



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ**  
**ЧЕРНІВЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**Р І Ш Е Н Н Я**  
**АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

м. Чернівці

Від 16 травня 2018 року

№3

Справа №02-27/15

*Про припинення порушення законодавства  
про захист від недобросовісної конкуренції  
та накладення штрафу*

Адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання завідувача юридичного сектору територіального відділення від 26.03.2018 та матеріали справи №02-27/15, розпочатої за наслідками розгляду заяви фізичної особи-підприємця Бойчука М.В. від 24.11.2016 вх.№01-22/19 (надалі – Заява) щодо порушення його прав внаслідок дій фізичної особи-підприємця Юрчука С.В., визнаних як порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, -

**ВСТАНОВИЛА:**

Юрчук Сергій Володимирович (надалі - **ФОП Юрчук С.В., Відповідач**) є фізичною особою-підприємцем, про що в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців здійснено запис від 24.02.2014 № 2 038 175 0000 036255.

Юридична адреса: вул. Головна 43, кв.4, м.Чернівці, 58000.

Адреса для листування: вул. Руська 16, кв.2, м.Чернівці, 58008.

Реєстраційний номер облікової картки платника податків:

Види економічної діяльності: код КВЕД 10.41 Виробництво олії та тваринних жирів; код КВЕД 17.22 Виробництво паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення; код КВЕД 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням; код КВЕД 47.52 Роздрібна торгівля залізними виробами, будівельними матеріалами та санітарно-технічними виробами в спеціалізованих магазинах; код КВЕД 47.81 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках харчовими продуктами, напоями та тютюновими виробами; код КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами (основний).

Отже, ФОП Юрчук С.В., здійснюючи господарську діяльність, є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Бойчук Мирослав Васильович (надалі – **ФОП Бойчук М.В., Заявник**) є фізичною особою-підприємцем, про що в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань здійснено запис від 05.05.2005 № 2 030 017 0000 000414.

Види економічної діяльності: код КВЕД 17.22 Виробництво паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення (основний); код КВЕД 46.19 Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту; код КВЕД 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення; код КВЕД 47.42 Роздрібна торгівля

телекомунікаційним устаткуванням у спеціалізованих магазинах; код КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами.

Отже, ФОП Бойчук М.В., здійснюючи господарську діяльність, є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ФОП Бойчук М.В. в ході здійснення підприємницької діяльності виробляє та розповсюджує, в тому числі на території Чернівецької області, туалетний папір, оформлення упаковки якого наведено на рисунку 1.

Рисунок 1



Рисунок 2

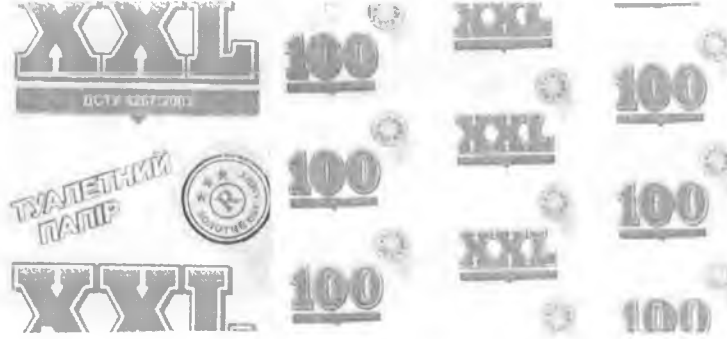


Рисунок 3



Принагідно зазначити, що з метою виробництва та розповсюдження туалетного паперу ФОП Бойчуком М.В. отримано:

- патент на промисловий зразок №249103, виданий відповідно до Закону України «Про охорону прав на промислові зразки» та зареєстрований в Державному реєстрі патентів України на промислові зразки 10 червня 2013 року, яким, починаючи з **10.06.2013**, отримано правову охорону зображення «паперу для упакування рулонного туалетного паперу», на якому містяться наступні написи: "100", "XXL", "Оksamит" бордового, синього, білого, жовтого, зеленого, червоного кольорів (рисунок 2);

- свідоцтво на знак для товарів і послуг №176337, видане відповідно до Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», зареєстроване в Державному реєстрі свідоцтв України на знаки для товарів і послуг 25.09.2013, яким, починаючи з **25.09.2013**, додатково отримано правову охорону зображення знаку «золотий оксамит», наведеного на рисунку 3.

