



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

07.12.2017

№ 25-р/к

Справа № 155-08/2013

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу**

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 155-08/2013 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції відносно Фізичної особи-підприємця Іванічева С.І., Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України

ВСТАНОВЛЕНО

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Неправомірне використання ФОП Іванічевим С.І. в своїй господарській діяльності позначення «Mercedes» та зображення трьохпроменевої зірки, які схожі зі знаками для товарів та послуг ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які раніше почали їх використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування із діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса».

2. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ЗАЯВУ

- (2) До Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) звернулось Приватне акціонерне товариство «Автокапітал» та Товариство з обмеженою відповідальністю «Автомобільний дім Одеса» із заявою за вих. № 15/06 від 06.06.2013 (вх. № 3571/2013 від 07.06.2013) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Заява).

3. СТОРОНИ

Заявники:

- (3) Приватне акціонерне товариство «АВТОКАПІТАЛ» (код ЄДРПОУ 31750520, місцезнаходження: 01004, м. Київ, вул. Велика Васильківська, 15/2) (далі – ПрАТ «Автокапітал»).
- (4) Як вбачається із відомостей щодо ПрАТ «Автокапітал», які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>), основним видом діяльності товариства є Торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами (Код КВЕД 45.11).
- (5) Товариство з обмеженою відповідальністю «Автомобільний дім Одеса» (код ЄДРПОУ 20942721, місцезнаходження: 65031, м. Одеса, Ленінградське шосе, 27А) (далі – ТОВ

«Автомобільний дім Одеса»). З 03.08.2015 ТОВ «Автомобільний дім Одеса» припинило свою господарську діяльність.

- (6) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>), основним видом діяльності товариства є Торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами (Код КВЕД 45.11). З 03.08.2015 ТОВ «Автомобільний дім Одеса» припинило свою господарську діяльність.

Відповідач:

- (7) Фізична особа-підприємець Іванічев Сергій Іванович (ІПН [redacted], місцезнаходження: [redacted] (далі – ФОП Іванічев С.І.).
- (8) Як вбачається із відомостей відносно ФОП Іванічева С.І., які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>), основним видом діяльності якого є Оптова торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів (Код КВЕД 45.31).
- (9) Таким чином, ФОП Іванічев С.І. є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (10) Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.07.2013 № 156-р було розпочато розгляд справи № 155-08/2013 за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ФОП Іванічева С.І. 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.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ ОБСТАВИН ЩОДО НЕПРАВОМІРНОГО ВИКОРИСТАННЯ ПОЗНАЧЕНЬ

- (11) В процесі здійснення своєї господарської діяльності ПрАТ «Автокапітал» користується з 2002 року (на підставі Договору на генеральне представництво від 10.05.2002) знаком для товарів та послуг «Mercedes-Benz» та знаком для товарів та послуг, зображення якого наведено нижче (далі – трьохпроменева зірка), які належать АТ «Даймлер АГ» на підставі Свідоцтва № 600, № 604, № 606, № 607 на товарний знак і/або знак обслуговування, які видані Державним патентним відомством України.



- (12) 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
- (13) ТОВ «Автомобільний дім Одеса» користується знаком для товарів та послуг «Mercedes-Benz» та знаком трьохпроменевої зірки на підставі Дилерського договору № 05/ДС від 17.04.2003 укладеного з ПрАТ «Автокапітал».

- (14) 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 «трюхпроменевої зірки», зокрема щодо звернення до компетентних органів.
- (15) Проаналізувавши відповідь ПрАТ «Автокапітал» Відділенням було встановлено:
- (16) Відповідно до умов укладеної дистрибуторської 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.
- (17) Відповідно до п. 5.2. Додажку №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.
- (18) 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.
- (19) Листом від 27.05.16 Державна фіскальна служба України підтвердила ПрАТ «Автокапітал» включення до митного реєстру об'єктів права інтелектуальної власності торгівельної марки.
- (20) Відповідно до відповіді ПрАТ «Автокапітал» АТ «Даймлер АГ» надавало дозвіл на використання позначення торгівельної марки «Mercedes-Benz» та знака для товарів і послуг трюхпроменевої зірки на території України виключно ПрАТ «Автокапітал».
- (21) В свою чергу на території Одеської області дозвіл на використання позначення торгівельної марки «Mercedes-Benz» та знака для товарів і послуг трюхпроменевої зірки ПрАТ «Автокапітал» надало ТОВ «Автомобільний дім Одеса».
- (22) У заяві ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» повідомили, що ФОП Іванічевим С.І. на фасаді будинку, розташованого за адресою: м. Одеса, вул. Степова, буд. 19, розміщені рекламні стенди, на яких зображено позначення «Mercedes» та зображення трюхпроменевої зірки (фото рекламних стендів наведено нижче).



