



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Дніпропетровське обласне територіальне відділення

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

14.02.2017

м. Дніпро

№1/01-14/05-17

Справа № 25/05-03-6/14

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія), розглянувши подання з попередніми висновками від 27.09.2016 року №77 та матеріали справи №25/05-03-6/14 (номер справи в Антимонопольному комітеті України №127-26.4/18-15), розпочатої розпорядженням адміністративної колегії 01.04.2014 року №25/01-15/05-14р за ознаками порушення приватним підприємством «КРОС-С» (ЄДРПОУ 36839310) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування «Приватне підприємство «КРОС-С» (скорочена назва ПП «КРОС-С») 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,

ВСТАНОВИЛА:

До Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) надійшла заява від 20.02.2014 року №23/02/2С (zareєстрована в територіальному відділенні 21.02.2014 №544/29/02-14) приватного підприємства «КРОС'С» (ЄДРПОУ 32902545), про недобросовісну конкуренцію в діях приватного підприємства «Охоронно-адвокатське Бюро КРОС» (приватне підприємство «КРОС-С») (ЄДРПОУ 36839310) під час надання послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом.

В заяві приватне підприємство «КРОС'С» стверджувало, що ним з 01.07.2004 року надаються послуги, пов'язані із охороною і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом.

За інформацією приватного підприємства «КРОС'С», в серпні 2013 року приватному підприємству «КРОС'С» стало відомо про існування приватного підприємства «КРОС-С» (ЄДРПОУ 36839310), яке також надає послуги, пов'язані із охороною і супроводженням вантажів, що перевозяться залізничним транспортом.

На думку приватного підприємства «КРОС'С», комерційне (фірмове) найменування приватного підприємства «КРОС-С» є схожим з його фірмовим найменуванням.

За результатом розгляду зазначеної заяви, доданих до неї та отриманих на вимоги територіального відділення матеріалів, розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 01.04.2014 року №25/01-15/05-14р, розпочато розгляд справи №25/05-03-6/14, за ознаками порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях приватного підприємства «КРОС-С» (ЄДРПОУ 36839310), передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування, без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схоже фірмове найменування у своїй господарській діяльності.

Матеріали справи №25/05-03-6/14 були передані до Антимонопольного комітету України. Справа №25/05-03-6/14 була зареєстрована в Антимонопольного комітету України за №127-26.4/18-15.

Дорученням Антимонопольного комітету України від 12.04.2016 року №13-01/146, територіальне відділення було уповноважене прийняти рішення у справі №25/05-03-6/14 (номер справи в Антимонопольному комітеті України №127-26.4/18-15).

В ході збору та аналізу доказів та матеріалів справи територіальним відділенням встановлено наступне.

Приватне підприємство «КРОС'С» (ЄДРПОУ 32902545) (надалі - ПП «КРОС'С», Заявник) - дата державної реєстрації: 19.03.2004 року.

Місцезнаходження Заявника - ж/м Тополя-1, буд. 8, кв. 110, м. Дніпропетровськ, 49040.

Згідно з довідкою з єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, основним видом діяльності Заявника є діяльність приватних охоронних служб (КВЕД 80.10).

Заявник здійснює господарську діяльність та, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктом господарювання.

Заявник, на підставі ліцензії Міністерства внутрішніх справ АА (інформація з обмеженим доступом), виданої (інформація з обмеженим доступом) року, надає послуги, пов'язані з охороною державної власності, зокрема з 2004 року ПП «КРОС'С» надає послуги, пов'язані із охороною і супроводженням вантажів, що перевозяться залізничним транспортом.

Заявник у своїй господарській діяльності використовує фірмові бланки на яких міститься його комерційне (фірмове) найменування – приватне підприємство «КРОС'С» (ПП «КРОС'С»), а також поширює рекламу своїх послуг в мережі Інтернет з зазначенням свого комерційного (фірмового) найменування.

Структура комерційного (фірмового) найменування Заявника складається:

1) організаційно-правова форма суб'єкта господарської діяльності - «приватне підприємство»;

2) власна назва Заявника «КРОС'С», яка виконана великими літерами, слово «КРОС» та букву «С» роз'єднує апостроф.

