



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РІШЕННЯ

#### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

---

«26» квітня 2016 року

№ 22

справа № 939/81-р-02-05-15

м. Київ

*Про порушення законодавства  
про захист від недобросовісної конкуренції  
та накладення штрафу*

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання Першого відділу досліджень та розслідувань з попередніми висновками у справі від 05.04.2016 № 38/ПС-02-05 та матеріали справи № 939/81-р-02-05-15 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю Компанія «ВОЛЗ» (ідентифікаційний код 38589084) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного використання позначення без дозволу (згоди) ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше почало його використання у господарській діяльності, що призвело до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ»

#### ВСТАНОВИЛА:

До Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) надійшла заява товариства з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «ВОЛЗ» (03150, м. Київ, вул. Горького, 103-А, літера А, офіс 184, 1-й поверх) (надалі - ТОВ НВФ «ВОЛЗ», Заявник) від 27.07.2015 № 852 (вх. Відділення від 07.08.2015 № 01-11-47) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку товариства з обмеженою відповідальністю Компанія «ВОЛЗ» (07853, Київська обл., Бородянський р-н, смт Немішаєве, вул. Заводська, 44, кв. 28) (надалі – ТОВ Компанія «ВОЛЗ», Відповідач) у вигляді неправомірного використання торговельної марки (знака для товарів і послуг) без дозволу уповноваженої на те особи, яка раніше почала його використовувати у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «НВФ «ВОЛЗ» (надалі – Заява), скерована Антимонопольним комітетом України.

З метою всебічного та об'єктивного розгляду Заяви Відділення направило вимогу про надання інформації до – ТОВ Компанія «ВОЛЗ» від 12.08.2015 № 02-05/1618.

За результатами розгляду Заяви, доданих до неї документів та матеріалів, отриманих на вимогу, а також наявних у Відділенні матеріалів, Першим відділом досліджень і розслідувань встановлено наступне.

ТОВ «НВФ «ВОЛЗ» - суб'єкт господарювання, зареєстрований Голосіївською районною у м. Києві державною адміністрацією 21.05.1996 р., ідентифікаційний код юридичної особи 24251847.

Відповідно до Статуту, наданого Заявником листом від 27.07.2015 № 852 (вх. Відділення від 07.08.2015 № 01-11-47) повне найменування Заявника – товариство з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «ВОЛЗ»»; скорочене – ТОВ НВФ «ВОЛЗ».

Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців № 20914854 від 22.07.2015, видами діяльності Заявника є: виробництво електронної апаратури побутового призначення для приймання, записування та відтворення звуку й зображення (26.40) **діяльність у сфері проводового зв'язку (61.10)**, надання інших фінансових послуг (крім страхування та пенсійного забезпечення), н.в.і.у. (64.99) тощо.

Господарська діяльність Заявника з 2007 року супроводжується використанням знака для товарів і послуг «ВОЛЗ» відповідно до свідоцтва на знак для товарів та послуг № 78183 від 25.06.2007, зареєстрованого Державним департаментом інтелектуальної власності.

Заявник працює на регіональному ринку телекомунікацій, зокрема ринку надання послуг телефонного зв'язку, **доступу до мережі Інтернет**, каналів електрозв'язку в територіальних межах міста Києва та Київської області.

Як повідомив Заявник *«16.02.2015 року йому стало відомо про діяльність ТОВ Компанія «ВОЛЗ» на ринку телекомунікацій та використання знаку, який схожий настільки, що його можна сплутати із знаком для товарів і послуг, власником якого є ТОВ НВФ «ВОЛЗ» згідно Свідоцтва № 78183, зокрема в мережі Інтернет, у тому числі в доменному імені volz.net.ua, на веб-сайті <http://volz.net.ua/>, як частину фірмового найменування та в рекламі (мова оригіналу).*

Згідно з інформацією, наданою ТОВ НВФ «ВОЛЗ» листом від 22.10.2015 № 2165 (вх. Відділення від 26.10.2015 № 01-11-1891), реєстратором доменного імені volz.net.ua є ТОВ Компанія «ВОЛЗ», що знаходиться за адресою: Київська обл., Бородянський р-н, смт Немішаєве. Зазначене доменне ім'я було зареєстровано 28.01.2013.

