



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23 листопада 2017 року

№ 46

№ 25/26-р-02-02-17

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу*

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 254/26-р-02-02-17 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Белларія» (ідентифікаційний код 40811431) (надалі – Товариство, ТОВ «Белларія») порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання з попередніми висновками у справі від 13.10.2017 № 134/ПС-02-02 Першого відділу досліджень і розслідувань,

ВСТАНОВИЛА:

Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) здійснило розгляд заяви публічного акціонерного товариства «Київхліб» (надалі – Заявник, ПАТ «Київхліб») від 30.12.2016 № П-05/933 (вх. Відділення від 16.01.2017 № 01-11-8) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях ТОВ «Белларія» під час реалізації кондитерських виробів торгівельної марки «Tarta», а саме: торту «Празький з вишнею» і тістечок «Картошка» (надалі – Заява).

З метою всебічного розгляду Заяви, Відділенням направлено вимоги про надання інформації від 06.03.2017 № 02-05/956 та від 26.04.2017 № 02-02/1625 до ТОВ «Белларія». Листами від 14.04.2017 № 14/04/17 (вх. Відділення від 20.04.2017 № 01-11-1126) (надалі – Лист 1) та від 03.05.2017 № 03/05/17 (вх. Відділення від 10.05.2017 № 01-11-1273) (надалі – Лист 2) Товариство надало необхідні дані, за результатами аналізу яких, а також інформації та документів, наданих Заявником, встановлено наступне.

ПАТ «Київхліб» відповідно до інформації у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань є юридичною особою: ідентифікаційний код 00381574; види діяльності за КВЕД-2010, зокрема: 10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний); 46.21 Оптова торгівля зерном, необробленим пшеницею, насінням і кормами для тварин; 46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами.

Відповідно до статуту ПАТ «Київхліб», товариство є юридичною особою, є правонаступником державного підприємства «Київхлібпром», має самостійний баланс, поточний, валютний та інші рахунки в установах банку, печатку, штампи, бланки зі своїм

найменуванням, (а також у разі потреби валютний рахунок, фірмову марку, торговий знак), які затверджуються Правлінням ПАТ «Київхліб» та реєструються в установленому чинним законодавством України порядку.

Отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПАТ «Київхліб» є суб'єктом господарювання.

Відповідно до листа Заявника від 17.02.2017 № 03-10 (вх. Відділення від 22.02.2017 № 01-11-557) ПАТ «Київхліб» розпочало господарську діяльність з виробництва торта «Празький з вишнею» з 25.12.2014, тістечок «Бісквітно-кремові» - з 27.03.2014 р. Реалізація зазначених виробів на ринку розпочалась з 10.04.2015 та з 08.07.2014 відповідно.

Макети упаковок торта «Празький з вишнею» та тістечок «Бісквітно-кремові» були розроблені дизайнером графічних робіт управління маркетингу ПАТ «Київхліб» Шелудько Н.М. Замовником зазначених макетів, а також особою, що несе відповідальність за інформацію, розміщену на упаковках торта «Празький з вишнею» та тістечок «Бісквітно-кремові», несе Заявник.

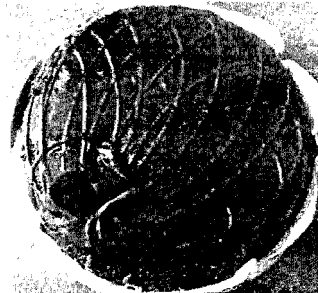
Розробниками зовнішнього оформлення торта «Празький з вишнею» є головний інженер-технолог Рижак Т.М. і начальник лабораторії технічного цеху № 12 Невмержицька Т.Ф., що затверджено рецептурою РЦУ 00381574.1415:2015 від 12.02.2015, тістечок «Бісквітно-кремові» - головний інженер-технолог Рижак Т.М. і заступник директора з питань якості-начальник технологічної лабораторії хлібокомбінату № 12 Охріменко В.В., що затверджено рецептурою РЦУ 00381574.1377:2014 від 09.04.2014.