- (23) Згідно п. 6.1. та п. 6.2. Додатку 6 до Дистриб'юторської угоди від 01.01.2013, укладеної з АТ «Даймлер АГ», ПрАТ «Автокапітал» дозволяє своїм авторизованим продавцям використовувати торгівельні марки, які належать АТ «Даймлер АГ».
- (24) ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» не надавали ФОП Іванічеву С.І. дозволів на використання позначення «Mercedes» та зображення трьохпроменевої зірки.
- (25) Заявниками зазначено, що дії ФОП Іванічева С.І. щодо розміщення рекламних стендів, на яких зображено позначення «Mercedes» та зображення трьохпроменевої зірки, можуть призвести до змішування з діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса».
- (26) З метою з'ясування підстав використання Відповідачем вказаних позначень в своїй господарській діяльності Відділенням на адресу ФОП Іванічева С.І. була направлена вимога № 3805-08/2013 від 11.06.2013 про надання інформації.
- (27) Листом за вх. № 3735/2013 від 25.06.2013 ФОП Іванічевим С.І. було надано відповідь на зазначену вимогу, яка не містила доказів правомірності використання ФОП Іванічевим С.І. позначення «Mercedes» та зображення трьохпроменевої зірки зображених на рекламних стендах, розміщених на фасаді будинку, розташованого за адресою м. Одеса, вул. Степова, буд. 19. Зазначеним листом Відповідач повідомив, що рекламні стенди, на яких зображено позначення «Mercedes» та зображення трьохпроменевої зірки були встановлені 31.05.2013.
- (28) Відділенням встановлено, що Заявники та Відповідач здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку – ринку реалізації деталей та приладдя для автотранспортних засобів.
- (29) Як вбачається з позначень, які використовуються Заявниками та Відповідачем, їх домінуючим елементом є стилізоване слово «Mercedes», яке викопане латинськими літерами, та є тотожним в обох випадках. Крім того, зображення трьохпроменевої зірки є повністю тотожними в обох випадках.
- (30) Таким чином, дії ФОП Іванічева С.І., які полягають у використанні в господарській діяльності позначення «Mercedes» та зображення трьохпроменевої зірки, які схожі зі знаками для товарів та послуг ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які раніше почали їх використовувати в господарській діяльності, без дозволу останніх, мають ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (31) Відповідно до ст. 46 Закону України «Про захист від економічної конкуренції» Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України ФОП Іванічеву С.І. були надані рекомендації № 142-рк від 05.11.2013 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.
- (32) У відповідь на отримані рекомендації ФОП Іванічев С.І. листом за вх. № 6132/2013 від 20.12.2013р. надав фото рекламних стендів, розташованих на фасаді будинку за адресою м. Одеса, вул. Степова, буд. 19. Згідно наданого фото вказані рекламні стенди було змінено (фото рекламних стендів наведено нижче).



- (33) Згідно наданого фото, на рекламних стендах розміщених на фасаді будинку розташованого за адресою: м. Одеса, вул. Степова, буд. 19, містяться такі позначення, як «Merc-les», «Merc-es», а також зображення трьохпроменевої зірки.
- (34) З метою визначення можливості використання ФОП Іванічевим С.І. у своїй господарській діяльності комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), інших позначень без дозволу (згоди) ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», що може призвести до змішування з діяльністю останніх, після заміни відповідних позначень на рекламних стендах було проведено анкетування. Під час якого, було опитано та проаналізовано відповіді від 143 осіб.
- (35) За результатами проведеного аналізу отриманої інформації Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України було встановлено, що:
- 48 % опитаних осіб вважають, що позначення «Mercedes-Benz» та «Merc-les», «Merc-es», а також зображення трьохпроменевої зірки належать одному суб'єкту господарювання;
 - 49 % опитаних осіб вважають, що між позначеннями «Mercedes-Benz», знаком для товарів та послуг та позначеннями «Merc-les», «Merc-es», а також зображенням трьохпроменевої зірки, є схожості, та що вони могли б їх сплутати;
 - 45 % опитаних осіб вважають, що позначення «Merc-les», «Merc-es», а також зображення трьохпроменевої зірки 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»;
- (36) Таким чином, позначення на рекламних стендах, розміщених на фасаді будинку за адресою: м. Одеса, вул. Степова, буд. 19, на думку майже 50 % опитаних осіб, не відрізняються від позначень, що використовують у своїй господарській діяльності ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» та є схожими.
- (37) Використання ФОП Іванічевим С.І. позначення «Merc-les», «Merc-es», а також зображення трьохпроменевої зірки на відповідних рекламних стендах може вплинути на наміри споживачів щодо технічного обслуговування автомобілів торговельної марки

«Mercedes-Benz» як у офіційного представника цієї торгівельної марки на Українському ринку та призвести до змішування з діяльністю Заявщиків.