За інформацією Заявника, засновниками товариства у 1996 році було обрано назву «ВОЛЗ» від аббревіатури волоконно-оптичні лінії зв'язку, та власними силами намальовано зображення ВОЛЗ, яке закінчувалося оголеним оптичним волокном у розрізі. *«На час заснування товариства технологія з використання оптичного кабелю у м. Києві була на початку розвитку і таким чином це зображення мало стати «натяком» на нові технології та ширші можливості використання послуг зв'язку. У 2007 році товариство мало стабільну діяльність і директор товариства вирішив у комерційних цілях зареєструвати знак та товариство отримало свідоцтво на знак для товарів і послуг № 78183» (мова оригіналу).*

Крім того, Заявник повідомив, що дозволу на використання знаку для товарів та послуг «ВОЛЗ» Відповідачу не надавав, а також те, що господарські відносини між ТОВ НВФ «ВОЛЗ» та ТОВ Компанія «ВОЛЗ» ніколи не існували.

ТОВ Компанія «ВОЛЗ» - суб'єкт господарювання, зареєстрований Бородянською районною державною адміністрацією Київської області 13.06.2013, ідентифікаційний код 38589084.

Відповідно до Статуту, наданого Відповідачем листом від 02.10.2015 № 1 (вх. Відділення від 07.10.2015 № 01-11-1812) повне найменування Відповідача – товариство з обмеженою відповідальністю Компанія «ВОЛЗ»»; скорочене – ТОВ Компанія «ВОЛЗ».

Згідно з довідкою АБ № 706828 від 18.06.2013 з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України видами діяльності ТОВ Компанія «ВОЛЗ» за КВЕД-2010 є: діяльність у сфері телевізійного мовлення (60.20), **діяльність у сфері проводового електрозв'язку (61.10)** тощо.

Відповідач працює на регіональних ринках телекомунікацій, зокрема **ринку надання послуг доступу до мережі Інтернет**, в територіальних межах міста Києва та Київської області.

У відповідь на вимогу Відділення листом від 02.10.2015 № 1 (вх. Відділення від 07.10.2015 № 01-11-1812) Відповідач повідомив наступне: *«ТОВ Компанія «ВОЛЗ»*

zareєстрована згідно з чинним законодавством з 13.06.2013 року, найменування ТОВ «Компанія «ВОЛЗ» відповідає вимогам, висунутим чинним на момент реєстрації Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців», а також Наказу Міністерства юстиції України від 05.03.2012 року № 368/5 «Про затвердження Вимог щодо написання найменування юридичної особи або її відокремленого підрозділу». В основі назви «Компанія «ВОЛЗ» засновником Товариства закладено «волоконно-оптичні лінії зв'язку» (ВОЛЗ), з якими мало працювати створюване Товариство» (мова оригіналу). Одночасно ТОВ Компанія «ВОЛЗ» повідомило, що не використовує у своїй діяльності знак для товарів і послуг «ВОЛЗ», а користується виключно власним найменуванням, яке zareєстроване відповідно до законодавства.

Отже, Заявник і Відповідач здійснюють господарську діяльність на ринку надання послуг доступу до мережі Інтернет в територіальних межах міста Києва та Київської області та перебувають у конкурентних відносинах.

Відповідно до статті 90 Цивільного кодексу України юридична особа повинна мати своє найменування, яке містить інформацію про її організаційно-правову форму. Юридична особа, що є підприємницьким товариством, може мати комерційне (формове) найменування, яке може бути zareєстроване у порядку, встановленому законом.

Найменування призначене для індивідуалізації учасників цивільного обороту. Зміст поняття «найменування юридичної особи» містить два поняття: перше стосується власне найменування, а друге – комерційного (фірмового) найменування юридичної особи.

Комерційне найменування - це найменування, під яким особа виступає у цивільному обороті і яке індивідуалізує цю особу серед інших його учасників.

Особливість діяльності підприємницьких юридичних осіб полягає, зокрема, в тому, що вони досить часто вступають у правовідносини з різноманітними особами, які є споживачами їх товарів та послуг. У цій сфері зазначення свого найменування не завжди є вдалим, наприклад, із маркетингової позиції. Підприємці зацікавлені використовувати позначення, які б легко могли запам'ятати споживачі, що дозволяє в подальшому бути їх постійними клієнтами. Саме тому суб'єктам підприємництва поряд із найменуванням надається можливість використання комерційного найменування, тобто позначення, яке дає можливість вирізнити їх з-поміж інших осіб. До того ж це позначення не повинно вводити в оману споживачів щодо справжньої діяльності особи, тобто відповідати принципу істинності.