Про наявність патенту на промисловий зразок №249103 Заявником зазначено і на самій упаковці туалетного паперу, наведеній на рисунку 1, зокрема зазначено наступне: «*ТМ Захищено патентом України №24913 (10.06.2013 р.)*».

Таким чином, ФОП Бойчук М.В. має документальне підтвердження оформлення упаковки туалетного паперу, яке наведено на рисунку 1, з 10.06.2013.

В ході розгляду Заяви територіальним відділенням встановлено, що у 2015-2016 роках виробництво та розповсюдження у роздрібних мережах Чернівецької області туалетного паперу, крім ФОП Бойчука М.В., здійснює ФОП Юрчук С.В., що підтверджується, в тому числі, накладною від 10.11.2016 на придбання «туалетної бумаги», яка надана в якості доказу ФОП Бойчуком М.В.

На упаковках туалетного паперу ФОП Юрчука С.В. зображені наступні написи: «Туалетний папір виготовлено в Україні», «ФОП Юрчук С.В. м. Чернівці, вул. Головна, 43/4», «Люкс», «Без ГМО», «AS», «Для любящих – комфорт», «Для дома, для семьи». Водночас, поряд з зазначеним, на упаковках туалетного паперу даного виробника містяться наступні написи: «100», «XXL» великим шрифтом малинового та червоного кольорів; зображено «серце» на жовтому фоні із червоним написом «Люкс», виділених зеленою окантовкою (рисунки 4, 5).

Рисунок 4



Рисунок 5



Таким чином, ФОП Бойчук М.В. та ФОП Юрчук С.В. при здійсненні господарської діяльності виробляють та розповсюджують продукцію (туалетний папір), упаковка якої за своїм зовнішнім оформленням має певний ступінь схожості.

Зазначені суб'єкти господарювання здійснюють у Чернівецькій області господарську діяльність з виробництва паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення (КВЕД 17.22) та роздрібною торгівлі з лотків і на ринках іншими товарами (КВЕД 47.89), що вказує на наявність між ними конкуренції.

Необхідно відмітити, що у 2015 році за наслідками здійснення територіальним відділенням державного контролю за дотриманням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ФОП Юрчуку С.В. було надано Рекомендації №34 адміністративної колегії Чернівецького обласного територіального відділення АМКУ від 20.10.2015 вих.№01-20/1073 (надалі – **Рекомендації №34**), щодо вжиття заходів про припинення дій, які містять ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» в частині оформлення упаковки туалетного паперу 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.

В матеріалах Рекомендацій №34 міститься лист ФОП Юрчука С.В. від 12.10.2015 вх.№01-22/482, надісланий у відповідь на вимогу голови територіального відділення від 09.09.2015 №01-20/919, в якому Відповідач повідомляв територіальне відділення про наступне: «Щодо зображень «100», «XXL». Підставами для зображення, в тому числі символів «100», «XXL» є назви товарних позицій: папір туалетний "ТМ-32AS Люкс 100" та папір туалетний "ТМ-32 AS XXL" та ДСТУ 4267-2003. Копія свідоцтва «Про присвоєння товарним позиціям ідентифікаційного номера у всесвітній системі GS1» від 23.07.2014 року №19976-1 та №17776-3 додаються. З цього ж часу зазначені назви товарних позицій правомірно використовуються.» (курсивом - мова оригіналу).

Таким чином, ФОП Юрчук С.В. має документальне підтвердження оформлення упаковок туалетного паперу, які наведені на рисунках 4 та 5, з 23.07.2014.

Аналізом вищезазначеного вбачається, що оскільки ФОП Бойчук М.В. раніше почав використовувати оформлення упаковки туалетного паперу згідно рисунку 1, в якому містяться написи «100», «XXL», «Оксамит» бордового, синього, білого, жовтого, зеленого, червоного кольорів, а саме з 10.06.2013, він має переважне право на користування результатами своєї правомірної, добросовісної та чесної підприємницької діяльності, а також дозволяти чи

надавати згоду на використання оформлення, наведеного на рисунку 1, чи схожого на нього оформлення іншим суб'єктам господарювання.

