



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28 березня 2024р.

м. Львів

№ 63/12-р/к

Справа № 63/4-19-88-2021

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

ТзОВ «Кліматронік» (Відповідач), використовувало у своїй господарській діяльності відомості, що становлять комерційну таємницю його конкурента ТзОВ «Прана Платіnum» (Заявник) без його дозволу, а саме: технологічну інформацію стосовно особливості виробництва продукції - рекуператорів «PRANA», відомості, які необхідні для виробництва, зокрема про електроніку та комп'ютерні програми, а (включно з обсягами закупівлі та реалізації) та його доходність (маржу)).

Відомості, що становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платіnum», були отримані Колодієм Володимиром Івановичем (засновником ТзОВ «Кліматронік») який надавав послуги системного адміністратора ТзОВ «Прана Платіnum» та займався розробкою облікової бухгалтерської системи «ІС», мав доступ до відомостей, що становлять комерційну таємницю і підписав угоду про конфіденційність, відповідно до якої зобов'язався протягом 5-ти років після припинення співпраці не використовувати конфіденційну інформацію у будь який спосіб та з будь-якою метою без попереднього письмового дозволу ТзОВ «Прана Платіnum». Однак, після припинення співпраці Колодій В.І. заснував ТзОВ «Кліматронік», виготовляв та реалізовував продукцію «Системи вентиляції з рекуперацією тепла» «Klimatronik».

За результатами розгляду адміністративною колегією Відділення справи № 63/4-19-88-2021 такі дії ТзОВ «Кліматронік» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді неправомірного використання ТзОВ «Кліматронік» комерційної таємниці ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузича Р.Р. , що є порушенням статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На ТзОВ «Кліматронік» накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн, зобов'язано у двох місячний строк припинити порушення шляхом припинення використання відомостей, що становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузича Р.Р.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/4-19-88-2021 (далі – Справа) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Товариством з обмеженою відповідальністю «Кліматронік» (статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та подання з попередніми висновками Четвертого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12.03.2024 № 63-03/50п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) До Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надійшла заява Товариства з обмеженою відповідальністю «Прана Платіnum» та Фізичної особи-підприємця Кузича Романа Романовича від 15.03.2021 б/н (вх. № 63-01/50АМ від 18.03.2021), щодо дій Товариства з обмеженою відповідальністю «Кліматронік» (інформація з обмеженим доступом), а саме використання комерційної таємниці Товариства з обмеженою відповідальністю «Прана Платіnum» та Фізичної особи-підприємця Кузича Романа Романовича.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 17.06.2021 № 63/97-рп/к розпочато розгляд справи № 63/4-19-88-2021 за ознаками вчинення Товариством з обмеженою відповідальністю «Кліматронік» порушення, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання ТОВ «Кліматронік» комерційної таємниці ТОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузича Р.Р.
- (3) Листом від 18.06.2021 № 63-02/3375 копію Розпорядження адміністративної колегії Відділення від 17.06.2021 № 63/97-рп/к надіслано Товариству з обмеженою відповідальністю «Кліматронік».
- (4) Листом від 17.06.2021 № 63-02/3352 заявникам надіслано повідомлення про початок розгляду справи № 63/19-88-2021.

2. СТОРОНИ

- (5) Заявниками у справі є:
 - а) Товариство з обмеженою відповідальністю «Прана Платіnum» (інформація з обмеженим доступом), (далі – ТзОВ «Прана Платіnum», Заявник 1, разом - Заявники).
 - б) Фізична особа-підприємець Кузич Роман Романович інформація з обмеженим доступом, (далі – ФОП Кузич Р.Р., Заявник 2, разом -Заявники).
- (6) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТзОВ «Прана Платіnum» є – інформація з обмеженим доступом.