Упаковка торта «Празький з вишнею» виготовлена з картону, має круглу форму та наступне оформлення.

На верхній частині упаковки розміщено напис «торт Празький з вишнею», виконаний готичним шрифтом, розташований на тлі стрічки коричневого кольору, над якою розміщено зображення торговельної марки Заявника, та нижче - фрагмент міського пейзажу, малюнок якого виконано штриховою технікою, жовтими лініями на коричневому тлі. Під стрічкою - зображення розсипу вишень.

Бічна поверхня також містить напис «торт Празький з вишнею», виконаний готичним шрифтом, розташований на тлі стрічки коричневого кольору, над якою зображено вишні.

Безпосередньо торт «Празький з вишнею» має круглу форму, покритий шоколадною глазур'ю, на поверхні розташовані 3 шоколадні листочки і вишня, а також шоколадні смужки овальної форми, що створюють малюнок по всій площині.



Фотокопія 1. Упаковка і дизайн торта «Празький з вишнею» виробництва ПАТ «Київхліб».

Упаковка тістечок «Бісквітно-кремові» виготовлена з картону, має прямокутну форму та наступне оформлення: основні елементи на верхній та бічній поверхні упаковки розміщено на світло-коричневому тлі. На верхній частині міститься напис «тістечка «Бісквітно-кремові», виконаний курсивом, літери білого кольору, над яким розміщено зображення торговельної марки Заявника, та праворуч - зображення трьох тістечок овальної форми в трьох видах обсипок.

Бічна поверхня містить аналогічні елементи.



Фотокопія 2. Упаковка тістечок «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб»

Тістечка мають овальну форму та різні обсыпки: подрібнений арахіс, цукрова пудра та шоколадна крихта.

Відповідно до інформації у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань дата державної реєстрації ПАТ «Київхліб» 12.07.1995, тобто Заявник здійснює господарську діяльність більше 20 років, здобув позитивну ділову репутацію на ринку реалізації хліба, хлібобулочних та кондитерських виробів. За наявною у Відділенні інформацією, ПАТ «Київхліб» є одним з основних учасників на зазначеному ринку у м. Києві та Київській області. При цьому, введення в обіг торту «Празький з вишнею» та тістечок «Бісквітно-кремові» розпочалось у квітні 2015 року та липні 2014 року відповідно.

Згідно з інформацією, наданою Заявником, торт «Празький з вишнею» та тістечка «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія» були придбані представниками ПАТ «Київхліб» 13.12.2016 в супермаркеті «МегаМаркет» (м. Київ, вул. Сурикова, буд. 3, літера А).

Придбання зазначеної продукції підтверджується чеком від 13.12.2016 № 0077.

ТОВ «Белларія» відповідно до інформації у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань є юридичною особою: ідентифікаційний код 40811431; види діяльності за КВЕД-2010, зокрема: 10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний); 10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання; 10.82 Виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів; 46.19 Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту; 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами; 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля; 47.24 Роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах; 47.29 Роздрібна торгівля іншими продуктами харчування в спеціалізованих магазинах; 47.91 Роздрібна торгівля, що здійснюється фірмами поштового замовлення або через мережу Інтернет; 73.12 Посередництво в розміщенні реклами в засобах масової інформації.

Відповідно до нової редакції статуту ТОВ «Белларія», товариство є юридичною особою, має самостійний баланс, поточний і валютний рахунки в банківських установах, круглу печатку, штампи і фірмовий бланк.

Отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Белларія» є суб'єктом господарювання.

Таким чином, згідно з наведеною інформацією, Заявник та Товариство здійснюють діяльність на одному ринку виготовлення та реалізації кондитерських виробів, споживачі можуть обирати між їх товарами, тобто ПАТ «Київхліб» та ТОВ «Белларія» є конкурентами.

