



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

27 грудня 2018 р.

Київ

№ 783-р

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України справи № 227-26.4/224-11 дії товариства з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» (м. Полтава, ідентифікаційний код юридичної особи 32461061), основним видом діяльності якого є оптова торгівля хімічними продуктами, та товариства з обмеженою відповідальністю «Черкаський завод автохімії» (м. Черкаси, ідентифікаційний код юридичної особи 36994791), основним видом діяльності якого є виробництво іншої хімічної продукції, з використанням оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXE для автомобільної рідин (полусинтетичних масел, мінеральних масел, трансмісійних масел, гальмівних рідин тощо), що схожі на оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXOIL для такої ж продукції, разом із відсутністю пріоритету на його використання, визнано порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушників накладено штраф у розмірі 280 000 та 150 000 гривень відповідно.

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 227-26.4/224-11 за заявою товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» (далі – ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна», Заявник) (ідентифікаційний код юридичної особи 33830320) про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» (далі – ТОВ «МГ Автомотів», Відповідач 1) (м. Полтава, ідентифікаційний код юридичної особи 32461061) та товариством з обмеженою відповідальністю «Черкаський завод автохімії» (далі – ТОВ «Черкаський завод автохімії», Відповідач 2) (м. Черкаси, ідентифікаційний код юридичної особи 36994791) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 23.07.2018 № 227-26.4/224-11/258-спр,

ВСТАНОВИВ:

- (1) У Комітеті розглядається справа № 227-26.4/224-11 за ознаками вчинення Відповідачем 1 та Відповідачем 2 порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді неправомірного використання позначень.

1. Сторони

- (2) Заявником у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» (далі – ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна», Заявник) (ідентифікаційний код юридичної особи 33830320). ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» зареєстроване 22.11.2005 Чернігівською районною державною адміністрацією Чернігівської області.
- (3) ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» є ексклюзивним представником закритого акціонерного товариства «Делфін Індастрі» (далі – ЗАТ «Делфін Індастрі») (Російська Федерація).
- (4) З 2007 по 2008 рік Заявник здійснював реалізацію в Україні автомобільних моторних масел, змазок та іншої хімічної продукції, виробництва ЗАТ «Делфін Індастрі», під позначенням «LUXOIL». Починаючи з 2008 року, у зв'язку з проведеним ребрендингом, найменування брэнда «LUXOIL» було змінено на «LUXE». Подальша реалізація ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» на ринку України вищевказаної хімічної продукції здійснюється під позначенням LUXE.
- (5) Основним видом господарської діяльності Заявника, згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), є оптова торгівля хімічними продуктами.
- (6) Отже, Заявник є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (7) Відповідачами у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» (далі – ТОВ «МГ Автомотів», Відповідач 1) (м. Полтава, ідентифікаційний код юридичної особи 32461061) і товариство з обмеженою відповідальністю «Черкаський завод автохімії» (далі – ТОВ «Черкаський завод автохімії», Відповідач 2) (м. Черкаси, ідентифікаційний код юридичної особи 36994791).
- (8) ТОВ «МГ Автомотів» здійснювало замовлення автомобільної оливи під позначенням LUXOIL з метою її подальшої реалізації.
- (9) ТОВ «МГ Автомотів» зареєстроване 21.04.2003 Виконавчим комітетом Полтавської міської ради. Основним видом господарської діяльності Відповідача 1, згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), є оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами.
- (10) ТОВ «Черкаський завод автохімії» спеціалізується на виробництві й продажу рідин технічного призначення для автомобільної промисловості. Відповідач 2 здійснював фасування моторних оливи під позначенням LUXOIL.
- (11) ТОВ «Черкаський завод автохімії» зареєстроване 03.03.2010 Виконавчим комітетом Черкаської міської ради. Основним видом господарської діяльності Відповідача 2, згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), є виробництво іншої хімічної продукції, н. в. і. у.
- (12) Тобто, ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії» є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії


- (13) 05.08.2011 за вх. № 8-01/61-АМ до Комітету листом від 03.08.2011 № 1538 надійшла заява ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» про порушення ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.


- (14) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 08.12.2012 № 04/306-р розпочато розгляд справи № 227-26.4/222-12 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» і товариством з обмеженою відповідальністю «Черкаський завод автохімії» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» оформлення упаковки (етикетка й контретикетка) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, схожих на оформлення упаковки (етикетка й контретикетка) та позначення LUXE, які раніше почало використовувати товариство з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» для хімічної автомобільної продукції, що може призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна».
- (15) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 17.04.2012 № 04/123-р зупинено розгляд справи № 227-26.4/224-11 до завершення розгляду судами справ за позовом Сашука С.В. до Державного департаменту інтелектуальної власності Міністерства освіти і науки України, товариства з обмеженою відповідальністю «Зотік» (с. Рівнопілля, Чернігівська обл.), товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» (с. Рівнопілля, Чернігівська обл.) про визнання недійсним свідоцтва № 106911 від 12.05.2009 на словесно-зображувальний знак для товарів і послуг «LUXE» та зобов'язання вчинити певні дії і за позовом товариства з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» (м. Полтава) до Державної служби інтелектуальної власності України, товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» і товариства з обмеженою відповідальністю «Зотік» про визнання недійсним свідоцтва № 106911 від 12.05.2009 на словесно-зображувальний знак для товарів і послуг «LUXE» та зобов'язання вчинити певні дії.
- (16) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 11.07.2017 № 05/143-р розгляд справи № 227-26.4/224-11 поновлено.
- (17) Листом від 02.08.2018 № 127-26/04-9801 Відповідачеві 1 та Відповідачеві 2 направлено копію подання про попередні висновки у справі від 23.07.2018 № 227-26.4/224-11/258-спр.
- (18) Листом від 15.08.2018 № 407 (вх. Комітету № 8-127/9932 від 20.08.2018) Відповідач 2 надав Комітету відповідь на подання про попередні висновки.