- (7) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Кузич Р.Р. є – інформація з обмеженим доступом.
- (8) Відповідачем у справі є:
Товариство з обмеженою відповідальністю «Кліматронік» інформація з обмеженим доступом (далі – ТзОВ «Кліматронік», Відповідач).
- (9) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТзОВ «Кліматронік» є – інформація з обмеженим доступом.
- (10) ТОВ «Прана Платіnum», ФОП Кузич Р.Р., ТзОВ «Кліматронік» є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (11) За інформацією Заявників засновники ТзОВ «Прана Платіnum»: Кузич Роман Романович, Кузич Роман Васильович, Кротов Дмитро Вікторович є винахідниками рекуператорів «PRANA» та власниками патенту України від 27.01.2021 № 146223 «Системи вентиляції рекуперацією тепла».
- (12) 28.01.2021 року між власниками патенту України від 27.01.2021 № 146223 «Системи вентиляції рекуперацією тепла» та ТзОВ «Прана Платіnum» укладено ліцензійний договір № 2021-146223 (далі- ліцензійний договір), відповідно до якого ліцензіари (Кузич Роман Романович, Кузич Роман Васильович, Кротов Дмитро Вікторович) надали ліцензіату (ТзОВ «Прана Платіnum») невиключну ліцензію, що дає право на використання корисної моделі «Системи вентиляції з рекуперацією тепла», яка засвідчується патентом України від 27.01.2021 № 146223.
- (13) Виробником рекуператорів «PRANA» на замовлення ТзОВ «Прана Платіnum» є ТзОВ «ЕЙЧКЕЙ ІНВЕНТ» відповідно до договору від 01.11.2016р.
- (14) Відповідно до матеріалів наданих представником ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузич Р.Р. листами від 11.06.2021 (вх. № 63-01/2186 від 11.06.2021), від 03.11.2022 (вх. № 63-01/1309 від 04.11.2022), рекуператори «PRANA» виробляються впродовж 20-ти років. Продукція постачається покупцям, які розміщені у 42 країнах світу. Підтверджуючими фактами є Контракти купівлі – продажу предметом яких є рекуператор «PRANA», зокрема:
інформація з обмеженим доступом
- (15) За інформацією Заявників лист від 13.05.2021 № 63-01/1777 ФОП Колодій В.І. надавав ТзОВ «Прана Платіnum» послуги системного адміністратора та займався розробкою облікової бухгалтерської системи «1С», обслуговував програмне комп'ютерне забезпечення, операційні системи, налаштування локальної мережі та офісної техніки.

- (16) З огляду на те, що в ході надання послуг системного адміністратора Колодію В.І. стало відомо інформацію про технології, принципи дії, а також реалізацію рекуператорів «PRANA» між ТзОВ «Прана Платіnum», ФОП Кузич Р.Р. та ФОП Колодій В.І. було укладено договори нерозголошення комерційної таємниці.
- (17) Зокрема, між ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Колодій В.І. було укладено договір (далі -Угода) про конфіденційність від 10.07.2017.
- (18) Між ФОП Кузич Р.Р. та ФОП Колодій В.І. було укладено договір (Угоду) про конфіденційність від 10.07.2017р.
- (19) Угоди про конфіденційність підписані ФОП Колодій В.І. (Сторона 2) з ТзОВ «Прана Платіnum» (Сторона 1) та ФОП Кузич Р.Р. (Сторона 1) однакові за змістом різняться тільки реквізити.
- (20) В даних договорах зазначалось наступне: Сторона 2 бажає прийняти на себе зобов'язання, пов'язані з комерційною таємницею та конфіденційною інформацією Сторони 1.
- (21) Предметом даних Угод є конфіденційна інформація (в тому числі комерційна таємниця) доступ до якої Сторони 1 надали Стороні 2, а Сторона 2 зобов'язалась зберігати конфіденційну інформацію (в тому числі конфіденційну таємницю), яка стала їй відома випадково, під час переговорів щодо можливої співпраці у будь-якій формі, у зв'язку з виконанням нею своїх обов'язків в рамках співпраці, або поза виконанням своїх обов'язків та використовувати її виключно в порядку передбаченому цією Угодою.
- Сторона 2 визнає, що Сторона 1 працює на ринку інформаційних технологій з високим рівнем конкуренції, де інформація є одним з найцінніших активів, а отже незаконне розголошення конфіденційної інформації може призвести до накладання суттєвих штрафних санкцій та нанести значну шкоду репутації Сторони 1. Сторона 2 розуміє, що у випадку незаконного розголошення та/або використання конфіденційної інформації вона може бути притягнута до майнової, адміністративної та кримінальної відповідальності. Право власності на конфіденційну інформацію (в тому числі комерційну таємницю), що є предметом цієї Угоди, належить Стороні 1. При будь-якій передачі інформації від однієї сторони до іншої право власності на інформацію не переходить, якщо інше не передбачене в спеціально укладеній сторонами угоді. Конфіденційна інформація може бути передана Стороні 2, як усно, візуально так і письмово (на паперових, магнітних, електронних носіях тощо) або в будь-якому іншому вигляді. Конфіденційною інформацією також вважається інформація, навмисно або випадково здобута Стороною 2.
- (22) У Розділі 3 Угоди визначено перелік інформації яка відноситься до конфіденційної інформації. До відомостей, що становлять конфіденційну інформацію Сторони 1 (в тому числі комерційну таємницю) належать усі види інформації перелічені у даному розділі, а також інформація, яка є конфіденційною відповідно до законодавства, в тому числі:

✓ Інформація що стосується передумов співпраці, укладення будь-якого договору між Сторонами та цієї Угоди (в т.ч. щодо попередніх переговорів, цілей та умов такого укладення);

✓ Інформація щодо змісту Співпраці, будь якого-договору, укладеного між Сторонами, та цієї Угоди;

✓ Інформація, яку Сторона 2 отримала в результаті співпраці;

✓ Інформація, до якої Сторона 2 мала доступ чи могла мати доступ під час співпраці, що містилась на будь якому комп'ютерному обладнанні, паперових, електронних, магнітних, оптичних носіях, хмарних серверах тощо, які перебували у володінні чи користуванні Сторони 1;

Конфіденційна інформація включає відомості, які містяться в документах та інших носіях (у т.ч. на папері, магнітних, оптичних, фото- та відеоносіях), а також відомості, які повідомлені усно.