Власна назва комерційного (фірмового) найменування визначається засновником (власником, директором) новоствореного підприємства (суб'єкта господарської діяльності) та індивідуалізує його серед конкурентів під час здійснення господарської діяльності на відповідному ринку.

За інформацією Заявника, з початку здійснення господарської діяльності на ринку надання послуг, пов'язаних із охороною і супроводженням вантажів, що перевозяться залізничним транспортом, він не змінював своє фірмове найменування (ПП «КРОС'С»).

Водночас, дозвіл (згоду) на використання свого комерційного (фірмового) найменування Заявник жодній юридичній або фізичній особі не надавав.

В серпні 2013 року приватному підприємству «КРОС'С» стало відомо про існування приватного підприємства «КРОС-С», яке також надає послуги, пов'язані із охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом.

Приватне підприємство «КРОС-С» (відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 02.11.2016 року – приватне підприємство «Охоронно-адвокатське Бюро КРОС») (ЄДРПОУ 36839310) (надалі - ПП «КРОС-С», Відповідач) - дата державної реєстрації: 14.12.2009 року.

Місцезнаходження Відповідача - пров. Джинчарадзе, буд. 1, кв. 166, м. Дніпропетровськ, 49000.

Згідно з довідкою з єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, основним видом діяльності Відповідача є діяльність приватних охоронних служб (КВЕД 80.10).

Відповідач здійснює господарську діяльність та, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктом господарювання.

За інформацією Відповідача (лист вих. від 25.03.2014 року б/н відповідь на вимогу територіального відділення про надання інформації від 18.03.2014 року №738/29/05-14), з квітня 2013 року він почав здійснення господарської діяльності на ринку надання послуг, пов'язаних із охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом. На підтвердження цього Відповідачем надана копія договору з надання послуг охорони від (інформація з обмеженим доступом) року, укладений між ПП «КРОС-С» та (інформація з обмеженим доступом) на надання послуги, пов'язаної із охороною та супроводженням залізничних вантажів.

Відповідач у своїй господарській діяльності використовував фірмові бланки на яких міститься його комерційне (фірмове) найменування – приватне підприємство «КРОС-С» (ПП «КРОС-С») (зокрема, лист Відповідача від (інформація з обмеженим доступом) року без№ (вих. територіального відділення від 13.05.2014 року №1505/29/05-14)).

Крім того, відповідно до матеріалів, наданих Заявником листом б/д та б/н (вих. територіального відділення від 09.10.2014 року №6264/29/05-14), Відповідач також поширював рекламу своїх послуг в мережі Інтернет з зазначенням свого комерційного (фірмового) найменування.

Отже, встановлено що Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність на ринку з надання послуг, пов'язаних із охороною і супроводженням вантажів, що перевозяться залізничним транспортом та є конкурентом один одному.

В той же час, Заявник і Відповідач одночасно використовували свої фірмові бланки на яких міститься їх комерційне (фірмове) найменування – приватне підприємство «КРОС'С» (ПП «КРОС'С») та приватне підприємство «КРОС-С» (ПП «КРОС-С»), а також поширювали рекламу своїх послуг в мережі Інтернет з зазначенням свого комерційного (фірмового) найменування.

Структура комерційного (фірмового) найменування Відповідача складається:

- 1) організаційно-правова форма суб'єкта господарської діяльності - «приватне підприємство»;
- 2) власна назва Відповідача «КРОС-С», яка виконана великими літерами, слово «КРОС» та букву «С» роз'єднує тире.

За інформацією Відповідача, з початку здійснення господарської діяльності на ринку надання послуг, пов'язаних із охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом, він не змінював своє фірмове найменування (ПП «КРОС-С»).

Порівнявши фірмове найменування Заявника та Відповідача, встановлено, що організаційно-правова форма суб'єкта господарської діяльності Заявника та Відповідача, яка є складовою частиною комерційного (фірмового) найменування – «приватне підприємство», тобто є однаковою, а власна назва, що є також складовою частиною комерційного (фірмового) найменування – Заявника «КРОС'С», а Відповідача – КРОС-С. Власна назва Відповідача відрізняється від власної назви Заявника лише наявністю тире замість апострофа, який використовує Заявник, що роз'єднує слово «КРОС» та букву «С».

Відповідно до пункту 4.1 Порядку забезпечення експертизи під час здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 16.01.2013 року №21-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 06.02.2013 року №222/22754 (надалі- Порядок), особа, яка бере участь у справі, має право подати до органів Антимонопольного комітету України клопотання про призначення експертизи.