3. Обставини справи


3.1. Обставини справи встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника


- (19) Господарська діяльність Заявника полягає в реалізації автомобільних моторних масел, змазок та іншої хімічної продукції, зокрема, виробництва закритого акціонерного товариства «Делфін Індастрі» (далі – «Делфін Індастрі») під позначенням LUXE, що зареєстроване як знак для товарів і послуг (свідоцтво) № 106911 від 12.05.2009). Зазначений знак має такий вигляд:



Торговельна марка	Номер заявки	Дата пріоритету	Номер реєстрації	Дата реєстрації	Класи МКТП
	m200802535	12.02.2008	106911	12.05.2009	1, 3, 4, 35, 42

- (20) Виробництво продукції під знаком  розпочалось із




виробництва продукції під знаком , яку виробляло відкрите акціонерне товариство «Пушкінський завод» (далі – ВАТ «Пушкінський завод») (Російська Федерація), яке є одним із провідних та сучасних підприємств Російської Федерації у хімічній галузі. Основними видами діяльності Заявника є: виробництво тари з поліетилену; виробництво технологічного обладнання; виробництво технічних мастил і спецрідин; фасування технічних мастил і спецрідин у споживчу тару для подальшої реалізації у вигляді товарів народного споживання; прийом, зберігання, оптова та роздрібна реалізація нафтохімічної продукції, у тому числі пально-мастильних матеріалів, технічних масел і спецрідин для автомобільної та тракторної техніки; проведення лабораторних сертифікаційних випробувань та аналізів бензинів, ГСМ, технічних масел і спецрідин.

- (21) У 2003 році ВАТ «Пушкінський завод» увійшло до складу Міжнародної торгово-промислової асоціації «DELFIN GROUP WORLDWIDE», а саме до складу її російського підрозділу «DELFIN GROUP RUSSIA», одним із пріоритетів якої є здійснення сучасних наукових і технологічних розробок у галузі виробництва та запровадження новітніх технологічних процесів. Більш ніж 10 % усіх сумарних доходів об'єднання витрачаються на наукові дослідження. Продукція підлягає суворому контролю на всіх етапах виробничого циклу відповідно до вимог Системи Менеджменту Якості ISO 9001:2000.
- (22) Міжнародна торгово-промислова асоціація «DELFIN GROUP WORLDWIDE» має свої підрозділи в державах Європи та Співдружності Незалежних Держав (СНД), у тому числі в Україні. З метою популяризації своєї продукції для українських споживачів на території України подальша її реалізація здійснювалась у трьох напрямках: промисловість, дистрибуція та логістика. Заявник призначений для продажу та розповсюдження всієї продукції асоціації. Партнерами компанії в регіонах є суб'єкти підприємницької діяльності – фізичні та юридичні особи, більшість з яких здійснюють свою співпрацю у прямому імпорті фасованої продукції російських виробників, які входять до складу DELFIN GROUP RUSSIA, зокрема імпорту продукції ВАТ «Пушкінський завод» під знаком  в Україну.


- (23) Історія знака  почалась із знака , словесним елементом якого було фантазійне слово LUXOIL, яке у свою чергу складалося з поєднання двох англійських слів luxe [luks] – імен. розкіш, багатство, пишність та oil [oil] – імен. 1) масло (зазвичай рослинне або мінеральне); 2) нафта; 3) технічне масло, мастило). Виробництво своєї продукції Заявник під зазначеним знаком розпочав ще в 1999 році, серед якої були технічні масла, мастила, технічні рідини різного призначення – все те, що може бути «oil».

- (24) 29.11.1999 ВАТ «Пушкінський завод» подало до Російського агентства по патентах




та товарних знаках першу заявку на реєстрацію товарного знака  та отримало 29.06.2000 свідоцтво на товарний знак (знак обслуговування) № 190449. Згодом до Російського агентства по патентах та товарних знаках були подані та зареєстровані товарні знаки:




- (25) 1)  за свідоцтвом на товарний знак (знак обслуговування) № 209323 (дата подання заявки: 20.01.2000, дата реєстрації: 05.03.2002);




- (26) 2)  за свідоцтвом на товарний знак (знак обслуговування) № 209387 (дата подання заявки: 20.01.2000, дата реєстрації: 05.03.2002);




- (27) 3)  за свідоцтвом на товарний знак (знак обслуговування) № 212356 (дата подання заявки: 16.06.2000, дата реєстрації: 15.05.2002);




- (28) 4)  за свідоцтвом на товарний знак (знак обслуговування) № 225930 (дата подання заявки: 23.06.2000, дата реєстрації: 28.10.2002);




- (29) 5)  за свідоцтвом на товарний знак (знак обслуговування) № 252882 (дата подання заявки: 23.06.2000, дата реєстрації: 14.08.2003);




- (30) 6)  за міжнародною реєстрацією № 822543 (дата реєстрації: 08.09.2003), що була поширена в тому числі й на територію України;




- (31) 7)  за Свідоцтвом на товарний знак (знак обслуговування) № 275898 (дата подання заявки: 19.12.2002, дата реєстрації: 30.09.2004).

- (32) Основними, домінуючими та розрізняльними елементами знаків за свідоцтвами на товарні знаки (знаки обслуговування) № 212356 (дата подання заявки: 16.06.2000), № 225930 (дата подання заявки: 23.06.2000), № 275898 (дата подання заявки



19.12.2002) та міжнародної реєстрації № 822543 () є словесний елемент LUXOIL, який виконаний літерами білого кольору в оригінальному шрифті з виразною літерою X, та зображувальний елемент, який представляє собою поєднання кіл та квадратів, що знаходяться всередині один одного, на тлі синього, червоного та білого кольорів.



- (33) Продукція під знаком  була представлена на багатьох спеціалізованих виставках, серед яких: Мотор шоу - 2002, Автосалон - 2003, 8-ма Московська міжнародна автомобільна виставка MIMS-2004, МОБІ-9 спеціалізована виставка

автомобілів, обладнання для ремонту й технічного обслуговування автотранспорту, автохімії та автокосметики.

- (34) ВАТ «Пушкінський завод» здійснювало просування своєї продукції під знаком



LUXOIL

на ринку технічних мастил та спеціальних рідин. Широкий асортимент технічних масел, мастил і спеціальних рідин та активна рекламна компанія зробили



LUXOIL

знак **LUXOIL** впізнаваним серед споживачів у багатьох країнах СНД, що



LUXOIL

підтверджується матеріалами справи. Завдяки вказаним заходам знак **LUXOIL** набув значної ринкової вартості, яка на 2004 рік становила приблизно 7 760 000 доларів США.