Відомості, які наведені у Розділі 3 даної Угоди мають комерційну цінність Сторони 1 за винятком тих відомостей, які за законодавством України не можуть бути віднесені до комерційної таємниці.

До комерційної інформації (у т.ч. до комерційної таємниці) Сторони 1, зокрема, відносяться:

✓ Технологічна інформація:

- відомості про характер та особливості продукції та (або) послуги Сторони 1 (їх технічні, якісні, кількісні характеристики тощо);

- відомості про обладнання, програмне забезпечення, яке використовується Стороною 1 в процесі її діяльності, крім тих відомостей, які є загальновідомими в даній сфері;

- програмний код і бази даних інтелектуальної власності, які створені чи будуть створені для Сторони 1 Стороною 2 чи будь-якою іншою особою, чи права на які Сторона 1 набула в будь-який інший спосіб;

- усі об'єкти права інтелектуальної власності, які створені для Сторони 1 Стороною 2 чи будь-якою іншою особою чи права на які Сторона 1 набула в будь-який інший спосіб. До таких об'єктів, серед іншого, але не обмежуючись наведеним, належать комп'ютерні програми, вихідні коди комп'ютерних програм (чи їх частини), програмні додатки, програмні сценарії, алгоритми, дизайнерські розробки, дизайнерські концепти (а також накидки, схематичні замальовки чи дизайнерські ідеї або опис майбутнього дизайну), графічні матеріали (зображення, дизайнерські схеми, креслення, презентації тощо), редакційний зміст, бази запатентовані та незапатентовані винаходи, корисні моделі, ноу-хау, торговельні марки даних, комерційні найменування, веб-сайти, домени, авторські тексти тощо;

- доступ до веб-сайтів, статистика відвідувань веб-сайтів, доступ до е-мейл-серверів, векторні елементи дизайну веб-сайтів;

- усі проектні рішення (повністю або частково), налаштування, графічні зображення, схеми, креслення, розрахунки тощо, які стосуються будь-яких послуг чи продукції, які надаються Стороною 1, які створювались за допомогою будь-якого спеціального чи загального програмного забезпечення, письмово чи за допомогою технічних засобів, в будь-який інший спосіб, виражені у письмовій, електронній формі, у файлах програм, копіях документів, тощо, у тому числі ті, які були розроблені Стороною 2 в рамках співпраці сторін;

- технічні рішення, які використовуються чи використовувались Стороною 1;

✓ Відомості про Сторону 1;

- ✓ Відомості про фінанси Сторони 1;
- ✓ Відомості про клієнтів Сторони 1 та господарську діяльність, зокрема:
 - відомості про існуючих і потенційних клієнтів у тому числі найменування клієнтів, факт укладення та умови договорів із клієнтами, листування із клієнтами, клієнтська база; та база постачальників чи її окремі складові-імейл переписка (переписка по skype чи інших месенджерів, інших сервісах (Google Drive, Trello, teamwork тощо), як з клієнтами чи підрядниками Сторони 1, так і внутрішня електронна чи інша переписка;
 - фрагменти даних із CRM – системи (будь-яка інформація, що міститься у CRM Сторони 1);
 - зразки типових договорів, кошторисів, іншої документації Сторони 1, та інше.
- ✓ Відомості про стратегію Сторони 1;
- ✓ Інші відомості, які включають, зокрема:
 - відомості, пов'язані з виробничою, економічною, фінансовою, управлінською та іншою діяльністю Сторони 1, будь-які відомості професійного, ділового, комерційного, організаційного, виробничого, технічного та іншого характеру, та інші
 - сторони погоджуються і визнають, що усі об'єкти права інтелектуальної власності, які створені чи будуть створені для Сторони 1, в тому числі комп'ютерні програми, вихідні коди комп'ютерів (чи їх частини), програмні додатки, програмні сценарії, алгоритми, дизайнерські розробки дизайнерські концепти (а також накидки, схематичні замальовки чи дизайнерські ідеї або опис майбутнього дизайну), графічні матеріали (зображення, схеми, креслення, презентації тощо) редакційний зміст, бази даних, **запатентовані та незапатентовані винаходи, корисні моделі, ноу-х;** торговельні марки, комерційні найменування, веб-сайти, авторські статті (огляди), аналітичні матеріали, домени, проектні і технічні рішення, пояснювальні записки, **інші частини чи елементи проектів Сторони 1**, які створювалися Стороною 2 в рамках співпраці із Стороною 1, є Сторони 1 в розумінні законодавства про право інтелектуальної власності. Усі майнові права на використання таких об'єктів, заборону їх використання, розповсюдження, відчуження, зміну додержання доходу від таких об'єктів, належать Стороні 1 у повному обсязі.