Під час розгляду справи Антимонопольним комітетом України від Заявника листом від 30.06.2015 року №30/06/138С (зареєстрований в Антимонопольному комітеті України від 06.07.2015 року №8-01/5669) отримано клопотання про призначення експертизи.

Зазначене клопотання містило пропозиції щодо кола питань, які пропонується дослідити стосовно визначення тотожності або схожості до ступеня змішування фірмових найменувань «ПП «КРОС'С» та «ПП КРОС-С», а також зазначено про готовність здійснення Заявником оплати експертизи в повному обсязі.

Відповідно до пункту 1.8 Порядку, Антимонопольним комітетом України, для врахування пропозиції осіб, які беруть участь у справі, було направлено листи до Заявника (лист від 21.10.2015 року №127-26/05-10701) та Відповідача (лист від 05.01.2016 року №127-26/05-38).

Листом від 04.12.2015 року №8-01/10725 Заявник погодився з поставленими Антимонопольним комітетом питаннями.

Враховуючи викладене, а також наявність клопотання від Заявника, керуючись статтями 7 і 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 43 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтею 27 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 року №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 року № 169-р) (із змінами), державним уповноваженим Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 18.02.2016 року №05/33-р «Про призначення експертизи», яким було постановлено:

1. Призначити експертизу щодо визначення схожості комерційних (фірмових) найменувань приватне підприємство «КРОС'С» (м. Дніпропетровськ, код ЄДРПОУ 32902545) та приватне підприємство «КРОС-С» (м. Дніпропетровськ, код ЄДРПОУ 36839310);
2. Проведення експертизи доручити Науково-дослідному центру судових експертиз з питань інтелектуальної власності (01133, м. Київ, б-р Лесі Українки, 26);
3. Для проведення експертизи надати Науково-дослідному центру судових експертиз з питань інтелектуальної власності копії довідок з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України приватного підприємства «КРОС'С» та приватного підприємства «КРОС-С», зразки оформлення бланків та зразки печаток підприємств;

4. На вирішення Науково-дослідному центру судових експертиз з питань інтелектуальної власності винести такі питання:

- Чи є комерційне (фірмове) найменування «Приватне підприємство «КРОС'С» (скорочена назва ПП «КРОС'С») схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС-С» (скорочена назва ПП «КРОС-С») до ступеня змішування? Якщо так, зазначити за якими критеріями (фонетичний, візуальний та семантичний (змістовний)) може відбутися змішування та вказати ступінь змішування (відсоток) за кожним критерієм окремо?

- Чи є комерційне (фірмове) найменування «Приватне підприємство «КРОС'С» (ПП «КРОС'С») схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС-С» (ПП «КРОС-С»), настільки, що їх можна сплутати?

- Чи присутня між комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС'С» (ПП «КРОС'С») та комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС-С» (ПП «КРОС-С») така схожість, яка може призвести до змішування діяльності приватного підприємства «КРОС'С» та приватного підприємства «КРОС-С»?

Листом від 20.04.2016 року №270 Науково-дослідний центр судових експертиз з питань інтелектуальної власності повідомив про здійснення експертизи щодо визначення схожості комерційних (фірмових) найменувань приватне підприємство «КРОС'С» (м. Дніпропетровськ, код ЄДРПОУ 32902545) та приватне підприємство «КРОС-С» (м. Дніпропетровськ, код ЄДРПОУ 36839310) та надав висновок експерта №084/16 за результатами проведення експертного дослідження у сфері інтелектуальної власності від 14.04.2016 року.

У висновку експерта №084/16 за результатами проведення експертного дослідження у сфері інтелектуальної власності від 14.04.2016 року міститься, зокрема, наступна інформація: (початок цитати)

«Комерційне найменування «Приватне підприємство «КРОС'С» складається з двох частин, де «Приватне підприємство» вказує на організаційно-правову форму підприємства і є обов'язковою для зазначення всіма підприємствами і, як наслідок, не має розрізняльної здатності. Друга частина «КРОС'С» є дистинктивною, і дає можливість відрізнити підприємство з-поміж інших. При дослідженні схожості визначається схожість саме дистинктивної частини комерційного найменування, оскільки вона дає змогу споживачам розрізнити різних суб'єктів господарювання.

