



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«26» липня 2016 року

№ 32

справа № 126-02/08.15

м. Київ

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 126-02/08.15 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Кондитерська фабрика «Ярич» (ідентифікаційний код 36767366) (далі – ТОВ «КФ «Ярич», Товариство) законодавства про захист економічної конкуренції та подання про попередні висновки у справі від 06.07.2016 № 64/ПС-02-05,

ВСТАНОВИЛА:

Дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 20.03.2014 № 12-01/1946 Київське міське територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – КМТВ АМКУ) було уповноважене провести дослідження щодо дотримання приватним підприємством «Мільвіль» (далі – ПП «Мільвіль») законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

У ході проведення дослідження КМТВ АМКУ встановлено, що на етикетках продукції ПП «Мільвіль» було розміщено напис «Схвалено Українським НДІ Харчування МОЗ України» (далі – Товарний знак 1).



Товарний знак 1 ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації»

Відповідно до ліцензійного договору від 15.10.2012 № 15-10/12, укладеного між ПП «Мільвіль» та приватним акціонерним товариством «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» (далі – ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації», Інститут), товарний знак

«Схвалено Українським НДІ Харчування МОЗ України» належить ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації».

За результатами вищезазначеного дослідження, рішенням адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 25.12.2014 № 139/02-р/к у справі № 118-02/10.14 дії ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» були визнані порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме поширення відомостей, які приписують повноваження та права, яких Інститут не має, а саме інформації «Схвалено Українським НДІ Харчування», в той час, як ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» не є установою **Український науково-дослідний інститут харчування**, а також у Інституту відсутні будь-які документи, які підтверджують, що Інститут є установою **Український науково-дослідний інститут харчування**.

З огляду на те, що ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» було укладено з суб'єктами господарювання, зокрема з ТОВ «КФ «Ярич», ліцензійні договори на використання іншого товарного знаку, а саме «Схвалено Українським НДІ Харчування» (далі – Товарний знак 2), дорученням в. о. Голови Антимонопольного комітету України від 14.02.2015 № 12-01/749 КМТВ АМКУ було уповноважене провести дослідження щодо наявності в діях відповідних суб'єктів господарювання, в тому числі в діях ТОВ «КФ «Ярич», ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції та прийняти відповідні рішення.



Товарний знак 2 ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації»

Як було з'ясовано КМТВ АМКУ, між ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» та ТОВ «КФ «Ярич» було укладено ліцензійний договір від 06.08.2013 № 608 (далі – Ліцензійний договір), згідно з яким Ліцензіар (ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації») надає Ліцензіатові (ТОВ «КФ «Ярич») на строк дії цього договору за винагороду, визначену цим договором, яку виплачує Ліцензіат, невиключну ліцензію – право на користування товарним знаком «Схвалено Українським НДІ Харчування», зареєстрованим Державним департаментом інтелектуальної власності України (нині – Державна служба інтелектуальної власності України) згідно зі Свідомством на знак для товарів та послуг № 136638 від 25.03.2011, для цілей та з обсягом прав, визначених цим договором.

Відповідно до пункту 1.1 Ліцензійного договору, невиключна ліцензія передбачає право на використання Ліцензіатом товарного знаку на упаковках продукції та використання товарного знаку Ліцензіара в рекламі продукції та інших заходах, пов'язаних з просуванням продукції, що належить Ліцензіату та виключно визначена у переліку продукції, наведеному у Додатку № 1 до Ліцензійного договору, шляхом позначення товару (-ів), що виготовляється і/або збувається (-ються) Ліцензіатом.

У зв'язку з тим, що строк дії Ліцензійного договору закінчився 01.10.2014, між ТОВ «КФ «Ярич» та ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» було укладено додаткову угоду № 1 від 17.09.2014 до Ліцензійного договору, якою було продовжено строк дії цього договору до 01.10.2015 включно.

