



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«20» вересня 2016 року

№ 43

справа № 975/33-р-02-05-16

м. Київ

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

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), розглянувши подання Першого відділу досліджень та розслідувань з попередніми висновками у справі від 08.09.2016 № 94/ПС-02-05 та матеріали справи № 975/33-р-02-05-16 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ РЕХАУ» (ідентифікаційний код 39907900) (надалі – ТОВ «ВК РЕХАУ», Товариство) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного використання позначень «РЕХАУ» та «РЕНАУ» без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання,

ВСТАНОВИЛА:

Відділенням здійснено розгляд заяви товариства з обмеженою відповідальністю «РЕХАУ» (ідентифікаційний код 32108814) (далі - ТОВ «РЕХАУ», Заявник) від 10.12.2015 № б/н (вх. Відділення від 21.12.2015 № 01-11-101) про наявність в діях ТОВ «ВК РЕХАУ» ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Заява).

За результатами розгляду Заяви Відділенням встановлено наступне.

Відповідно до Додаткової угоди від 06.06.2013 № б/н до Контракту від 01.02.2006 № 01-06 (далі - Угода), яка була підписана між ТОВ «РЕХАУ» та Фірмою «РЕХАУ АГ+Ко» (Отто-Хан-Штрассе, 2, 95111 Рехау, Німеччина), останній надав Заявнику виключну ліцензію на користування зареєстрованими торговельними марками «РЕНАУ» та «РЕХАУ» на території України.

Права Фірми «РЕХАУ АГ+Ко» на торговельні марки «РЕХАУ» та «РЕНАУ» підтверджуються, зокрема, наступними документами:

- Сертифікатом про реєстрацію (Certificate of registration), виданим Міжнародним бюро Всесвітньої організації інтелектуальної власності (International Bureau of the World Intellectual Property Organization) № 955722, дата реєстрації: 27.03.2007;
- Свідоцтвом на знак для товарів і послуг від 19.07.1999 № 13000, виданим Держпатентом України та Випискою з Державного реєстру свідоцтв України на знаки для товарів і послуг про продовження дії Свідоцтва на знак для товарів і послуг від 10.04.2015 № 13000;
- Свідоцтвом на знак для товарів і послуг від 19.07.1999 № 13001, виданим Держпатентом України та Випискою з Державного реєстру свідоцтв України на знаки для товарів і послуг про продовження дії Свідоцтва на знак для товарів і послуг від 10.04.2015 № 13001.

Окрім цього, відповідно до рішення від 16.04.2010, колегія Апеляційної палати Державного департаменту інтелектуальної власності, розглянувши заяву Фірми «РЕХАУ АГ+Ко» про визнання знака «REHAU» добре відомим в Україні, вирішила визнати, що знак «REHAU» став добре відомим в Україні відносно компанії «РЕХАУ АГ+Ко» (Отто-Хан-Штрассе, 2, 95111 Рехау, Німеччина (REHAU AG+Co)) щодо товарів 17 класу МКТП: «полівінілхлоридний профіль для вікон, віконних рам, дверей, дверних рам, дверних коробок» і товарів 19 класу МКТП: «віконні та дверні рами із полівінілхлоридного профілю; дверні коробки із полівінілхлоридного профілю» станом на 01.01.2008.

У своєму найменуванні юридичної особи (ТОВ «ВК РЕХАУ») Товариство використовує ТМ «РЕХАУ». Відповідно до Заяви, таке використання відбувається без згоди Заявника, як особи, яка має виключне право на користування торговельними марками «РЕХАУ» та «REHAU» на території України. Разом з тим, за наявною у Заявника інформацією, Фірма «РЕХАУ АГ+Ко» (правовласник) також не надавав своєї згоди на використання Торговельних марок іншим особам, окрім Заявника.