LUXOIL

- (35) Якість товарів під знаками **LUXOIL** неодноразово підтверджувалась нагородами в незалежних конкурсах та документами про їх відповідність міжнародним стандартам та вимогам.



LUXOIL

- (36) Починаючи з 2000 року, реалізацію товарів під знаком **LUXOIL** в Україні здійснювала ціла низка суб'єктів підприємницької діяльності – фізичних осіб та юридичних осіб, які імпортували її в Україну самостійно. Із 2002 року почався процес створення та розвитку в Україні дилерської мережі з продажу товарів під



LUXOIL

знаками **LUXOIL**. Найпершими представниками, які почали створювати та розвивати дилерську мережу, були приватне підприємство «Люмо» (Україна) та товариство з обмеженою відповідальністю «Рубеж» (Україна), які отримували з



LUXOIL

2002 по 2006 включно продукцію під знаком **LUXOIL**.

- (37) Із 2007 року продукцію під зазначеним знаком на українському ринку почало реалізовувати безпосередньо ТОВ «Делфін Дистриб'юшн Україна». Завдяки



LUXOIL

зазначеним особам товари під знаком **LUXOIL** на українському ринку автохімічної продукції завоювали широку популярність серед українських споживачів, що стало результатом застосування фінансових, матеріальних та організаційних ресурсів.

- (38) У період 2001 – 2004 років була проведена рекламна кампанія із просування



LUXOIL

товарів під знаками **LUXOIL** на територіях країн СНД, що підтверджується звітом


рекламних витрат за 2000 – 2004 роки на популяризацію та просування продукції




під знаком .

- (39) Згідно з наданими документами реклама була проведена на телебаченні та в пресі. Реклама проводилась на російських телевізійних каналах, що транслювалися на території України, у журналі «За рулём» та в газеті «Аргументи и Факти», які розповсюджувалися також по всій території України.




- (40) За таких умов у 2007 році знак  був відомий не тільки на території Російської Федерації, а й в Україні. За роки існування на ринку моторних масел і




спеціальних рідин товари під знаком  поставлялися в країни СНД (Азербайджан, Вірменія, Латвія, Казахстан, Україна, Киргизстан, Узбекистан, Туркменістан, Таджикистан), а також експортувались у країни далекого зарубіжжя. У 2002 році тільки на територію України було завезено 1 488 т товарів під знаком




, а в 2003 році – вже 4 001 т.



- (41) Отже, під знаком  здійснюється реалізація різноманітної автохімічної продукції, а саме: різноманітні синтетичні, напівсинтетичні, мінеральні моторні і трансмісійні масла для автомобілів. При цьому асортимент цієї продукції постійно розширювався. ВАТ «Пушкінський завод» стало виробником не лише олійних та мастильних продуктів, а й інших товарів, зокрема великого асортименту автомобільних фільтрів (повітряних, масляних), охолоджувальних рідин на базі етиленгліколів, склосмивачів із різними ароматичними добавками (літні й зимові варіанти), промивних рідин, присадок і добавок до масел, автокосметики, пластичних мастил і багатьох інших, в які не додавалась нафта або масло. З огляду



на зазначене знак  (з елементом «oil») став обмежувати асортимент продукції Заявника тільки маслами і не відповідати реаліям часу.

- (42) У зв'язку із зазначеними обставинами Заявником здійснено ребрендинг знака.





- (43) Знак  став .

- (44) При цьому після ребрендинга знак  зберіг усі характерні та звичні для споживачів ознаки, а саме:




кольорову гаму – білий, червоний, синій (тло – поєднання синього й червоного, які розділяються оригінальною літерою X, літери виконані білим кольором);

оригінальний шрифт із виразною літерою Х;
зображувальний графічний елемент;
зовнішній вигляд упаковки продукції.





- (45) Уже на початку 2008 року замість знака  в Україні з'явилась його оновлена форма . Оновлення не вплинуло на обсяги реалізації продукції в Україні і тенденція щодо зростання продажів відповідних товарів збереглася. Більше того, разом з оновленим знаком споживач відразу отримав ще ширшу номенклатуру високоякісної продукції, що посилює асоціативний зв'язок двох вищевказаних позначень.















- (46) Починаючи з кінця 2007 року, продукція Заявника, маркована і знаком , і знаком , реалізовувалася в Україні паралельно в одних і тих самих точках продажу та через одні й ті ж самі канали збуту, що здійснювалось спеціально з тим, щоб швидко призвичаїти споживачів до оновленого бренду і, тим самим, не дати можливість загубити досягнення вже відомого знака з високим ступенем репутації та відомості. У точках продажу велася роз'яснювальна робота щодо ребрендинга, на стійках із продукцією з'явилися листівки, які інформували про зміни зовнішнього вигляду знака й нову продукцію, для якої цей знак використовувався. У популярних спеціальних виданнях для автомобілістів, таких, як «Авто-експерт», «Автобазар», «За рулём», «Аргументи и Факти», на сайті публікувалися матеріали з детальною інформацією про нові продукти марки .











- (47) У середині 2008 року процес перетворення знака  в  був повністю завершений, а дія свідоцтв на всі товарні знаки (знаки обслуговування) серії LUXOIL – припинена.









- (48) В Україні заявка на знак була подана 12.02.2008 пов'язаним із ВАТ «Пушкінський завод» товариством з обмеженою відповідальністю «Зотік» (далі – ТОВ «Зотік») (ідентифікаційний код юридичної особи 32611302). 12.05.2009 Державний департамент інтелектуальної власності України зареєстрував зазначений знак та видав свідоцтво України № 106911 на знак для товарів і послуг.

- (49) 20.02.2012 ТОВ «Зотік» та ВАТ «Пушкінський завод» уклали договір про передачу виключних майнових прав на знак для товарів і послуг . 27.02.2012 Державною службою інтелектуальної власності було прийнято рішення про опублікування в офіційному бюлетені «Промислова власність» та внесення до Держаного реєстру свідоцтв України на знаки для товарів і послуг відомостей про передачу права власності на знак  за свідоцтвом України № 106911 на знак для товарів і послуг (реєстраційний номер 12455, дата публікації та реєстрації: 12.03.2012).