У зв'язку з тим, що:

- продукція, для якої ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» видає дозвіл на поширення на ній напису «Схвалено Українським НДІ Харчування», має відповідні сертифікати якості та відповідності, що дозволяють її реалізацію;

- ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» у своїх висновках щодо можливості видати знак «Схвалено Українським НДІ Харчування» використовувались результати лабораторних досліджень фахівців ДП «Державний науково-дослідний центр з проблем гігієни харчування МОЗ України», які викладені у складених ними програмах та протоколах;

- відповідно до програм та протоколів проведення мікробіологічних досліджень ДП «Державний науково-дослідний центр з проблем гігієни харчування МОЗ України» зразків продукції, на якій буде використовуватись/зображуватись товарний знак з інформацією «Схвалено Українським НДІ Харчування», дослідження здійснюються з метою перевірки відповідності якості продукції до нормативної документації, на підставі якої вона виготовляється;

- на замовлення ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» проводилось **повторне** дослідження, за результатами якого видаються висновки про те, що *зразки продукції відповідають вимогам нормативної документації, а саме, державним стандартам та технічним умовам, відповідно до яких виготовляється дана продукція;*

- інформація про те, що продукція, щодо якої проведено мікробіологічні дослідження у лабораторії ДП «Державний науково-дослідний центр з проблем гігієни харчування МОЗ України», **схвалюється** чи рекомендується до вживання Українським НДІ Харчування у висновках, виданих державним підприємством «Державний науково-дослідний центр з проблем гігієни харчування МОЗ України» (як було встановлено КМТВ АМКУ) **відсутня;**

- установи з назвою «Український НДІ Харчування» не існує, оскільки офіційним скороченим найменуванням Інституту є ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації», а не «УкрНДІ харчування» або «Український НДІ Харчування», як зазначав Інститут;

КМТВ АМКУ дійшло висновку про наявність в діях ТОВ «КФ «Ярич», під час розміщення на упаковках печива затяжного «Марія» товарного знаку «Схвалено Українським НДІ Харчування», ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

Враховуюче зазначене, адміністративна колегія КМТВ АМКУ надала ТОВ «КФ «Ярич» обов'язкові для розгляду рекомендації від 20.02.2015 № 12/02-рп/к (далі – Рекомендації) припинити використовувати знак для товарів та послуг, що містить неправдиву інформацію «Схвалено Українським НДІ Харчування».

Разом з тим, у зв'язку з невиконанням Товариством положень Рекомендацій, розпорядженням адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 05.08.2015 № 128/02-рп/к було розпочато розгляд справи № 126-02/08.15 за ознаками порушення ТОВ «КФ «Ярич» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

ТОВ «КФ «Ярич» зареєстроване 17 вересня 2010 року Кам'яно-Бузькою районною державною адміністрацією Львівської області. ТОВ «КФ «Ярич» є юридичною особою, ідентифікаційний код 36767366, місцезнаходження: вул. Заводська, 1, с. Старий Яричів, Кам'яно-Бузький р-н, Львівська обл.

З 1 вересня 2011 року ТОВ «КФ «Ярич» фактично розпочало діяльність з виробництва та продажу харчових продуктів. ТОВ «КФ «Ярич» з 6 серпня 2013 року

поширює інформацію «Схвалено Українським НДІ Харчування» на фасованому печиві зтяжному «Марія» в асортименті (надалі – Продукція):

- «Марія з молоком та кальцієм «Yaguch»,
- «Марія з висівками «Yaguch»,
- «Марія класична «Yaguch» (фотокопія додається).



Фотокопія упаковки печива «Марія класична «Yaguch».

Замовником та розробником дизайну упаковок кожного виду продукції з написом «Схвалено Українським НДІ Харчування» є ТОВ «КФ «Ярич».

Основним виробником упаковок продукції ТОВ «КФ «Ярич» з написом «Схвалено Українським НДІ Харчування», відповідно до договору від 29.07.2011 № 110729) є товариство з обмеженою відповідальністю «Наргус» (ідентифікаційний код 22628517; м. Харків, вул. Академіка Проскури, буд. 1).

