



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ  
ЧЕРНІГІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28 серпня 2019 року

м. Чернігів

№ 75/13/02-р/к

Справа № 02-05/02-2019

Про закриття провадження  
у справі

Адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02-05/02-2019, розпочатої за ознаками порушення Фізичною особою - підприємцем Ісаченко-Сивак Розалією Володимирівною законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками юридичного сектору від 09.07.2019 № 75/12-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

(1) Розпорядженням адміністративної колегії Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення, Відділення) 21.01.2019 № 75/02-2019/1-рп/к (за результатами розгляду заяв Товариства з обмеженою відповідальністю «Світ Злагоди» (далі – ТОВ «Світ Злагоди» Заявник), вих. від 16.01.2018 № 16/10; доручення Антимонопольного комітету України вих. від 19.10.2018 № 13-01/886, вх. № 75-01/1374-23-СЗ щодо розгляду заяви) розпочат розгляд справи № 02-05/02-2019 (далі – Справа) за ознаками вчинення Фізичною особою підприємцем Ісаченко-Сивак Розалією Володимирівною (далі – ФОП Ісаченко-Сивак Р.І. Відповідач) (ідентифікаційний номер: 2945110100, місце проживання: вулиця Незалежності будинок 82, квартира 122, м. Чернігів, 14026) порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

(2) Відносини, пов'язані з захистом від недобросовісної конкуренції, регулюють зокрема: Законами України «Про Антимонопольний комітет України», «Про захист недобросовісної конкуренції», «Про захист економічної конкуренції», Паризькою конвенцією про охорону промислової власності від 20 березня 1883 року (набуття чинності для України 25 грудня 1991 року).

(3) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, зокрема економічна конкуренція (конкуренція) - змагання між суб'єктами господарювання метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не має визначати умови обороту товарів на ринку;

ринок товару (товарний ринок) - сфера обороту товару (взаємозамінних товарів), який протягом певного часу і в межах певної території є попит і пропозиція; суб'єкт господарювання - юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації придбання товарів, іншу господарську діяльність;

товар - будь-який предмет господарського обороту, в тому числі продукція, роботи, послуги, документи, що підтверджують зобов'язання та права.

(4) Закон України «Про захист економічної конкуренції» регулює, зокрема, відносини суб'єктів господарювання з іншими суб'єктами господарювання, із споживачами, іншими юридичними та фізичними особами у зв'язку з економічною конкуренцією, та застосовується до відносин, які впливають чи можуть вплинути на економічну конкуренцію на території України (стаття 2).

(5) Суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію (частина друга статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

(6) Будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності, є недобросовісною конкуренцією (частина перша статті 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»), зокрема, дії у конкуренції, визначені статтею 4 цього Закону: у вигляді неправомірного використання торговельної марки (знака для товарів і послуг) без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його або схожі на нього позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

(7) Статтею 10 bis Паризької конвенції про охорону промислової власності від 20 березня 1883 року (набуття чинності для України: 25 грудня 1991 року) визначено: актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах. Зокрема підлягають забороні: всі дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента.

(8) Заявник - ТОВ «Світ Злагоди» (ідентифікаційний код юридичної особи: 23514753, місцезнаходження: вулиця Керченська, будинок 7/7, квартира 16, м. Київ, 03151) та Відповідач у Справі - ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. є суб'єктами господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(9) Як вбачається із відомостей Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності Заявника є: неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90), додатковими, зокрема – інша діяльність у сфері спорту (код КВЕД 93.19) та організування інших видів відпочинку та розваг (код КВЕД 93.29).

ТОВ «Світ Злагоди» як ліцензіат за Генеральним ліцензійним договором від 26.11.2008 «Про використання товарних знаків» (далі – Генеральний договір), укладеним із Кервз Інтернешнл, Інк. (далі – Корпорація) (реєстраційний номер 137320200, місцезнаходження: 100 Рітчі Роуд, Уейко, Техас 76712, Сполучені Штати Америки), має виключну ліцензію на використання товарних знаків: знаку «CURVES» (Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 82090 від 10.09.2007, номер заявки: m 2006 06602, дата подання заявки: 04.05.2006) та знаку «FITCURVES» (Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 103647 від 25.02.2009, номер заявки: m 2007 19432, дата подання заявки: 09.11.2007) (далі – Товарні знаки) «протягом усього терміну фактичної дії відповідного свідоцтва міжнародної реєстрації» при здійсненні господарської діяльності, пов'язаної з відкриттям та функціонуванням фітнес-клубів під франшизами «Fitcurves» на всій території України; та укладання субліцензійних договорів про використання Товарних знаків з «особами, що знаходяться під юрисдикцією України, і кандидатури яких будуть схвалені» Корпорацією.

(10) Як вбачається із відомостей ЄДР та Витягу з реєстру платників єдиного податку (виданого ДПІ у м. Чернігові ГУ ДФС у Чернігівській області 04.02.2015), Відповідач протягом 02.02.2015 - 12.12.2018 здійснював господарську діяльність за адресою: Чернігівська

область, м. Ніжин, вулиця Шевченка, будинок 11-А, 4-й поверх; за кодом КВЕД 93.13: діяльність фітнес-центрів.

(11) 01.03.2015 ТОВ «Світ Злагоди» укладає із ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. (далі разом – Сторони) Договір франчайзингу № 01/03-15 (далі - Договір франчайзингу) та Субліцензійний договір № 01/03-15 Про використання товарного знаку (далі - Субліцензійний договір), що діють на території: «Ніжин, Україна» (Додаток А Договору франчайзингу).

