



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«16» жовтня 2019 року

№ 60/73-р/к

справа № 45/60/48-рп/к.19

м. Київ

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

Товариство з обмеженою відповідальністю «СКДО-ГРУП» (далі – ТОВ «СКДО-ГРУП», Відповідач) під час здійснення імпорту та реалізації кондитерських виробів на території України, зокрема у м. Києві, використовує оформлення упаковки та етикетки товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки товару - горіхова паста з какао та хлібними паличками «Nutella&GO», без дозволу (згоди) компанії Soremartec S.A. та товариства з обмеженою відповідальністю «Ферреро Україна» (далі – ТОВ «Ферреро Україна»), які раніше почали використовувати їх у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.

За результатами розгляду адміністративною колегією Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України справи № 45/60/48-рп/к.19 такі дії ТОВ «СКДО-ГРУП» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки та етикетки товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good», що є порушенням статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 грн, зобов'язано ТОВ «СКДО-ГРУП» протягом 30 календарних днів з дня отримання цього рішення припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом припинення використання у власній господарській діяльності оформлення упаковки та етикетки товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки товару - горіхова паста з какао та хлібними паличками «Nutella&GO», про що проінформувати Відділення з наданням підтвердних документів.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 45/60/48-рп/к.19 про порушення ТОВ «СКДО-ГРУП» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання Третього відділу досліджень і розслідувань від 09.09.2019 № 60-03/176п з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) здійснило розгляд заяви представника компанії Soremartec S.A.

та ТОВ «Ферреро Україна» (далі разом – Заявники) Семеній Ю.М. від 17.12.2018 № 2244/20 (вх. Відділення від 17.12.2018 № 60-01/177-АМ) щодо можливого порушення ТОВ «СКДО-ГРУП» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Заява).

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 23.05.2019 № 60/48-рп/к розпочато розгляд справи № 45/60/48-рп/к.19 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «СКДО-ГРУП» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки та етикетки товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки товару - горіхова паста з какао та хлібними паличками «Nutella&GO», без дозволу (згоди) компанії Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна», які раніше почали використовувати їх у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.
- (3) Листом від 11.09.2019 № 60-02/5176 копію подання з попередніми висновками у справі № 45/60/48-рп/к.19 було направлено представнику Заявників.
- (4) Представник Заявників листом від 23.09.2019 № 224/20 (вх. Відділення від 24.09.2019 № 60-01/3423) надав Відділенню відповідь на подання з попередніми висновками у вказаній справі.
- (5) Листом від 11.09.2019 № 60-02/5173 копію подання з попередніми висновками у справі № 45/60/48-рп/к.19 було направлено на адресу ТОВ «СКДО-ГРУП» (02002, м. Київ, вул. Євгена Сверстюка, буд. 21). Проте, вказане подання разом із зазначеним супровідним листом було повернено до Відділення у зв'язку із закінченням встановленого терміну зберігання.
- (6) Враховуючи наведене, на підставі абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, інформацію щодо попередніх висновків у справі № 45/60/48-рп/к.19, із зазначенням дати, часу і місця розгляду цієї справи було розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України за посиланням <http://www.amc.gov.ua/amku/control/kyivr/uk/index> з 10.10.2019.
- (7) Станом на дату прийняття рішення будь-яких зауважень чи заперечень ТОВ «СКДО-ГРУП» щодо змісту подання з попередніми висновками у справі № 45/60/48-рп/к.19 до Відділення не надходило.

2. Сторони

- (8) Заявниками у справі є компанія Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна», які входять до групи компаній Ферреро (Ferrero Group), що є виробниками кондитерських виробів Ферреро (Ferrero), таких як Nutella, Raffaello, Ferrero Rocher, Kinder, Tic Tac та інших.
- (9) **Компанія Soremartec S.A.**, що зареєстрована за адресою: Фіндель Бізнес-центр, Комплекс В, Рю де Трев, L-2632 Фіндель, Люксембург [Findel Business Center, Complexe B, Rue de Treves, L-2632 Findel (LU)], спільно із компанією Ferrero oHG mbH (виробник горіхової пасти з какао Nutella), яка зареєстрована за адресою: Рейнштрассе 12, D-35260, м. Штадталлендорф, Німеччина [Rheinstrasse 12, D-35260 Stadtallendorf, Germany], та компанією Grissin Bon S.p.A. (виробник хлібних паличок), що зареєстрована за адресою: Віа Пацінотті 4, Сант'Іларіо-

