



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО - СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29.10.2021

Дніпро
(місто)

№54/45-р/к

Справа № 54/57-20

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду адміністративною колегією Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України справи № 54/57-20 дії фізичної особи-підприємця Алексєєва І.О. (ПІН 2245621544) щодо випуску та реалізації періодичного друкованого видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) якої є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) періодичного друкованого видання «Домашня газета», пріоритет на використання такого оформлення належить ТОВ «Камертон» визнано порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції» передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного оформлення періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

На порушника накладено штраф у розмірі 68 тис. грн та зобов'язано у двомісячний термін припинити використання у господарській діяльності графічного зображення найменування (логотипу) та зовнішнього оформлення (дизайну) періодичного друкованого видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», схожого із графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) періодичного друкованого видання «Домашня газета», яке раніше почав використовувати у своїй господарській діяльності ТОВ «Камертон».

Адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія), розглянувши матеріали справи № 54/57-20 за заявою ТОВ «Камертон» про порушення ФОП Алексєєва І.О. законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Закон), та подання Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 12 жовтня 2021 № 54-03/130п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) 18.09.2020 до Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі -Відділення) листом від 16.09.2020 № б/н надійшла заява ТОВ «Камертон» (далі – Заявник, Товариство,) про порушення ФОП Алексєєва І.О. (далі – Відповідач, Підприємець) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії від 15.12.2020 № 54/62-рп/к розпочато розгляд справи № 54/57-20 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного 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.
- (3) 31.05.2021 Відділенням проведено слухання у справі за участю Заявника (Відповідач не з'явився) щодо призначення експертизи.
- (4) Розпорядженням адміністративної колегії від 31.05.2021 № 54/49-рп/к призначено експертизу у справі № 54/57-20, яку доручено Науково – дослідному інституту інтелектуальної власності Національній академії правових наук України (далі - Установа).
- (5) Установою проведено експертизу, за результатами якої надано Висновок експерта № 1329.
- (6) Листом від 12.10.2021 № 54-02/4028 Відповідачеві направлено Подання з попередніми висновки у справі від 12.10.2021 № 54-03/130п.
- (7) Листом від 12.10.2021 № 54-02/4029 Заявнику направлено Подання з попередніми висновки у справі від 12.10.2021 № 54-03/130п.
- (8) Листом від 29.10.2021 № б/н Відповідач надав Відділенню письмові пояснення на Подання з попередніми висновками.

2. Сторони

- (9) Заявником у справі є Товариство з обмеженою відповідальністю «Камертон» (ідентифікаційний код 25523918, місцезнаходження: 50027, Дніпропетровська обл., місто Кривий Ріг, проспект Металургів, будинок 30, основний вид діяльності визначено КВЕД 58.13 Видання газет.
- (10) Відповідачем у справі є фізична особа-підприємець Алексєєва І.О. (ПІН 2245621544), адреса реєстрації: 50065, Дніпропетровська обл., місто Кривий Ріг, вулиця XXII Партз'їзду (Віталія Матусевича), будинок 53, квартира 36, основним видом діяльності визначено КВЕД 58.13 Видання газет.
- (11) Відповідно до Свідоцтва про Державну реєстрацію друкованого засобу масової інформації серія ДП № 542 від 23 квітня 1998 року:
«Домашня газета» (назва видання українською мовою); «Домашняя Газета» (мовою оригіналу);

Вид видання - газета;

Мова видання – українська, російська;

Обсяг, періодичність – 5 разів на місяць, 4 умов. друк. арк., ф. А3;

Сфера розповсюдження та категорія читачів – мешканці м. Кривого Рогу;

Засновник - ТОВ «Камертон»;

Програмні цілі (основні принципи) або тематична спрямованість - інформування мешканців Кривого Рогу про життя міста, основні події в Україні.

- (12) Видавцем друкованого засобу масової інформації «Домашня газета» є ТОВ «Камертон».
- (13) ТОВ «Камертон» здійснює реалізацію тиражу видання «Домашня газета» юридичним особам та фізичним особам-підприємцям в межах м. Кривий Ріг.
- (14) Відповідно до Свідоцтва про державну реєстрацію друкованого засобу масової інформації Серія ДП №2282-1020Р від 19.09.2019:

«Моя Газета Домашня» (назва видання державною мовою); «Моя Газета Домашня» (назва видання іншою мовою);

Вид видання – газета;

Статус видання – вітчизняне;

Мова видання – українська, російська (змішаними мовами);

Вид видання за цільовим призначенням – інформаційне;

Обсяг, періодичність – 6 ум. друк. арк. (А3), 5 разів на тиждень

Сфера розповсюдження та категорія читачів – місцева (Дніпропетровська обл.); мешканці м. Кривого Рогу;

Засновник - Алексєєва Ірина Олександрівна;

Програмні цілі (основні принципи) або тематична спрямованість – корисні поради та рецепти, а також місцеві новини для мешканців міста Кривого Рогу.

