



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

25 квітня 2017 р.

Київ

№ 172-р

Про закриття провадження у справі

Розглянувши матеріали справи № 127-26.4/70-14 про порушення фізичною особою – підприємцем Солею Дмитром Васильовичем (м. Київ, ідентифікаційний код [REDACTED]) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками від 13.04.2017 № 127-26.4/70-14/138-спр, Антимонопольний комітет України

ВСТАНОВИВ:

До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява від 27.11.2013 № 1398 (зареєстрована в Комітеті 29.11.2013 за № 8-01/233-АМ) (далі – Заява) компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ» (далі – Заявник) (м. Рюссельсхайм, Німеччина) в особі представника – головного юрисконсульта товариства з обмеженою відповідальністю «Дженерал Авто Груп» (далі – ТОВ «Дженерал Авто Груп») (м. Київ, код ЄДРПОУ [REDACTED]) стосовно наявності в діях фізичної особи – підприємця Соля Дмитра Васильовича (далі – ФОП Соля Д.В.) (м. Київ, ідентифікаційний код [REDACTED]), порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення OPEL  (далі – Позначення OPEL) на візитках, білбордах, вивісках та прапорах, схожого на позначення OPEL  (далі – Позначення OPEL), яке використовує Заявник, без дозволу (згоди) компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ», яка раніше почала використовувати це позначення в господарській діяльності в Україні, що може призвести до змішування діяльності ФОП Соля Д.В. з діяльністю компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ».

За результатами розгляду Заяви, доданих до неї та отриманих Комітетом матеріалів, розпорядженням державного уповноваженого від 09.04.2014 № 05/51-р було розпочато розгляд справи № 127-26.4/70-14 (далі – Справа) за ознаками вчинення ФОП Солею Д.В. порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в рекламних матеріалах позначення OPEL, без дозволу (згоди) компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ», ТОВ «Дженерал Авто Груп», які раніше почали використовувати позначення OPEL у господарській діяльності в Україні, що може призвести до змішування діяльності ФОП Соля Д.В. з діяльністю компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ», ТОВ «Дженерал Авто Груп» та його офіційних дилерів.

Під час розгляду Справи встановлено наступне.

Компанія «Опель Спешл Вііклз ГмбХ» є дочірньою компанією «Адам Опель ГмбХ» (далі разом – Компанії). Компанії спеціалізуються, зокрема, на виробництві та постачанні

легкових автомобілів, а також запчастин до них, які маркуються відомими торговельними марками, зокрема OPEL.

Згідно з документами, наданими Заявником, торговельні марки (Позначення OPEL) зареєстровані відповідно до Мадридської системи та є власністю компанії «Опель Айзенах ГмбХ» (м. Айзенах, Німеччина), що підтверджується сертифікатами на реєстрацію від 11.03.1998 № 691218 та від 23.04.2010 № 1062560. Позначення OPEL складається із словесного позначення OPEL та знака .

Компанія «Опель Айзенах ГмбХ» з метою належного захисту в Україні своїх законних прав на Позначення OPEL, власником яких вона є, уклала з ТОВ «УкрАвтоЗАЗ-Сервіс» Ліцензійну угоду щодо надання права на використання торговельних марок OPEL від 31 липня 2008 року, відповідно до якої ТОВ «УкрАвтоЗАЗ-Сервіс» було надано невиключне, таке, що не підлягає передачі іншій особі, і таке, що вимагає сплати ліцензійних платежів, право на використання торговельних марок OPEL, що містяться в додатку А до зазначеної ліцензійної угоди щодо надання права на використання торговельних марок, серед яких, зокрема, Позначення OPEL та право дозволяти офіційним дилерам автомобілів компанії «Опель Айзенах ГмбХ» використовувати такі позначення у зв'язку з маркетингом, рекламою, просуванням та обслуговуванням автомобілів OPEL.

Зважаючи на те, що ТОВ «Дженерал Авто Груп» є правонаступником ТОВ «УкрАвтоЗАЗ-Сервіс», а також у зв'язку з тим, що компанія «Опель Айзенах ГмбХ» надала компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ» права на свої торговельні знаки та марки, 30 травня 2011 року була укладена додаткова угода № 1 до Ліцензійної угоди від 31 липня 2008 року між компанією «Опель Айзенах ГмбХ» і ТОВ «Дженерал Авто Груп» щодо заміни сторін в угоді.

Отже, компанія «Опель Спешл Вііклз ГмбХ» з 2011 року і ТОВ «Дженерал Авто Груп» з 2008 року використовують Позначення OPEL на території України.

Через Позначення OPEL споживачі ідентифікують продукцію німецької компанії «Опель Айзенах ГмбХ», яка виробляє автомобілі OPEL.