Отже, якщо юридична особа при здійсненні підприємницької діяльності використовує лише своє найменування, то воно виконує також функцію комерційного найменування (тобто найменування юридичної особи і комерційне найменування збігаються). У цьому випадку в юридичної особи виникає право інтелектуальної власності на комерційне найменування.

Згідно із частиною п'ятою статті 90 Цивільного кодексу України юридична особа не має права використовувати найменування іншої юридичної особи.

Частиною четвертою статті 489 Цивільного кодексу України передбачено, що юридичні особи можуть мати однакові комерційні найменування, якщо це не вводить в оману споживачів щодо товарів, які вони виробляють та (або) реалізують, та послуг, які ними надаються.

Згідно з інформацією, наданою Заявником та Відповідачем, обидва мають однакову організаційно-правову форму, зокрема товариство з обмеженою відповідальністю та однакове найменування «ВОЛЗ». Крім того, зазначені суб'єкти господарювання працюють на ринку надання послуг доступу до мережі Інтернет в територіальних межах міста Києва та Київської області.

Таким чином, ТОВ Компанія «ВОЛЗ» не має права використовувати у господарській діяльності позначення «ВОЛЗ», яке є частиною його найменування, оскільки ТОВ НВФ «ВОЛЗ» раніше почало використовувати позначення «ВОЛЗ», зокрема як комерційне (фірмове) найменування, у своїй господарській діяльності.

Крім того, ТОВ НВФ «ВОЛЗ» є власником Свідоцтва на знак для товарів і послуг № 78183, згідно з яким, зображенням знака є словесне позначення «ВОЛЗ» та перелік товарів представлений класами Міжнародної класифікації товарів, зокрема:

- кл.38 - викликання по радіо чи по телефону (послуги); інформування щодо далекого зв'язку (телекомунікації); **надавання доступу до світової комп'ютерної мережі**; електронні пошта; послуги щодо електронних оповіщальних дошок (телекомунікаційні послуги); наймання (прокат) апаратури для зв'язку (телекомунікації); **зв'язок за допомогою волоконних оптичних мереж**; зв'язок за допомогою терміналів; зв'язок телефонний; послуги телекомунікаційного маршрутування та з'єднування; надавання телекомунікаційного зв'язку із світовою комп'ютерною мережею; послуги щодо телеконференцій; наймання (прокат) телефонів;

- кл. 42 - вивчення технічних проектів; обслуговування та створювання веб-сайтів для інших; проектування комп'ютерних систем; пошуки і розробляння нових товарів; консультування щодо комп'ютерної техніки; дублювання комп'ютерних програм.

Відповідно до статті 494 Цивільного кодексу України, набуття права інтелектуальної власності на торговельну марку засвідчується свідоцтвом. Умови та порядок видачі свідоцтва встановлюються законом. Обсяг правової охорони торговельної марки визначається наведеними у свідоцтві її зображенням та переліком товарів і послуг, якщо інше не встановлено законом.

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. Строк дії свідоцтва становить 10 років від дати подання заявки до установи і продовжується установою за клопотанням власника свідоцтва щоразу на 10 років, за умови сплати збору в порядку, встановленому пунктом 2 статті 18 цього Закону.

Відповідно до частини 4 статті 5 Закону, обсяг правової охорони, що надається, визначається зображенням знака та переліком товарів і послуг, внесеними до Реєстру, і засвідчується свідоцтвом з наведеними у ньому копією внесеного до Реєстру зображення знака та переліком товарів і послуг.

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 застосування його під час пропонування та надання будь-якої послуги, для якої знак зареєстровано; застосування його в діловій документації чи в рекламі та в мережі Інтернет.

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 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 20 Закону, будь-яке посягання на права власника свідоцтва, передбачені статтею 16 цього Закону, в тому числі вчинення без згоди власника свідоцтва дій, що потребують його згоди, та готування до вчинення таких дій, вважається порушенням прав власника свідоцтва, що тягне за собою відповідальність згідно з чинним законодавством України. На вимогу власника свідоцтва таке порушення повинно бути припинено, а порушник зобов'язаний відшкодувати власнику свідоцтва заподіяні збитки. Власник свідоцтва може також вимагати усунення з товару, його упаковки незаконно використаного знака або позначення, схожого з ним настільки, що їх можна сплутати, або

знищення виготовлених зображень знака або позначення, схожого з ним настільки, що їх можна сплутати.