- (23) Відповідно до Розділу 4 «Права та обов'язки Сторін» Сторона 2 зобов'язалась, зокрема:
- під час співпраці Сторін, Сторона 2 повинна використовувати конфіденційну інформацію лише для цілей та в рамках співпраці Сторін на користь Сторони 1. Будь-яке використання конфіденційної інформації прямо або опосередковано для власних цілей та/або на користь третіх осіб вважатиметься порушенням цієї Угоди;
 - після припинення співпраці Сторін не використовувати конфіденційну інформацію у будь-який спосіб та з будь-якою метою без попереднього письмового дозволу Сторони 1;
 - не виготовляти копії документів та інших носіїв конфіденційної інформації, крім випадків, якщо це вимагається для виконання завдань, погодженого Сторонами.
- (24) Відповідно до розділу 8 Угоди: Угода вступає в юридичну силу з моменту її підписання Сторонами, строк дії зобов'язань, визначених угодою – 5 (п'ять) років після припинення співпраці між Сторонами.

- (25) Враховуючи зазначене, Угоди про конфіденційність від 10.07.2017 року вступили в юридичну силу з дати її підписання та строк дії зобов'язань становить 5 років після припинення співпраці з будь-яких підстав. Закінчення строку дії зобов'язань не звільняє ФОП Колодія В.І. від відповідальності за її порушення, яке мало місце під час їх дії.
- (26) З огляду на те, що Колодій В.І. надавав Заявнику послуги системного адміністратора та займався розробкою облікової бухгалтерської системи «1С», обслуговував програмне комп'ютерне забезпечення, операційні системи, налаштування локальної мережі та офісної техніки, він мав доступ, зокрема до інформації щодо обсягів реалізації рекуператорів «PRANA», відпускних цін, повного переліку постачальників комплектуючих для рекуператорів «PRANA», повного переліку клієнтів покупців рекуператорів «PRANA», а також інформації про технології, принципи дії.
- (27) Зазначене, підтверджується заявами (свідків/працівників) в кількості 7 шт. наданими виробником рекуператорів «PRANA» ТзОВ «ЕЙЧКЕЙ ІНВЕНТ» листом від 09.12.2022 б/н (вх. № 1544 від 14.12.2022), а також Заявниками листом від 12.12.2023 б/н (вх. № 63-01/1545 від 14.12.2022). У заявах свідків/працівників вказано, зокрема, на те, що:
- Колодій В.І. мав доступ до виробничих приміщень, де здійснювалося виробництво систем вентиляції з рекуперацією тепла «PRANA» різних модифікацій (далі-системи вентиляції з рекуперацією тепла «PRANA», системи вентиляції з рекуперацією тепла, продукція) мав доступ до приміщень та комп'ютерної техніки, на якій зберігалась конфіденційна інформація різного виду (виробничого характеру, в тому числі нові технології розробки Кузича Р.Р. щодо системи вентиляції з рекуперацією тепла, організаційного характеру, маркетингового характеру тощо). ФОПу Колодій В.І. було створено робоче місце як в офісі ТзОВ «Прана Платіnum» так і серед виробничих приміщень;
 - На виробництві ФОП Колодій В.І. як виконавець в рамках співпраці з ТзОВ «Прана Платіnum» і ФОП Кузичем Р.Р. виконував надані ними завдання щодо складання, тестування, конструювання продукції (розробка, виготовлення, тестування нестандартної (несерійної продукції)). У період з 2017 по 2019 за дорученням мого безпосереднього керівництва Кузича Р.Р., особисто я доставляв до помешкання Колодія В.І. компоненти та деталі (електроніка, автоматика, теплообмінники різних варіацій, та ін.) для виготовлення та тестування нестандартних моделей та прототипів;
- (28) Аналогічні пояснення свідків були проведенні та зафіксовані у протоколі допиту свідків в межах кримінального провадження, внесеного до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 120211400000000876 від 19 жовтня 2021 року.
- (29) За інформацією заявників наданою листами від 18.03.2021 № 63-01/50-АМ, 15.05.2021 № 63-01/1809, співпраця між ТзОВ «Прана Платіnum», ФОП Кузич Р.Р. та ФОП Колодієм В.І. була припинена у січні 2020 року.