В Україні офіційним дистриб'ютором автомобілів OPEL відповідно до Дистриб'юторської угоди від 20.03.2003 та Дистриб'юторської угоди від 07.12.2007 є товариство з обмеженою відповідальністю «УкрАвтоЗАЗ-Сервіс» (далі – ТОВ «УкрАвтоЗАЗ-Сервіс») (м. Київ, Україна).

ТОВ «УкрАвтоЗАЗ-Сервіс» було перейменовано в ТОВ «Дженерал Авто Груп» 11 січня 2011 року (лист від 10.01.2014 № 8-200/136).

Згідно з інформацією, наданою Комітету ТОВ «Дженерал Авто Груп», Дистриб'юторська угода від 07.12.2007 припинила свою дію 31.12.2014. На заміну вищезазначеної угоди було підписано новий договір між компанією «Opel Sotheast Europe LLC» і ТОВ «Дженерал Авто Груп» від 12.01.2015 (строк дії – до 31.12.2019), згідно з якою ТОВ «Дженерал Авто Груп» здійснює імпорт в Україну автомобілів торговельної марки Опель та запасних частин до них.

На 09.02.2017 публічне акціонерне товариство «УКРАЇНСЬКА АВТОМОБІЛЬНА КОРПОРАЦІЯ» (далі – ПАТ «УКРАЇНСЬКА АВТОМОБІЛЬНА КОРПОРАЦІЯ») в особі філії «Автоцентр на Столичному» є офіційним дилером ТОВ «Дженерал Авто Груп» на території Київської області відповідно до Дилерського договору OPEL 32-од від 30.06.2016.

Основними видами господарської діяльності ПАТ «УКРАЇНСЬКА АВТОМОБІЛЬНА КОРПОРАЦІЯ» в особі філії «Автоцентр на Столичному» згідно з класифікацією видів економічної діяльності, зокрема, є торгівля автомобілями та легковими автотранспортними

засобами, технічне обслуговування та ремонт автотransпортних засобів, оптова торгівля деталями та приладдям для автотransпортних засобів, роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотransпортних засобів та ін.

Заявником надано докази використання ФОП Солею Д.В. Позначення OPEL на візитках, білбордах, вивісках та прапорах (далі – Рекламні матеріали).

Візитку оформлено таким чином: позначення OPEL та знак  на білому фоні, зліва від якого містяться ще три позначення інших відомих брендів автомобілів; справа в овалі зображено силует автомобіля з написом «СолАвто» та написом над ним «ЗАПЧАСТИНИ в межах УКРАЇНИ», нижче міститься інформація такого змісту: «АВТОЗАПЧАСТИ В НАЛИЧИИ И ПОД ЗАКАЗ, ЗАПЧАСТИ НОВЫЕ, РАЗБОРКА Б/У, СТО, компьютерный развал-схождение, Доставка запчастей по Киеву и Украине» (мовою оригіналу). Крім цього, на візитці зазначено номери телефону ФОП Солі Д.В. та посилання на інтернет-сайт www.solavto.com.ua та електронну пошту solavto@bigmir.net.

У правому нижньому кутку візитки міститься напис «скидка предъявителю 5-20%» (мовою оригіналу). З іншого боку візитки зображено схему проїзду до магазину ФОП Солі Д.В. за адресою: вул. Полярна, 19 Б.

На вивісках, розміщених на магазині та біля нього, які належать ФОП Солі Д.В., міститься така інформація: «ЗАПЧАСТИ», «ЗАПЧАСТИ СТО РАЗБОРКА» (мовою оригіналу) та позначення відомих автомобільних брендів, серед яких, зокрема, і Позначення OPEL.

Біл-борд оформлено таким чином: по центру на синьому фоні великими літерами розміщено напис «ЗАПЧАСТИ СТО РАЗБОРКА», справа від якого в овалі зображено силует автомобіля з написами «СолАвто» та «ЗАПЧАСТИНИ АВТОСЕРВИС», під якими зазначено адресу та номер телефону ФОП Солі Д.В. Зверху над загальною інформацією містяться позначення OPEL та знак , зліва від якого розміщено ще три позначення інших відомих брендів автомобілів. Нижче під основною інформацією зазначено на жовтому кольорі «МОЙКА» «24 часа» (мовою оригіналу). Зліва від білборда міститься трикутник червоного кольору, у центрі якого зображено білу риску, спрямовану в бік розташування магазину ФОП Солі Д.В.

Крім того, над приміщенням, в якому розташований магазин ФОП Солі Д.В., розміщено чотири прапори різних кольорів, зокрема, на одному з них на білому фоні міститься Позначення OPEL.