Відповідно до п.п. 4.3.1.9 Наказу Держпатенту України від 28.07.1995 № 116 «Про затвердження правил складання і подання заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг» (надалі – Наказ) до позначень, що є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товару, послуги або особи, яка виробляє товар або надає послугу, відносяться позначення, які **породжують у свідомості споживача асоціації, пов'язані з певною якістю, географічним походженням товарів або послуг або з певним виробником**, які насправді не відповідають дійсності. Позначення може бути визнане оманливим або таким, що здатне вводити в оману, коли є очевидним, що воно в процесі використання знака не виключає небезпеку введення в оману споживача.

Відповідно до п.п. 4.3.2.1 Наказу, позначення вважається тотожним з іншим позначенням, якщо воно збігається з ним у всіх елементах.

Враховуючи те, що Заявник раніше почав використовувати позначення «ВОЛЗ», яке є його комерційним (фірмовим) найменуванням, та не надав ТОВ Компанія «ВОЛЗ» дозволу (згоди) на його використання, листом від 17.02.2015 № 174 Заявник звернувся до ТОВ Компанія «ВОЛЗ» із вимогою вжити всіх необхідних заходів щодо припинення порушення прав інтелектуальної власності ТОВ НВФ «ВОЛЗ» на знак для товарів і послуг згідно свідоцтва № 78183, зокрема припинення незаконного використання схожого позначення. Проте відповіді від ТОВ Компанія «ВОЛЗ» Заявник не отримав.

За інформацією Заявника, ТОВ НВФ «ВОЛЗ» було напрацьовано відповідну ділову репутацію та імідж на ринку телекомунікаційних послуг, що підтверджується бізнес-рейтингами, нагородами, свідоцтвами та сертифікатами, виданими ТОВ НВФ «ВОЛЗ», а також обсягами реалізації послуг.

Таким чином, використання Відповідачем позначення «ВОЛЗ», у найменуванні свого підприємства, є використанням цим підприємством чужої ділової репутації, що в свою чергу, може бути спрямоване на досягнення переваг у конкуренції за рахунок репутації та досягнень ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше почало використовувати у своїй діяльності позначення «ВОЛЗ».

Оскільки обидва суб'єкти господарювання займаються однаковими видами діяльності з надання послуг доступу до мережі Інтернет в одних територіальних межах - міста Києва та Київської області, використання позначення «ВОЛЗ» здатне значно посилити можливість змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника.

Так, Заявник листами від 27.07.2015 № 852 (вх. Відділення від 07.08.2015 № 01-11-47) та від 29.03.2016 № 295 (вх. Відділення від 01.04.2016 № 01-11-955) надав до Відділення документальне підтвердження фактів змішування діяльності ТОВ НВФ «ВОЛЗ» з ТОВ Компанія «ВОЛЗ», які полягають у плутанині серед клієнтів, які помилково, через ПАТ «Приватбанк», сплачують Заявнику кошти за послуги, які надаються Відповідачем, зокрема:

- 26.03.2015 року гр. Головатов Є.А. помилково сплатив кошти у розмірі 110,00 грн плюс комісія 2,00 грн, а також 30.03.2015 року – 107 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 10.04.2015 року гр. Олійник помилково сплатив(-ла) кошти у розмірі 130,00 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 30.04.2015 року гр. Савченко О.І. помилково сплатив(-ла) кошти у розмірі 200,00 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 30.06.2015 року гр. Бутов Ю.І. помилково сплатив кошти у розмірі 105,00 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 29.10.2015 року га. Гвоздецька Е.Н. помилково сплатила кошти у розмірі 150,00 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 05.02.2016 року гр. Волинець В.В. помилково сплатила кошти у розмірі 20,00 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 25.02.2016 року гр. Остапенко Д.Д. помилково сплатив кошти у розмірі 125,00 грн плюс комісія 2,00 грн;

- 03.03.2016 року гр. Гвоздецька Е.Н. помилково сплатила кошти у розмірі 15,00 грн плюс комісія 2,00 грн;
- 08.03.2016 року гр. Ломакин І.В. помилково сплатив кошти у розмірі 105,00 грн плюс комісія 2,00 грн;

Як зазначив Заявник, жодна із перелічених фізичних осіб не є клієнтом ТОВ НВФ «ВОЛЗ». Тобто, користуючись платіжними терміналами фізичні особи часто вводяться в оману щодо дійсного контрагенту, що в подальшому призводить до незручностей у вигляді повернення помилково сплачених коштів, як споживачам так і безпосередньо Заявнику.

