Враховуючи викладене, на виконання рекомендацій № 143-рк від 05.11.2013р. порушення з боку ПП «Мерседес-Юг» не було усунуто.

Крім того, листом за вих. № 14 від 22.01.2014р. (вх. № 08-08/2010 від 23.01.2014р.) ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» повідомили, що порушення з боку ПП «Мерседес-Юг» не припинено, у зв'язку з чим наполягають на застосуванні штрафних санкцій по відношенню до ПП «Мерседес-Юг».

Враховуючи викладене, на адресу ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» були надіслані вимоги про надання інформації та копій документів.

ПрАТ «Автокапітал» листом за вих. № 36/11 від 19.11.2015р. (вх. № 08-08/3688 від 20.11.2015р.) повідомило, маючи на меті надавати послуги по сервісному обслуговуванню автомобілів марки «Mercedes-Benz», ПП «Мерседес-Юг» інформує потенційних клієнтів про наявність повноважень офіційного дилера. Вказане, на думку ПрАТ «Автокапітал», може призвести до змішування із діяльністю ПрАТ «Автокапітал».

Вказаним листом ПрАТ «Автокапітал» повідомило, що не має можливості надати інформацію щодо розмірів збитків завданих внаслідок дій ПП «Мерседес-Юг». Та вважає, що весь отриманий прибуток від продажу запасних часин ПП «Мерседес-Юг» є розміром збитків, які спричинені незаконною діяльністю ПП «Мерседес-Юг».

Відповідь на вимогу, яка була надіслана на адресу ТОВ «Автомобільний дім Одеса», було надано ПАТ «Одеса-Авто» листом за вих. № 302 від 20.08.2015р. (вх. № 08-08/2769 від 20.08.2015р.). Згідно вказаного листа ПАТ «Одеса-Авто» повідомило, що 15.12.2014р. на загальних зборах учасників ТОВ «Автомобільний дім Одеса» було прийнято рішення про реєстрацію припинення Товариства шляхом приєднання до ПАТ «Одеса-Авто». 03.08.2015р. було внесено запис до Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців про припинення юридичної особи.

Таким чином, дії ПП «Мерседес-Юг», які полягають у використанні в господарській діяльності позначення «Mercedes», «Mercedes» які схожі зі знаком для товарів та послуг ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які раніше почали його використовувати в господарській діяльності, без дозволу останніх, є порушенням, передбаченого ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», що може призвести до змішування з діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса».

Листом за вих. № 08-03/2302 від 08.11.17, з повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703794866, Відділенням було надіслано на адресу ПП «Мерседес-Юг» попередні висновки № 24-ПВ від 02.11.2017 по справі №154-08/2013.

Відповідно до інформації яка міститься на офіційному веб-сайті «Укрпошта» лист з повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703794866, який був надісланий Відділенням на адресу ПП «Мерседес-Юг», не був вручений під час доставки.

Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядженням Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), інформація про попередні висновки № 24-ПВ від 02.11.2017 по справі №154-08/2013 була розміщена на офіційному сайті Антимонопольного комітету України www.amc.gov.ua.

На зазначені попередні висновки ПП «Мерседес-Юг» не надало Відділенню своїх міркувань, пропозиції або заперечень.

Крім того, згідно інформації отриманої від ДПП у Малиновському районі м. Одеси ГУДФС в Одеській області листом за вих. № 1133/9/15-52-08-01 від 19.07.2017 ПП «Мерседес-Юг» остання звітність надавалась за 2014 рік, а отже, Відповідач з 2015 року не здійснює господарську діяльність.

Враховуючи викладене, та на підставі абзацу другого ст. 21 ЗУ «Про захист від недобросовісної конкуренції» та ч. 5 ст. 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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.

Враховуючи вищенаведене, керуючись статтями 7, 12, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», ст. 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001р. № 32, та зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30.03.2001р. за № 291/5482 зі змінами та доповненнями, пунктами 5, 23 Правил розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994р. № 5 та зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994р. за № 90/299 зі змінами та доповненнями,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, дії Приватного підприємства «Мерседес-Юг» (ЄДРПОУ 33659958) порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого ст. 4 Законом України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання в господарській діяльності позначень «Mercedes», «Мерседес», які схожі зі знаком для товарів та послуг ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які раніше почали його використовувати, що може призвести до змішування з діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса».

2. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на Приватне підприємство «Мерседес-Юг» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. Приватному підприємству «Мерседес-Юг» припинити порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, впродовж двох місяців з дня отримання рішення.

Згідно з ч. 3 ст. 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня отримання рішення.

Згідно з ч. 1 ст. 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Згідно з ч. 8 ст. 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Одеського обласного територіального відділення АМК України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова колегії

Д.В. Корчак