- (50) Продукція під знаком  з 2007 року постійно проходить в Україні необхідну державну сертифікацію, про що свідчать надані заявником копії сертифікатів відповідності, видані за період 2007 – 2012 років. Також Заявником надані копії паспортів якості, що свідчить про те, що ця продукція відповідає встановленим вимогам якості в Україні.
- (51) Продукцію під знаком  офіційні дистриб'ютори Заявника реалізують через мережу суб'єктів господарювання по всій території України, що підтверджується копіями контрактів на поставку продукції в Україну (2007 – 2012 роки). Заявник надав відомості про кількість торговельних точок продукції під знаком за областями й районами України, згідно з якими по всій території України з 2007 року налічується 9 072 торговельні точки з роздрібною реалізацією продукції під знаком .
- (52) Крім того, розвинута система дистрибуції продукції Заявника забезпечує поставки широкого асортименту товарів під знаком  на території Латвії, Литви, Естонії, Південно-Східної Азії, країн СНД, Східної Європи, Близького Сходу, Африки й Австралії.
- (53) Вказані вище фактори дозволяють зробити висновок про тривалий строк, значний обсяг та широкий географічний район використання та просування знака  не лише на території України, а й у світі.
- (54) Реалізація продукції під знаком  здійснюється за спеціально розробленою концепцією мерчендайзингу – комплексу заходів для забезпечення найбільш ефективних способів просування товару під знаком  до споживача, завданнями якого є: інформування споживача про місце знаходження товару; надання найбільш повної інформації про товар та його вартість; зосередження максимальної уваги споживача на місці викладки товару; надання найбільш привабливої інформації для того, щоб споживач придбав товар «зараз і саме тут»; підтримка самої торговельної точки з метою підвищення доходу, а як наслідок – збільшення обсягів закупівлі продукції. Реклама за цією концепцією є персоналізованою та зорієнтованою переважно на поширення інформації в Інтернеті і вплив на покупців у місцях безпосереднього продажу товарів.
- (55) У мережі Інтернет існує кілька доменних імен: luxoil.ru, luxe-oil.ru, люкс-ойл.рф, міжнародний домен luxe-oil.com та український сайт верхнього рівня: luxe.ua. Крім того, у мережі Інтернет представлений безпосередній сайт Заявника: <http://pushkinskiy-zavod.ru> та сайт Міжнародної торгово-промислової асоціації "DELFIN GROUP WORLDWIDE": <http://www.delfingroup.com>. Усі вони відсилають до веб-ресурсів із продукцією, яку виробляє Заявник під знаком .
- (56) Продукція представлена українським користувачам мережі Інтернет у багатьох інтернет-магазинах, завдяки чому користувачі мають змогу ознайомитись із широкою лінійкою продукції під знаком , переглянути її основні фізико-хімічні характеристики, прочитати відгуки інших користувачів, проглянути рейтинги продукції і придбати її. Так, продукція під знаком , а саме: моторні оливи, гальмівні рідини, гідравлічні та трансмісійні оливи доступні українським користувачам мережі Інтернет у магазинах та онлайн-бізнес-

платформах: <http://oilstandart.wordpress.com>, <http://prom.ua>, <http://www.ua.all.biz>, <http://autoprotect.com.ua>, <http://www.motoroil.com.ua>, <http://oilmaster.com.ua> та ін. Перераховані інтернет-сервіси є провідними в українському сегменті мережі Інтернет серед онлайн-дистрибуції автотоварів. Зокрема, за даними статистики із системи <http://top.bigmir.net> щодо відвідуваності сайтів <http://prom.ua>, <http://www.ua.all.biz>, ресурс <http://prom.ua>, де продукція Заявника представлена для всіх регіонів України, веб-сайти щодня відвідують у середньому близько 20 000 користувачів, ресурс <http://www.ua.all.biz> – 500 000 користувачів за день.

- (57) Знак  поширився в мережі Інтернет також завдяки участі продукції під цим знаком у різних оглядах, тестах та випробуваннях, результати яких розміщені в мережі Інтернет. Як, наприклад, на сайті autocentre.ua з результатами огляду моторних олів в Україні представлені оливи під відповідним знаком. Аналогічні матеріали на інших сайтах привертають увагу значної кількості користувачів, адже містять об'єктивні дані щодо якостей товарів, які випробовуються, містять відгуки експертів та звичайних автолюбителів. Так, за даними статистики із системи <http://top.bigmir.net> щодо відвідуваності сайту autocentre.ua, на якому, зокрема, були опубліковані результати огляду моторних олів, сайт щодня проглядає 6 588 користувачів, які цікавляться автомобільною тематикою.
- (58) Факт відомості знака  у мережі Інтернет також доводить навісність значного інтересу користувачів до продукції під цим знаком, що підтверджується наявністю згадок про зазначену продукцію на різноманітних онлайн-комунікаційних майданчиках та інтернет-форумах.
- (59) У місцях продажу продукції під знаком  розміщуються спеціальні фірмові стенди або стійки, з яких розповсюджуються рекламні листівки з описами характеристик конкретного товару, буклети та каталоги. Втілення всіх зазначених заходів у точках продажів підтверджені заявником фотокартками з прикладами розміщення в Україні продукції під знаком  на автозаправних станціях, станціях техобслуговування, автомагазинах, авторинках, а також зразками сувенірної продукції.
- (60) Продукція під знаком перевозиться дорогами України в спеціальних фірмових вантажних автотрейлерах, на яких нанесено відповідний знак. Поряд із цим, з огляду на те, що продукція під знаком  призначена саме для водіїв автотранспорту, а найбільш популярне місце для цієї категорії споживачів – це автошляхи, то рекламні борди із самого початку просування продукції  розміщуються на автострадах та автошляхах міжміського сполучення. Реклама  розміщується також на міських та приміських автобусах, маршрутних таксі тощо.
- (61) Знак  становить собою виконане латиницею великими білими літерами позначення LUXE, розміщене в синьо-червоному прямокутнику таким чином, що літера X поділяє напис LUXE на дві частини: сполучення літер LUX, розміщене на синій частині прямокутника, та розміщену на червоній частині прямокутника літеру E разом із позначкою у вигляді розташованого в білому колі біло-червоного квадрата з колами в середині.