Крім того Заявник повідомив, що помилкові звернення клієнтів до ТОВ НВФ «ВОЛЗ» збільшилися після того, як веб-сайт ТОВ Компанія «ВОЛЗ» <http://volz.net.ua/> припинив працювати і клієнти Відповідача з метою знайти контакти звертались до мережі Інтернет і потрапляли на сайт ТОВ НВФ «ВОЛЗ».

Відповідно до вимог 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 призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Таким чином, встановленими у справі обставинами, у їх сукупності доведено, що дії ТОВ Компанія «ВОЛЗ» щодо використання позначення «ВОЛЗ» у комерційному (фірмовому) найменуванні без дозволу (згоди) ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше почало його використання у господарській діяльності, що призвело до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення «ВОЛЗ» без дозволу (згоди) ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше почало його використання у господарській діяльності, що призвело до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ».

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 939/81-р-02-05-15, Відділенням складено подання з попередніми висновками від 05.04.2016 № 38/ПС-02-05 (надалі - Подання) копію якого, листом від 05.04.2016 № 02-05/1227 було надіслано на адресу ТОВ Компанія «ВОЛЗ» та листом від 05.04.2016 № 02-05/1228 на адресу Заявника.

Листом від 13.04.2016 № 336 (вх. Відділення від 15.04.2016 № 01-03-1094) Заявник повідомив про те, що вважає висновки Відділення, викладені у Подання, обґрунтованими та просить Відділення зобов'язати ТОВ Компанія «ВОЛЗ» припинити неправомірне використання у господарській діяльності позначення «ВОЛЗ», яке призводить до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ» та застосувати до ТОВ Компанія «ВОЛЗ» штрафні санкції відповідно до законодавства України.

Листом 18.04.2016 б/н (вх. Відділення від 22.04.2016 № 01-11-1181) ТОВ Компанія «ВОЛЗ» на Подання надало пояснення. Так, Відповідач просить звернути увагу на те, що *«використання у фірмовому найменуванні власного імені фізичної особи не визнається неправомірним, якщо до власного імені додається який-небудь відмінний елемент, що виключає змішування з діяльністю іншого суб'єкта господарювання. В даному випадку, в найменуванні нашої юридичної особи (ТОВ Компанія «ВОЛЗ»), є відмінні елементи від найменування ТОВ «Науково-виробнича фірма «ВОЛЗ» (за заявою якої Антимонопольний комітет розпочав цю перевірку). Адже в назві нашої юридичної особи крім слова «ВОЛЗ» є ще слово «Компанія», в той же час в назві заявника (ТОВ «Науково-виробнича фірма «ВОЛЗ»), слово «Компанія» відсутнє, натомість в їх назві міститься словосполучення «Науково-виробнича фірма» (мова оригіналу).*

Зазначене пояснення Відповідача не може бути взято до уваги з огляду на наступне.

Згідно зі статтею 155 Господарського кодексу України використання у фірмовому найменуванні власного імені фізичної особи не визнається неправомірним, якщо до власного імені додається який-небудь відмінний елемент, що виключає змішування з діяльністю

іншого господарюючого суб'єкта.

Проте, положення зазначеної статті Господарського кодексу України не може бути застосовано до ТОВ Компанія «ВОЛЗ», оскільки останнє є юридичною особою.

Відповідно до статті 90 Цивільного кодексу України юридична особа повинна мати своє найменування, яке містить інформацію про її організаційно-правову форму. Згідно із частиною п'ятою статті 90 Цивільного кодексу України юридична особа не має права використовувати найменування іншої юридичної особи.

Частиною четвертою статті 489 Цивільного кодексу України передбачено, що юридичні особи можуть мати однакові комерційні найменування, якщо це не вводить в оману споживачів щодо товарів, які вони виробляють та (або) реалізують, та послуг, які ними надаються.

Згідно з інформацією, наданою Заявником та Відповідачем, обидва мають однакову організаційно-правову форму, зокрема товариство з обмеженою відповідальністю та однакове найменування «ВОЛЗ». Крім того, зазначені суб'єкти господарювання працюють на ринку надання послуг доступу до мережі Інтернет в територіальних межах міста Києва та Київської області.