Крім того, ТМ «REHAU» використовується в доменному імені <http://rehau.kiev.ua/>, що також відбувається без згоди Заявника. На думку Заявника, домен сайту <http://rehau.kiev.ua/> та логотип «REHAU» на стартовій сторінці складають стійке враження у відвідувачів сайту про те, що володілець сайту є структурною одиницею групи REHAU, що не відповідає дійсності.

Такі дії Товариства, Заявник вважає порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного використання ТМ «РЕХАУ» та/або «REHAU» без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати ці торговельні марки у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «РЕХАУ».

У зв'язку з вищезазначеним, Заявник звернувся до Відділення з проханням визнати факт недобросовісної конкуренції зі сторони ТОВ «ВК РЕХАУ» та прийняти відповідне рішення.

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

Відповідно до інформації, яка міститься на сайті <http://rehau.kiev.ua/>, ТОВ «ВК РЕХАУ» здійснює господарську діяльність, зокрема з продажу металопластикових вікон та дверей з профілю «REHAU» на території міста Києва та Київської області.

Разом з тим, ТОВ «РЕХАУ» здійснює імпорт та реалізацію профільних систем RENAУ через власні філії на території України, в тому числі на території міста Києва та Київської області.

З огляду на вищезазначене, ТОВ «РЕХАУ» та ТОВ «ВК РЕХАУ» діють на суміжних ринках.

Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб-підприємців ТОВ «ВК РЕХАУ» зареєстровано 23.07.2015 року, у той час, як ТОВ «РЕХАУ» зареєстроване 04.07.2002 року. Тобто, Заявник почав використовувати у господарській діяльності позначення «РЕХАУ» значно раніше.

Також, за наявною у Відділення інформацією, до ТОВ «РЕХАУ» неодноразово звертались споживачі з проханням надати роз'яснення щодо взаємовідносин останнього з ТОВ «ВК РЕХАУ» та приналежність сайту <http://rehau.kiev.ua/> до групи «RENAУ». Такі звернення свідчать про можливість змішування діяльності Товариства з діяльністю Заявника.

Відповідно до пункту 14.6 Угоди продавець (Фірма «РЕХАУ АГ+Ко») зберігає за собою право самостійно використовувати та/або надавати будь-які ліцензії (у тому числі виключні) щодо торгової марки на території будь-яких країн, окрім території України. Тим самим, Угодою виключена можливість отримання Товариством субліцензії від компанії «РЕХАУ АГ+Ко».

Для всебічного та об'єктивного з'ясування обставин, викладених у Заяві, Відділенням до ТОВ «ВК РЕХАУ» було направлено вимогу від 03.03.2016 № 02-05/754 про надання відповідної інформації.

Листом від 29.03.2016 № 1 (вх. від 29.03.2016 № 01-11-927) ТОВ «ВК РЕХАУ» надало до Відділення інформацію відповідно до якої, *«Товариство не використовує позначення «РЕХАУ» та «RENAУ» у господарській діяльності, так як назва Товариства – «ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ РЕХАУ» (мова оригіналу). При цьому, за поясненнями ТОВ «ВК РЕХАУ», назва Товариства походить від назви міста в Німеччині.*

Слід зазначити, що Товариство підтвердило інформацію ТОВ «РЕХАУ» про відсутність господарських взаємовідносин з Заявником та статусу авторизованого партнера RENAУ.

За інформацією, наданою Товариством, за зміст інформації, розміщеної на сайті <http://rehau.kiev.ua/> несе відповідальність Становська Ольга Михайлівна, яка відповідно до наказу від 12.08.2015 № 1 «Про призначення» є директором ТОВ «ВК РЕХАУ».