д'Енца (провінція Реджо-Емілія), Італія [Via Pacinotti 4, Sant'Ilario d'Enza (RE), Italy], здійснюють виробництво товару - горіхова паста з какао та хлібними паличками «Nutella&GO» (далі – Товар «Nutella&GO»).

- (10) Отже, компанія Soremartec S.A. у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.
- (11) **ТОВ «Ферреро Україна»** здійснює імпорт та реалізацію Товару «Nutella&GO» на території України, зокрема у м. Києві, з **07.08.2017** (митна декларація від 07.08.2017 № UA125250/2017/810001, договір поставки від 16.06.2014 № FTL-UKR-2014, укладений ТОВ «Ферреро Україна» з компанією Ferrero Trading Lux S.A., що зареєстрована за адресою: Фіндель Бізнес-центр, Комплекс В, Рю де Трев, L-2632 Фіндель, Люксембург [Findel Business Center, Complexe В, Rue de Treves, L-2632 Findel (LU)] та яка також входить до групи компаній Ферреро).
- (12) Відповідно до інформації із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «Ферреро Україна» є юридичною особою; ідентифікаційний код 32424407. Місцезнаходження: 01033, м. Київ, вул. Антоновича, буд. 46-46 А. Дата реєстрації - 14.04.2003.
- (13) Види діяльності ТОВ «Ферреро Україна» за КВЕД: 10.82 виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів (основний); 46.36 оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами; 47.11 роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; 47.24 роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах; тощо.
- (14) Отже, ТОВ «Ферреро Україна» у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.
- (15) Відповідачем у справі є **ТОВ «СКДО-ГРУП»**, яке здійснює імпорт та реалізацію товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good» (далі – Товар «Chocolate Good») на території України, зокрема у м. Києві, з **17.03.2018** (митна декларація від 17.03.2018 № UA500010/2018/003089, контракт купівлі-продажу від 21.12.2017 № 01/17-АЕА, укладений ТОВ «СКДО-ГРУП» з компанією АЕА Toptrade Ltd [Естонія]).
- (16) Згідно з даними із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «СКДО-ГРУП» є юридичною особою; ідентифікаційний код 40866040. Місцезнаходження: 02002, м. Київ, вул. Євгена Сверстюка, буд. 21. Дата реєстрації - 30.09.2016.
- (17) Види діяльності ТОВ «СКДО-ГРУП» за КВЕД: 46.19 діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту; 46.49 оптова торгівля іншими товарами господарського призначення (основний); 46.90 неспеціалізована оптова торгівля; 49.41 вантажний автомобільний транспорт; 52.10 складське господарство; 52.24 транспортне оброблення вантажів; 52.29 інша допоміжна діяльність у сфері транспорту; тощо.
- (18) Отже, ТОВ «СКДО-ГРУП» у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

- (19) При цьому, з огляду на те, що вказані суб'єкти господарювання здійснюють імпорту та реалізацію кондитерських виробів на території України, зокрема у м. Києві, Заявники та ТОВ «СКДО-ГРУП» є конкурентами на відповідному ринку.