Комерційне найменування «Приватне підприємство «КРОС-С» складається з двох частин, де «Приватне підприємство» вказує на організаційно-правову форму підприємства і є обов'язковою для зазначення всіма підприємствами і, як наслідок, не має розрізняльної здатності. Друга частина «КРОС-С» є дистинктивною, і дає можливість відрізнити підприємство з-поміж інших. При дослідженні схожості визначається схожість саме дистинктивної частини комерційного найменування, оскільки вона дає змогу споживачам розрізнити різних суб'єктів господарювання.

Загальні принципи визначення схожості словесних позначень викладені у п. 4.3.2.6. Правил [9], де зазначено, що при встановленні їх схожості враховується звукова (фонетична), графічна (візуальна) та смислова (семантична) схожість.

При визначенні фонетичної схожості враховуються такі ознаки, як: довжина позначення; наявність близьких і співпадаючих звуків у порівнюваних позначеннях; наявність близьких звуків, що складають позначення; наявність співпадаючих складів і їх розташування; близькість складу голосних тощо.

При визначенні графічної схожості враховується: загальне зорове враження; вид та розмір шрифту; графічне написання з урахуванням характеру літер; розташування літер одна відносно одної тощо.

При дослідженні семантичних ознак враховується: подібність закладених у позначення понять, ідей; протилежність закладених у позначення понять, ідей; збіг одного з елементів позначення, на який припадає логічний наголос і який має самостійне значення [10].

Дослідження звукових (Фонетичних) ознак.

Звукова (фонетична) схожість словесних позначень визначається на підставі наступних ознак [10]: довжина позначення; наявність близьких і співпадаючих звуків у порівнюваних позначеннях; наявність близьких звуків, що складають позначення; розташування близьких звуків і звукосполучень по відношенню один до одного; наявність співпадаючих складів і їх розташування; число складів у позначеннях; близькість складу голосних; близькість складу приголосних; характер співпадаючих частин позначень; наголос тощо.

Для порівняння фонетичних ознак досліджуваних позначень їх необхідно записати відповідно до правил фонетичної транскрипції.

Фонетична транскрипція комерційного (фірмового) найменування «КРОС'С»: [кросс].

Фонетична транскрипція комерційного (фірмового) найменування «КРОС-С»: [кросс].

При порівнянні фонетичних ознак досліджуваних об'єктів встановлено наступне:

- довжина позначень однакова;
- всі звуки, порівнюваних позначень послідовно співпадають;
- позначення складаються з одних і тих же голосних і приголосних звуків, які

розміщені в однаковому порядку;

Із вищевикладеного слідує, що досліджувані об'єкти тотожні за фонетичними ознаками.

Дослідження графічних (візуальних) ознак.

Графічна (візуальна) схожість залежить від графічного написання з урахуванням характеру літер (розмір, нахил), виду шрифту, розміру літер, кількості слів, алфавіт, літерами якого написане слово, кольору чи поєднання кольорів тощо [10].

Таблиця 1 - Зіставлення графічних (візуальних) комерційних фірмових найменувань ПП «КРОС'С» та ПП «КРОС-С»

Ознака	Комерційне (фірмове) найменування «КРОС'С»	Комерційне (фірмове) найменування «КРОС-С»	Схожість "+" – так - ні
Алфавіт, літерами якого написане слово	кирилиця	кирилиця	+
Графічне написання з урахуванням характеру літер	горизонтальне	горизонтальне	+
Вид шрифту	шрифт стандартний	шрифт стандартний	+
Кількість літер у позначенні	5	5	+
Розмір літер	всі літери заголовні	всі літери заголовні	+

За результатами дослідження, наведеного у таблиці 1, щодо зіставлення графічних ознак об'єктів дослідження встановлено, що вони є схожими за всіма ознаками, зокрема позначення виконані літерами одного алфавіту, мають однакове графічне написання, виконані звичайними шрифтами, мають однакову кількість літер та їх розмір. Позначення відрізняються лише несуттєвим елементом, але які не впливають на графічну схожість.

Дослідження смислових (семантичних) ознак

Смислова (семантична) схожість словесних позначень визначається на підставі наступних ознак [10]:

- подібність закладених у позначеннях ідей, понять;
- протилежність закладених у позначеннях ідей, понять;
- збіг одного з елементів позначень, на який падає логічний наголос і який має самостійне значення.