На наведених Рекламних матеріалах використовуються Позначення OPEL, а також вказана адреса та телефони ФОП Солі Д.В. Ці позначення схожі на Позначення OPEL, право на використання якого є в компанії «Опель Спецл Віклз ГмбХ», ТОВ «Дженерал Авто Груп» та його офіційних дилерів.

ФОП Соля Д.В. зареєстрований Оболонською районною у місті Києві державною адміністрацією 24.02.1992 на підставі свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи № 673658, серія В01 за адресою: вул. Вишгородська, 40/14, кв. 73, м. Київ, 04074.

Основними видами господарської діяльності ФОП Солі Д.В. згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД) є технічне обслуговування та ремонт автотransпортних засобів, роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотransпортних засобів.

Отже, Заявник та ФОП Соля Д.В. є конкурентами на ринку роздрібної торгівлі деталями та приладдям до автотransпортних засобів в Україні.

Листом від 04 березня 2014 року (зареєстрований у Комітеті 05.03.2014 за № 8-200/1794) ФОП Соля Д.В. повідомив про те, що не має зареєстрованих знаків для

товарів та послуг (Позначення OPEL). Компанія «Опель Спецл Вііклз ГмбХ» чи Офіційний дистриб'ютор дозволу на використання Позначення OPEL, яке є схожим на Позначення OPEL, що використовує у своїй господарській діяльності Заявник, ФОП Солі Д.В. не надавали.

У своєму листі ФОП Соля Д.В. зазначив, що використовує Позначення OPEL, зокрема на білборді, з моменту отримання дозволу на розміщення реклами, а саме з 21 травня 2012 року. Дозвіл на розміщення рекламного засобу виданий на підставі рішення виконавчого органу Київради (КМДА) від 21.05.2012 № 837.

За інформацією, наданою ФОП Солею Д.В., макети візиток, макети вивісок із використанням Позначення OPEL, які розміщені на приміщенні магазину (за адресою: вул. Полярна, 19-Б, м. Київ), та інформацію на біл-борді ФОП Соля Д.В. розробляв, виготовляв та розміщував самостійно.

Візитки були виготовлені ФОП Солею Д.В. у кількості 1500 штук. На жовтень 2014 року було розповсюджено близько 800 штук.

Крім того, ФОП Соля Д.В. повідомив, що має власний сайт www.solavto.com.ua, зареєстрований на нього, на якому власноруч розміщує інформацію.

Листом від 18 червня 2014 року б/н (зареєстрований у Комітеті 24.06.2014 за № 8-200/5338) ФОП Соля Д.В. надав пояснення щодо використання ним інформації на рекламних матеріалах стосовно «РАЗБОРКИ», в яких зазначив, що не надає послуг з «розборки автомобілів», а на рекламних матеріалах інформація зазначена в максимальному обсязі, оскільки ФОП Соля Д.В., реалізуючи товар та обслуговуючи своїх клієнтів, а саме вирішуючи потреби автовласників, надає безкоштовні консультації щодо порад СТО, розборок та пошуку унікальних автозапчастин.

ФОП Соля Д.В. повідомив Комітет, що не надає послуг з технічного обслуговування автомобілів, не займається реалізацією б/у запчастин для автомобілів OPEL, а здійснює тільки роздрібну торгівлю автомобільними деталями та приладами аналогових світових фірм, а саме: SNR, MOOG, Purflux, Record.

Згідно з інформацією, наявною в Комітеті, автозапчастини виготовлені іншими виробниками, відмінними від компанії OPEL, але які за конструктивно-технічними характеристиками можуть використовуватись для автомобілів різних марок, у тому числі OPEL, реалізовувались ФОП Солі Д.В. (як фізичній особі) товариством з обмеженою відповідальністю «ЕКО АВТОТЕХНІКС» із січня 2011 року по квітень 2015 року і товариством з обмеженою відповідальністю «ФОРМА ПАРТС» з 2011 по 2014 рік.

ФОП Соля Д.В. рекламував свою діяльність протягом декількох років у журналі «Автобазар» у рубриці «Автозапчастини для легкових авто». Розміщення реклами є безкоштовним.

За наявною в Комітеті інформацією, ТОВ «Дженерал Авто Груп» здійснює активну рекламну підтримку автомобілів марки OPEL в Україні. Так, у період 2010 – 2012 років на рекламування автомобілів торговельної марки OPEL ТОВ «Дженерал Авто Груп» було витрачено близько 15 мільйонів гривень.

Отже, надання Заявником цілого комплексу товарів, робіт, послуг споживачам, зокрема з використанням позначення OPEL, та здійснення значних витрат на рекламування своїх товарів, робіт, послуг забезпечує йому певну ділову репутацію, а також надає можливість вирізняти його серед інших суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на ринку роздрібною торгівлі деталями та приладами до автотранспортних засобів.