3. Обставини справи

- (20) Протягом листопаду-грудня 2018 року представниками компанії Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна» було виявлено в магазинах м. Києва (зокрема за адресою: м. Київ, вул. Довнар-Запольського, буд. 9; м. Київ, просп. Академіка Глушкова, буд. 31; м. Київ, вул. Івана Дяченка, 20-В) факти реалізації Товару «Chocolate Good», який має схоже з Товаром «Nutella&GO» оформлення упаковки та етикетки. На підтвердження наведеної інформації представник Заявників надав до Відділення копії відповідних **товарних чеків**, а також **зразки Товару «Nutella&GO» та Товару «Chocolate Good»**.
- (21) Крім того, **01.11.2018** представником Заявників було придбано Товар «Chocolate Good» у фізичної особи-підприємця Ушакова Ростислава Вікторовича (49066, м. Дніпро, вул. Козака Мамаєва [Юних Ленінців], буд. 22, кв. 135) (далі – ФОП Ушаков Р.В.) за допомогою веб-сайту <https://sladkoejka.com.ua/>. На підтвердження наведеної інформації представник Заявників надав до Відділення копії відповідної **видаткової та товарно-транспортної накладної**.
- (22) Листом від 22.01.2019 б/н (вх. Відділення від 28.01.2019 № 60-01/267) ФОП Ушаков Р.В. повідомив Відділення, що закупував Товар «Chocolate Good» на ринку «Привоз» у м. **Одеса** та в подальшому **здійснював реалізацію** такого товару за допомогою **веб-сайту <https://sladkoejka.com.ua/>** (Інтернет магазин «Сладкоежка»).
- (23) Листами від 02.04.2019 б/н (електронний, вх. Відділення від 05.04.2019 № 60-01/1269) та від 01.07.2019 № 01/07-19 (вх. Відділення від 04.07.2019 № 60-01/2469) ТОВ «Світанок СО» (м. Київ, вул. Довнар-Запольського, буд. 9; ідентифікаційний код юридичної особи 39434364) підтвердило **факт реалізації** Товару «Chocolate Good» протягом **вересня 2018 року – січня 2019 року** у магазині за адресою: м. Київ, вул. Довнар-Запольського, буд. 9.
- (24) Також, листом від 20.03.2019 № 2244/20 (вх. Відділення від 22.03.2019 № 60-01/107) представник Заявників надав до Відділення копію **фіскального чеку**, який підтверджує **здійснення реалізації** Товару «Chocolate Good» 21.02.2019 у магазині товариства з обмеженою відповідальністю «Фудкомпані» (м. Київ, вул. Мартиросяна, буд. 10/22; ідентифікаційний код юридичної особи 41971231) за адресою: м. Київ, вул. Сім'ї Ідзиковських, буд. 4.
- (25) За результатами аналізу зовнішнього оформлення Товару «Nutella&GO» (див. фотокопію 1) та Товару «Chocolate Good» (див. фотокопію 2) Відділенням встановлено, що їх упаковки мають однакову форму та колір, а на етикетках вказаних товарів розміщено зображення хлібних виробів та пасти. При цьому, всі написи виконано в одній кольоровій гаммі та однаковим шрифтом. Тобто, єдиними відмінностями у зовнішньому оформленні Товару «Nutella&GO» та Товару «Chocolate Good» є назви, склад та окремі елементи дизайну цих продуктів, а також реквізити їх виробників та імпортерів на території України.
- (26) Згідно з інформацією, розміщеною на етикетці Товару «Chocolate Good», **виробником** вказаного товару є компанія Shantou Yangyu Foodstuff Co.Ltd (КНР), а **імпортером на території України** – ТОВ «СКДО-ГРУП».



Фотокопія 1. Упаковка та етикетка товару «Nutella&GO» (Заявники)



Фотокопія 2. Упаковка та етикетка товару «Chocolate Good» (Відповідач)

- (27) Крім того, компанія Soremartec S.A. є власником торговельної марки «Nutella&GO» за міжнародною реєстрацією № 913051 (див. фотокопію 3), яка за інформацією державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» (Укрпатент) (лист від 26.04.2018 № 713/3) діє на території України у повному обсязі з 08.11.2006.

nutella
&GO!

Фотокопія 3. Знак для товарів та послуг «Nutella&GO»

- (28) Таким чином, оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good» є схожими з оформленням упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO» настільки, що їх одночасне використання на одному чи суміжному ринку в межах території України, зокрема м. Києва, може призвести до змішування діяльності ТОВ «СКДО-ГРУП» з діяльністю Заявників.
- (29) Листом від 31.01.2019 № 2082/5/99-99-18-02-03-16 (вх. Відділення від 07.02.2019 № 60-01/418) Державна фіскальна служба України повідомила Відділенню, що станом на **18.01.2019** в Єдиній автоматизованій інформаційній системі органів ДФС була наявна інформація щодо митного оформлення Товару «Chocolate Good» Одеською митницею ДФС за митними деклараціями: від 17.03.2018 № UA500010/2018/003089 (855 шт. загальною вартістю 12 636,90 дол.), від 04.09.2018 № UA500010/2018/014593 (1609 шт. загальною вартістю

10 168,88 дол.) та від 16.11.2018 № UA500010/2018/20474 (500 шт. загальною вартістю 7 515,00 дол.), одержувачем якого було **ТОВ «СКДО-ГРУП»**.