- (30) Як стало відомо заявникам наприкінці 2020 року Колодій В.І. порушив умови договорів про конфіденційність, зокрема далі пряма мова: *«він використав відомості, які становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузич Р.Р. та почав неправомірно використовувати вказані відомості у власній виробничій діяльності. Так Колодій В.І. створив два товариства з обмеженою відповідальністю, які пропонують до продажу виробу (рекуператори), а також розпочали їх виробництво».*
- (31) Представником Заявника 1 надано клопотання від 13.10.2022 (вх. № 63-01/1196) про долучення до матеріалів Справи документи, які свідчать про факт виробництва ТзОВ «Кліматронік» продукції (системи вентиляції, рекуператори) з використання даних, які охороняються як комерційна таємниця ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузич Р.Р., а саме:
- копію договору дистрибуції від 01 лютого 2021 № 14-21, укладеного ТзОВ «Кліматронік» (виробник) з ТзОВ «Кліматронік Плюс» (дистриб'ютор). Предметом даного договору є співробітництво з метою продажу обладнання системи з рекуперацією тепла, виробником якої є ТзОВ «Кліматронік»;
 - копію договору про співробітництво від 08.02.2021 № 08-02/2/1 укладеного ТзОВ «Кліматронік Плюс» (дистриб'ютора) з ФОП Медуном К.В. (покупцем) предметом якого є обладнання системи з рекуперацією тепла, виробником якої є ТзОВ «Кліматронік»;
 - копію сертифіката відповідності терміном дії з 18.02.2021 до 17.11.2022 на продукцію «системи вентиляції з рекуперацією тепла» ТМ Кліматронік (виробник ТзОВ «Кліматронік»).
- (32) Відповідно до даних з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань:
- ТзОВ «Прана Прлатіnum» було зареєстровано 01.03.2012, інформація з обмеженим доступом
 - ФОП Кузич Р.Р був зареєстрований 10.06.2010, інформація з обмеженим доступом.
 - ФОП Колодій В.І. був зареєстрований 25.09.2007, інформація з обмеженим доступом;
 - ТзОВ «Кліматронік» було створено 10.02.2020, основний вид діяльності «Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та конденсаціонування» код КВЕД інформація з обмеженим доступом
- (33) Після того, як Колодій В.І. припинив співпрацювати з ТзОВ «Прана Платіnum», ним було створено ТзОВ «Кліматронік» та ТзОВ «Кліматронік Плюс».
- (34) Відповідно до інформації наданої ТзОВ «Кліматронік» листом від 11.05.2021 б/н (вх. № 63-01/1787 від 13.05.2021) Товариство створене з метою виробництва власного продукту – рекуператора «Klimatronik», виробництво розпочате 10.02.2020, перші зразки на продаж були виставлені у вересні 2020 року.
- (35) Реалізацію систем вентиляції з рекуперацією тепла «Klimatronik» Відповідач здійснює в тому числі, через мережу Інтернет на веб сайті: <https://klimatronik.com.ua>.

(36) Представником Заявника листом від 09.06.2021 б/н (вх № 63-01/2174) було надано висновки судових експертів, а саме:

✓ Висновок судового експерта Інформація з обмеженим доступом від 15.04.2021 № 880/1115 (далі - Висновок № 880/1115). На вирішення експертизи поставлене питання: *«Чи використовується у продукті «Рекуператор «Klimatronik», який пропонується на веб сайті <https://klimatronik.com.ua>., кожна модель корисної моделі, що включена до незалежного пункту формули за патентом України на корисну модель № 146223 від 28.01.2021, або ознака еквівалентна їй»*.

У Висновку № 880/1115 зазначено, що рекуператор «Klimatronik», який пропонується для продажу на веб сайті: <https://klimatronik.com.ua>., містить в собі 7 ознак з 10, які містяться у формулі корисної моделі, що охороняється патентом України на корисну модель № 146223 від 28.01.2021. Інші три ознаки експерт не міг дослідити без огляду конкретного виробу;

✓ Висновок судового експерта Інформація з обмеженим доступом від 21.05.2021 № 30-ОВМ/18 (далі -Висновок № 30-ОВМ/18). На дослідження було представлено копію Патенту на корисну модель № 146223; продукт «Система вентиляції з рекуперацією тепла «Klimatronik»; інструкція «Системи вентиляції з рекуперацією тепла «Klimatronik»; відео інструкція по монтажу «Системи вентиляції з рекуперацією тепла «Klimatronik». У Висновку № 30-ОВМ/18 зазначено, що в системі вентиляції з рекуперацією тепла «Klimatronik», що надана на дослідження ТзОВ «Прана Платіnum», використано кожену ознаку, включену до 1-го незалежного пункту формули корисної моделі за патентом України № 146223 «Система вентиляції з рекуперацією тепла»;

✓ Висновок судових експертів Інформація з обмеженим доступом від 27.05.2021 № 097/21. На дослідження експертам надано: копія опису до патенту України на корисну модель № 146223 від 28.01.2021; рекуператор «Klimatronik Bedroom» придбаний у Інформація з обмеженим доступом та ТзОВ «Кліматронік»; копія документів щодо придбання рекуператора «Кліматронік». У висновку експертів зазначено, що у продукті рекуператор «Klimatronik Bedroom», придбаному у Інформація з обмеженим доступом та ТзОВ «Кліматронік» використовується кожна ознака корисної моделі, що включено до незалежного пункту формули за патентом України на корисну модель № 146223 від 28.01.2021, або ознака еквівалентна їй.