- (15) Видавцем друкованого засобу масової інформації «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» є ФОП Алексєєва І.О.
- (16) За інформацією ФОП Алексєєва І.О., Підприємець здійснює реалізацію тиражу газети «Моя Газета Домашня» юридичним особам та фізичним особам-підприємцям в межах м. Кривий Ріг.
- (17) Отже, Відповідач і Заявник у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктами господарювання; здійснюють діяльність на одному ринку - ринку друкованих засобів масової інформації в межах міста Кривий Ріг, тобто є конкурентом один одному.

3. Обставини справи

- (18) До Відділення надійшла заява ТОВ «Камертон» від 18.09.2020 стосовно недобросовісної конкуренції з боку ФОП Алексєєва І.О. щодо неправомірного використання оформлення друкованого засобу масової інформації (далі – газета, друковане періодичне видання, періодичне видання, видання) «Моя Газета Домашня» схожого з оформленням періодичного видання Заявника - «Домашня газета», що призвело, вочевидь, до змішування господарської діяльності ФОП Алексєєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон».

- (19) У заяві ТОВ «Камертон» зазначено, що 01 квітня 2020 року в місцях продажу печатних засобів інформації у м. Кривому Розі з'явилося видання «Моя Газета Домашня», в якому зазначено тираж 20 041 прим., засновником та видавцем якого зазначено ФОП Алексєєва І.О., головним редактором – Алексєєва І.О.
- (20) За твердженням ТОВ «Камертон», ФОП Алексєєва І.О. неправомірно використала оформлення (дизайн) газети Заявника.
- (21) ТОВ «Камертон», також повідомило, що з № 7 від 13 травня 2020 року газета почала виходити з назвою на російській мові «Моя Газета Домашняя», яка за дизайном не відрізняється від газети «Моя Газета Домашня» та схожа за дизайном газети «Домашняя газета», що може призвести до змішування господарської діяльності ФОП Алексєєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон».
- (22) Графічне зображення зовнішнього оформлення друкованого періодичного видання «Домашняя Газета», видавництва ТОВ «Камертон» зображено на малюнку 1.



мал.1

- (23) Зовнішнє оформлення (дизайн): титульний лист печатного видання «Домашняя Газета» містить дві колонки: ліву, ширшу за розміром, та праву, що декілька менша. В лівій колонці зверху розташована спеціальна інформація, що стосується номеру та дати видання та штрих-код, нижче - логотип Газети, що містить напис, виконаний в 2 рядки літерами кирилиці, під написами розташована горизонтальна стрічка чорного кольору, що роздвоюється з обох сторін, на кшталт «розчерку пера».
- (24) Графічне зображення зовнішнього оформлення друкованого періодичного видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашняя» видавництва ФОП Алексєєва І.О., зображено на малюнках 2 та 3.



Мал. 2



Мал.3

- (25) Зовнішнє оформлення (дизайн): титульний лист печатного видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» за структурою розподілених на дві колонки: ліву, ширшу за розміром, та праву, дещо вужчу. В лівій колонці зверху розташована спеціальна інформація, що стосується номеру, дати видання та штрих-код видання, нижче - логотип Газети, що містить напис, виконаний в 2 рядки літерами кирилиці. Під написами розташована горизонтальна стрічка чорного кольору, що роздвоюється з обох сторін, на кшталт «розчерку пера».
- (26) Графічне зображення найменування друкованого періодичного видання «Домашняя Газета», видавництва ТОВ «Камертон» зображено на малюнку 4.



Мал. 4

- (27) Графічне зображення найменування – логотип Газети: містить написи, що розташовані в два рядки: верхній «ГАЗЕТА» та нижній – «Домашняя». Напис «Газета» виконано кирилицею, заголовними літерами сірого кольору з горизонтальними смугами білого кольору. Напис «Домашняя» виконаний літерами чорного кольору, рукописним шрифтом, перша літера заголовна, решта - рядкові. Написи виконані на тлі білого кольору. Під написами розташована горизонтальна стрічка чорного кольору, що роздвоюється з обох сторін, на кшталт «розчерку пера». На горизонтальній стрічці чорного кольору дрібним шрифтом зазначено: «Газета выходит с 10 октября 1996 года» (мова оригіналу).
- (28) Графічне зображення найменування друкованого періодичного видання «Моя Газета Домашняя»/«Моя Газета Домашняя» видавництва ФОП Алексеєва І.О., зображено на малюнках 5, 6.



Мал. 5



мал. 6

- (29) Графічне зображення найменування – логотип Газети: містить написи, що розташовані в два рядки: верхній - «Моя ГАЗЕТА» та нижній – «Домашняя»/«Домашняя». Напис «Газета» виконано кирилицею заголовними друківаними літерами сірого кольору. Написи «Моя» та «Домашняя»/«Домашняя» виконані літерами чорного кольору, рукописним шрифтом, перша літера заголовна, решта - рядкові. Написи виконані на тлі білого кольору з сірими горизонтальними смугами. Під написами розташована горизонтальна стрічка чорного кольору, що роздвоюється з обох сторін, на кшталт «розчерку пера».
- (30) Крім того, на примірнику видання № 25 від 16.09.2020 «Моя Газета Домашняя», №31 від 28.10.2020 «Моя Газета Домашняя» на горизонтальній стрічці чорного кольору дрібним шрифтом зазначено: «Газета выходит с 1 апреля 2020 года» (мова оригіналу).