Комерційні (фірмові) найменування ПП «КРОС'С» та ПП «КРОС-С», що мають повну ідентичність за фонетичними ознаками, є ідентичними і за семантикою, бо використане однакове слово «КРОСС».

При дослідженні комерційних (фірмових) найменувань ПП «КРОС'С» та ПП «КРОС-С» за фонетичними (звуковими), графічними (візуальними) та смисловими (семантичними) ознаками встановлено схожість їх дистинктивних частин.

Дослідження спорідненості (однорідності) послуг

У ст. 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» зазначено, що «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». Ст. 10 bis Паризької конвенції зобов'язує країни-учасниці забороняти всі дії, які можуть яким би не було способом викликати змішування відносно підприємства, товарів і промислової чи торговельної діяльності конкурента. При визначенні змішування переважно розглядаються такі фактори, як масштаби діяльності і репутація власника, рівень інформованості споживачів, подібність товарів або послуг, які пропонуються.

Згідно матеріалів, наданих на дослідження (копія реклами послуг в мережі Інтернет), ПП «КРОС'С» надає охоронні послуги у сфері забезпечення безпеки і збереження вантажів, які переміщуються залізницями України та країн СНД; забезпечення збереження матеріальних та інших цінностей підприємства; надання охоронних послуг об'єктів будь-якої складності; особиста охорона і приватний розшук.

Згідно матеріалів, наданих на дослідження (копія реклами послуг в мережі Інтернет), ПП «КРОС-С» надає охоронні послуги у сфері забезпечення безпеки і збереження вантажів, які переміщуються залізницями України та країн СНД; забезпечення збереження матеріальних та інших цінностей підприємства; надання охоронних послуг об'єктів будь-якої складності; особиста охорона і приватний розшук.

Отже послуги, які надаються ПП «КРОС'С», а саме охоронні послуги, є тими самими, що і послуги, які надаються ПП «КРОС-С».

Отже, оскільки при дослідженні було встановлено, що:

- 1) послуги, які надаються ПП «КРОС'С», а саме охоронні послуги, є тими самими, що і послуги, які надаються ПП «КРОС-С».
- 2) комерційне (фірмове) найменування ПП «КРОС'С» є тотожним за фонетичними та семантичними ознаками та є схожим за графічними ознаками з комерційним (фірмовим) найменуванням ПП «КРОС-С»;

3) між порівнюваними комерційним (фірмовим) найменуванням ПП «КРОС'С» та комерційним (фірмовим) найменуванням ПП «КРОС-С» є відмінності, які в цілому не впливають на розрізняльну здатність.

Можна зробити висновок, що комерційне (фірмове) найменування «Приватне підприємство «КРОС'С» (скорочена назва ПП «КРОС'С») є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС-С» (скорочена назва ПП «КРОС-С»), настільки, що їх можна сплутати та це може призвести до змішування діяльності приватного підприємства «КРОС'С» з діяльністю приватного підприємства «КРОС-С»» (кінець цитати).

Таким чином, відповідно до висновку експерта №084/16 за результатами проведення експертного дослідження у сфері інтелектуальної власності від 14.04.2016 року: (початок цитати) «комерційне (фірмове) найменування «Приватне підприємство «КРОС'С» (скорочена назва ПП «КРОС'С») є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС-С» (скорочена назва ПП «КРОС-С»), настільки, що їх можна сплутати та це може призвести до змішування діяльності приватного підприємства «КРОС'С» з діяльністю приватного підприємства «КРОС-С»» (кінець цитати).

Слід зазначити, що замовниками послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом є як крупні підприємства, які доставляють свою продукцію споживачам, так і інші підприємства, яким необхідна дана послуга.

Відбір виконавців послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом суб'єктами господарювання здійснюється як на конкурсних основах (за бажанням замовника послуг, який бажає обрати найкращі умови за найнижчу ціну) так і без проведення конкурсу, шляхом пошуку виконавця даних послуг з напрацьованою позитивною діловою репутацією за допомогою мережі інтернет (через пошукові ресурси) та інших ресурсів.

Листом від 20.02.2014 року №23/02/2С Заявником надані матеріали які підтверджують можливість змішування діяльності Заявника з діяльністю Відповідача.