Відповідно до інформації, наданої Товариством Листом 1 і Листом 2, господарську діяльність з виробництва та реалізації торту «Празького з вишнею» та тістечок «Картошка» ТОВ «Белларія» розпочало з 12.12.2016 року.

Замовником і розробником макетів упаковок торта «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка» є Прохоров А.П., генеральний директор Товариства. Особою, що несе відповідальність за інформацію, розміщену на упаковках торта «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка», є ТОВ «Белларія».

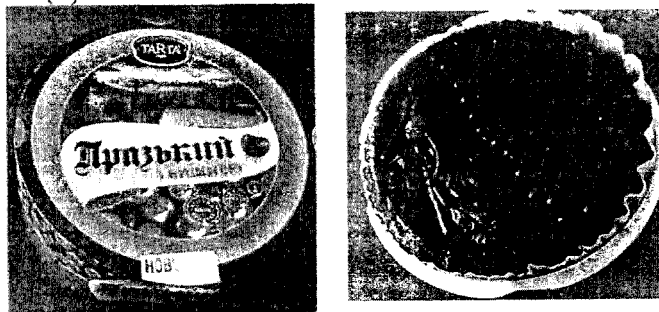
Згідно з інформацією, зазначеною у Листі 1, «Всі рішення щодо зовнішнього вигляду торта «Празький з вишнею» і тістечок «Картошка» приймалися керівництвом Товариства без залучення третіх осіб, а саме: Прохоровим А.П.» (мова оригіналу).

Упаковка торта «Празький з вишнею» виробництва Товариства виготовлена з картону, має круглу форму та наступне оформлення.

На верхній частині упаковки розміщено напис «торт Празький з вишнею», виконаний готичним шрифтом, розташований на тлі стрічки білого кольору, над якою розміщено зображення торговельної марки Товариства, та нижче - фрагмент міського пейзажу. Під стрічкою - зображення розсипу вишень та позначка «Новинка!».

Бічна поверхня також містить напис «торт Празький з вишнею», виконаний готичним шрифтом, розташований на тлі стрічки білого кольору, над якою зображено вишні.

Безпосередньо торт «Празький з вишнею» має круглу форму, покритий шоколадною глазур'ю, на поверхні розташовані 3 шоколадні гілочки з листочками і вишня, а також шоколадні смужки, що виконані прямими лініями та створюють малюнок на половині поверхні виробу.



Фотокопія 3. Упаковка і дизайн торта «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія»

Упаковка тістечок «Картошка» виготовлена з картону, має прямокутну форму та наступне оформлення: основні елементи на верхній та бічній поверхні упаковки розміщено на світло-коричневому тлі. На верхній частині міститься напис «тістечка «Картошка» в обсыпці трьох видів» на тлі стрічки жовтого кольору, літери коричневого кольору, над яким міститься позначка «Новинка!», та праворуч розміщено зображення торговельної марки Товариства і трьох тістечок овальної форми в трьох видах обсыпок.

Бічна поверхня містить аналогічні елементи.



Фотокопія 4. Упаковка тістечок «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія»

Тістечка мають овальну форму, та різні обсыпки: подрібнений арахіс, цукрова пудра та шоколадна крихта.

Так, результати аналізу зовнішнього оформлення упаковок та дизайну тортів «Празький з вишнею», а також тістечок «Бісквітно-кремові» і «Картошка» виробництва Заявника та Товариства, свідчать про їх схожість у зв'язку з використанням домінуючих зображень та стилістики оформлення упаковок тортів: пейзажу міста, стрічки з написом,

виконаним подібним шрифтом, і розсипу вишень, тістечок – кольорова гама, розміщення елементів на упаковці, а також елементів дизайну самих виробів.