- (31) Графічне зображення найменування (по суті – логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) друкованого періодичного видання є важливими інструментами просування друкованого періодичного видання на ринку, та надає йому крім традиційної функції захисту друкованого періодичного видання, ряду комерційно важливих функцій, а саме: інформативної, репрезентативної, рекламної та функції засобу індивідуалізації друкованого періодичного видання.
- (32) Тобто, основна функція логотипу друкованого періодичного видання та його зовнішнього оформлення - це можливість відрізнити друковані періодичні видання одних видавництв від друкованих періодичних видань інших видавництв.
- (33) За результатами порівняння графічного зображення найменування Заявника та Відповідача встановлено, що графічне зображення найменування - логотип видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» подібне графічному зображенню - логотипу видання «Домашня газета» - містить однакові написи, що розташовані в два рядки: верхній - «ГАЗЕТА» та нижній – «Домашня»/«Домашня». Напис «Газета» у двох видань виконано кирилицею заголовними друкованими літерами сірого кольору. Написи «Домашня» та «Домашня»/«Домашня» виконані літерами чорного кольору, рукописним шрифтом, перша літера заголовна, решта - рядкові. Під написами, обох видань розташована горизонтальна стрічка чорного кольору, що роздвоюється з обох сторін, на кшталт «розчерку пера».
- (34) Найменування видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» відрізняється від найменування газети «Домашня Газета» лише наявністю в верхньому рядку додаткового слова «Моя», що як займенник при слові «Газета» не несе додаткового смислового навантаження, та відсутністю останньої літери «я» у слові «домашня»; слово «газета» логотипу видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» не містить білі смужки, як слово «газета», видання «Домашня газета», проте написи видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» виконані на тлі білого кольору з сірими горизонтальними смугами.
- (35) Оскільки споживач, як правило, не має можливості порівняти логотипи печатних видань, а керується загальними, часто нечіткими враженнями про логотипи печатних видань, які він сприймав раніше, то розбіжність в окремих елементах не грає визначальної ролі.
- (36) За результатами порівняння зовнішнього оформлення газет Заявника та Відповідача встановлено, що Перша полоса видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» фактично копіює першу полосу видання «Домашня газета». У виданнях Заявника та Відповідача уверху міститься рекламний блок приблизно однакового розміру, під ним ліворуч розташовано штриховий ідентифікаційний номер у всесвітній системі GS1, а праворуч – вихідні дані газети: її номер, день тижня (середа), дата виходу газети, ціна (рекомендована ціна) - в виданнях Заявника та Відповідача зазначено 6 грн. Під вихідними даними в газетах Заявника та Відповідача зазначено словосполучення «Криворожский еженедельник» (мова оригіналу), ці словосполучення в обох випадках виконані жирним шрифтом. Нижче як у газеті «Домашня газета», так і у газеті «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» зазначається саме назва газети.
- (37) Крім схожого оформлення титульної сторінки газет обох видавництв, встановлено, що дизайн верхніх колонтитулів газетної полоси видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» копіює дизайн верхніх колонтитулів газетної полоси видання «Домашня газета» з незначними змінами (чорний фон та білі літери змінюються на білий фон і чорні літери), гарнітури шрифтів також подібні.

- (38) Назви полос також дуже схожі: друга полоса видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» має тотожну другої полосі видання «Домашня газета» назву – «СОБЫТИЕ НЕДЕЛИ»; назва полоси видання «Моя Газета Домашня» - «ЧТО СЛЫШНО В ГОРОДЕ», у виданні «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» також є полоса з подібною назвою – «В НАШЕМ ГОРОДЕ».
- (39) Дизайн полос з ТВ-програмою подібний: тотожна послідовність телевізійних каналів, тотожні назви рубрик: ЭФИРНОЕ ТВ, СПУТНИКОВОЕ ТВ, Спортивные телеканалы.
- (40) Також, псевдоніми авторів видання «Моя Газета Домашня» від 1 квітня 2020 року №1 схожі на прізвища постійних авторів видання «Домашня газета»:
- (41) Ніна Чайка («Моя Газета Домашня») - Наталья Чайковская («Домашня газета»),
- (42) Наталья Шилова («Моя Газета Домашня») - Наталья Шишка («Домашня газета»).
- (43) Випускні данні «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» розміщені на останній полосі уверху, складаються з 6 розділів, саме так як у видання «Домашня газета».
- (44) Видання «Домашня газета» та видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», як зазначено на примірниках газет, виходять раз на тиждень та в один день тижня – середу.
- (45) Вартість номера печатного видання «Домашня газета» та печатного видання «Моя Газета Домашня», як зазначено на примірниках газет, видавництва ТОВ «Камертон» і видавництва ФОП Алексєєва І.О., однакова та складає 6 грн.
- (46) Слід зазначити, що в той час як в газеті «Моя Газета Домашня» від 1 квітня 2020 року вказаний номер видання № 1, то в газеті «Домашня газета» за 1 квітня 2020 року номер видання з початку року вказаний №14, а з початку видання газети – 1226.
- (47) Узагальнюючи наведене вище вбачається, що графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) видання «Моя Газета Домашня» є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) видання «Домашня газета».
- (48) Поява у продажу одночасно газет «Домашня газета» та «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» могла створити у читача враження, що це одне й те ж друковане видання.
- (49) Випуск видання «Домашня газета», за інформацією ТОВ «Камертон», було запроваджено з 1998 року.
- (50) Дизайн періодичного видання «Домашня газета» впродовж тривалого періоду не змінювався, про що свідчать надані примірники газети від 18.12.2013 №51(898), від 01.04.2020 року № 14 (1226). Отже періодичне видання «Домашня газета» знайома споживачам (читачам) саме у такому дизайні.
- (51) За інформацією Заявника, друк газети «Домашня газета» здійснюється відповідно до договору №(інформація з обмеженим доступом) від (інформація з обмеженим доступом), укладеного ТОВ «Камертон» з (інформація з обмеженим доступом).
- (52) Відповідно до предмета цього договору Замовник (ТОВ «Камертон») поручає, а Виконавець ((інформація з обмеженим доступом)) приймає на себе зобов'язання якісно, у визначений договором строк, надати поліграфічні послуги по вихідним матеріалам наданим Замовником, у відповідності з технічним описом, наданим у листі –замовлені. Листи-замовлення є невід'ємною частиною даного договору.