Враховуючи права власника торговельних марок «РЕХАУ» та «RENAУ», а також надання останнім ТОВ «РЕХАУ» виключної ліцензії на користування зареєстрованими Торговими марками, що передбачене Угодою, таке обґрунтування правових підстав для використання ТМ «РЕХАУ» та/або «RENAУ» у господарській діяльності Товариства, зокрема у назві (ТОВ «ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ РЕХАУ») та у доменному імені <http://rehau.kiev.ua/> свідчить про наявність ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Таким чином, дії ТОВ «ВК РЕХАУ», які полягають у використанні у назві Товариства та доменного імені сайту <http://rehau.kiev.ua/> торговельних марок «РЕХАУ» та «RENAУ», мають ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання торговельних марок «РЕХАУ» та «RENAУ» без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи вищенаведене, з метою усунення причин виникнення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції і умов, що їм сприяють, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративною колегією Відділення надані ТОВ «ВК РЕХАУ» обов'язкові для

розгляду рекомендації від 05.04.2016 № 8-рк вжити заходів для усунення причин виникнення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції і умов, що йому сприяють, шляхом вилучення з назви Товариства та доменного імені сайту <http://rehau.kiev.ua/> торговельних знаків «РЕХАУ» та «REHAU», застосування яких відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» є неправомірним використанням без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати ці торговельні марки у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «РЕХАУ» (далі – Рекомендації).

Про результати розгляду рекомендацій ТОВ «ВК РЕХАУ» необхідно було письмово повідомити Відділення у **місячний строк** з дня їх отримання.

Рекомендації направлено на адресу ТОВ «ВК РЕХАУ» (04050, м. Київ, вул. Глибочицька, буд. 40Х, офіс 12) листом від 05.04.2016 № 02-05/1225.

Конверт з вказаним листом не було вручено ТОВ «ВК РЕХАУ» 12.04.2016, тому його було повернуто до Відділення 16.05.2016. Причина повернення – «за закінченням встановленого строку зберігання».

На підставі службової записки Першого відділу досліджень та розслідувань від 14.04.2016 № 02-05/46, інформацію про надання ТОВ «ВК РЕХАУ» обов'язкових для розгляду Рекомендацій було розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України за посиланням <http://www.amc.gov.ua/amku/control/kyiv>.

Станом на 30.06.2016 жодних листів від ТОВ «ВК РЕХАУ» про виконання рекомендацій адміністративної колегії Відділення від 05.04.2016 № 8-рк до Відділення не надходило.

За результатами огляду інформації, розміщеної у мережі Інтернет на офіційному сайті ТОВ «ВК РЕХАУ» за посиланням <http://rehau.kiev.ua/>, спеціалістами Відділення встановлено факт неприпинення використання у назві ТОВ «ВК РЕХАУ» та доменного імені офіційного сайту Товариства торговельних знаків «РЕХАУ» та «REHAU», про що було складено відповідний акт від 30.06.2016 року.

Враховуючи зазначене, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 07.07.2015 № 33-р розпочато розгляд справи № 975/33-р-02-05-16 за ознаками порушення ТОВ «ВК РЕХАУ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання торговельних марок «РЕХАУ» та «REHAU» без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

В ході розгляду справи № 975/33-р-02-05-16, з метою аналізу сприйняття потенційними покупцями ПВХ профілів для металопластикових вікон та дверей торговельної марки «РЕХАУ (REHAU)» доменного ім'я та зовнішнього оформлення офіційного сайту ТОВ «ВК РЕХАУ», розміщеного у мережі Інтернет за посиланням <http://rehau.kiev.ua/>, а також назви підприємства, якому він належить, а саме: ТОВ «ВК РЕХАУ», спеціалістами Відділення проведено опитування різних за віком респондентів (службова записка від 25.08.2016 № 02-05/23 та згідно службових доручень від 25.08.2016 № 25-СД та від 25.08.2016 № 26-СД).

За результатами опитування встановлено, що у 78,4 % опитаних словесне позначення «РЕХАУ (REHAU)» викликає асоціації з назвою, пов'язаною з виробництвом металопластикових вікон та дверей, у 17,6 % респондентів – з іншими назвами і лише у 4 % опитаних – з назвою адміністративно-територіальної одиниці.

88,2 % респондентів відома торгова марка ПВХ профілів для металопластикових вікон та дверей «РЕХАУ (REHAU)».