Листом від 12.03.2015 № 12-03-01 (вх. КМТВ АМКУ від 17.03.2015 № 09-8/698) ТОВ «КФ «Ярич» повідомило, що Товариство не заперечує факт відсутності такої установи як Український НДІ Харчування. Однак, на упаковці продукції ТОВ «КФ «Ярич» розміщено торговельну марку з написом «Схвалено Українським НДІ Харчування». Нанесенням цього позначення, Товариство інформує споживачів про те, що його продукція проходить додаткову перевірку на предмет якості, окрім обов'язкової, що здійснюється державними установами.

Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.10.2015 № 36-рп з 03 листопада 2015 року функції КМТВ АМКУ, відповідно до Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, виконує Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).

В ході розгляду справи № 126-02/08.15 під час всебічного аналізу матеріалів справи та відповідних документів Відділенням встановлено наступне.

Товарний знак «Схвалено Українським НДІ Харчування» належить ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації».

ТОВ «КФ «Ярич» використовує товарний знак «Схвалено Українським НДІ Харчування» на підставі Ліцензійного договору.

Відповідно до пункту 1.9 Ліцензійного договору, якщо Ліцензіату (ТОВ «КФ «Ярич») будуть пред'явлені претензії або позови з приводу порушення прав третіх осіб у зв'язку з використанням ліцензії за цим договором, то він повідомляє про це Ліцензіара (ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації»), а Ліцензіар зобов'язується врегулювати такі претензії або позови власними силами та за свій рахунок.

Отже, у зв'язку з виявленими у змісті товарного знаку «Схвалено Українським НДІ Харчування» ознаками порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, відповідальність має нести власник товарного знаку (з огляду на це, рішенням адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 25.12.2014 № 139/02-р/к у справі № 118-02/10.14 дії ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» були визнані порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману).

Таким чином, ТОВ «КФ «Ярич» не може бути притягнуто до відповідальності за виявлені невідповідності у змісті товарного знаку «Схвалено Українським НДІ Харчування».

Крім того, рішенням господарського суду міста Києва від 16.03.2015 у справі № 910/1027/15-г, залишеним без змін постановою Вищого господарського суду України від 16.02.2016, визнано недійсним рішення адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 25.12.2014 № 139/02-р/к «Про припинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та накладення штрафу» у справі № 118-02/10.14.

За результатами аналізу вищезазначених судових рішень та інформації, отриманої в ході розгляду справи № 126-02/08.15, встановлено наступне.

Установа «Український науково-дослідний інститут харчування» була створена в 1932 році, в 1994 році її було реорганізовано в *Український науково-дослідний інститут харчування МОЗ України*.

В лютому 1997 року на базі *Українського науково-дослідного інституту харчування МОЗ України* шляхом його реорганізації було створено державне підприємство «Український науково-дослідний інститут харчування», яке підпорядковувалось Міністерству охорони здоров'я України.

В жовтні 1997 року було створено *відкрите акціонерне товариство «Український науково-дослідний інститут харчування»* шляхом перетворення державного підприємства у відкрите акціонерне товариство.

У 2011 році, на виконання вимог Закону України «Про акціонерні товариства», *відкрите акціонерне товариство «Український науково-дослідний інститут харчування»* було перейменоване у *ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації»*.

Заявником на реєстрацію товарного знаку «Схвалено Українським НДІ Харчування», відповідно до Свідоцтва на знак для товарів та послуг № 136638 від 25.03.2011, було *відкрите акціонерне товариство «Український науково-дослідний інститут харчування»*.

Проте, на сьогодні власником товарного знаку «Схвалено Українським НДІ Харчування» є *ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації»*, як правонаступник *ВАТ «Український науково-дослідний інститут харчування»*, що в свою чергу підтверджується статутом ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації», нову редакцію якого було затверджено протоколом Загальних зборів акціонерів від 15.02.2011 № 01-01/2011.

Вищезгадане Свідоцтво на знак для товарів та послуг № 136638 від 25.03.2011 недійсним не визнавалось, його дія достроково не припинялась і воно є чинним.