- (53) Реалізація видання «Домашня газета» з моменту виходу і по теперішній час відбувається в межах міста Кривий Ріг та Криворізького району.
- (54) Видання «Домашня газета» реалізується згідно договорів укладених ТОВ «Камертон» з *(інформація з обмеженим доступом)*:
- (55) -договору комісії №*(інформація з обмеженим доступом)* від *(інформація з обмеженим доступом)* на розповсюдження (реалізацію) періодичних друкованих видань у роздріб;
- (56) -договору №*(інформація з обмеженим доступом)* від *(інформація з обмеженим доступом)* про надання послуг з доставки періодичних видань друкованих засобів масової інформації для розповсюдження в роздріб.
- (57) Реалізація видання «Домашня газета» здійснюється також за передплатою згідно до договору з *(інформація з обмеженим доступом)* №*(інформація з обмеженим доступом)* від *(інформація з обмеженим доступом)* про розповсюдження місцевих видань за передплатою.
- (58) Крім того реалізація видання «Домашня газета» відбувається через фізичних осіб-підприємців, зокрема, відповідно до договору №*(інформація з обмеженим доступом)* від *(інформація з обмеженим доступом)* з *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (59) Впродовж періоду випуску видання «Домашня газета», зокрема за 2012-2019 роки, було реалізовано:
- 2012 рік - 1987971 екземпляр газети,
2013 рік – 1794179 екземплярів газети,
2014 рік – 1705160 екземпляр газети,
2015 рік – 1419021 екземпляр газети,
2016 рік – 1390136 екземпляр газети,
2017 рік – 1362211 екземпляр газети,
2018 рік – 1248527 екземплярів газети,
2019 рік - 951469 екземплярів газети.
- (60) За перший квартал 2020 року реалізовано 189204 екземпляри газети (середній тираж за місяць 63068 екземплярів).
- (61) За повідомленням Заявника, за квітень 2020 року, коли вже почало виходити видання «Моя Газета Домашня», тираж видання «Домашня газета» склав 42937 екземплярів.
- (62) Тривалий і стабільний випуск, значний тираж друкованого видання «Домашня газета» свідчить про напрацьовану ділову репутацію ТОВ «Камертон» у споживачів - читачів цього видання.
- (63) Дозволу ТОВ «Камертон» ФОП Алексєвій І.О. на використання дизайну назви та зовнішнього оформлення газети «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» не надавало.
- (64) З наданої Відділенню інформації ФОП Алексєва І.О. друк газети «Моя Газета Домашня» (з початку випуску, а саме 01.04.2020) здійснюється відповідно до договорів:
- договору № *(інформація з обмеженим доступом)* від *(інформація з обмеженим доступом)* з *(інформація з обмеженим доступом)*, відповідно до предмета якого Замовник (ФОП Алексєва І.О.) поручає, а Виконавець (*інформація з обмеженим*

доступом) приймає на себе зобов'язання якісно, у визначений договором строк, надати поліграфічні послуги по вихідним матеріалам наданим Замовником, у відповідності з технічним описом, наданим у листі –замовлені. Листи-замовлення є невід'ємною частиною даного договору.

-договору про надання послуг №(інформація з обмеженим доступом) з (інформація з обмеженим доступом), відповідно до предмета якого Замовник (ФОП Алексєєва І.О.) доручає і оплачує, а Виконавець ((інформація з обмеженим доступом)) приймає на себе зобов'язання якісно та встановлений договором строк надати поліграфічні послуги (Замовлення) за вихідними даними, що надаються замовником.