При цьому, необхідно звернути увагу, що відповідно до інформації, наведеної вище, Заявник здійснює реалізацію тортів «Празький з вишнею» і тістечок «Бісквітно-кремові» близько трьох років. Протягом вказаного періоду кондитерські вироби, їх упаковки та дизайн стали добре відомими та впізнаваними, а також набули широкої популярності серед споживачів, що підтверджується даними щодо обсягів реалізації зазначеної продукції, наданих Заявником листом від 17.02.2017 № 03-10 (вх. Відділення від 22.02.2017 № 01-11-557). Так, згідно з довідкою про обсяги реалізації тортів «Празький з вишнею» та тістечок «Бісквітно-кремові» від 16.02.2017 № 04-1/237, протягом періоду з листопада 2016 року по січень 2017 року ПАТ «Київхліб» здійснив реалізацію 50 412 кг тістечок на загальну суму 5 006 867,28 грн, а також тортів «Празький з вишнею» (0,5 кг та 1,0 кг) – 145 291 кг на загальну суму 16 369 235,72 грн. Тому поява в торговельній мережі аналогічних кондитерських виробів в схожих упаковках з позначкою «Новинка!» може створити у покупців хибне уявлення про те, що зазначений товар виготовлений відомим їм виробником та є удосконаленим (оновленим) відносно попереднього випуску.

Використання Товариством оформлення упаковок товарів, схожого до тих, що використовує Заявник, з позначкою «Новинка!», здатне значно посилити можливість змішування діяльності ТОВ «Белларія» з діяльністю ПАТ «Київхліб», а також спонукає споживачів до придбання кондитерських виробів Товариства, за рахунок чого останнє зможе посилити свою конкурентну позицію та отримати неправомірні переваги у вигляді збереженого ресурсу (людського, грошового, матеріально-технічного тощо), оскільки такі переваги отримані не завдяки власним досягненням, а внаслідок недобросовісної конкуренції.

Крім того, за умови, що переважно в торговельних мережах кондитерські вироби Заявника та Товариства розміщуються поруч один з одним (фотокопія 5), пересічний покупець серед інших товарів через схожість зовнішнього оформлення упаковок та дизайну тортів «Празький з вишнею», а також тістечок «Бісквітно-кремові» і «Картошка», може легко сплутати їх та замість продукції ПАТ «Київхліб» помилково придбати товар іншого виробника, а саме ТОВ «Белларія».



Фотокопія 5. Розміщення упаковок тістечок «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб» і «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія» в торговельній мережі супермаркетів «Сільпо»

Крім того, листом від 30.03.2017 № 05/612 (вх. Відділення від 11.04.2017 № 01-11-1038) Заявник повідомив, що ПАТ «Київхліб» звернулося до Науково-дослідного інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України щодо проведення експертизи стосовно схожості оформлення упаковок та дизайну тортів «Празький з вишнею» виробництва Заявника та Товариства.

Відповідно до висновку № 546 від 27.03.2017 інституту оформлення упаковки та дизайн тортів «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія» є настільки схожими за оформленням упаковки та дизайном тортів «Празький з вишнею» виробництва ПАТ «Київхліб», що ці вироби можуть бути сплутані споживачем.

Для підтвердження зазначеної інформації Відділенням було проведено опитування з метою аналізу сприйняття потенційними споживачами (покупцями) кондитерських виробів «торт «Празький з вишнею» і «тістечка «Бісквітно-кремові», виробником яких є ПАТ «Київхліб», та кондитерських виробів «торт «Празький з вишнею» і «тістечка «Картошка», виробництва ТОВ «Белларія», на предмет схожості зовнішнього вигляду упаковок та дизайну виробів. Під час проведення анкетування опитано 105 споживачів різних вікових та гендерних (58,10% жінки, 41,90% чоловіки) груп із різних районів м. Києва.

Відповідно до результатів опитування переважна кількість споживачів – 81,90% (86 респондентів) вважають, що оформлення упаковок тортів «Празький з вишнею» виробництва ПАТ «Київхліб» і ТОВ «Белларія», в загальному сприйнятті є візуально схожим. Вказану схожість дизайну зазначених кондитерських виробів також підтвердили 84,76% учасників анкетування, а саме: 89 респондентів.