- (38) ПрАТ «Автокапітал» листом за вих. № 36/11 від 19.11.2015р. (вх. № 08-08/3688 від 20.11.2015р.) повідомило, ФОП Іванічев С.І. використовуючи позначення «Merc- Ics», «Merc-es», а також зображення трьохпроменевої зірки на відповідних рекламних стендах свого магазину продажу запасних частин для автомобілів, інформує потенційних клієнтів про наявність повноважень офіційного дилера. Вказане, на думку ПрАТ «Автокапітал», може призвести до змішування діяльності ФОП Іванічева С.І. із діяльністю ПрАТ «Автокапітал».
- (39) Вказаним листом ПрАТ «Автокапітал» повідомило, що ФОП Іванічев С.І. здійснюючи свою діяльність на території Одеської області з продажу запчастин Мерседес-Бенц з незаконним використанням торгівельних марок «Мерседес-Бенц», «Mercedes-Benz», забирає у ПрАТ «Автокапітал» частину ринку продажу запчастин, що в свою чергу, призводить до зменшення обсягу продажу запасних частин безпосередньо ПрАТ «Автокапітал». Та вважає, що весь отриманий прибуток від продажу запасних частин ФОП Іванічевим С.І. є розміром збитків, які спричинені незаконною діяльністю ФОП Іванічевим С.І.

6. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

- (40) 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 видаць, 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.
- (41) Таким чином, дії ФОП Іванічевим С.І., які полягають у використанні в своїй господарській діяльності позначення «Merc- Ics», «Merc-es», а також зображення трьохпроменевої зірки може призвести до змішування із діяльністю ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса» що в свою чергу є порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (42) Листом за вих. № 08-03/2295 від 03.11.2017, з повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703781136, Відділенням було надіслано на адресу ФОП Іванічева С.І. Попередні висновки № 23-ПВ від 02.11.2017 по справі № 155-08/2013.
- (43) Відповідно до інформації яка міститься на офіційному веб-сайті «Укрпошта» лист з повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703781136, який був надісланий Відділенням на адресу ФЛП Іванічева С.І., не був вручений під час доставки.
- (44) 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 від 11.10.2016 № 50-ПВ по справі № 199-02/2013 була розміщена на офіційному сайті Антимонопольного комітету України www.amc.gov.ua.
- (45) Листом за вих. № 08-03/2296 від 03.11.2011 Попередні висновки № 23-ПВ від 02.11.2017 по справі № 155-08/2013, Відділенням було надіслано на адресу ПрАТ

«Автокапітал», який було отримано останнім 08.11.2017, що підтверджується повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703796680.

- (46) На зазначені попередні висновки ФОП Іванічев С.І. та ПрАТ «Автокапітал» не надали Відділенню своїх міркувань, пропозицій або заперечень.
- (47) Відповідно до ст. 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених Законом України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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. У разі відсутності інформації про виручку, штраф накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (48) ФОП Іванічев С.І. не надав інформації, на вимогу Відділення, щодо розміру доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік.
- (49) Разом із тим, Головне управління ДФС в Одеській області листом за вх. № 11-08/1895 від 06.09.2017 повідомило, що згідно наданої ФОП Іванічевим С.І. звітності, дохід від здійснення підприємницької діяльності за 2016 рік складає [інформація з обмеженим доступом] грн.
- (50) Враховуючи вищевикладене та керуючись ст.ст. 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 23.02.2001 за № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції 30.03.2001 за № 291/5482, із змінами та доповненнями, пунктами 5, 31, 32, 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.94 за № 90/299 із змінами та доповненнями, Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Фізичної особи-підприємця Іванічева Сергія Івановича (ІПН _____, місце знаходження: _____), які полягають у використанні в господарській діяльності позначень, які схожі зі знаками для товарів та послуг ПрАТ «Автокапітал» та ТОВ «Автомобільний дім Одеса», які раніше почали їх використовувати в господарській діяльності, без дозволу останнього, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

2. За порушення, зазначене у п. 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на Фізичну особу-підприємця Іванічева Сергія Івановича (ІПН _____) у розмірі 3185,00 (три тисячі вісімдесят п'ять) гривень.

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