- (65) ФОП Алексєєва І.О. реалізує у т. ч. і видання «Моя Газета Домашня» (є засновником декількох періодичних видань), зокрема, за наступними господарськими договорами:

-договору комісії № (інформація з обмеженим доступом) на розповсюдження періодичних друкованих видань вроздріб, укладений (інформація з обмеженим доступом) року між ФОП Алексєєва І.О. та (інформація з обмеженим доступом);

-договору №(інформація з обмеженим доступом) про розповсюдження місцевих видань за передплатою, укладений (інформація з обмеженим доступом) року між ФОП Алексєєва І.О. та (інформація з обмеженим доступом);

-договору поставки №(інформація з обмеженим доступом), укладеного (інформація з обмеженим доступом) між ФОП Алексєєва І.О. та (інформація з обмеженим доступом).

- (66) ФОП Алексєєва І.О. повідомила про те, що ФОП Алексєєва І.О. особисто є замовником, розробником та виробником оригінал-макетів друкованого видання газета «Моя Газета Домашня». Дизайн газети «Моя Газета Домашня» з початку випуску (01.04.2020 року) суттєво не змінювався. Незначні зміни кожного випуску газети обумовлені тематичним змістовним наповнюванням шпальт в залежності від актуальності розміщених інформаційних та рекламних матеріалів.

- (67) Як зазначає ТОВ «Камертон» у зв'язку із виходом видання «Моя Газета Домашня» продаж відповідного номеру видання «Домашня газета» різко скоротилась, у заявника виникли проблеми з виплатою гонорарів авторам та фінансування подальшого випуску газети.

- (68) За інформацією ТОВ «Камертон» до редакції видання «Домашня газета» було багато дзвінків та звернень громадян Кривого Рогу, читачів цієї газети зі скаргами на те, що їм під видом газети «Домашня газета» продають підробку. Також, як стверджує Заявник, під час реалізації видання «Домашня газета» на поштових відділеннях виникла плутанина: читачам продали газету «Моя Газета Домашня» замість газети «Домашня газета».

- (69) На питання стосовно пояснення щодо вибору назви газети «Моя Газета Домашня» та її зовнішнього оформлення, ФОП Алексєєва І.О. повідомила наступне:

- (70) (початок цитати) «ФОП Алексєєва І.О. було обрано назву газети «Моя Газета Домашня» виходячи з власного розуміння привабливості назви друкованого засобу масової інформації для потенційного читача, а також з урахуванням суб'єктивної оцінки синтаксичного змісту використаних мовних одиниць з точки зору зацікавленості пересічного громадянина. Так, назва друкованого ЗМІ містить слова які, на думку засновника, асоціюються у потенційного покупця з домашнім затишком («моя» та «домашня»), а також власне характеризують вид друкованого ЗМІ («газета»).

- (71) Обрана засновником кольорова гама газети «Моя Газета Домашня» (чорно-білий друк) обумовлена економічною доцільністю.
- (72) Дизайн назви газети «Моя Газета Домашня» розроблений ФОП Алексєєва І.О. враховуючи власні вподобання щодо доцільності розміщення слів найменування на першій шпальті примірника газети з акцентом на слова «Моя» та «Домашня» для привернення уваги потенційного покупця продукції.
- (73) Розміщені на останній шпальті газети «Моя Газета Домашня» інформаційні дані відповідають за змістом вимогам до вихідних даних друкованого ЗМІ, що передбачені ст.32 Закону України «Про друковані засоби масової інформації (пресу) в Україні» №2782-ХІІ від 16.11.1992 року, з наступними змінами та доповненнями, і їх розташування у верхній частині сторінки в шести колонках обумовлено суб'єктивною оцінкою засновника візуальної привабливості такого розміщення з точки зору рівномірної змістовної наповненості стовпчиків.
- (74) Дизайн верхніх колонтитулів газетної полоси та гарнітури шрифтів були обрані ФОП Алексєєва І.О. виходячи з власних вподобань та контрастних кольорових рішень, що привертають до себе увагу читачів.
- (75) Назви полос шпальт газети «Моя Газета Домашня» відповідають змістовному наповненню сторінок, є загальноновживаними словами, що характеризують розміщену на них інформацію та допомагають читачу орієнтуватися в примірнику газети.» (кінець цитати).
- (76) За інформацією ФОП Алексєєва І.О. (станом на надання відповіді на Вимогу) було випущено 31 номер газети «Моя Газета Домашня», що в кількісному показнику становить 285 596 примірників. За квітень-вересень 2020 року було реалізовано 159 681 примірник газети «Моя Газета Домашня» на суму 589 670 грн.
- (77) Крім того, ФОП Алексєєва І.О. повідомила Відділення про те, що наразі здійснюється процедура реєстрації знаку для товарів і та послуг у вигляді графічного зображення найменування газети «Моя Газета Домашня», що свідчить, на думку ФОП Алексєєва І.О., про законність та легальність використання як вказаного найменування газети, так і графічного зображення та додала відповідні документи щодо подання заявки.
- (78) Слід зазначити, що подання заявки на отримання охоронюваного документу в розумінні законодавства про захист від недобросовісної конкуренції не є пріоритетом.
- (79) Пріоритетом в розумінні законодавства про захист від недобросовісної конкуренції є першість введення в обіг товару (надання послуги) суб'єктом господарювання на товарному ринку.
- (80) Підсумовуючи наведене, можна зробити висновки, що ТОВ «Камертон» раніше ввів в обіг видання «Домашня газета», зовнішнє оформлення та графічне зображення найменування (логотип) якого є схожим з зовнішнім оформленням та графічним зображенням найменування (логотипом) видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», видавництва ФОП Алексєєва І.О.
- (81) Отже, ТОВ «Камертон» має пріоритет на видання друкованого засобу масової інформації «Домашня газета» саме в такому вигляді щодо зовнішнього оформлення видання та графічного зображення найменування видання, в якому почало його випускати.