Аналогічної думки потенційні споживачі додержуються і щодо схожості оформлення упаковок і дизайну тістечок «Бісквітно-кремові» та «Картошка». Так, 87,62% опитаних (92 респонденти) вважають упаковки, а 90,48 % (95 респондентів) – дизайн самих кондитерських виробів подібними один до одного.

Крім того, 68,57% покупців (72 респонденти) зазначили, що у разі купівлі протягом певного періоду тортів «Празький з вишнею» виробництва ПАТ «Київхліб», за умови появи тортів з аналогічною назвою, який позиціонується як «Новинка!», вони б придбали останній як такий, що є удосконаленим/оновленим відносно першого. Схожу упаковку тістечок з написом «Новинка!» вважали поліпшеною версією попередніх та виявили би бажання придбати 76,19% споживачів (80 респондентів).

Разом з тим, 83,81% опитаних (88 респондентів) вказали, що змогли б помилково придбати торт «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія» замість аналогічного тортів, виготовленого ПАТ «Київхліб», за умови придбання останнього раніше. Значна кількість покупців – 72,38 % (76 респондентів) також підтвердили можливість помилково обрати тістечка «Картошка» у разі, якщо раніше купували лише «Бісквітно-кремові», вироблені Заявником.

У 79,05 % (83 респонденти) та 91,43 % (96 респондентів) опитаних, згідно з відповідями, складається враження, що тортів «Празький з вишнею» виробництва ПАТ «Київхліб» та ТОВ «Белларія», а також тістечка «Бісквітно-кремові» та «Картошка» відповідно, є однаковими товарами, або товари одного виробника із видозміненими елементами упаковки.

Таким чином, відповідно до результатів опитування, значна кількість споживачів вважає продукцію Заявника та Товариства не просто схожою, вони асоціюють її з одним виробником, що, в свою чергу, безпосередньо впливає на їх вибір під час придбання кондитерських виробів в торговельній мережі. Більшість опитаних підтвердили, що спосіб оформлення Товариством упаковок його товарів, використання при цьому напису «Новинка!», спонукають сприймати її не як нову продукцію на ринку, а як оновлену версію добре відомих та звичних кондитерських виробів, виготовлених Заявником.

Отже, мотивація ТОВ «Белларія» ґрунтується на можливості передбачити поведінку потенційного покупця, коли схожість зовнішнього оформлення упаковки та дизайну кондитерських виробів створює умови для виникнення у покупця асоціації, що дана продукція виготовлена Заявником або за його згодою чи за його участю.

Ринок виробництва та реалізації кондитерських виробів є конкурентним, представлений широким асортиментом продукції, різних виробників як Київської області, так і інших областей. Тобто, Товариство може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а

шляхом використання без дозволу ПАТ «Київхліб» оформлення упаковок, яке є схожим з оформленням упаковки кондитерських виробів – торт «Празький з вишнею» і тістечка «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб», яке раніше почало їх використовувати у своїй господарській діяльності.

Відповідно до наданої Товариством інформації, реалізація торта «Празького з вишнею» та тістечок «Картошка» здійснюється в м. Києві та Київській області.

Заявник реалізує торт «Празький з вишнею» та тістечка «Бісквітно-кремові» на території 21 області, в тому числі в м. Києві та Київській області.

Дозволу на використання будь-яких позначень, оформлення упаковок та/або дизайну вказаних виробів ПАТ «Київхліб» іншим суб'єктам господарювання не надавало.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 25/26-р-02-02-17 складено подання від 13.10.2017 № 134/ПС-02-02 з попередніми висновками у зазначеній справі (надалі – Подання), копію якого листом від 13.10.2017 № 02-02/3401 було направлено на адресу ТОВ «Белларія». Представник ПАТ «Київхліб» Олефіренко О.В., заступник директора юридичного департаменту, лист від 13.10.2017 № 02-02/3405 з копією зазначеного подання отримав нарочно 17.10.2017.