Так, до Заявника надійшли листи споживачів:

- (інформація з обмеженим доступом) листом від (інформація з обмеженим доступом) року № (інформація з обмеженим доступом) повідомило, що інший суб'єкт господарювання порекомендував їм ПП «КРОС'С», як досить кваліфікованого учасника на ринку з надання послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом України з напрацьованою позитивною діловою репутацією. Зі змісту листа встановлено, що (інформація з обмеженим доступом), за допомогою мережі інтернет (через пошукові ресурси), знайшло ПП «КРОС-С», вважаючи, що це є ПП «КРОС'С» та лише в телефонній розмові представники (інформація з обмеженим доступом) зрозуміли, що це не той суб'єкт господарювання, який йому порекомендували.

- (інформація з обмеженим доступом) листом від (інформація з обмеженим доступом) року № (інформація з обмеженим доступом) повідомило, що за відгуками інших суб'єктів господарювання ПП «КРОС'С» зарекомендувало себе, як досить кваліфікованого учасника на ринку з надання послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом України з напрацьованою позитивною діловою репутацією, а також те, що умови, на яких Заявник надає свої послуги (зокрема те, що ПП «КРОС'С» несе матеріальну відповідальність за збереження довірених йому вантажів) значно вигідніші. Зі змісту листа встановлено, що (інформація з обмеженим доступом), за допомогою мережі інтернет (через пошукові ресурси), знайшло ПП «КРОС-С», вважаючи, що це є ПП «КРОС'С» та також лише в телефонній розмові

представники (інформація з обмеженим доступом) зрозуміли, що це не той суб'єкт господарювання, який йому порекомендували.

Слід зазначити, що, за інформацією Заявника, в.т.ч Інтернет-сторінки Заявника, за весь час здійснення господарської діяльності на ринку з надання послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом України споживачами послуг Заявника було понад 20 суб'єктів господарювання, серед яких такі як (інформація з обмеженим доступом).

Відтак, встановлено, що за час здійснення господарської діяльності на ринку з надання послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом, Заявником напрацьовано відповідну ділову репутацію і він став відомий споживачам, про що, зокрема, свідчать звернення споживачів. Дозвіл (згоди) на використання свого комерційного (фірмового) найменування «приватне підприємство «КРОС'С» Заявник, жодній юридичній або фізичній особі, не надавав. Відтак, оскільки комерційне (фірмове) найменування «Приватне підприємство «КРОС'С» (скорочена назва ПП «КРОС'С») є схожим з комерційним (фірмовим) найменуванням «Приватне підприємство «КРОС-С» (скорочена назва ПП «КРОС-С»), то дії Відповідача, які полягають у використанні комерційного (фірмового) найменування Заявника, можуть призвести до змішування діяльності Заявника з діяльністю Відповідача.

Як свідчать матеріали справи, Заявник почав здійснення господарської діяльності на ринку з надання послуг охорони і супроводження вантажів, що перевозяться залізничним транспортом, значно раніше (з липня 2004 року) ніж Відповідач (з квітня 2013 року), відтак Заявник має пріоритетне право на використання комерційного (фірмового) найменування «Приватне підприємство «КРОС'С».

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.

Таким чином, дії приватного підприємства «Охоронно-адвокатське Бюро КРОС» (приватне підприємство «КРОС-С») (ЄДРПОУ 36839310) щодо використання комерційного (фірмового) найменування «Приватне підприємство «КРОС-С» без дозволу (згоди) приватного підприємства «КРОС'С», яке раніше почало використовувати схоже комерційне (фірмове) найменування у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування 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.

Витяг з подання про попередні висновки від 27.09.2016 року №77 у справі №25/05-03-6/14 (номер справи в Антимонопольному комітеті України №127-26.4/18-15 отримано Заявником 28.09.2016 року, Відповідачем – 22.10.2016 року.

Про засідання адміністративної колегії Заявника та Відповідача повідомлено листами від 28.09.2016 року №2454/29/05-16 та від 28.09.2016 року №2453/29/05-16 відповідно.