- (62) Продукція  реалізується в оригінальних поліетиленових пляшках і каністрах різної місткості (1 л, 3 л, 5 л, 10 л тощо) та різного кольору (синього, зеленого, жовтого, сірого тощо), закручених кришками такого ж кольору, як і відповідна тара.
- (63) Загальний фон етикетки та контретикетки для хімічної автомобільної продукції  має такий же колір, як і поліетиленова пляшка або каністра (синій, зелений, жовтий, сірий тощо), в які фасується зазначена продукція.
- (64) Етикетка складається з двох чотирикутників – верхнього малого та нижнього більшого, які разом візуально сприймаються як один елемент. На основному фоні етикетки розміщено зображення у формі краплі, яке складається з трьох частин: верхньої частини, оформленої червоним кольором, середньої – сіро-сріблястим і нижньої частини, оформленої синім кольором.
- (65) У середній частині етикетки на сіро-сріблястому фоні в синьо-червоному прямокутнику розміщено позначення . З лівого боку середньої частини етикетки в сірому колі червоними літерами латиницею виконано літери PR, ART або SL залежно від найменування продукції. Також на етикетці розміщено інші позначення: найменування та клас в'язкості продукції, місткість тари тощо.
- (66) Зовнішнє оформлення контретикетки включає:
- основний фон кольору поліетиленової пляшки або каністри (синій, зелений, жовтий, сірий тощо), в яку фасується зазначена продукція;
 -  розміщено у верхній частині контретикетки;
 - інформація про властивості товару, що виконана різними мовами.
- (67)  Заявник використовує на підставі ліцензійного договору від 30.05.2009, укладеного ТОВ «Дельфін Дістриб'юшн Україна» з ТОВ «Зотік» (змінено власника на ВАТ «Пушкінський завод»).
- (68) З 2007 року до сьогодні виключним представником ЗАТ «Дельфін Індастрі» на території України залишається Заявник.
- (69) За наданою Заявником інформацією, продукції під ТМ «LUXE» у період з 2007 по 2011 роки Заявником реалізовано 3 295 573 тонни.
- (70) Близько дев'яти років присутності на ринку України продукції сприяли тому, що продукція під позначенням  набула в Україні відомості, а виробник — ділової репутації як провідного виробника моторних масел в широкому асортименті.
- (71) Багаторічна присутність продукції Заявника під позначенням LUXOIL, а з 2008 року – , а також тривалий строк її реалізації та активне рекламування й просування її на ринку України допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів та сприяли набуттю Заявником ділової репутації та зростанню обсягів продажу зазначеної продукції в Україні.
- (72) Разом з тим, відповідно до рішення Апеляційної палати від 20.06.2012, затвердженого наказом Держслужби від 05.07.2012 № 341-Н,  з 01.06.2012 став добре відомим в Україні.

- (73) Отже, продукція під брендом «LUXOIL», яка під час вищевказаного ребрендинга стала називатись «LUXE», активно просувалась та стала впізнаваною.

3.2. Обставини справи встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача 1 та Відповідача 2

- (74) У травні 2011 року ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» стало відомо, що в торговельних мережах України реалізовувались різні види моторної оливи для автомобілів із назвою LUXOIL. Зовнішнє оформлення упаковки під позначенням LUXOIL (каністра, дизайн етикетки, контретикетки) схоже на оформлення



аналогічних елементів упаковки продукції. На етикетках вказаної продукції містилась інформація про виробника, а саме компанію «Mineralol-Raffinergen GmbH», фасувальника — ТОВ «Черкаський завод автохімії» та замовника – ТОВ «МГ Автомотів».

- (75) За повідомленням Заявника, реалізація продукції під позначенням LUXOIL здійснювалась у різних областях України. Зокрема, вказана продукція включає в себе: напівсинтетичні масла, мінеральні масла, трансмісійні масла, гальмівну рідину та антифриз.
- (76) Позначення LUXOIL було зареєстроване в Україні гр. Сашуком С.В. як знак для товарів і послуг, що засвідчувалось відповідним свідоцтвом № 38725 від 15.04.2004 (далі – ТМ «LUXOIL»). Зазначений знак має такий вигляд:

Торговельна марка	Номер заявки	Дата пріоритету	Номер реєстрації	Дата реєстрації	Класи МКТП	Примітки
	2001085005	08.08.2001	38725	15.04.2004	1, 4, 9	Дія свідоцтва припинена

- (77) Зовнішнє оформлення продукції Відповідача 1 та Відповідача 2 під позначенням LUXOIL являє собою виконане латиницею білими великими літерами позначення LUXOIL, розміщене в синьо-червоному прямокутнику таким чином, що літера X поділяє напис LUXOIL на дві частини: сполучення літер LUX, розміщене на синій частині прямокутника, та розміщене на червоній частині прямокутника сполучення літер OIL.
- (78) Продукція Відповідача 1 та Відповідача 2 під ТМ «LUXOIL» реалізовується в оригінальних поліетиленових пляшках і каністрах різної місткості (1 л, 3 л, 5 л, 10 л тощо) та різного кольору (синього, зеленого, жовтого, сірого тощо), закручених кришками такого ж кольору, як і відповідна тара.
- (79) Загальний фон етикетки та контретикетки для автомобільної оливи під ТМ «LUXOIL», виробництва ТОВ «Черкаський завод автохімії» на замовлення ТОВ «МГ Автомотів», має такий же колір, як і поліетиленова пляшка або каністра (синій, зелений, жовтий, сірий тощо), в які фасується зазначена продукція.
- (80) Етикетка продукції під ТМ «LUXOIL», виробництва Відповідача 2 на замовлення Відповідача 1, складається з двох чотирикутників – верхнього малого та нижнього більшого, які разом візуально сприймаються як один елемент.
- (81) На основному (кольорі пляшки) фоні етикетки розміщено зображення у формі краплі чорного кольору із синьо-червоними розводами, які створюють символічний трикутник.
- (82) У середній частині краплі на чорному фоні розміщене домінуюче позначення LUXOIL у синьо-червоному прямокутнику, оформлене відповідно до свідоцтва. У

нижній частині краплі розміщено триколірну кулю, по зовнішньому колу якої латиницею маленьким шрифтом зазначено: «made in Germany innovation technology», найменування та клас в'язкості продукції, місткість тари.