Листом від 23.10.2017 № 05/2135/1 (вх. Відділення від 26.10.2017 № 01-11-3020) ПАТ «Київхліб» повідомило, що *«представниками ТОВ «Белларія» була ініційована зустріч з представниками ПАТ «Київхліб», на якій було досягнуто розуміння з усіх питань, що стосувались порушення ТОВ «Белларія» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції стосовно Заявника. Так результатом вказаної зустрічі стало те, що фактично з 16.07.2017 року ТОВ «Белларія» припинило порушення шляхом вилучення з продажу та припинення поставок торта «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка», які мали спірне пакування та після цього повністю змінили зовнішній вигляд упакування»* (мова оригіналу).

Крім того, ПАТ «Київхліб» зазначило, що, враховуючи те, що порушення ТОВ «Белларія» вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції виявлено вперше, а також те, що з 16.07.2017 реалізацію зазначених кондитерських виробів припинено, керуючись частиною третьою статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», повідомляє про відмову від заяви № П-05/933 від 30.12.2016, та у зв'язку з цим, просить про прийняття рішення про закриття провадження у справі № 25/26-р-02-02-17.

Вищезазначене клопотання не може бути прийнято до уваги Відділенням з огляду на наступне.

Розгляд зазначеної заяви № П-05/933 від 30.12.2016 завершено Відділенням. За результатами її розгляду встановлено, що дії ТОВ «Белларія» містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції». Про зазначені результати, а також про внесення на розгляд адміністративної колегії Відділення питання щодо початку розгляду справи, ПАТ «Київхліб» було повідомлено листом від 10.05.2017 № 02-02/1712. Наразі Відділенням здійснюється розгляд справи № 25/26-р-02-02-17, про початок розгляду якої ПАТ «Київхліб» було повідомлено листом від 24.10.2017 № 02-02/2504.

Щодо питання закриття провадження у справі № 25/26-р-02-02-17 повідомляємо, що відповідно до 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:

- справа не підлягає розгляду в Антимонопольному комітеті України, його територіальному відділенні;
- не встановлено відповідача або його місцезнаходження;
- відповідача - юридичну особу ліквідовано;

- вже розглянуто чи розглядається органами Антимонопольного комітету України справа з тих же підстав щодо того самого відповідача;
- не доведено вчинення порушення;
- є інші підстави, передбачені законом.

Враховуючи наведене, оскільки за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 25/26-р-02-02-17 складено та направлено сторонам у зазначеній справі подання з попередніми висновками, в якому адміністративній колегії Відділення запропоновано визнати дії ТОВ «Белларія», які полягають у використанні без дозволу ПАТ «Київхліб» при виробництві та реалізації кондитерських виробів: торту «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка» оформлення упаковок, яке є схожим з оформленням упаковок кондитерських виробів – торт «Празький з вишнею» і тістечка «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб», яке раніше почало їх використовувати у своїй господарській діяльності, порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», тобто доведено вчинення ТОВ «Белларія» порушення, підстава, наведена в листі ПАТ «Київхліб» від 23.10.2017 № 05/2135/1 не є належною для закриття провадження у справі № 25/26-р-02-02-17.

Листом від 31.10.2017 № 48 (вх. Відділення від 07.11.2017 № 01-11-3133) ТОВ «Белларія» надало зауваження стосовно змісту Подання, та запропонувало «при винесенні рішення прийняти до уваги наступні аргументи, які, на нашу думку, є пом'якшувальними обставинами у справі, а саме:

1) порушення вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Товариством виявлено вперше;

2) представниками Товариства було проведено зустріч з представниками ПАТ «КИЇВХЛІБ», на якій було досягнуто домовленостей щодо внесення змін в спірні упакування;

3) з 16.07.2017 Товариство добровільно припинило порушення, а саме: припинило поставки спірної продукції - торту «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка» та вилучило їх з продажу;

4) Товариство вчасно та в повному обсязі надавало інформацію на запити Відділення з метою обґрунтованого розгляду справи та співпрацювало з органами АМКУ;

5) дії Товариства не призвели до негативних наслідків для конкуренції, оскільки Заявником не було надано жодної інформації, яка б підтверджувала збитки, нанесені Товариством у зв'язку з використанням спірних упакувань» (мова оригіналу).