Принагідно зазначити, що на виконання Рекомендацій №34 Відповідачем на адресу територіального відділення направлено лист від 25.11.2015 вх.№01-20/1660, яким повідомлено: «На рекомендації №34 Адміністративної колегії Чернівецького ТВ АМКУ від 20.10.2015 року повідомляю, що виготовлення туалетного паперу із старою упаковкою припинено. На даний момент вчиняються дії щодо створення нової упаковки та отримання патентів на промислові зразки із зображенням назв товарних позицій згідно свідоцтв «Про присвоєння товарним позиціям ідентифікаційного номера у всесвітній системі GSI» від 23.07.2014 року №19976-1 та №17776-3. Після реєстрації вищезазначених патентів територіальне відділення буде додатково поінформовано» (курсивом – мова оригіналу).

Водночас, зі свідчень Заявника, ФОП Юрчуком С.В. положення Рекомендацій №34 у частині необхідності припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого частиною 1 статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не виконано, оскільки Відповідачем продовжувалося виробництво та розповсюдження туалетного паперу із упаковками (обгортками) з позначеннями «100» та «XXL», які є схожими із оформленням упаковки згідно рисунку 1.

З метою підтвердження можливості змішування діяльності ФОП Юрчука С.В. із діяльністю ФОП Бойчука М.В. шляхом поширення ними схожих позначень у своїй господарській діяльності, зокрема оформлення упаковок, які наведено на рисунках 1, 4, 5, у відповідності до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» територіальним відділенням проведено збір доказів шляхом проведення опитування (анкетування) громадян у територіальних межах України.

Провівши таке дослідження та оцінивши рівень сприйняття респондентами упаковок туалетного паперу фізичної особи-підприємця Юрчука С.В. та фізичної особи-підприємця Бойчука М.В., зроблено наступні висновки:

1. Більше половини респондентів сприймають наведені на рисунках 1, 4, 5 оформлення упаковок туалетного паперу як такі, що є схожими між собою та які можна сплутати при купівлі.

2. Більшість респондентів вважають, що туалетний папір із наведеними на рисунках 1, 4, 5 упаковками, на яких містяться написи «XXL» та «100», належать одному і тому ж суб'єкту господарювання, який використовує зазначене оформлення для виробництва та реалізації власного товару.

Схожість оформлення упаковок туалетного паперу, які наведено на рисунках 1, 4 та 5, підтверджується наступним:

- на упаковках обох суб'єктів використовується однакова кольорова гама червоного, жовтого, зеленого та синього кольорів на білому фоні;
- на упаковках обох суб'єктів використовуються однакові позначення «100» та/або «XXL» великими літерами червоного (малинового) кольору, розташовані на упаковках однаково у шаховому порядку;
- на упаковках обох суб'єктів містяться написи схожого розміру та шрифту.

Отже, враховуючи те, що ФОП Бойчук М.В. та ФОП Юрчук С.В. займаються однаковими (за КВЕД) видами діяльності з виробництва та реалізації однакового товару (туалетного паперу) на території Чернівецької області, що вказує на наявність між ними конкуренції, а також те, що ФОП Бойчук М.В. раніше почав використовувати схоже оформлення упаковки туалетного паперу, яке, в тому числі, містить написи «100», «XXL», червоного та малинового кольорів, позначення жовтого кольору, наведено на рисунку 3 (позначення на жовтому фоні червоного кольору та виділене зеленою окантовкою) то використання схожого оформлення упаковки туалетного паперу ФОП Юрчуком С.В. може призвести до змішування його діяльності із діяльністю ФОП Бойчука М.В. Зазначене суперечить торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності, порушує права

ФОП Бойчука М.В. як суб'єкта господарювання, який виробляє та розповсюджує, в тому числі на території Чернівецької області, туалетний папір, та може завдати йому збитки.

За змістом статті 10bis Паризької конвенції про охорону промислової власності актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах; зокрема підлягають забороні всі дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента.

Згідно частини 1 статті 1 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.

Відповідно до частини 1 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 фізичної особи-підприємця Юрчука Сергія Володимировича, які полягають у оформленні упаковки (обгортки) туалетного паперу без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання – фізичної особи-підприємця Бойчука Мирослава Васильовича, який раніше почав використовувати схоже на нього оформлення у господарській діяльності, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною 1 статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначень, що може призвести до змішування діяльності фізичної особи-підприємця Юрчука Сергія Володимировича з діяльністю фізичної особи-підприємця Бойчука Мирослава Васильовича.*

Принагідно зазначити, що в ході розгляду справи Відповідачем листами від 16.01.2017 (вх. від 18.01.2018 №01-20/70 та №01-20/71) додатково повідомлено, що ним отримано:

- патент на промисловий зразок від 10.10.2016 №33122, яким отримано правову охорону «малюнка для упаковки рулонного туалетного паперу», який, зокрема, містить написи «100», «Люкс», «туалетний папір», «AS».
- патент на промисловий зразок від 10.10.2016 №33123, яким отримано правову охорону «малюнка для упаковки рулонного туалетного паперу», який, зокрема, містить написи «100», «Люкс», «AS»;
- патент на промисловий зразок від 10.10.2016 №33125, яким отримано правову охорону «малюнка для упаковки рулонного туалетного паперу», який, зокрема, містить написи «XXL», «Люкс», «AS», «туалетний папір».