- (83) Зовнішнє оформлення контретикетки включає:
- основний фон кольору поліетиленової пляшки або каністри (синій, зелений, жовтий, сірий тощо), в яку фасується зазначена продукція;
- у верхній частині контретикетки в синьо-червоному прямокутнику розміщено ТМ «LUXOIL», оформлену відповідно до свідоцтва;
- у середній частині контретикетки розміщено інформацію про властивості товару, виконану різними мовами значно меншим шрифтом білим літерами.
- (84) На думку Заявника, використання ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії» під час виробництва й реалізації своєї продукції на етикетках позначення LUXOIL та зовнішнього оформлення упаковки для цієї продукції, схожих на позначення LUXE та зовнішнє оформлення упаковки для автомобільної хімічної продукції, яку реалізовує Заявник, може призвести до змішування з діяльністю Заявника і містить ознаки порушення статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (85) Відповідно до договору підряду **[інформація з обмеженим доступом]**.
- (86) За Договором підряду, **[інформація з обмеженим доступом]** на умовах Договору підряду.
- (87) Роботи за Договором підряду виконувались **[інформація з обмеженим доступом]**.
- (88) Сировину для оливок під ТМ «LUXOIL» **[інформація з обмеженим доступом]** отримував від іншого суб'єкта господарювання. Згідно з контрактом **[інформація з обмеженим доступом]**.
- (89) Згідно з наданою Відповідачем 2 митною декларацією, ТОВ «Черкаський завод автохімії» отримало від **[інформація з обмеженим доступом]** моторні масла різних видів.
- (90) Постачання моторних масел також підтверджується інформацією, наданою Державною митною службою. Зокрема, як зазначено вказаним державним органом, Відповідачем 2 було імпортовано **[інформація з обмеженим доступом]**.
- (91) Тару та упаковку за Договором підряду надає Відповідач 2.
- (92) Разом з тим, за повідомленням Відповідача 1 та Відповідача 2, Відповідач 2 самостійно на власних потужностях, за свій рахунок виготовляв упаковку (поліетиленову пляшку) на підставі Договору підряду та з використанням промислового знака від 23.07.2001 № 5826.
- (93) Вибір оформлення зумовлено використанням патента на промисловий знак від 23.07.2001 № 5826, відповідно до договору про його використання, укладеного між **[інформація з обмеженим доступом]** (засновником якого є **[інформація з обмеженим доступом]**) (ідентифікаційний номер юридичної особи **[інформація з обмеженим доступом]**) та **[інформація з обмеженим доступом]**. Згодом **[інформація з обмеженим доступом]** та Вашуркінін С.М. було засноване ТОВ «Черкаський завод автохімії».
- (94) Тобто, ТОВ «Черкаський завод автохімії» здійснювало фасування готової оливи в тару, виготовлену на власних потужностях.
- (95) Згідно з пунктом 2.4 Договору підряду, **[інформація з обмеженим доступом]**.

- (96) Проте, за повідомленням ТОВ «Черкаський завод автохімії», етикетку для продукції під ТМ «LUXOIL» виготовляло товариство з обмеженою відповідальністю **[інформація з обмеженим доступом]** (далі – ТОВ **[інформація з обмеженим доступом]**) (ідентифікаційний код юридичної особи **[інформація з обмеженим доступом]**) на підставі договору **[інформація з обмеженим доступом]**, укладеного **[інформація з обмеженим доступом]** із зазначеним суб'єктом господарювання.
- (97) Також, як зазначено ТОВ «Черкаський завод автохімії», **[інформація з обмеженим доступом]**, що підтверджується наданими Відповідачем 1 та Відповідачем 2 оригінал-макетами етикеток, затвердженими директором ТОВ «МГ Автомотів».
- (98) За повідомленням Відповідача, подальшу реалізацію автомобільної оливи під ТМ «LUXOIL», виробництва ТОВ «Черкаський завод автохімії», в Україні здійснювало ТОВ «МГ Автомотів».
- (99) Тобто, Відповідач 2 здійснював розфасовку моторних олив та іншої хімічної продукції з наданої **[інформація з обмеженим доступом]** сировини, у тару та упаковку, яку ТОВ «Черкаський завод автохімії» виготовляло власними силами, марковану, відповідно до Договору підряду, **[інформація з обмеженим доступом]**.
- (100) Відповідно до наданих Відповідачем 1 видаткових накладних, а також договорів поставки, **[інформація з обмеженим доступом]** згідно з договором підряду, **[інформація з обмеженим доступом]**.
- (101) З наявної інформації, рекламування продукції під ТМ «LUXOIL», виробництва Відповідача 2 на замовлення Відповідача 1, здійснювало ТОВ «МГ Автомотів» шляхом пропонування споживачам каталогів власної продукції. У свою чергу ТОВ «Черкаський завод автохімії» не рекламувало зазначеної продукції.
- (102) Із наявної в Комітеті інформації, реалізація олив під ТМ «LUXOIL» не здійснюється з листопада 2012 року.
- (103) З отриманої на запити Комітету інформації, Відповідачем 1 за період з травня 2011 по лютий 2012 року реалізовано 30 080 одиниць продукції під ТМ «LUXOIL» на суму 3 214 115,48 грн. Відповідачем 2 за аналогічний період поставлено Відповідачу 1 близько **[інформація з обмеженим доступом]** грн.