- (30) Також, листом від 11.03.2019 № 187/9/15-70-61-01-17 (вх. Відділення від 18.03.2019 № 60-01/1018) Одеська митниця ДФС повідомила Відділенню, що **ТОВ «СКДО-ГРУП»** здійснювало митне оформлення Товару «Chocolate Good» **протягом 2018 року**, на підтвердження чого Одеська митниця ДФС надала до Відділення копії вищезазначених митних декларацій (від **17.03.2018, 04.09.2018 та 16.11.2018**), а також пакет документів, який подавався ТОВ «СКДО-ГРУП» до Одеської митниці ДФС для митного оформлення Товару «Chocolate Good» (зокрема контракти, які були укладені ТОВ «СКДО-ГРУП» з компаніями АЕА Toptrade Ltd [Естонія] та Gamal Finance OU [Естонія] на поставку цього товару), та фотокопії зазначеного товару. При цьому, Одеська митниця ДФС зазначила, що у період 2017-2018 років **будь-які інші особи не здійснювали митне оформлення Товару «Chocolate Good»**.
- (31) Як зазначено в Законі України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» (далі – Закон) цей Закон регулює відносини між органами виконавчої влади, операторами ринку харчових продуктів та споживачами харчових продуктів і визначає порядок забезпечення безпечності та окремих показників якості харчових продуктів, що виробляються, перебувають в обігу, ввозяться (пересилаються) на митну територію України та/або вивозяться (пересилаються) з неї.
- (32) Відповідно до пункту 55 частини першої статті 1 Закону *оператор ринку харчових продуктів* – суб'єкт господарювання, який провадить діяльність з метою або без мети отримання прибутку та в управлінні якого перебувають потужності, на яких здійснюється первинне виробництво, виробництво, реалізація та/або обіг харчових продуктів та/або інших об'єктів санітарних заходів (крім матеріалів, що контактують з харчовими продуктами), і який відповідає за виконання вимог цього Закону та законодавства про безпечність та окремі показники якості харчових продуктів.
- (33) Згідно з частиною першою та другою статті 39 Закону забороняється обіг харчових продуктів, маркування яких не відповідає вимогам законодавства про безпечність та окремі показники якості харчових продуктів; маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.
- (34) Таким чином, ТОВ «СКДО-ГРУП» є **єдиним оператором ринку** (імпортером), який протягом березня 2018 року – березня 2019 року здійснював введення в обіг Товару «Chocolate Good» на території України, зокрема у м. Києві, та **несе відповідальність за неправомірне використання** оформлення упаковки та етикетки цього товару під час його реалізації на ринку кондитерських виробів.
- (35) При цьому, необхідно зазначити, що під час розгляду Відділенням заяви представника Заявників Семеній Ю.М. від 12.06.2018 № 2244/20 (вх. Відділення від 12.06.2018 № 60-01/84-АМ) з аналогічних питань, ТОВ «СКДО-ГРУП» листом від 07.08.2018 № 07/08/18-1 (вх. Відділення від 08.08.2018 № 60-01/2530) повідомило Відділенню наступне:
- 21.12.2017 між Відповідачем та компанією АЕА Toptrade Ltd (Естонія) було укладено контракт купівлі-продажу, предметом якого була поставка, зокрема, Товару «Chocolate Good»;
 - 17.03.2018 Товар «Chocolate Good» було ввезено на територію України, що підтверджується відповідною електронною вантажно-митною декларацією;