Однак, при оцінці допустимості та належності вказаних доказів при встановленні наявності порушення з боку Відповідача законодавства про захист від недобросовісної конкуренції слід виходити з того, що питання оцінки промислового зразка умовам патентоспроможності не належить до повноважень територіального відділення.

В той же час, зважаючи на те, що правова охорона торгівельного зразка та іншого позначення, що використовується у господарській діяльності (оформлення обгортки туалетного паперу), має різну природу та обсяг, надані Відповідачем у якості доказу промислові зразки не є об'єктом дослідження у даній справі, оскільки таким є оформлення упаковки товару (оформлення обгортки туалетного паперу).

Таким чином, наявність у Відповідача патентів на промислові зразки №33122, 33123, 33125 жодним чином не впливає на кваліфікацію його дій у розгляді даної справи.

Відповідачу та Заявнику листами від 12.04.2018 №74-02/40 та №74-02/39 надіслано копії подання про попередні висновки від 26.03.2018 у справі №02-27/15 та повідомлено про передбачені законодавством права щодо подання доказів, міркувань, заперечень та пояснень.

В той же час, від осіб, які брали участь у справі, не надходило письмових доказів.

заперечень чи пояснень по суті викладених у даному поданні про попередні висновки обставин.

Згідно частини 1 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених 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.

На юридичну адресу Відповідача направлено вимогу про надання інформації від 16.04.2018 №74-02/45, а саме про надання у п'ятиденний термін з дня отримання вимоги інформації про розмір доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік. В той же час, інформацію на вказану вимогу територіальним відділенням не отримано.

З огляду на зазначене, у відповідності до частини 3 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та абзацу 2 частини 5 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», інформація про розмір доходу (виручки) отримана територіальним відділенням від органів Державної фіскальної служби України. Так, додатком до листа від 23.04.2018 №2062/9/24-13-08-10 ГУ ДФС у Чернівецькій області надано територіальному відділенню копію податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Юрчука Сергія Володимировича, згідно якої його дохід за 2017 рік становить \_\_\_\_\_ грн.

Враховуючи наведене, керуючись статтями 12<sup>1</sup> та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 20, 21, 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 р. №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

## **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Юрчука Сергія Володимировича (вул.Головна 43, кв.4, м.Чернівці, 58000, реєстраційний номер облікової картки платника податків: \_\_\_\_\_), які полягають у оформленні упаковки (обгортки) туалетного паперу без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання – фізичної особи-підприємця Бойчука Мирослава Васильовича, який раніше почав використовувати схоже на нього оформлення у господарській діяльності, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим частиною 1 статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначень, що може призвести до змішування діяльності фізичної особи-підприємця Юрчука Сергія Володимировича з діяльністю фізичної особи-підприємця Бойчука Мирослава Васильовича.

2. За порушення, передбачене пунктом 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини 1 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» накласти на фізичну особу-підприємця Юрчука Сергія Володимировича штраф у розмірі 12000,00 (дванадцять тисяч) грн.

3. Зобов'язати фізичну особу-підприємця Юрчука Сергія Володимировича у двомісячний строк з дня отримання даного рішення припинити порушення, передбачене пунктом 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом припинення поширення у господарській діяльності оформлення упаковок (обгортки) туалетного паперу, яке є схожим з

оформленням упаковок (обгортки) туалетного паперу, використовувати яке раніше почав інший суб'єкт господарювання – фізична особа-підприємець Бойчук Мирослав Васильович.

Штраф підлягає сплаті у **двомісячний строк** з дня одержання даного рішення.

Відповідно до частини 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Про виконання зобов'язальної частини даного рішення необхідно повідомити територіальне відділення протягом п'яти календарних днів з дня припинення порушення.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду Чернівецької області у двомісячний строк з дня його одержання.

В.о. голови колегії,

В.о. голови територіального відділення



С.О. Фуркал