Використання ФОП Солею Д.В. Позначення OPEL на візитках, білбордах, вивісках та прапорах може призвести до помилкового сприйняття споживачами, що користуються автомобілями компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ», ФОП Солі Д.В. як суб'єкта господарювання, якому компанією «Опель Спешл Вііклз ГмбХ» делеговані відповідні права та повноваження в Україні (зокрема, який має змогу забезпечити належну реалізацію запасних частин до автомобілів компанії «Опель Айзенах ГмбХ»).

Відповідно до інформації, наявної в Комітеті, Заявник не надавав дозволу (згоди) ФОП Солі Д.В. на використання Позначення OPEL в Україні, яке є схожим на Позначення OPEL, яке використовує у своїй господарській діяльності компанія «Опель Спешл Вііклз ГмбХ», ТОВ «Дженерал Авто Груп» та офіційні дилери.

Листом б/н від 01.02.2017, зареєстрованим у Комітеті 08.02.2017 за № 8-01/1159, ФОП Соля Д.В. повідомив Комітет про те, що розпочав припинення використання Позначення OPEL у своїй діяльності.

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, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Отже, використання ФОП Солею Д.В. Позначення OPEL на візитках, білбордах, вивісках та прапорах, що є схожим із Позначенням OPEL, яке раніше почав використовувати у господарській діяльності в Україні Заявник, що може призвести до змішування діяльності ФОП Солі Д.В. з діяльністю Заявника, містить ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Враховуючи викладене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, усунення їх причин і умов, що їм сприяють, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та статтею 27 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції, Антимонопольний комітет України надав фізичній особі – підприємцю Солі Дмитру Васильовичу такі обов'язкові для розгляду рекомендації від 28.02.2017 № 6-рк (далі – Рекомендації):

припинити використання у своїй господарській діяльності, зокрема на візитках, білбордах, вивісках та прапорах, інтернет-сайті www.solavto.com.ua, позначення OPEL , схожого з позначенням OPEL , яке раніше почала використовувати в господарській діяльності в Україні компанія «Опель Спешл Вііклз ГмбХ», що може призвести до змішування діяльності фізичної особи – підприємця Солі Д.В. з діяльністю компанії «Опель Спешл Вііклз ГмбХ»;

про результати розгляду цих рекомендацій повідомити Антимонопольний комітет України у десятиденний строк з дня їх отримання.

Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303509368727 ФОП Соля Д.В. отримав Рекомендації 20.03.2017.

Листом від 24.03.2017 б/н (вхідний Комітету № 8-01/2814 від 27.03.2017) (далі – Лист) ФОП Соля Д.В. повідомив Комітет про результати розгляду Рекомендацій.

Отже, строки повідомлення Комітету про результати розгляду Рекомендацій ФОП Солею Д.В. не порушено.

У Листі ФОП Соля Д.В. повідомив, що ним:

- припинено замовлення та розповсюдження візиток з позначенням OPEL ;
- зняті та не використовуються позначення OPEL , розміщені на зовнішній рекламі, які використовував ФОП Соля Д.В. на вивісках, білбордах;

- припинено використання позначення OPEL  на прапорі;
- видалено позначення OPEL , яке використовував ФОП Соля Д.В. на інтернет-сайті www.solavto.com.ua.

Підтвердження припинення ФОП Солею Д.В. використання позначення OPEL  на вівісках, білбордах надані в додатках № № 1, 2, 3 до Листа, а на прапорі – у додатку № 4 до Листа. В додатках № № 1, 2, 3 до Листа підтверджується використання ФОП Солею Д.В. позначення «ОПЕЛЬ», виконаного кирилицею, замість позначення OPEL , виконаного латиницею.

23.03.2017 працівниками Комітету складено Акт фіксації інформації в мережі Інтернет, що підтверджує припинення ФОП Солею Д.В. використання позначення OPEL  на інтернет-сайті www.solavto.com.ua та використання позначення «ОПЕЛЬ», виконаного кирилицею.

Отже, ФОП Соля Д.В. виконав Рекомендації у повному обсязі та у встановлені Комітетом строки, а саме, припинив використання у своїй господарській діяльності на візитках, білбордах, вівісках та прапорах, інтернет-сайті www.solavto.com.ua позначення OPEL , схожого з позначенням OPEL , яке раніше почала використовувати в господарській діяльності в Україні компанія «Опель Спецл Віклз ГмбХ», що може призвести до змішування діяльності ФОП Соля Д.В. з діяльністю компанії «Опель Спецл Віклз ГмбХ».

Заявник не надав Комітету матеріалів, що використання ФОП Солею Д.В. позначенням OPEL  призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, завдало значних збитків окремим особам чи суспільству.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, розпочате провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46, 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/70-14.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