- після ввезення Товару «Chocolate Good» на територію України, а також сплати всіх обов'язкових платежів та зборів ТОВ «СКДО-ГРУП» було виявлено, що **попит на вказаний товар для його подальшого оптового продажу був відсутній**, у зв'язку з чим Товар «Chocolate Good» перебував на складі Відповідача, ніяким чином **не реалізовувався** та іншим чином **не відчувувався** на користь третіх осіб;
 - у липні 2018 року під час підвищення температури атмосферного повітря ТОВ «СКДО-ГРУП» було виявлено, що Товар «Chocolate Good» вже **не придатний для реалізації** внаслідок невідповідності складського приміщення Відповідача вимогам зберігання харчових продуктів, оскільки раніше ТОВ «СКДО-ГРУП» не мало досвіду зберігання харчових продуктів та не передбачало такі негативні наслідки. У зв'язку з наведеним працівниками Відповідача було складено **акт від 16.07.2018 № 1 про списання Товару «Chocolate Good»** у кількості 855 шт. на загальну суму 365 205,39 грн.
- (36) У зв'язку з цим, враховуючи нововиявлену інформацію від Державної фіскальної служби України та Одеської митниці ДФС, з метою отримання ґрунтовних пояснень Відповідача щодо **подальшого ввезення ТОВ «СКДО-ГРУП» Товару «Chocolate Good» на територію України** (тобто після дати списання ТОВ «СКДО-ГРУП» вказаного товару), зокрема **04.09.2018** та **16.11.2018**, Відділенням було направлено до ТОВ «СКДО-ГРУП» вимоги про надання інформації від 11.02.2019 № 60-02/778, від 19.02.2019 № 60-02/978 та від 04.03.2019 № 60-02/1230. Проте, конверти із зазначеними вимогами не були вручені ТОВ «СКДО-ГРУП», у зв'язку з чим їх було повернено до Відділення із позначкою *«за закінченням терміну зберігання»*.
- (37) Під час розгляду справи № 45/60/48-рп/к.19, з метою аналізу сприйняття потенційними покупцями кондитерських виробів оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good» на предмет схожості з оформленням упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO», спеціалістами Відділення було проведено опитування різних за віком респондентів (згідно зі службовою запискою від 06.08.2019 № 60-03/268сл, а також службовими дорученнями від 06.08.2019 № 60-03/16сд та від 06.08.2019 № 60-03/17сд).
- (38) За результатами опитування (службова записка від 08.08.2019 № 60-03/271сл) встановлено, що 87,6 % опитуваних вважають, що зовнішнє оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good» схоже на зовнішнє оформлення упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO».
- (39) У 66,7 % респондентів склалося враження про приналежність Товару «Chocolate Good» та Товару «Nutella&GO» одному виробнику.
- (40) 81,9 % могли б придбати Товар «Chocolate Good», внаслідок його сплутування з Товаром «Nutella&GO».
- (41) При цьому, 79,1 % опитаних вважають кондитерські вироби Ферреро (Ferrero), такі як: Nutella, Raffaello, Ferrero Rocher, Kinder, Tic Tac тощо високоякісною продукцією, а 88,6 % респондентів вважають кондитерські вироби Ферреро (Ferrero), такі як: Nutella, Raffaello, Ferrero Rocher, Kinder, Tic Tac тощо добре відомими у всьому світі, зокрема в Україні.
- (42) Тобто, за результатами аналізу відповідей покупців кондитерських виробів встановлено, що зовнішнє оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good» сприймаються переважною більшістю опитуваних, як схоже на зовнішнє оформлення упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO», що в свою чергу може

вплинути на їх наміри щодо придбання Товару «Chocolate Good», внаслідок його сплутування з Товаром «Nutella&GO».

- (43) Отже, неправомірне використання ТОВ «СКДО-ГРУП» оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO», без дозволу (згоди) компанії Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна», які раніше почали використовувати їх у господарській діяльності, може свідчити про змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.