Обставини, зазначені в пунктах 1 і 4 було враховані Відділенням під час складання Подання. Стосовно пункту 5 повідомляємо, що згідно зі статтею 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, тобто положення цієї статті зазначеного закону не передбачають підтвердження суб'єктом господарювання настання для нього негативних наслідків через неправомірне використання іншим суб'єктом господарювання без його дозволу (згоди), зокрема оформлення упаковки товарів, та для кваліфікації таких дій, як порушення, достатньо визнання самого факту такого неправомірного використання.

Разом з тим, щодо домовленостей стосовно використання оформлення упаковок торту «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка», досягнутих між ПАТ «Київхліб» і ТОВ «Белларія», а також припинення останнім з 16.07.2017 реалізації вказаних кондитерських виробів, про що ТОВ «Белларія» зазначило в пунктах 2 і 3 листа від 31.10.2017 № 48, а також повідомило ПАТ «Київхліб» листом від 23.10.2017 № 05/2135/1, Відділення зазначає наступне.

В ході розгляду справи було встановлено, що реалізація торта «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія», в торговельній мережі не припинено. Працівниками Відділення було виявлено торти «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія», в упаковках, схожих з упаковками тортів «Празький з вишнею» виробництва ПАТ «Київхліб», дата виготовлення яких 04.11.2017 та 14.11.2017 (Фотокопія 6, 7 і 8), а також тістечок «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія» в упаковках, схожих з упаковками тістечок «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб», дата виготовлення яких 14.11.2017 (Фотокопія 9 і 10), що підтверджує, неприпинення ТОВ «Белларія» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».



Фотокопія 6. Торт «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія», дата виготовлення якого 04.11.2017, в торговельній мережі



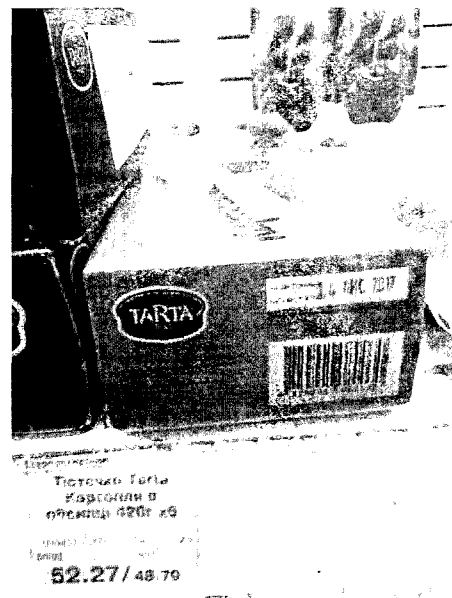
Фотокопія 7. Торт «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія», дата виготовлення якого 14.11.2017, в торговельній мережі



Фотокопія 8. Торт «Празький з вишнею» виробництва ТОВ «Белларія», дата виготовлення якого 14.11.2017, в торговельній мережі



Фотокопія 9. Тістечка «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія», дата виготовлення яких 14.11.2017, в торговельній мережі



Фотокопія 10. Тістечка «Картошка» виробництва ТОВ «Белларія», дата виготовлення яких 14.11.2017, в торговельній мережі

З огляду на встановлені обставини та повідомлену ТОВ «Белларія» і ПАТ «Київхліб» інформацію про припинення з 16.07.2017 реалізації вказаних кондитерських виробів в торгівельній мережі, Відділенням 15.11.2017 було проведено слухання у справі № 25/26-р-02-02-17 за участю представників: ТОВ «Белларія» - Прохорова А.П. (директор), та ПАТ «Київхліб» - Олефіренко О.В. (представник за довіреністю).