(37) Технічна суть рекуператора «PRANA» є запатентована і охороняється патентом на корисну модель № 146223 від 28.01.2021 права на який належать Заявнику. Окрім патентів технології рекуперації та вентиляції повітря охороняються комерційною таємницею, яка доповнює використання запатентованих технічних рішень.

4. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

(38) Згідно з частиною 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.

(39) Недобросовісною конкуренцією, зокрема, є такі дії у конкуренції, як неправомірне використання комерційної таємниці. Відповідно до статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», неправомірним використанням комерційної таємниці є впровадження у виробництво або

врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності без дозволу уповноваженої на те особи відомостей, що становлять відповідно до законодавства України комерційну таємницю.

- (40) Отже, для доведення складу порушення, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», необхідно встановити, що:
- 1) Певні відомості становлять комерційну таємницю відповідно до законодавства;
 - 2) Такі відомості було використано конкурентом у своїй господарській діяльності (тобто впроваджено у виробництво або враховано під час планування чи здійснення господарської діяльності конкурентом);
 - 3) Уповноважена особа, яка має право на відомості, що становлять комерційну таємницю, не давала конкурентові дозволу на таке використання відомостей.
- (41) Встановленими у справі обставинами, в їх сукупності, доводиться, що ТзОВ «Кліматронік» під час співпраці з ТзОВ «Прана Платіnum» отримало відомості, які в подальшому неправомірно використовувало у власній господарській діяльності, що становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платіnum».

4.1. Комерційні відомості ТзОВ «Прана Платіnum» становлять комерційну таємницю

- (42) За інформацією заявника, відомостями, що становлять його комерційну таємницю, до яких під час виконання посадових обов'язків у ТзОВ «Прана Платіnum» мав Колодій В.І. і які неправомірно було використано Відповідачем є:
- ✓ технології розробки Кузича Р.Р. щодо системи вентиляції з рекуперацією тепла, організаційного характеру, маркетингового характеру;
 - ✓ обсяги реалізації рекуператорів «PRANA»;
 - ✓ відпускні ціни;
 - ✓ повний перелік постачальників комплектуючих для рекуператорів «PRANA»;
 - ✓ повний перелік клієнтів/покупців рекуператорів «PRANA»;
 - ✓ інформацію про технології, принципи дії рекуператорів «PRANA».
- (43) Виходячи зі змісту статті 21 Закону «Про інформацію», комерційна таємниця є різновидом конфіденційної інформації, тобто інформації, доступ до якої обмежено фізичною або юридичною особою (крім суб'єктів владних повноважень) і яка може поширюватись за бажанням (згодою) відповідної особи у визначеному нею порядку відповідно до передбачених нею умов, а також в інших випадках, визначених законом.
- (44) Відповідно до статті 505 Цивільного кодексу України комерційною таємницею є інформація, яка є секретною в тому розумінні, що вона в цілому чи в певній формі та сукупності її складових є невідомою та не є легкодоступною для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить, у зв'язку з цим має комерційну цінність та була предметом адекватних існуючим обставинам заходів щодо збереження її секретності, вжитих особою, яка законно контролює

цю інформацію. Комерційною таємницею можуть бути відомості технічного, організаційного, комерційного, виробничого та іншого характеру, за винятком тих, які відповідно до закону не можуть бути віднесені до комерційної таємниці.

- (45) Згідно зі статтею 36 Господарського кодексу України відомості, пов'язані з виробництвом, технологією, управлінням, фінансовою та іншою діяльністю суб'єкта господарювання, що не є державною таємницею, розголошення яких може завдати шкоди інтересам суб'єкта господарювання, можуть бути визнані його комерційною таємницею. Склад і обсяг відомостей, що становлять комерційну таємницю, спосіб їх захисту визначаються суб'єктом господарювання відповідно до законодавства.
- (46) Отже, виходячи зі змісту зазначених положень Цивільного та Господарського кодексів відомості є комерційною таємницею, якщо відповідають таким вимогам: *мають технічний, організаційний, комерційний, виробничий або інший комерційно значущий характер; мають комерційну цінність* (розголошення яких може завдати шкоди інтересам суб'єкта господарювання); *є секретними*, тобто невідомими та не легкодоступними для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить *не належать* до видів інформації, які відповідно до закону не може бути віднесено до комерційної таємниці; були або є предметом належних (адекватних наявним обставинам) *заходів щодо збереження її секретності*, вжитих особою, яка законно контролює цю інформацію.
- (47) Інформація технологічного характеру, а саме:
- ✓ Відомості про характер та особливості продукції (технічні, кількісні, якісні характеристики виробів);
 - ✓ Відомості про обладнання, про програмне забезпечення, яке використовується ТзОВ «Прана Платіnum», ФОП Кузичем Р.Р.;
 - ✓ Програмний код і бази даних (як в цілому, так і їх окремі частини), будь-які відомості про них, будь-яка інформація щодо їх розробки та їх роботи;
 - ✓ Відомості про алгоритми роботи обладнання, дизайнерські концепти виробів, графічні матеріали щодо виробів; схеми креслення, розрахунки, що стосуються обладнання, виражені в письмовій, електронній формі (в тому числі файли).
- є інформацією, що *має комерційний характер*.
- (48) Такі комерційні відомості за нормальних умов здійснення господарської діяльності та за наявності конкуренції на ринку *не є відомими чи легкодоступними для інших суб'єктів господарювання-конкурентів*.
- (49) Доступ суб'єкта господарювання до такої комерційної інформації свого конкурента в умовах ринку створює для такого суб'єкта господарювання істотні переваги у конкуренції, даючи можливість отримати доступ до інформації про особливості виробництва продукції - рекуператорів «PRANA», відомості, які необхідні для виробництва, зокрема про електроніку та комп'ютерні програми, а також, знаючи принципи ціноутворення конкурента (включно з обсягами закупівлі та реалізації) та його доходність (маржу), дозволяє планувати свою