Законодавством України, в тому числі Законом України «Про охорону прав на знаки для товарів та послуг» (далі – Закон) не передбачено та не зобов'язано власників торговельної марки вносити зміни або здійснювати перереєстрацію товарного знаку при зміні назви підприємства, тобто знак може застосовуватись в первинному вигляді.

Оскільки ПрАТ «Український науково-дослідний інститут харчування, біотехнології та фармації» є правонаступником ВАТ «Український науково-дослідний інститут харчування» та є власником зазначеного товарного знаку, то він, відповідно, має право на використання та передачу права на його використання у порядку, передбаченому чинним законодавством України.

Відповідно до ч. 2 ст. 90 Цивільного кодексу України, юридична особа, що є підприємницьким товариством, може мати комерційне (фірмове) найменування.

Згідно з ч. 2 ст. 489 Цивільного кодексу України, право інтелектуальної власності на комерційне найменування є чинним з моменту першого використання цього найменування і охороняється без обов'язково подання заявки на нього чи його реєстрації і незалежно від того, є чи не є комерційне найменування частиною торговельної марки.

Отже, чинним законодавством України не передбачено, що торговий знак (торговельна марка) обов'язково має містити будь-які реквізити його заявника (власника), в тому числі повну чи скорочену назву юридичної особи. Тобто достатньо щоб торговий знак дозволяв споживачам розпізнавати та впізнавати товари і послуги, які надаються певним суб'єктом господарювання.

Відповідно до Українського тлумачного словника, **схвалення** – визначення чийось дій, вчинків, рішень тощо добрими, правильними; позитивне, доброзичливе ставлення до кого-небудь, чого-небудь; позитивна оцінка, похвала.

Також варто зазначити, що при поданні заявки на реєстрацію вказаного товарного знаку Державним департаментом інтелектуальної власності України (нині – Державна служба інтелектуальної власності України), згідно з вимогами ст. 10 Закону, була проведена експертиза на відповідність позначення вимогам чинного законодавства, за результатами якої заявка була задоволена, а товарний знак «Схвалено Українським НДІ Харчування» зареєстровано за Свідоцтвом на знак для товарів та послуг № 136638 від 25.03.2011.

Таким чином, товарний знак «Схвалено Українським НДІ Харчування» не суперечить вимогам чинного законодавства України, що підтверджується висновком Вишого господарського суду України.

Листом від 06.07.2016 № 02-05/2304 Відділенням направлено до ТОВ «КФ «Ярич» копію подання про попередні висновки у справі № 126-02/08.15, яку Товариство отримало 12.07.2016.

У відповідь на вищезазначене подання, листом від 15.07.2016 № 15/07-01 (вх. Відділення від 18.07.2016 № 01-11-1832) ТОВ «КФ «Ярич» повідомило про те, що повністю погоджується з висновками Відділення і просить прийняти рішення про закриття провадження у справі № 126-02/08.15 без участі представника ТОВ «КФ «Ярич».

Враховуючи вищенаведене, в ході розгляду справи № 126-02/08.15 не виявлено обставин, які можуть бути доказами у справі та, відповідно, свідчити про наявність у діях ТОВ «КФ «Ярич», під час розміщення на упаковках печива затяжного «Марія» товарного знаку «Схвалено Українським НДІ Харчування», ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції, у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема не доведено вчинення порушення.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7 та 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 27 та 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3, 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 від 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами), пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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) (зі змінами), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 126-02/08.15 без прийняття рішення по суті у зв'язку з не доведенням вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Кондитерська фабрика «Ярич» (ідентифікаційний код 36767366) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

**Голова адміністративної колегії –
голова відділення:**

О. Хмельницький

Члени колегії:

/ _____ /
(підпис)

О. Білянський

/ _____ /
(підпис)

Г. Мінченко

/ _____ /
(підпис)

Л. Маракіна

/ _____ /
(підпис)

К. Куракова

/ _____ /
(підпис)

В. Коваленко

Начальник юридичного відділу

Т. Ключова / _____ /
(підпис)

Секретар колегії:

_____ / _____ /
(підпис)

Виконавець:

Н. Кузьмініх / _____ /
(підпис)