



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ
РЕКОМЕНДАЦІЇ

від 29.04.2021 № 70/13-рк/к

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ
ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛИХАЧОВСЬКА
МЕБЛЕВА ФАБРИКА»

*64110, Харківська обл., Первомайський
р-н, село Берека, вул. Корнєва, будинок 179*

Щодо припинення дій, які містять
ознаки порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 06.01.2021 № 13-02/6 Східним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) розглядається заява ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НАУКОВО-ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОМІНЬ» (надалі – ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ», Заявник) від 14.12.2020 (вх. від 22.12.2020 № 70-01/59-АМ) про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» (надалі – ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА») законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (надалі – Заява).

В Заяві йдеться про розміщення ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» в тендерних пропозиціях на торги товарів, використовуючи фотографії, фірмовий стиль та напрацювання ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ», що, на думку Заявника, може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ».

В ході розгляду Заяви встановлено наступне.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» є юридичною особою та зареєстроване 14.09.1994, номер запису 1 074 120 0000 002743, ідентифікаційний код – 19017960, місцезнаходження: 04050, м.Київ, вул. Глибочицька, буд. 28.

Основним видом діяльності ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46,90). Зокрема, згідно з інформацією, наданою

Заявником, він займається виробництвом та реалізацією меблів для офісів, шкіл, підприємств торгівлі тощо. Продукція, що виробляється ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» не є правом інтелектуальної власності.

ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» є юридичною особою та зареєстроване 24.03.1998, номер запису: 14681450000000464, ідентифікаційний код – 25464410, місцезнаходження: 64110, Харківська обл., Первомайський р-н, село Берека, вулиця КОРНЄВА, будинок 179.

Основним видом діяльності ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» є виробництво меблів для офісів і підприємств торгівлі (код КВЕД 31.01).

Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» та ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» є суб'єктами господарювання та здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку, а саме на ринку меблів, мають одних і тих-же споживачів та є конкурентами.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» є одним з провідних українських виробників шкільних меблів та активно здійснює рекламну діяльність розміщенням власних товарів на офіційному сайті <http://promin-osvita.com.ua> (надалі – сайт Заявника), шляхом розсилання буклетів та каталогів, приймаючи участь у освітніх заходах та виставках.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» здійснює реалізацію меблів для шкіл з 2007 року, що підтверджується видатковою накладною від 30.07.2007 № СК-0000339.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» неодноразово нагороджувалось дипломами за участь у міжнародних виставках, організованих Міністерством освіти і науки України, Академією педагогічних наук України, тощо.

Таким чином, Заявник приділяє значну увагу власній діловій репутації, використовує унікальний контент власного веб-сайту та вкладає значні кошти і зусилля для того, щоб у законний спосіб привернути увагу потенційних покупців.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» 10 листопада 2020 року під час участі у закупівлі, розміщеної на Prozorro за № UA-2020-10-23-004228-а, виявлено, що ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» на торги пропонуються товари, зовнішній вигляд яких є повною копією товарів, зображених на рекламних матеріалах на сайті Заявника <http://promin-osvita.com.ua>.

Тобто, ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» при участі у публічних закупівлях використовує рекламні матеріали шкільних меблів, зображених на сайті ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» <http://promin-osvita.com.ua>.

Так, наприклад, у публічних закупівлях № UA-2020-10-23-004228-а, проведених 10.11.2020 відділом освіти Слов'янської міської ради, ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» пропонувало (файл 04 Відповідність тех. вимоги.pdf) стілець учнівський з регулюванням по висоті, осередок вчителя, стіл для роботи з конструктором, відкриті шафи для

зберігання засобів навчання та іншу шкільну продукцію, зовнішній вигляд яких ідентичний рекламним матеріалам, зображених на сайті Заявника. Порівняння рекламних матеріалів Заявника та ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» наведено в таблиці.

Рекламні матеріали на сайті Заявника Малюнок 1	Тендерні пропозиції ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» Малюнок 2
Стілець учнівський з регулюванням по висоті https://promin-osvita.com.ua/products/stilets-uchnivskij-zi-zminnoyu-visotoyu	Стілець учнівський з регулюванням по висоті https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2020-10-23-004228-a
	
Стіл учнівський одномісний з регулюванням висоти з регулюванням кута нахилу стільниці https://promin-osvita.com.ua/products/stil-uchnivskij-odnomisnij-z-regulyuvannyam-visoti-z-regulyuvannyam-kuta-nahilu-stilnitsi-0-8_2	Стіл учнівський одномісний з регулюванням висоти з регулюванням кута нахилу стільниці https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2020-10-23-004228-a
	