4. Правова кваліфікація дій відповідача та висновки у справі

- (44) З огляду на те, що ТОВ «Ферреро Україна» почало здійснювати імпорт та реалізацію Товару «Nutella&GO» на території України, зокрема у м. Києві, з **07.08.2017** (митна декларація від 07.08.2017 № UA125250/2017/810001), в той час, як ТОВ «СКДО-ГРУП» здійснило перше ввезення Товару «Chocolate Good» на територію України лише **17.03.2018** (митна декларація від 17.03.2018 № UA500010/2018/003089), першість використання оформлення упаковки та етикетки таких товарів належить Заявникам.
- (45) При цьому, за інформацією представника Заявників компанія Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна» не надавали Відповідачу дозволу (згоди) на використання у господарській діяльності ТОВ «СКДО-ГРУП» оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO».
- (46) Крім того, результати проведеного Відділенням опитування потенційних покупців кондитерських виробів підтвердили, що неправомірне використання ТОВ «СКДО-ГРУП» оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good» може призвести до змішування з діяльністю Заявників, зокрема в частині походження Товару «Chocolate Good».
- (47) Отже, ТОВ «СКДО-ГРУП», користуючись діловою репутацією компанії Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна», може отримати неправомірні переваги у конкуренції на ринку кондитерських виробів, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом неправомірного використання оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good» у власній господарській діяльності.
- (48) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), рекламних матеріалів, оформлення упаковки товарів і періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.
- (49) Таким чином, дії ТОВ «СКДО-ГРУП», які полягають у використанні оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good», кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

5. Заперечення відповідача та їх спростування

- (50) На подання про попередні висновки у справі № 45/60/48-рп/к.19 представник

Заявників листом від 23.09.2019 № 224/20 (вх. Відділення від 24.09.2019 № 60-01/3423) повторно звернув увагу на те, що ТОВ «СКДО-ГРУП» після повідомлення Відділенню листом від 07.08.2018 № 07/08-18-1 (вх. Відділення від 08.08.2018 № 60-01/2530) про списання актом від 16.07.2018 № 1 Товару «Chocolate Good» у кількості 855 шт. на загальну суму 365 205,39 грн у зв'язку з відсутністю попиту на вказаний товар для його подальшого оптового продажу та не придатністю для реалізації, Відповідач здійснив ще два ввезення Товару «Chocolate Good» на територію України, а саме: 04.09.2018 та 16.11.2018.

- (51) Станом на дату прийняття рішення будь-яких зауважень чи заперечень ТОВ «СКДО-ГРУП» щодо змісту подання з попередніми висновками у справі № 45/60/48-рп/к.19 до Відділення не надходило.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- (52) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «СКДО-ГРУП», які полягають у використанні оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки та етикетки Товару «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки Товару «Nutella&GO», без дозволу (згоди) компанії Soremartec S.A. та ТОВ «Ферреро Україна», які раніше почали використовувати їх у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.
- (53) 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.

7. Визначення розміру штрафу

- (54) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові до виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (55) 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.
Накладення штрафу здійснюється відповідно до частини третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (56) Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток підприємства дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) ТОВ «СКДО-ГРУП» за 2018 рік складає 172 300 085 (сто сімдесят два мільйони триста тисяч вісімдесят п'ять) гривень.
- (57) При визначенні розміру штрафу було враховано наступне:
- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку ТОВ «СКДО-ГРУП» Відділенням виявлено вперше;

– порушення не припинено.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 та 30 Закону України «Про захист від недобросовісної 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 в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «СКДО-ГРУП» (02002, м. Київ, вул. Євгена Сверстюка, буд. 21; ідентифікаційний код юридичної особи 40866040) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки та етикетки товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки товару - горіхова паста з какао та хлібними паличками «Nutella&GO», без дозволу (згоди) компанії Soremartec S.A. та товариства з обмеженою відповідальністю «Ферреро Україна», які раніше почали використовувати їх у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.

2. За порушення, вказане в пункті 1 цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «СКДО-ГРУП» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «СКДО-ГРУП» протягом 30 календарних днів з дня отримання цього рішення припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом припинення використання у власній господарській діяльності оформлення упаковки та етикетки товару - шоколадна паста та печиво «Chocolate Good», що є схожими з оформленням упаковки та етикетки товару - горіхова паста з какао та хлібними паличками «Nutella&GO», про що проінформувати Відділення з наданням підтвердних документів.

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

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

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