господарську діяльність таким чином, щоб мати можливість пропонувати іншим суб'єктам господарювання умови, кращі за конкурентна, не завдяки власним досягненням, а через використання секретної інформації конкурента, тим самим посилюючи свою конкурентну позицію на ринку. Отже, зазначені відомості комерційного характеру *становлять комерційну цінність*, а їх розголошення може завдати шкоди інтересам ТзОВ «Прана Платіnum» на ринку виробництва та реалізації продукції з системи вентиляції, рекуперації повітря.

- (50) Зазначені відомості комерційного характеру, відомості технічного характеру про виробництво рекуператорів «PRANA», комп'ютерні програми, відомості про ціноутворення не віднесено законами до видів інформації, яку не може бути визначено комерційною таємницею.
- (51) Слід зазначити, що чинне законодавство чітко не встановлює форм віднесення суб'єктами господарювання певних відомостей (інформації) до комерційної таємниці, а отже, кожен суб'єкт господарювання, який володіє інформацією, що становить його комерційну таємницю, самостійно визначає перелік та обсяг відповідних заходів, яких має бути вжито для збереження секретності і які при цьому мають бути адекватними наявним обставинам здійснення ним господарської діяльності.
- (52) Заявник визначив перелік відомостей, що становлять його комерційну таємницю, та прописав їх в договорах про нерозголошення комерційної таємниці, які були укладені з Відповідачем.
- (53) Підписуючи Угоду Відповідач зобов'язувався на період співпраці та протягом 5 ти років після закінчення, використовувати конфіденційну інформацію лише для цілей та в рамках співпраці Сторін на користь Заявників. Після припинення співпраці із Заявниками не використовувати конфіденційну інформацію у будь-який спосіб та з будь-якою метою без попереднього письмового дозволу Заявників, не виготовляти копії документів та інших носіїв конфіденційної інформації, крім випадків, якщо це вимагається для виконання завдань, погодженого із Заявниками. У тексті Угоди, попереджено про наслідки порушення умов про нерозголошення комерційної таємниці, а саме, про можливість настання кримінальної, дисциплінарної, цивільної правової або іншої відповідальності відповідно до чинного законодавства. Отже, Заявники *вжили належних заходів для збереження секретності комерційної інформації, відповідних обставинам здійснення його господарської діяльності*.
- (54) Враховуючи, що інформація стосовно особливості виробництва продукції - рекуператорів «PRANA», відомостей, які необхідні для виробництва, зокрема про електроніку та комп'ютерні програми, а також, знаючи принципи ціноутворення конкурентна (включно з обсягами закупівлі та реалізації) та його доходність (маржу), становить комерційну цінність є секретною, не належить до видів інформації, яку законом заборонено відносити до комерційної таємниці, а ТзОВ «Прана Платіnum» вжило належних заходів для забезпечення її секретності, адекватним обставинам ведення його господарської діяльності, - така інформація *є комерційною таємницею ТзОВ «Прана Платіnum»*.

4.2. Комерційну таємницю було використано ТзОВ «Кліматронік» у своїй господарській діяльності