70,6 % опитаних вважають торгову марку «РЕХАУ (REHAU)» гарантією якості та довговічності ПВХ профілів для металопластикових вікон та дверей.

74,5 % респондентів вважають доменне ім'я та зовнішнє оформлення Інтернет сайту за посиланням <http://rehau.kiev.ua/> ознакою його приналежності до сайтів групи компаній «REHAU», а 86,3 % опитаних вважають назву підприємства ТОВ «ВК РЕХАУ» ознакою приналежності цього підприємства до групи компаній «REHAU».

Переважна більшість опитаних (62,8 %) також зазначили, що доменне ім'я та зовнішнє оформлення Інтернет сайту за посиланням <http://rehau.kiev.ua/>, а також назва підприємства якому він належить, а саме: ТОВ «ВК РЕХАУ», можуть вплинути на їх наміри щодо придбання ПВХ профілів для металопластикових вікон та дверей.

За результатами аналізу відповідей потенційних покупців ПВХ профілів для металопластикових вікон та дверей торговельної марки «РЕХАУ (REHAU)» (службова записка від 05.09.2016 № 02-05/25) встановлено, що доменне ім'я та зовнішнє оформлення Інтернет сайту за посиланням <http://rehau.kiev.ua/>, а також назва підприємства, якому він належить, а саме: ТОВ «ВК РЕХАУ», сприймаються переважною більшістю опитаних, як ознака їх приналежності до групи компаній «REHAU», що в свою чергу може вплинути на їх наміри щодо придбання ПВХ профілів для металопластикових вікон та дверей.

Отже, дії ТОВ «ВК РЕХАУ», які полягають у використанні у назві Товариства та доменного імені сайту <http://rehau.kiev.ua/> торговельних марок «РЕХАУ» та «REHAU», є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання торговельних марок «РЕХАУ» та «REHAU» без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Листами від 09.09.2016 № 02-05/3071 та від 09.09.2016 № 02-05/3072 Відділенням направлено копію подання про попередні висновки у справі № 975/33-р-02-05-16 на юридичну та фактичну адресу ТОВ «ВК РЕХАУ».

Листом від 09.09.2016 № 02-05/3073 Відділенням направлено копію подання про попередні висновки у справі № 975/33-р-02-05-16 Заявнику.

За інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті УДПЗ «Укрпошта», подання разом із супровідним листом вручено ТОВ «ВК РЕХАУ» за довіреністю 15.09.2016, а Заявнику – 14.09.2016.

Станом на дату прийняття рішення будь-яких зауважень чи заперечень щодо змісту подання з попередніми висновками від ТОВ «ВК РЕХАУ» та Заявника до Відділення не надходило.

Згідно 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.

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.

Відповідно до частини другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», якщо 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.

При визначенні розміру штрафу враховані наступні обставини:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку ТОВ «ВК РЕХАУ» Відділенням виявлено вперше;

- порушення не припинено.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12¹ 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,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ РЕХАУ» (ідентифікаційний код 39907900), які полягають у використанні у назві Товариства та доменного імені сайту <http://rehau.kiev.ua/> торговельних марок «РЕХАУ» та «РЕНАУ», порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання торговельних марок «РЕХАУ» та «РЕНАУ» без дозволу (згоди) ТОВ «РЕХАУ», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ РЕХАУ» (ідентифікаційний код 39907900) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «ВИРОБНИЧА КОМПАНІЯ РЕХАУ» (ідентифікаційний код 39907900) у двомісячний строк припинити порушення зазначене у пункті 1 цього рішення, шляхом вилучення з назви Товариства та доменного імені сайту <http://rehau.kiev.ua/> торговельних знаків «РЕХАУ» та «РЕНАУ», про що проінформувати Відділення з наданням підтверджуючих документів.

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)**Секретар колегії:**_____ / _____ /
(підпис)**Виконавець:**Н. Кузьмініх / _____ /
(підпис)