3.3. Обставини справи встановлені за результатами аналізу зовнішнього оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначень LUXE та LUXOIL

- (104) Етикетки продукції під ТМ «LUXE» та під ТМ «LUXOIL» являють собою прямокутник, в якому на синьо-червоному фоні розміщені елементи таким чином, що позначення LUXE та LUXOIL поділяються на дві частини, кожна з яких розміщена на синій та червоній частині прямокутника.
- (105) Обидві етикетки мають схожі обрамлення овальної форми, ледь-ледь витягнуті в довжину.
- (106) Позначення LUXE та LUXOIL виконано іноземною мовою, латинським шрифтом великими літерами.
- (107) Ключовим елементом, що додає схожості етикеткам продукції під ТМ «LUXE» та під ТМ «LUXOIL», є розміщення латинської літери X на вказаних позначеннях цих торговельних марок, правий верхній та лівий нижній край якої виконані таким чином, що вказана літера ділить зазначені позначення навпіл.
- (108) Додатковим моментом, що може вплинути на ймовірність змішування продукції під ТМ «LUXE» та під ТМ «LUXOIL», є те, що протягом довгого періоду часу продукція під ТМ «LUXE» (до проведеного ребрендинга) була відома з початку

двохтисячних років та набула ділової репутації як на території країн СНД, так і на території України.

- (109) Аналіз зовнішнього оформлення етикеток продукції під торговельною маркою «LUXOIL», яку реалізовує Відповідач 1 та фасує Відповідач 2, свідчить про те, що розміщене на етикетці домінуюче позначення LUXOIL за своїм виконанням та кольоровою гамою є схожим на позначення LUXE; крім того, використані на цих етикетках елементи, а саме:
- поділ етикетки на два чотирикутники – верхній малий та нижній більший, що разом візуально сприймаються як один елемент;
 - розміщення на етикетці зображення у формі краплі, розділеної на два елементи, є схожими на основні елементи оформлення етикетки продукції під ТМ «LUXE».
- (110) Крім того, під час розгляду справи встановлено, що ухвалою Солом'янського районного суду м. Києва від 06.01.2012 відкрито провадження у справі № 2-1529/12 за позовом Сашука С.В. (власника ТМ «LUXOIL») до Державного департаменту інтелектуальної власності Міністерства освіти і науки України, ТОВ «Зотік», ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» (треті особи – ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії») про визнання недійсним свідоцтва № 106911 від 12.05.2009 на словесно-зображувальний знак для товарів і послуг «LUXE» та зобов'язання вчинити певні дії, та розпочато провадження у справі № 5011-59/1087-2012 за позовом ТОВ «МГ Автомотів» до Державної служби інтелектуальної власності України, ТОВ «Делфін Дістриб'юшн Україна» і ТОВ «Зотік» про визнання недійсним свідоцтва № 106911 від 12.05.2009 на словесно-зображувальний знак для товарів і послуг LUXE та зобов'язання вчинити певні дії.
- (111) Під час розгляду судами господарської інстанції було з'ясовано питання, що мають значення для розгляду справи № 227-26.4/224-11.
- (112) Зокрема, матеріалами справи підтверджується, що з метою всебічного, повного та об'єктивного вирішення спору у справі № 5011-59/1087-2012 суд призначав комісійну судову експертизу у сфері інтелектуальної власності, проведення якої було доручено атестованим судовим експертам Науково-дослідного центру судової експертизи з питань інтелектуальної власності.
- (113) 27.08.2012 від Науково-дослідного центру судової експертизи з питань інтелектуальної власності отримано матеріали справи з висновком № 39/12 комісійної судової експертизи у сфері інтелектуальної власності у господарській справі № 5011-59/1087-2012 від 27.08.2012, відповідно до якого судовими експертами Охромєєвим Ю.Г. та Ткачук Т.М. надано такі відповіді на поставлені питання:
- товари 01 та 04 класів МКТП і послуги 35, для яких зареєстрований знак для товарів і послуг за свідоцтвом України № 106911, є спорідненими (однорідними) із товарами 01 та 04 класів МКТП, для яких зареєстрований знак для товарів і послуг за свідоцтвом України № 38725;
 - належна ТОВ «Зотік» торговельна марка за свідоцтвом України № 106911 є схожою настільки, що її можна сплутати з торговельною маркою за Свідоцтвом України № 38725;
 - торговельна марка ТОВ «Зотік» за свідоцтвом України № 106911 є такою, що може ввести в оману щодо осіб компанії «Mineralol-Raffinergen Dollbergen GmbH» та ЗАТ «Делфін Індастрі», які виробляють товар – моторні оливи.

- (114) Крім того, рішенням господарського суду міста Києва від 07.12.2015, що залишене без змін постановою Київського апеляційного господарського суду від 01.03.2016, встановлено, що у Відповідача 1 відсутні будь-які права, що впливають із свідоцтва № 38725 від 15.04.2004 на знак для товарів і послуг «LUXOIL», які позивач отримав у результаті укладення ліцензійного договору про передачу прав на використання торговельної марки «LUXOIL» від 07.04.2011, з огляду на припинення дії свідоцтва № 38725.
- (115) Щодо розгляду Солом'янським районним судом м. Києва справи № 2-1529/12, встановлено, що позовну заяву гр. Сашука С.В. ухвалою Солом'янського районного суду міста Києва від 02.04.2012 залишено без розгляду. Пов'язані питання, що мають значення для розгляду Комітетом справи № 227-26.4/224-11, Солом'янський районний суд міста Києва не розглядав.
- (116) Отже, рішенням суду, що набрало законної сили, встановлено та підтверджено відсутність у ТОВ «МГ Автомотів» пріоритету на використання ТМ «LUXOIL», а також встановлено, що вказана торговельна марка є схожою, що могло призвести до змішування з діяльністю Заявника.
- (117) Отже, використання Відповідачем 1 та Відповідачем 2 для своєї продукції назви LUXOIL, що є схожою з назвою LUXE, а також оформлення упаковки (етикетки та контретикетки), схожого на оформлення упаковки (етикетки та контретикетки) продукції під ТМ «LUXE», яку реалізовує Заявник в Україні, може призвести до змішування з діяльністю Заявника.
- (118) Отже, рішенням суду, що набрало законної сили, встановлено та підтверджено відсутність у ТОВ «МГ Автомотів» пріоритету на використання ТМ «LUXOIL», а також встановлено, що вказана торговельна марка є схожою, що могло призвести до змішування з діяльністю Заявника.
- (119) Отже, використання Відповідачем 1 та Відповідачем 2 для своєї продукції назви LUXOIL, що є схожою на назву LUXE, а також оформлення упаковки (етикетки й контретикетки), схожого на оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) продукції під ТМ «LUXE», яку реалізовує Заявник в Україні, може призвести до змішування з діяльністю Заявника.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (120) 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.
- (121) Відповідно до Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності (стаття 1). Недобросовісною конкуренцією є такі дії у конкуренції, як, зокрема, неправомірне використання позначень (стаття 4 Закону).
- (122) Матеріалами справи встановлено, що позначення LUXE, яке Заявник раніше за ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії» почав використовувати у зовнішньому оформленні упаковки (етикетки й контретикетки) своєї продукції (моторні оливи, гальмівні рідини, гідравлічні та трансмісійні оливи), є схожим із позначенням LUXOIL, яке використовували Відповідач 1 та Відповідач 2. Дозволу на їх використання Заявник не надавав.

