



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«02» червня 2016 року

Херсон

№ 2/73-рк/к

ФОП Кондратюк М.В.

(«інформація з обмеженим доступом»)

Про вжиття заходів щодо усунення причин та умов вчинення дій, що мають ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції

Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши заяву товариства з обмеженою відповідальністю «Респект-Україна» (м. Київ) (надалі – ТОВ «Респект-Україна») від 23.03.2016 № 2 (вх. № 2-27/29 від 04.04.2016) щодо недобросовісної конкуренції з боку фізичної особи-підприємця Кондратюка М.В. («інформація з обмеженим доступом») на ринку реалізації взуття та шкіряних виробів, у вигляді неправомірного використання знаку для товарів «RESPECT YOURSELF», встановила наступне.

Відповідно до Свідоцтва на знак для товарів і послуг № 46539, виданого Державним департаментом інтелектуальної власності України, та зареєстрованого в Державному реєстрі свідоцтв України на знаки для товарів і послуг (надалі – Державний реєстр) 17.01.2005 року, власником знаку для товарів та послуг «RESPECT YOURSELF» є Закрите акціонерне товариство «Обувная компания «Респект» (м. Москва, Росія) (надалі – ЗАТ «Обувная компания «Респект»).

Зображення знака: основний напис виконано англійськими літерами «RESPECT», під основним написом між літерами «р» і «t» розміщено напис «YOURSELF».

ЗАТ «Обувная компания «Респект» делегувало ТОВ «Респект-Україна» всі повноваження, що стосуються отримання правової охорони і подальшого захисту прав інтелектуальної власності на торгову марку «RESPECT YOURSELF» в Україні.

Відповідно до Свідоцтва на знак для товарів і послуг № 103810 від 25.02.2009, ТОВ «Респект-Україна» є власником знаку для товарів та послуг «РЕСПЕКТ RESPECT».

Зазначений знак для товарів та послуг виглядає наступним чином:

РЕСПЕКТ  
RESPECT

ЗАТ «Обувная компания «Респект» та ТОВ «Респект-Україна» мають пріоритети на використання зазначених вище власних зображень товарних знаків, оскільки вони їх запатентували.

Відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців (серія АА №592743), Кондратюк Максим Віталійович є фізичною особою-підприємцем (надалі – ФОП Кондратюк М.В.). Дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців – 05.11.2012 № 2 499 000 0000 041598.

Згідно з свідоцтвом платника єдиного податку: Серія А №266934 від 10.12.2012, видами діяльності ФОП Кондратюк М.В. є: інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах (код КВЕД 47.19); роздрібна торгівля одягом у спеціалізованих магазинах (код КВЕД 47.71); роздрібна торгівля взуттям та шкіряними виробами в спеціалізованих магазинах (код КВЕД 47.72).

Місце провадження господарської діяльності – м. Херсон, вул. Суворова, 26, магазин.

Реєстраційний номер облікової картки платника податку: («інформація з обмеженим доступом»).

Враховуючи вищезазначене, ФОП Кондратюк М.В. в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

Відділенням встановлено, що на фасаді будинку за адресою: м. Херсон, вул. Суворова, 26, у якому знаходиться магазин ФОП Кондратюка М.В., розміщено вивіску з написом по центру «САЛОН ВЗУТТЯ», а у правій стороні вивіски міститься зображення товарного знаку «RESPECT YOURSELF».

Аналізом зображення знаку для товарів і послуг, який належить ЗАТ «Обувная компания «Респект», згідно зареєстрованого свідоцтва №46539, та зображення напису «RESPECT YOURSELF», розміщеного ФОП Кондратюком М.В. на вивісці зазначеного вище магазину, встановлено, що вони є ідентичними.

Заявник вважає, що ФОП Кондратюк М.В. неправомірно використав запатентований ЗАТ «Обувная компания «Респект» товарний знак, оскільки він розміщений без надання відповідного дозволу власника торгової марки та жодних узгоджень з ТОВ «Респект-Україна», як представником ЗАТ «Обувная компания «Респект».

За інформацією ФОП Кондратюка М.В., наданою на вимогу Відділення від 19.04.2016 № 2-47/290, вивіску з зображенням напису «RESPECT YOURSELF» виготовлено за власний рахунок на підставі договору комерційної концесії «Франчайзінговий договір на товарний знак» від 03.12.2012 № 3, укладеного між ФОП Кондратюком М.В. та ТОВ «Респект-Україна».

За умовами зазначеного вище договору (далі мовою оригіналу) «ТОВ «Респект-Україна»(Франчайзор) надає ФОП Кондратюку М.В (Франчайзі) невиняткове право на використання товарного знаку відносно вказаних у свідоцтві № 103810, послуг 25 та 35 класу Міжнародного класифікатора товарів для відкриття і роботи фірмового магазину «Респект» на території: м. Херсон, вул. Суворова, 26. Франчайзі зобов'язується використовувати вказаний товарний знак тільки у зв'язку з роботою фірмового магазину «Респект» (далі - Фірмовий магазин), послугами, що робляться Фірмовим магазином та їх рекламою. Франчайзі зобов'язується використовувати Товарний знак в тому виді, в якому він був зареєстрований і позначений у Свідоцтві на товарний знак (знак обслуговування) № 103810. Франчайзі не має права змінювати Товарний знак при його використанні».