- (82) Тривалий і стабільний випуск, значний тираж друкованого видання «Домашня газета» свідчить про напрацьовану ділову репутацію ТОВ «Камертон» у споживачів - читачів цього видання.
- (83) ТОВ «Камертон» дозволу ФОП Алексєвій І.О. на використання дизайну назви та зовнішнього оформлення газети «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» не надавало.

4. Експертиза у справі

- (84) В ході розгляду справи до Відділення від ТОВ «Камертон» надійшов лист від 25.02.2021 № 25/02/2021, в якому висловлено прохання щодо призначення експертизи у справі № 54/57-20.
- (85) Відділенням листами від 18.03.2021 № 54-02/995 та № 54-02/994 ТОВ «Камертон» та ФОП Алексєєва І.О. (відповідно) запропоновано надати коло питань, які доцільно внести на розгляд експертної установи.
- (86) За результатами слухання у справі № 54/57-20 з питань призначення експертизи, яке відбулось 31.05.2021, проведення експертизи доручено Науково-дослідному інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України, ЄДРПОУ 25882308.
- (87) На розгляд експертної установи поставлено наступне питання: Чи є графічне зображення найменування та зовнішнє оформлення (дизайн) друкованого періодичного видання «Моя Газета Домашня», «Моя Газета Домашня», видавництва ФОП Алексєєва І.О. (ідентифікаційний номер 2245621544) схожим з графічним зображенням найменування та зовнішнім оформленням (дизайном) друкованого періодичного видання «Домашня газета», видавництва ТОВ «Камертон» (ідентифікаційний код 25513918) настільки, що може призвести до змішування господарської діяльності ФОП Алексєєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон»?
- (88) Листом від 10 вересня 2021 року № 130 Експертна установа надала висновок експерта № 1329 від 30 серпня 2021 року.
- (89) Відповідно до Експертного висновку:
- (90) Надані на дослідження друковані періодичні видання є товарами одного виду та призначення, мають однакові канали збуту та, найвірогідніше, одне й те саме коло споживачів, отже, з точки зору порівняння засобів індивідуалізації, вони є однорідними товарами.
- (91) При визначенні схожості порівнювані об'єкти повинні розглядатися в цілому. Відмінність в окремих елементах не має вирішального значення. При цьому вирішальне значення має перше зорове враження, що створюється досліджуваними об'єктами. Саме перше зорове сприйняття будь-якого об'єкту найшвидше впливає на свідомість людини.
- (92) Схожість логотипів видань та їх зовнішнього оформлення це явище їх подібності, яке виникає в результаті співпадіння сприйняття мотивів, які їх створюють. Схожість логотипів та зовнішнього оформлення упаковок (етикеток) визначається сукупністю їх елементів. На ступінь схожості впливає співвідношення співпадаючих та не співпадаючих елементів, а також їх взаємне розташування в композиції позначення.
- (93) В результаті проведення порівняльного дослідження графічного зображення найменувань та зовнішнього оформлення (дизайн) друкованих періодичних видань «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», видавництва ФОП Алексєєва І.О.

(ПН 2245621544) та «Домашня газета», видавництва ТОВ «Камертон» (ЄДРПОУ 25523918) виявлено, що відповідні видання є схожими між собою за рахунок загальної композиції елементів, графічного вирішення та просторового розміщення основних написів та зображень, використаних шрифтів та загального кольорового вирішення.

- (94) Тобто, елементи, які впливають на формування зовнішнього вигляду досліджуваних видань та визначають оригінальність дизайну оформлення, є схожими (деякі тотожними) і мають ідентичне просторове розташування у площині, через що ці періодичні видання можуть сприйматися як такі, що походять з одного джерела і є варіантами однієї й тієї самої газети.
- (95) При цьому, розбіжність в окремих елементах не повинна грати визначальної ролі, оскільки варто враховувати, що споживач, як правило, не має можливості порівняти два об'єкти, а керується загальними, часто нечіткими враженнями про оформлення продукції, яке він зустрічав раніше.
- (96) Таким чином, в результаті проведеного дослідження експерт дійшов висновку, що графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) друкованого періодичного видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» видавництва ФОП Алексеєва І.О. (ПН 2245621544) є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) друкованого періодичного видання «Домашня газета» видавництва ТОВ «Камертон» (ЄДРПОУ 25523918) настільки, що це може призвести до змішування господарської діяльності ФОП Алексеєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон».

5. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (97) Отже, матеріалами справи доведено, що ТОВ «Камертон» та ФОП Алексеєва І.О. здійснюють діяльність на одному товарному ринку – ринку друкованих засобів масової інформації в межах міста Кривий Ріг, тобто перебувають в конкурентних відносинах.
- (98) Графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) видання «Домашня газета», що також підтверджено й висновком експерта.
- (99) ТОВ «Камертон» раніше ввів в обіг видання «Домашня газета», зовнішнє оформлення та графічне зображення найменування (логотип) якого є схожим з зовнішнім оформленням та графічним зображенням найменування (логотипом) видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», видавництва ФОП Алексеєва І.О.
- (100) Отже, ТОВ «Камертон» має пріоритет на видання друкованого засобу масової інформації «Домашня газета» саме в такому вигляді щодо зовнішнього оформлення видання та графічного зображення найменування видання, в якому почало його випускати.
- (101) Тривалий і стабільний випуск, значний тираж друкованого видання «Домашня газета» свідчить про напрацьовану ділову репутацію ТОВ «Камертон» у споживачів - читачів цього видання.
- (102) ТОВ «Камертон» дозволу ФОП Алексеєвій І.О. на використання дизайну назви та зовнішнього оформлення газети «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» не надавало.

- (103) Оскільки графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) друкованого періодичного видання є важливими інструментами просування друкованого періодичного видання на ринку, та надає йому крім традиційної функції захисту друкованого періодичного видання, ряду комерційно важливих функцій, а саме: інформативної, репрезентативної, рекламної та функції засобу індивідуалізації друкованого періодичного видання, то поява у продажу одночасно газет «Домашня газета» та «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» може створити у читача враження, що це одне й те ж друковане видання та призвести до змішування господарської діяльності ФОП Алексеєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон».
- (104) Те, що схожість графічного зображення найменування та зовнішнє оформлення (дизайн) друкованого періодичного видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» видавництва ФОП Алексеєва І.О. з графічним зображенням найменування та зовнішнім оформленням (дизайном) друкованого періодичного видання «Домашня газета» видавництва ТОВ «Камертон» може призвести до змішування господарської діяльності ФОП Алексеєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон», зазначено і у висновку експерта.
- (105) Враховуючи наведене вище, дії ФОП Алексеєва І.О. щодо випуску та реалізації газети «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) якої є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) видання «Домашня газета», пріоритет на використання такого оформлення належить ТОВ «Камертон» є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції» передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного оформлення періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

6. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (106) На подання з попередніми висновками, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач листом від 29 жовтня 2021 № б/н надав письмові пояснення.
- (107) Відповідно до письмових пояснень Відповідача:
- (108) 1 *Щодо змісту обставин справи* Відповідач зазначає, що як вбачається з інформації, зазначеної на примірниках газети «Домашня газета», що випускається ТОВ «Камертон», в порівнянні з квітнем 2020 року (вихід на ринок друкованого ЗМІ «Моя Газета Домашня») станом на 27 жовтня 2021 року тираж газети «Домашня газета» виріс. Збільшення Заявником тиражу вказаного друкованого ЗМІ, на думку Відповідача, свідчить про збільшення попиту на вказане видання, а отже відсутність збитків та позитивні наслідки конкуренції між Заявником і Відповідачем.
- (109) Крім того, Відповідач зазначає, що твердження Заявника про те, що внаслідок схожості графічного зображення найменування (логотипу) та зовнішнього оформлення (дизайну) друкованого періодичного видання «Моя Газета Домашня» з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) друкованого періодичного видання «Домашня газета», внаслідок чого у споживачів могло створитись враження, що це одне й теж саме видання та про те, що на поштових відділеннях виникла плутанина: читачам продавали газету «Моя

Газета Домашня» замість газети «Домашня газета», є припущеннями Заявника, не підтверджені належними та допустимими доказами.