- (55) Відповідно до Угод підписаних ТзОВ «Прана Платіnum», ФОП Кузичем Р.Р. та Колодієм В.І. інформація щодо технології розробки Кузича Р.Р. стосовно системи вентиляції з рекуперацією тепла, організаційного характеру, маркетингового характеру; обсяги реалізації рекуператорів «PRANA»; відпускні ціни; повний перелік постачальників комплектуючих для рекуператорів «PRANA»; повний перелік клієнтів/покупців рекуператорів «PRANA»; інформацію про технології, принципи дії рекуператорів «PRANA» віднесено до конфіденційної таємниці, яку Колодій В.І. зобов'язувався не розголошувати і не використовувати для зайняття конкурентною діяльністю протягом 5-ти років після звільнення з ТзОВ «Прана Платіnum».
- (56) Водночас доказами, зібраними у Справі, підтверджується, що Колодій В.І., будучи засновником ТзОВ «Кліматронік», ТзОВ «Кліматронік Плюс» здійснював господарську діяльність буду конкурентом Заявників, з урахуванням відомостей, які становлять комерційну таємницю.
- (57) Як підтверджується доказами зібраними у Справі, ТзОВ «Кліматронік» виготовляло, та реалізовувало продукцію «Система вентиляції з рекуперацією тепла» «Klimatronik» використовувало інформацію технологічного характеру Система вентиляції з рекуперацією тепла» «Prana».
- (58) Дані висновки підтверджуються Постановою Верховного Суду у складі колегії судів Касаційного господарського суду від 06.09.2022, відповідно до якої залишено без змін рішення Господарського суду Львівської області від 09.02.2022 та постанову Західного Апеляційного господарського суду від 26.05.2022 у справі № 914/2390/21, якими відмовлено у задоволенні позову ТзОВ «Кліматронік» про визнання недостовірною та такою, що принижує ділову репутацію інформацію ТзОВ «Прана Платіnum» щодо ТзОВ «Кліматронік» та його товарів, зокрема рекуператора «Klimatronik». У свою чергу, зустрічний позов ТзОВ «Прана Платіnum» щодо заборони ТзОВ «Кліматронік» вчиняти дії, які порушують права на корисну модель, що охороняються патентом України на корисну модель «Системи вентиляції з рекуперацією тепла» від 27.01.2021 № 146223, а саме заборону виготовляти продукцію, яка містить запатентовану технологію, що охороняється патентом № 146223 та пропонувати до продажу, а також вилучити з цивільног обороту та знищити матеріали та знаряддя, які використовуються для виготовлення рекуператорів «Klimatronik».
- (59) Отже, дії ТзОВ «Кліматронік», які полягають у використанні під час здійснення своєї господарської діяльності, а саме при виробництві рекуператорів «Klimatronik» відомостей, що становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузича Р.Р.(а саме: відомості технологічного характеру та особливості продукції виробництва ТзОВ «Прана Платіnum» рекуператорів «PRANA») і яку було одержано Колодієм В.І., який співпрацював з ТзОВ «Прана Платіnum», уклав Угоду відповідно до якої зобов'язався не розголошувати та не використовувати комерційну таємницю протягом 5-ти років після припинення співпраці, кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 19 Закону України

«Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірно використання ТзОВ «Кліматронік» комерційної таємниці ТзОВ «Прана Платінут» та ФОП Кузича Р.Р.

5. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (60) Отже, зібраними у справі доказами доводиться, що дії ТзОВ «Кліматронік», які полягають у використанні у своїй господарській діяльності без дозволу ТзОВ «Прана Платінут» відомостей, що становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платінут» (а саме: технологічну інформацію стосовно особливості виробництва продукції - рекуператорів «PRANA», відомостей, які необхідні для виробництва, зокрема про електроніку та комп'ютерні програми, а також, знаючи принципи ціноутворення конкурентна (включно з обсягами закупівлі та реалізації) та його доходність (маржу)), є порушенням, передбаченим статтею 19 закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання ТзОВ «Кліматронік» комерційної таємниці ТзОВ «Прана Платінут».
- (61) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених цим законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність передбачену цим законом.

6. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (62) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (63) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених Законом України «Про захист від недобросовісної конкуренції» як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену Законом України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (64) Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення порушення у вигляді недобросовісної конкуренції тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків виручки (доходу) від реалізації товарів за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (65) Згідно з інформацією наданою ГУ ДПС у Львівській області листом від 06.03.2024 № 3116/5/13-54-05 (вх. № 63-01/622 від 12.03.2024 № 63-01/622) дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) ТзОВ «Кліматронік» за 2023 рік становив інформація з обмеженим доступом.

- (66) Відповідно до пункту 2 розділу II Прикінцевих та перехідних положень Закону України «Про захист економічної конкуренції» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», абзацом 3 пункту 2 Прикінцевих та перехідних положень Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами і доповненнями) та пункту 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-рп, із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Кліматронік» (інформація з обмеженим доступом) вчинило порушення, передбачене статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання ТзОВ «Кліматронік» комерційної таємниці ТОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузича Р.Р.
2. За порушення, визначене в пункті 1 цього рішення, накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Кліматронік» (інформація з обмеженим доступом) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. Зобов'язати ТзОВ «Кліматронік» у двох місячний строк з дня одержання цього рішення припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом припинення використання відомостей, що становлять комерційну таємницю ТзОВ «Прана Платіnum» та ФОП Кузича Р.Р.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковими до виконання.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини тринадцятої 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 Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня його одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