Таким чином, згідно вищезазначеного договору, ФОП Кондратюк М.В., мав би використати зображення торгового знаку, власником якого є ТОВ «Респект-Україна». згідно зареєстрованого свідоцтва на товарний знак №103810.

Натомість, ФОП Кондратюк М.В., всупереч вимогам чинного законодавства, у своїй діяльності використав товарний знак «RESPECT YOURSELF», власником якого згідно свідоцтва на товарний знак №46539, є ЗАТ «Обувная компания «Респект», порушуючи тим самим право останнього інтелектуальної власності на пріоритет.

ЗАТ «Обувная компания «Респект» як власник свідоцтва на знак для товарів і послуг №46539 не надавало право на використання зареєстрованого за собою зображення товарного знака ФОП Кондратюку М.В.

Відповідно до частини 3 статті 418 Цивільного кодексу України право інтелектуальної власності є непорушним. Ніхто не може бути позбавлений права інтелектуальної власності чи обмежений у його здійсненні, крім випадків, передбачених законом.

Відповідно до частини 3 статті 426 Цивільного кодексу України, використання об'єкта права інтелектуальної власності іншою особою здійснюється з дозволу особи, яка має виключне право дозволяти використання об'єкта права інтелектуальної власності, крім випадків правомірного використання без такого дозволу, передбачених цим Кодексом та іншим законом.

Відповідно до статті 431 цього Кодексу порушення права інтелектуальної власності, в т.ч. невизнання цього права чи посягання на нього, тягне за собою відповідальність, встановлену цим Кодексом, іншим законом чи договором.

Статтею 10 bis Паризької конвенції з охорони промислової власності від 20 березня 1883 року, що набула чинності для України 25 грудня 1991 року передбачено, що:

«(1) Країни Союзу зобов'язані забезпечити громадянам країн, що беруть участь у Союзі, ефективний захист від недобросовісної конкуренції.

(2) Актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах.

(3) Зокрема підлягають забороні:

1. Всі дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента;

2. Неправильні ствердження при існуванні комерційної діяльності, що здатні дискредитувати підприємство, продукти чи промислову або торговельну діяльність конкурента;

3. Вказівки чи ствердження, використання яких при здійсненні комерційної діяльності може ввести громадськість в оману щодо характеру, способу виготовлення, властивостей, придатності до застосування чи кількості товарів».

Згідно з частиною 3 статті 5 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (надалі – Закон), право власності на знак засвідчується свідоцтвом.

Частинами 1, 2, 5 статті 16 Закону визначено, що права, що впливають із свідоцтва, діють від дати подання заявки; свідоцтво надає його власнику право використовувати знак (зареєстрований знак стосовно наведених у свідоцтві товарів і послуг) та інші права, визначені цим Законом та надає його власнику виключне право забороняти іншим особам використовувати без його згоди, якщо інше не передбачено цим Законом.

Використанням знака для товарів та послуг, згідно з частиною 4 статті 16 Закону, визнається в т.ч. нанесення його на будь-який товар, для якого знак зареєстровано, упаковку, в якій міститься такий товар, вивіску, пов'язану з ним, етикетку, нашивку, бирку чи інший прикріплений до товару предмет, зберігання такого товару із зазначеним нанесенням знака з метою пропонування для продажу, пропонування його для продажу, продаж, імпорт (ввезення) та експорт (вивезення).

Знак визнається використаним, якщо його застосовано у формі зареєстрованого знака, а також у формі, що відрізняється від зареєстрованого знака лише окремими елементами, якщо це не змінює в цілому відмітності знака.

Відповідно до вимог статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання торговельної марки (знака для товарів і послуг), оформлення упаковки товарів, 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.

Таким чином, дії фізичної особи-підприємця Кондратюка М.В. у вигляді використання торгового знака «RESPECT YOURSELF» без дозволу закритого акціонерного товариства «Обувная компания «Респект», яке має пріоритет на його використання, що може призвести до змішування з діяльністю останнього, містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист

від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначень без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Згідно з частиною четвертою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції», державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції, захист інтересів суб'єктів господарювання та споживачів від його порушень здійснюються органами Антимонопольного комітету України.

Враховуючи зазначене, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

#### РЕКОМЕНДУЄ:

1. Фізичній особі-підприємцю Кондратюку Максиму Віталійовичу (РНОКПП – («інформація з обмеженим доступом»)) вжити заходів щодо припинення дій, що мають ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», шляхом припинення використання торгового знаку для товарів і послуг «RESPECT YOURSELF» без дозволу закритого акціонерного товариства «Обувная компания «Респект».

2. Про результати розгляду рекомендацій та вжиті заходи повідомити територіальне відділення в десятиденний строк з дня їх отримання з наданням копій відповідних документів (фотознімків тощо).

Адреса для надання відповіді: **м. Херсон, пр-т Ушакова, 47, 73003; e-mail: khs@amcu.gov.ua; факс: (0552) 31-60-29, 49-82-01.**

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду особами, яким вони надані.

Згідно з частиною третьою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умов виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова територіального відділення -  
голова адміністративної колегії

В.П. Василенко