(12) 14.03.2018 Сторони укладають Додаткову угоду про розірвання № 14/03-18 до Договору франчайзингу від 01.03.2015 № 01/03-15 (далі – Угода про розірвання Договору франчайзингу) та Додаткову угоду про розірвання від 01.03.2015 № 14/03-18 до Субліцензійного договору № 01/03-15 (далі – Угода про розірвання Субліцензійного договору). Як пояснило Товариство (лист вих. від 27.12.2018 № 27/12, вх. від 08.01.2019 № 75-01/29/37): «За результатами проведення різноформатних переговорів сторони дійшли взаємної згоди про припинення подальшої співпраці...» (мова оригіналу).

(13) За вимогами пункту 2.3.4. Генерального договору ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. повинна негайно припинити використання Товарних знаків в будь-якій формі.

(14) Одночасно пунктами 2.3. Угоди про розірвання Договору франчайзингу та Угоди про розірвання Субліцензійного договору Відповідача зобов'язано, зокрема: не пізніше 29 травня 2018 року припинити використання Товарних знаків та найменувань, назв, приладів, позначень, пізнавальних знаків, подібних до ступеня сплутання з Товарними знаками; 29.05.2018 повернути ТОВ «Світ Злагоди» за Актом приймання-передачі всі матеріали, що визначені Договором франчайзингу комерційною таємницею; пунктом 2.6. Угоди про розірвання Договору франчайзингу та пунктом 2.5. Угоди про розірвання Субліцензійного договору – не пізніше 29.05.2018 знищити у встановленому законодавством України майно, яке належить Відповідачу на праві власності, що містить будь-який Товарний знак; пунктом 2.9. Угоди про розірвання Субліцензійного договору - не пізніше 29.05.2018 за власний рахунок зняти з приміщення та у приміщенні ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. кожне зображення з використанням Товарних знаків.

(15) За доказами, зібраними Відділенням, наданою інформацією ТОВ «Світ Злагоди» та поясненнями ФОП Ісаченко-Сивак Р.В., остання порушила вище перелічені умови Генерального договору, Угоди про розірвання Договору франчайзингу та Угоди про розірвання Субліцензійного договору та продовжувала, використовуючи Товарні знаки та схожі із ними позначення без дозволу Корпорації та дозволу ліцензіату - ТОВ «Світ Злагоди», надавати споживачам - відвідувачам фітнес-клубу (м. Ніжин, вулиця Шевченка, 11-А, ТЦ «Гермес», 4-й поверх) послуги, за що Заявник і просить притягнути Відповідача до відповідальності за статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

(16) Разом з тим, як вбачається з ЄДР, Заявник та Відповідач не здійснювали протягом 01.03.2015 (дата укладання Сторонами Договору франчайзингу та Субліцензійного договору) – 01.12.2018 (дата припинення розміщення ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. напису: «FITCURVES» на вивісці фасаду будинку № 11-А, розташованого по вулиці Шевченка у місті Ніжині, ТЦ «Гермес») господарської діяльності на одному товарному ринку з надання послуг фітнес-клубу із використанням Товарних знаків.

(17) ТОВ «Світ Злагоди» не надало Відділенню жодного доказу на підтвердження надання ним послуг фітнес-клубу із використанням Товарних знаків в територіальних межах ані міста Ніжин Чернігівської області, ані України на підтвердження конкурентних відносин із Відповідачем.

(18) Отже, Відділенням не доведено порушення статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» з боку ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. відносно ТОВ «Світ Злагоди».

(19) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» розгляд Справи підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення Відповідачем порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(20) На подання з попередніми висновками у Справі від 09.07.2019 № 75/12-пв/к (надісланого із супровідними листами: ТОВ «Світ Злагоди» - № 75-02/1249/1302, ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. - № 75-02/1249/130), ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. зауважень не надала.

(21) ТОВ «Світ Злагоди» (лист вих. від 19.07.2019 № 19/07, вх. від 23.07.2019 № 75-01/1347/1607) заперечує проти закриття провадження у Справі; вважає, що ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. вчинила порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції; при цьому, Заявник не надає будь-яких доказів на підтвердження конкурентних відносин із ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. при наданні послуг фітнес-клубу із використанням Товарних знаків та розміру (розрахунку розміру) завданої йому (Заявнику) шкоди (понесених збитків) (грн.) внаслідок неправомірного використання (без дозволу ТОВ «Світ Злагоди» та Кервз Інтернешнл) ФОП Ісаченко-Сивак Р.В. знаку «FITCURVES» та схожого з ним позначення FitCurs при наданні послуг фітнес-клубу, залишаючи поза увагою, що Закон України «Про захист від недобросовісної конкуренції» спрямований на встановлення, розвиток і забезпечення торгових та інших чесних звичаїв ведення конкуренції при здійсненні господарської діяльності в умовах ринкових відносин, а стаття 10 bis Паризької конвенції про охорону промислової власності від 20 березня 1883 року, зокрема, забороняє дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента.

Отже, зауваження ТОВ «Світ Злагоди» на подання з попередніми висновками у Справі не беруться Відділенням до уваги.

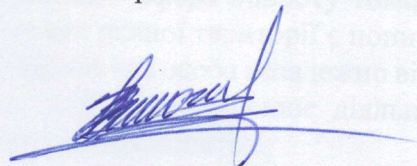
Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup>, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 27, 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами), пунктом 36 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 розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р (із змінами), адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 02-05/02-2019.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Чернігівської області у двомісячний строк з дня одержання копії рішення.

Голова



В.В. Виноградов