Протягом зазначеного слухання до відома представників ТОВ «Белларія» і ПАТ «Київхліб» було доведено інформацію про виявлені в торговельній мережі кондитерські вироби та запропоновано надати відповідні пояснення з цього приводу.

Під час слухання представник ПАТ «Київхліб» зазначив, що наразі не володіє жодними підтвердними даними щодо припинення або неприпинення виготовлення ТОВ «Белларія» кондитерських виробів, що реалізується в схожих упаковках, без згоди з ПАТ «Київхліб». Оригінал-макети нових упаковок зазначених кондитерських виробів від ТОВ «Белларія» до ПАТ «Київхліб» також не надходили.

За результатами проведеного слухання, листом від 20.11.2017 № 20-1/17 (вх. Відділення від 20.11.2017 № 01-11-3244) ТОВ «Белларія» надіслало копію ліцензійного договору № 1511 від 15.11.2017 на використання промислових зразків, укладеного між ТОВ «Белларія» і ПАТ «Київхліб». Відповідно до зазначеного договору ПАТ «Київхліб», зокрема надає дозвіл (невиключну ліцензію) ТОВ «Белларія» використовувати у своїй господарській діяльності упаковку для торта «Празький з вишнею» та тістечок «Бісквітно-кремові» до 31.12.2018 за щомісячну фіксовану ліцензійну винагороду (роялті), розмір якої становить 200,00 грн (без ПДВ) за звітний місяць.

Таким чином, наразі порушення вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке тривало протягом 11 місяців, ТОВ «Белларія» припинено.

Згідно зі статтею 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 ТОВ «Белларія», які полягають у використанні без дозволу ПАТ «Київхліб» при виробництві та реалізації кондитерських виробів: торту «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка» оформлення упаковок та дизайну, які є схожими з оформленням упаковок та дизайном кондитерських виробів – торт «Празький з вишнею» і тістечка «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб», яке раніше почало їх використовувати у своїй господарській діяльності, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання ТОВ «Белларія» оформлення упаковок та дизайну товарів без дозволу (згоди) ПАТ «Київхліб», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

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.

Відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктом 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.

Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Белларія» листом від 20.11.2017 № 20-1/17 (вх. Відділення від 20.11.2017 № 01-11-3244), дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік становить 345 300 грн (триста сорок п'ять тисяч триста гривень).

При визначенні розміру штрафу пропонуємо врахувати наступне:

- порушення вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ТОВ «Белларія» виявлено вперше.
- ТОВ «Белларія» припинило порушення.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12-1 і 14 Закону України „Про Антимонопольний комітет України”, статтями 21, 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 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 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:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Белларія» (ідентифікаційний код 40811431), що полягають у використанні без дозволу ПАТ «Київхліб» при виробництві та реалізації кондитерських виробів: торту «Празький з вишнею» та тістечок «Картошка» оформлення упаковок та дизайну, які є схожими з оформленням упаковок та дизайном кондитерських виробів – торт «Празький з вишнею» і тістечка «Бісквітно-кремові» виробництва ПАТ «Київхліб», яке раніше почало їх використовувати у своїй господарській діяльності, порушенням, передбаченим статтею 4

Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання ТОВ «Белларія» оформлення упаковок та дизайну товарів без дозволу (згоди) ПАТ «Київхліб», яке раніше почало використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

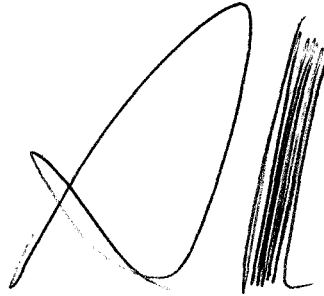
2. За порушення, викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Белларія» (ідентифікаційний код 40811431) штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) грн.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

Відповідно до частини восьмої 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 документ, що підтверджує сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії –
голова відділення:



О. Хмельницький