Шафа для зберігання дидактичного матеріалу https://promin-osvita.com.ua/products/shafa-dlya-zberigannya-didaktichnogo-materialu01	Шафа для зберігання дидактичного матеріалу https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2020-10-23-004228-a
	

Крім цього, ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» у публічних закупівлях № UA-2020-08-31-000049-b, № UA-2020-06-005013-c, № UA-2020-05-13-005300-b, № UA-2020-05-25-001070-a пропонувало зображення шкільних меблів, зовнішній вигляд яких повністю ідентичний рекламним матеріалам, зображених на сайті Заявника.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» раніше (з 2018 року) почало використовувати рекламні матеріали шкільних меблів (осередок вчителя, стіл для роботи з конструктором, відкриті шафи для зберігання засобів навчання та іншу шкільну продукцію) на своєму сайті <https://promin-osvita.com.ua/> та пропонувати у торгах.

Так, у 2018 році Міністерство освіти і науки України розпочало програму з реформування українських шкіл – «Нова українська школа».

За інформацією, наданою ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ», з травня 2018 року органи місцевого самоврядування розпочали реалізацію програми Міністерства освіти і науки України «Нова українська школа», в тому числі шляхом оголошення публічних закупівель шкільних меблів.

ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» у публічних закупівлях № UA-2018-05-29-000900-a, проведених Управлінням освіти Подільської районної в м.Києві державної адміністрації, пропонувало шкільну продукцію, зовнішній вигляд яких повністю ідентичний рекламним матеріалам, зображених на сайті Заявника.

При цьому, ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» зазначає, що не надавало ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» будь-якого дозволу (згоди) на використання рекламних матеріалів меблевої продукції іншим суб'єктам господарювання.

Слід зазначити, що ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» та ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» спільно приймають участь у торгах на закупівлю шкільних меблів, замовниками в яких виступають заклади освіти.

В ході аналізу тендерної документації закладів освіти встановлено, що

замовники в тендерній документації, зокрема в технічній специфікації, наводять фотознімки (ескізи) шкільних меблів, взяті із сайту ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ».

З метою з'ясування думки потенційних споживачів щодо можливості змішування рекламних матеріалів шкільних меблів ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» з рекламними матеріалами шкільних меблів ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» Відділення провело опитування респондентів на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України «www.atmc.gov.ua» та на сторінці Відділення в соціальній мережі «Facebook», в ході якого опитано 58 потенційних споживачів, за результатами якого отримано наступні результати:

- 18,5 % респондентів зазначили, що на їх вибір шкільної меблі впливає інформація щодо зовнішнього вигляду, дизайну меблі;
- 92,1 % респондентів зазначили, що зовнішній вигляд шкільних меблів, зображених на малюнках Заявника, співпадає із зовнішнім виглядом меблів, зображених на малюнках ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА»;
- у 92,1 % респондентів складається враження про приналежність шкільної меблі, зображених на малюнках Заявника та ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА», одному виробнику;
- 82,3 % респондентів зазначили, що придбали б продукцію ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» внаслідок сплутування її з продукцією Заявника.

Отже, на вибір 18,5 % потенційних споживачів впливає при виборі шкільної меблі зовнішній вигляд, дизайн продукції та може спонукати їх до придбання такої продукції.

Таким чином, використання ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» зображень меблевої продукції в тендерних пропозиціях схожих з оформленням рекламних матеріалів Заявника, розміщених на його сайті, може призвести до змішування діяльності ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА» з діяльністю ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ», який раніше почав використовувати їх у своїй господарській діяльності.

Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного найменування, торгової марки, 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 ТОВ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА», які полягають у використанні рекламних матеріалів шкільних меблів ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» під час здійснення господарської діяльності без його дозволу (згоди), яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної

конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання рекламних матеріалів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи зазначене та керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", частиною першою статті 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції", підпунктом 13 частини першої пункту 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає **ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЛИХАЧОВСЬКА МЕБЛЕВА ФАБРИКА»** такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ

Припинити дії, що полягають у використанні рекламних матеріалів меблевої продукції ТОВ «НВП «ПРОМІНЬ» під час здійснення господарської діяльності без його дозволу (згоди), яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, та містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання рекламних матеріалів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, а також усунути причини виникнення цього порушення і умови, що йому сприяють.

Про виконання рекомендацій повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України у **10-денний строк з дня отримання рекомендацій**.

Звертаємо увагу, що згідно з частиною другою статті 46 Закону України "Про захист економічної конкуренції" рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду особами, яким вони надані.

Крім того, відповідно до частини третьої статті 46 вищезазначеного Закону, 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, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.