На подання про попередні висновки від 27.09.2016 року №77 у справі №25/05-03-6/14 (номер справи в Антимонопольному комітеті України №127-26.4/18-15)

Відповідачем, листом від 12.10.2016 року №1/3, зазначено, що: (початок цитати) «З метою дотримання засад рівності сторін перед законом, у зв'язку з прагненням у добровільному порядку змінити назву підприємства з метою припинення непорозумінь та тривалого протягом майже в 3 роки розгляду даної справи, необхідно певний час для проведення змін установчих документів підприємства, тому просимо надати достатній час та відкласти розгляд засідання адміністративної комісії та врахувати дану позицію на засіданні комісії.» (кінець цитати).

Враховуючи викладене вище, територіальним відділенням було перенесено засідання адміністративної колегії, про що листами від 19.10.2016 року №2641/29/05-16 та від 19.10.2016 року №2640/29/05-16 було повідомлено Заявника та Відповідача відповідно.

Листом б/д та б/н (вх. територіального відділення від 22.11.2016 року №2998/29/05-16) Відповідачем надано копії документів, які підтверджують зміну назви підприємства з приватного підприємства «КРОС-С» (ЄДРПОУ 36839310) на приватне підприємство «Охоронно-адвокатське Бюро КРОС» (ЄДРПОУ 36839310).

Таким чином порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке є предметом розгляду даної справи, припинено.

Про засідання адміністративної колегії Заявника та Відповідача повідомлено листами від 08.02.2017 року №269/29/05-17 та від 08.02.2017 року №268/29/05-17 відповідно.

Відповідач двома окремими листами від 14.02.2017 року б/н надав пояснення на засідання адміністративної колегії щодо прийняття рішення у справі №25/05-03-6/14, відповідно до яких просив закрити розгляд справи №25/05-03-6/14.

За результатами розгляду зазначених вище листів Відповідача встановлено, що підстав для закриття провадження у справі №25/05-03-6/14 (номер справи в Антимонопольному комітеті України №127-26.4/18-15) без прийняття рішення по суті, відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не має.

Крім того, на засіданні адміністративної колегії Відповідачем надано лист від 14.02.2017 року б/н в якому зазначено: (початок цитати) «... Враховуючи той факт, що в майбутньому можливо випадок змішування суб'єктів господарювання, Відповідач добровільно не очікуючи рішення у справі змінив назву підприємства щоб унеможливити змішування.

Просимо на підставі вищевикладеного зменшити розмір штрафу до мінімального при винесенні рішення враховуючи пом'якшувальні обставини (визнання провини)...» (кінець цитати).

Іншої додаткової інформації або документів, які б не були враховані під час розгляду справи на подання з попередніми висновками у справі №25/05-03-6/14 (номер справи в Антимонопольному комітеті України №127-26.4/18-15), Заявником та Відповідачем не надано.

Згідно з частиною першою статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», 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.

«Дохід від будь якої діяльності Відповідача (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку» [Код рядка 01], відповідно до податкової декларації з податку на прибуток підприємств, затвердженої наказом Міністерства фінансів України 20.10.2015 року №897, що надана Відповідачем листом

від 06.02.2017 року №1, становить (інформація з обмеженим доступом) ((інформація з обмеженим доступом)) гривень.

Таким чином, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Відповідача за 2016 рік, становить (інформація з обмеженим доступом) ((інформація з обмеженим доступом)) гривень.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

1. Порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Відповідачем вчинено вперше;
2. Порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Відповідачем припинено.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», частиною першою статті 21, статтями 27, 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктом 32 Правил розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 року №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за №90/299 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 року №169-р), зі змінами адміністративна колегія територіального відділення

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії приватного підприємства «Охоронно-адвокатське Бюро КРОС» (приватне підприємство «КРОС-С») (ЄДРПОУ 36839310) щодо використання комерційного (фірмового) найменування «Приватне підприємство «КРОС-С» без дозволу (згоди) приватного підприємства «КРОС'С», яке раніше почало використовувати схоже комерційне (фірмове) найменування у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційного (фірмового) найменування 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. За вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначеному у п. 1. резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на приватне підприємство «Охоронно-адвокатське Бюро КРОС» (приватне підприємство «КРОС-С») (ЄДРПОУ 36839310), відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у розмірі 25 000 (двадцять п'ять тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржено повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання. Цей строк не може бути відновлено.

Голова
адміністративної колегії

О.Я. ТУРКОВСЬКИЙ