Таким чином, ТОВ Компанія «ВОЛЗ» не має права використовувати у господарській діяльності позначення «ВОЛЗ» оскільки, використання зазначеного позначення у назві Відповідача вводить в оману споживачів щодо послуг, які ним надаються, адже ТОВ НВФ «ВОЛЗ» раніше почало використовувати позначення «ВОЛЗ», зокрема як комерційне (фірмове) найменування, у своїй господарській діяльності та напруцювало відповідну ділову репутацію.

Одночасно ТОВ Компанія «ВОЛЗ» просить врахувати той факт, що «*юридична особа (ТОВ Компанія «ВОЛЗ») зареєстрована згідно з чинним законодавством з 13.06.2013, найменування ТОВ «Компанія «ВОЛЗ» відповідало вимогам, висунутим чинним на момент реєстрації Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців», а також Наказу Міністерства юстиції України від 05.03.2012 року № 368/5 «Про затвердження вимог щодо написання найменування юридичної особи або її відокремленого підрозділу» (мова оригіналу).*

Зазначене пояснення Відповідача не може бути взято до уваги з огляду на наступне.

Згідно з пунктом 1.2 Вимог щодо написання найменування юридичної особи або її відокремленого підрозділу, затверджених наказом Міністерства юстиції України від 05.03.2012 року № 368/5 та зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 5 березня 2012 року за № 367/20680, назва юридичної особи може складатися з власної назви юридичної особи, а також містити інформацію щодо мети діяльності, виду, способу утворення, залежності юридичної особи та інших відомостей згідно з вимогами до найменування окремих організаційно-правових форм юридичних осіб, установлених Цивільним кодексом України, Господарським кодексом України та законами України.

Відповідно до статті 90 Цивільного кодексу України юридична особа повинна мати своє найменування, яке містить інформацію про її організаційно-правову форму. Згідно із частиною п'ятою статті 90 Цивільного кодексу України юридична особа не має права використовувати найменування іншої юридичної особи.

Відповідно до статті 489 Цивільного кодексу України юридичні особи можуть мати однакові комерційні найменування, якщо це не вводить в оману споживачів щодо товарів, які вони виробляють та (або) реалізують, та послуг, які ними надаються.

Як встановлено в ході розгляду справи, Заявник і Відповідач мають однакову організаційно-правову форму, зокрема товариство з обмеженою відповідальністю та однакове найменування «ВОЛЗ». Крім того, зазначені суб'єкти господарювання здійснюють господарську діяльність на ринку одного ринку, а саме: надання послуг доступу до мережі Інтернет в територіальних межах міста Києва та Київської області та перебувають у конкурентних відносинах.

Крім того, відповідно до вимог 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 призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Отже, згідно з чинним законодавством України ТОВ Компанія «ВОЛЗ» не має права використовувати у господарській діяльності позначення «ВОЛЗ», яке є частиною його найменування, оскільки ТОВ НВФ «ВОЛЗ» раніше (з 1996 року) почало використовувати позначення «ВОЛЗ», зокрема як комерційне (фірмове) найменування, у своїй господарській діяльності та не надавало згоди на його використання ТОВ Компанія «ВОЛЗ».

Разом з тим, ТОВ Компанія «ВОЛЗ» зазначило, що *«не використовує у своїй діяльності знак для товарів і послуг «ВОЛЗ»..., а лише користується власним найменуванням»* (мова оригіналу).

Зазначене пояснення Відповідача не може бути взято до уваги з огляду на наступне.

Згідно з матеріалами справи, порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції є дії ТОВ Компанія «ВОЛЗ», які полягають у використанні у комерційному (фірмовому) найменуванні позначення «ВОЛЗ», а не знаку для товарів і послуг «ВОЛЗ», без дозволу (згоди) ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше (з 1996 року) почало його використання у господарській діяльності, що призвело до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ».

Крім того, Відповідач зазначив, що *«ТОВ Компанія «ВОЛЗ» не були надані докази (документальне підтвердження) того факту, що окремі клієнти ТОВ «НВК «ВОЛЗ» дійсно помилково перераховували кошти на наш рахунок, сплутавши нашу компанію з ТОВ «НВК «ВОЛЗ»... Звертаю Вашу увагу на те, що ТОВ Компанія «ВОЛЗ» взагалі не було надано для огляду чи ознайомлення будь-яких доказів того, що дані кошти дійсно перераховувалися і що всі перелічені в поданні фізичні особи є дійсно клієнтами ТОВ «НВК «ВОЛЗ»* (мова оригіналу).