- (123) Імовірність змішування продукції під ТМ «LUXOIL» із продукцією під ТМ «LUXE» підсилюється також і тим, що продукція під ТМ «LUXOIL» реалізовується в пляшках і каністрах схожої форми, місткості і таких же самих кольорів, як і продукція під ТМ «LUXE». Тобто, споживач може сприйняти продукцію ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії» як різновид продукції Заявника.
- (124) Отже, ТОВ «МГ Автомотів» і ТОВ «Черкаський завод автохімії» вчинили порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу Заявника оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, схоже на оформлення упаковки (етикетки та контретикетки) та позначення LUXE, які раніше почав використовувати Заявник для хімічної автомобільної продукції, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (125) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач 2 листом від 15.08.2018 № 407 (вх. Комітету № 8-127/9932 від 20.08.2018) надав свої зауваження.
- (126) Відповідач 2 повідомив про те, що використання позначення LUXOIL припинено ТОВ «Черкаський завод автохімії» ще у 2012 році. Документи знищені згідно з наказом Відповідача 2 від 18.03.2014 № 18/03.
- (127) Із 2012 року по теперішній час не здійснюється розлив та/або реалізація Товариством оливок під позначенням «LUXOIL».
- (128) Відповідачем 2 наголошено на тому, що заявка № 2001085005 на реєстрацію позначення LUXOIL за свідоцтвом 38725 подана 08.08.2001 (на ім'я Сашука С.В.) та зареєстрована Державним департаментом інтелектуальної власності 15.04.2004 для товарів 1, 4 та 9 класів МКТП.
- (129) Також, як зазначено ТОВ «Черкаський завод автохімії», тільки у 2014 році Апеляційним судом м. Києва від 21.01.2014 задоволено позов ВАТ «Пушкінський завод» про визнання свідоцтва на знак для товарів і послуг № 38725 недійсним частково.
- (130) Відповідач 2 окремо наголошує на тому, що право на використання зазначеного знака передано ТОВ «Черкаський завод автохімії» відповідно до Цивільного кодексу України на підставі ліцензійного договору від 07.04.2011.
- (131) ТОВ «Черкаський завод автохімії» просить Комітет із розумінням поставитись до виваженої позиції товариства з метою взаємного дотримання чинного законодавства України.
- (132) Проте доводи Відповідача 2 спростовуються матеріалами справи з огляду на таке.
- (133) Предметом розгляду справи № 227-26.4/224-11 є порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки (етикетка й контретикетка) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, схожого на оформлення упаковки (етикетка й контретикетка) та позначення LUXE, яке раніше почав використовувати Заявник для хімічної автомобільної продукції, що може призвести до змішування з його діяльністю.
- (134) Тобто, предметом справи є питання схожості основного фону оформлення упаковки (етикетки й контретикетки), загальної композиції упаковки, розміщення

основних позначень, окремих елементів, шрифтів та використання схожої гами кольорів, а не окреме словесне позначення.

- (135) Заперечень на подання з попередніми висновками у справі № 227-26.4/224-11 від Відповідача 1 не надходило. Факт отримання Відповідачем 1 копії подання про попередні висновки підтверджується повідомленням про вручення поштового відправлення № 1800303265422.

6. Остаточні висновки у справі

- (136) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями й запереченнями Відповідача 2 не спростовується висновок Комітету про те, що дії Відповідача 1 та Відповідача 2, які полягали у використанні оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу Заявника оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, схожого на оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXE, які раніше почав використовувати Заявник для хімічної автомобільної продукції, що може призвести до змішування з його діяльністю.
- (137) Відповідно до статті 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

7. Визначення відповідальності Відповідача

- (138) 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.
- (139) 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.

Якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав відомостей про розмір доходу (виручки), штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається в розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (140) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Відповідача 1 за 2017 рік становив 88 611 726 (вісімдесят вісім мільйонів шістсот одинадцять тисяч сімсот двадцять шість) гривень, а Відповідача 2 становив 325 433 557 (триста двадцять п'ять мільйонів чотириста тридцять три тисячі п'ятсот п'ятдесят сім) гривень відповідно.
- (141) Водночас під час визначення розмірів штрафів враховано таке:
припинення Відповідачем 1 та Відповідачем 2 дій (бездіяльності), що містять ознаки порушення, до прийняття відповідного рішення;

усунення умов, що сприяли вчиненню порушення, до прийняття відповідного рішення.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» (м. Полтава, ідентифікаційний код юридичної особи 32461061) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» (с. Рівнопілля, Чернігівська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 33830320) оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, схожих на оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXE, які раніше почало використовувати товариство з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» для хімічної автомобільної продукції, що могло призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна».

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «МГ Автомотів» штраф у розмірі 280 000 (двісті вісімдесят тисяч) гривень.

3. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Черкаський завод автохімії» (м. Черкаси, ідентифікаційний код юридичної особи 36994791) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» (с. Рівнопілля, Чернігівська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 33830320) оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXOIL для автомобільної оливи, схожих на оформлення упаковки (етикетки й контретикетки) та позначення LUXE, які раніше почало використовувати товариство з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна» для хімічної автомобільної продукції, що могло призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Делфін Дістриб'юшн Україна».

4. За порушення, зазначене в пункті 3 резолютивної частини цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «Черкаський завод автохімії» штраф у розмірі 150 000 (сто п'ятдесят тисяч) гривень.

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 Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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