- (110) На наведені вище твердження Відповідача слід зазначити наступне: в основу рішення у справі покладено **висновки експертизи** та в кваліфікації дій Відповідача зазначено, що випуск та реалізація газети «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) якого є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) друкованого періодичного видання «Домашня газета» настільки, що **це може призвести до змішування** господарської діяльності ФОП Алексєєва І.О. з господарською діяльністю ТОВ «Камертон». Отже, рішення не містить висновків що дії ФОП Алексєєвої І.О. призвели до змішування її господарської діяльності з господарською діяльністю ТОВ «Камертон».
- (111) П. *Щодо виду та обсягу відповідальності* ФОП Алексєєва І.О. за порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, Відповідач просить врахувати положення Рекомендаційних роз'яснень Антимонопольного комітету України «Щодо застосування положень частини другої, п'ятої та шостої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», частин першої та другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» №39-рр від 09.08.2016 року (далі – Рекомендаційні роз'яснення), а саме: розмір доходу (виручки) продавця від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг), пов'язаного з порушенням. При цьому Відповідач зазначає, що за період з квітня по грудень 2020 року від реалізації друкованого ЗМІ «Моя Газета Домашня» ФОП Алексєєва І.О. було отримано дохід в розмірі (*інформація з обмеженим доступом*) грн та на підтвердження надано копії видаткових накладних на оплату послуг з організації друку газети, на реалізацію продукції та її повернення.
- (112) За аналізом отриманих від ФОП Алексєєвої І.О. видаткових накладних, пов'язаних з реалізацією газети «Моя Газета Домашня» встановлено, що Відповідач помилково вважає фінансовий результат (прибуток) у розмірі (*інформація з обмеженим доступом*) грн за період з квітня по грудень 2020 року від реалізації друкованого ЗМІ «Моя Газета Домашня» розміром доходу (виручки) продавця від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг), пов'язаного з порушенням. До того ж, період реалізації газети «Моя Газета Домашня» узято тільки за відповідний період 2020 року, хоча порушення є триваючим.
- (113) Крім того, ФОП Алексєєва І.О. повідомила, що починаючи з 27.10.2021 року (з №43 (83) титульна (перша) сторінка видання «Моя Газета Домашня» змінена в частині графічного зображення найменування видання та надала до матеріалів справи копію титульної (першої) сторінки вказаного номеру. Отже, на думку ФОП Алексєєва І.О., ще до винесення рішення у справі нею виконано одне із зобов'язань, зазначених у Поданні з попередніми висновками у справі, та просить це врахувати в якості пом'якшуючих обставин при винесенні рішення у справі в частині застосування штрафних санкцій.
- (114) Разом з цим, ФОП Алексєєва І.О. не надано підтвердних документів щодо припинення випуску (виведення з обігу) печатного засобу масової інформації «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», графічне зображення найменування (логотип) якого було предметом цієї справи, тому не можна вважати зобов'язання в частині зміни графічного зображення найменування видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» виконаним; отже пом'якшуючі обставини при застосуванні штрафних санкцій до Відповідача відсутні.
- (115) Визначення розміру штрафу органами Антимонопольного комітету України здійснюється з урахуванням приписів вимог законодавства про захист економічної

конкуренції, в данному випадку з урахуванням вимог статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та з урахуванням положень Рекомендаційних роз'яснень.

7. Остаточні висновки у справі

- (116) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями і запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення у про те, що дії Відповідача, які полягали у випуску та реалізації газети «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) якої є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) видання «Домашня газета», пріоритет на використання такого оформлення належить ТОВ «Камертон»,

є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного оформлення періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

- (117) Відповідно до статті 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

8. Визначення розміру штрафу

- (118) Згідно зі статтею 30 Закону, органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.

- (119) Відповідно до статті 21 Закону, вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом 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.

- (120) Відповідно до копії «Податкової декларації платника єдиного податку фізичної особи-підприємця» загальна сума доходу ФОП Алексеєва І.О., яка за інформацією ГУ ДПС у Дніпропетровській області знаходиться на спрощеній системі оподаткування, обліку та звітності й зареєстрована в якості платника єдиного податку 2 групи, за звітний (податковий) період (2020 рік) становить *(інформація з обмеженим доступом)* грн.

- (121) Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:

- порушення є триваючим;
- порушення призвело до ущемлення прав Заявника.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3 і 11 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 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Алексєєва І.О. (ПІН 2245621544) щодо випуску та реалізації періодичного друкованого видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня» графічне зображення найменування (логотип) та зовнішнє оформлення (дизайн) якої є схожим з графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) періодичного друкованого видання «Домашня газета», пріоритет на використання такого оформлення належить ТОВ «Камертон», порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції» передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного оформлення періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

2. Відповідно до частини другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначеного у п.1 цього рішення, накласти штраф на фізичну особу-підприємця Алексєєва І.О. (ПІН 2245621544) у розмірі 68 000 (шістьдесят вісім тисяч) грн.

3. Зобов'язати фізичну особу-підприємця Алексєєва І.О. (ПІН 2245621544) припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене в п.1. цього рішення, шляхом припинення використання у господарській діяльності графічного зображення найменування (логотипу) та зовнішнього оформлення (дизайну) періодичного друкованого видання «Моя Газета Домашня»/«Моя Газета Домашня», схожого із графічним зображенням найменування (логотипом) та зовнішнім оформленням (дизайном) періодичного друкованого видання «Домашня газета», яке раніше почав використовувати у своїй господарській діяльності ТОВ «Камертон», у двомісячний термін.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Про виконання зобов'язань, зазначених у п. 3 рішення, ФОП Алексєєвій І.О. необхідно протягом п'яти днів з дня виконання зобов'язань повідомити Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України та надати документи, що підтверджують виконання цих зобов'язань.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

Дмитро МЕЛЬНИК

Члени адміністративної колегії:

Лариса ГРЕЧАНА

Вікторія ОНІЩЕНКО

Денис ТИМАРЄВ

Наталія ІГНАТЕНКО

Секретар адміністративної колегії:

Ірина БУХАНЕЦЬ