Як свідчать матеріали справи, Заявником, листом від 17.02.2015 № 174, було направлено до ТОВ Компанія «ВОЛЗ» претензію із вимогою вжити всіх необхідних заходів щодо припинення незаконного використання схожого позначення, в якій зазначалося про те, що внаслідок використання Відповідачем належного ТОВ НВФ «ВОЛЗ» знаку для товарів і послуг відповідно до свідоцтва № 78183, йде постійне введення в оману споживачів послуг, плутанина у платежах за користування послугами тощо. Відповідно до повідомлення про вручення, претензія була отримана особисто керівником ТОВ Компанія «ВОЛЗ» Рожнятовським К.М. 27.02.2015. Проте, за інформацією Заявника, жодної відповіді на претензію від Відповідача ТОВ НВФ «ВОЛЗ» не отримало.

Крім того, в матеріалах справи знаходяться документальні підтвердження фактів змішування діяльності Заявника та Відповідача.

Відповідно до пункту 16 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами і доповненнями), особи, які беруть участь у справі, мають право ознайомлюватися з матеріалами справи (за винятком інформації з обмеженим доступом, а також інформації, визначеної відповідним державним уповноваженим, головою відділення, розголошення якої може завдати шкоди інтересам інших осіб, які беруть (брали) участь у справі, або перешкодити подальшому розгляду справи) після одержання копії подання з попередніми висновками в справі (витягу з нього відповідно до пункту 26 цих Правил), а також мають право наводити докази, подавати клопотання, усні й письмові пояснення, одержувати копії рішень у справі (витяги з них, за



винятком інформації з обмеженим доступом, а також інформації, визначеної відповідним державним уповноваженим, головою відділення, розголошення якої може завдати шкоди інтересам інших осіб, які брали участь у справі), подавати свої міркування та заперечення, оскаржувати рішення в порядку, визначеному законодавством.

При цьому слід зазначити, що до Відділення не надходило клопотань від ТОВ Компанія «ВОЛЗ» щодо ознайомлення з матеріалами справи.

Разом з тим, листом від 18.04.2016 б/н (вх. Відділення від 22.04.2016 № 01-11-1181) Відповідач повідомив, що *«ТОВ Компанія «ВОЛЗ» прийнято рішення про зміну найменування Компанії з виключенням з найменування слова «ВОЛЗ». Дану зміну Компанія зобов'язується провести протягом найближчих 10 днів»* (мова оригіналу).

Відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктом господарювання дій, визначених 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.

Згідно з податковою декларацією з податку на прибуток, наданої Відповідачем, загальна сума доходу ТОВ Компанія «ВОЛЗ» за 2015 рік становить 421039,00 грн.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку ТОВ Компанія «ВОЛЗ» Відділенням виявлено вперше;
- ТОВ Компанія «ВОЛЗ» вживаються заходи щодо припинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції;
- негативних наслідків для конкуренції не виявлено.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року за № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94 р. №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

#### **ВИРІШИЛА:**

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю Компанія «ВОЛЗ» (ідентифікаційний код 38589084), які полягають у неправомірному використанні у комерційному (фірмовому) найменуванні позначення «ВОЛЗ» без дозволу (згоди) ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше почало його використання у господарській діяльності, що призвело до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ», порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення без дозволу (згоди) ТОВ НВФ «ВОЛЗ», яке раніше почало його використання у господарській діяльності, що призвело до змішування з діяльністю ТОВ НВФ «ВОЛЗ».

2. Зобов'язати ТОВ Компанія «ВОЛЗ» припинити порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення у місячний строк з дня отримання цього рішення, про що повідомити територіальне відділення.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВ Компанія «ВОЛЗ» штраф у розмірі **6800 (шість тисяч вісімсот) гривень**.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений **у двомісячний строк** з дня одержання рішення.

Згідно із частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення 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 адміністративної колегії -  
Голова відділення**

**О. Хмельницький**

**Члени колегії:**

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**О. Білянський**

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**Г. Мінченко**

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**Л. Маракіна**

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**К. Куракова**

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**В. Коваленко****Начальник юридичного відділу**

Т. Ключова

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**Виконавець:**

Л. Маракіна

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)

**Секретар колегії:**

М. Сушко

/ \_\_\_\_\_ /  
(підпис)