



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

16 серпня 2018 р.

Київ

№ 407-р

Про порушення
законодавства про захист
від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/13-18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ЧЕРКАСИХЛБ ЛТД» (далі – ТОВ «ЧЕРКАСИХЛБ ЛТД», Відповідач) (м. Черкаси, ідентифікаційний код юридичної особи 37715680) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками від 20.06.2018 № 127-26.4/13-18/215-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання ТОВ «ЧЕРКАСИХЛБ ЛТД» без дозволу публічного акціонерного товариства «КИЇВХЛБ» (далі – ПАТ «КИЇВХЛБ», Заявник) (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 00381574) під час виробництва та реалізації виробу – «ХЛБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» оформлення упаковки, яке є схожим на оформлення упаковки виробу – «ХЛБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва ПАТ «КИЇВХЛБ», яке раніше почало використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ПАТ «КИЇВХЛБ».

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником у справі № 127-26.4/13-18 є публічне акціонерне товариство «КИЇВХЛБ» (далі – ПАТ «КИЇВХЛБ», Заявник) – суб'єкт господарювання, зареєстрований 12.07.1995 Подільською районною в місті Києві державною адміністрацією, ідентифікаційний код юридичної особи 00381574.
- (3) Згідно з даними Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України видами діяльності ПАТ «КИЇВХЛБ» за КВЕД-2010, зокрема, є:
- код КВЕД 10.71. Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний);
 - код КВЕД 46.21. Оптова торгівля зерном, необробленим тютюном, насінням і кормами для тварин;
 - код КВЕД 46.38. Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками;
 - код КВЕД 46.74. Оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього;

- код КВЕД 70.22. Консультування з питань комерційної діяльності й керування; код КВЕД 33.20. Установлення Згідно з даними Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України видами та монтаж машин і устаткування.
- (4) Відповідачем у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» (далі – ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД»), Відповідач) - юридична особа, яка діє на підставі Статуту.
- (5) ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» – суб'єкт господарювання, зареєстрований 27.05.2011 Виконавчим комітетом Черкаської міської ради, ідентифікаційний код юридичної особи 37715680.
- (6) Згідно з даними Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України видами діяльності ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» за КВЕД-2010, зокрема, є:
- код КВЕД 10.71. Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання (основний);
 - код КВЕД 10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання;
 - код КВЕД 46.21. Оптова торгівля зерном, необробленим тютюном, насінням і кормами для тварин;
 - код КВЕД 46.33. Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами;
 - код КВЕД 46.39. Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;
 - код КВЕД 77.39. Надання в оренду інших машин, устаткування та товарів;
 - код КВЕД 46.90. Неспеціалізована оптова торгівля;
 - код КВЕД 47.11. Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;
 - код КВЕД 49.41. Вантажний автомобільний транспорт;
 - код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна;
 - код КВЕД 77.11. Надання в оренду автомобілів і легкових автотранспортних засобів;
 - код КВЕД 77.12. Надання в оренду вантажних автомобілів;
 - код КВЕД 35.30. Постачання пари, гарячої води та кондиціонованого повітря.
- (7) Отже, Заявник і ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» здійснюють господарську діяльність на ринку виробництва хлібо-булочних виробів та конкурують між собою.

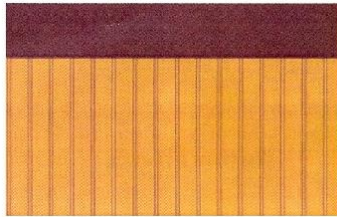
3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (8) До Комітету надійшла заява ПАТ «КІЇВХЛІБ» від 20.10.2017 № 05/2125/1 (зареєстрована у Комітеті 24.10.2017 за № 8-01/502-АМ) (далі – Заява) щодо порушення ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (9) За результатами розгляду Заяви, 16.02.2018 розпорядженням Голови Комітету – державного уповноваженого № 01/33-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/13-18 (далі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання без дозволу ПАТ «КІЇВХЛІБ» під час виробництва та реалізації виробу – «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» оформлення упаковки, яке є схожим на оформленням упаковки виробу – «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва ПАТ «КІЇВХЛІБ», яке раніше почало використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.
- (10) Комітетом було направлено подання про попередні висновки від 26.06.2018 № 127-26.4/13-18/215-спр у Справі на адресу Відповідача листом № 127-29/02-7773 від 20.06.2018, а також листом № 127-29/02-7774 від 20.06.2018 – Заявникові.
- (11) На 26.07.2018 заперечень від ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» щодо подання про попередні висновки Комітету від 20.06.2018 № 127-26.4/13-18/215-спр не надходило.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника

- (12) Заявник повідомив Комітет, що ПАТ «КІЇВХЛІБ» створено на базі відкритого акціонерного товариства «КІЇВХЛІБ», господарську діяльність здійснює з 1996 року та має напрацьовану ділову репутацію на ринку хлібо-булочних виробів.
- (13) Як стверджує Заявник, 22.05.2008 ПАТ «КІЇВХЛІБ» було розроблено та затверджено рецептуру «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» (РЦУ00381574.954-2008) за ДСТУ - 4583:2006.
- (14) Листом від 19.01.2018 № 05/105, зареєстрованим у Комітеті 22.01.2018 за № 8-01/784 (далі – Лист 1), ПАТ «КІЇВХЛІБ» повідомило Комітет, що виробництво продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» розпочало з лютого 2011 року. На підтвердження вказаного Заявник надав копію договору поставки № П_3408 від 24.02.2011 та копію специфікації до вказаного договору.
- (15) З метою набуття в Україні виключних прав інтелектуальної власності щодо оригінальних етикеток власної продукції Заявником зареєстровано в Україні серію торговельних марок, які захищають елементи упаковок його продукції.
- (16) Заявник використовує знак для товарів та послуг (див. фотокопію 1) відповідно до свідоцтва № 168000, зареєстрованого 11.03.2013 (заявку подано 03.05.2012) .



Фотокопія 1

- (17) 29.12.2012 Заявником було подано заявку на отримання патенту на упаковання для хлібобулочних виробів, у тому числі «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ», до Державної служби інтелектуальної власності Укрпатент. 10.04.2013 Заявник отримав патент на промисловий зразок № 24586 (див. фотокопію 2).



Фотокопія 2

- (18) «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» реалізується в упаковці, що вироблена з поліетилену та має таке зовнішнє оформлення (див. фотокопію 3):



Фотокопію 3

- прозорий поліетиленовий пакет, на якому нанесені всі зображення, виконані в коричнево-гірчичних тонах;
- у центральній частині упаковки на коричневому фоні великими літерами білого кольору розміщено словесне позначення: «Хліб Український Столичний» у поєднанні з графічним зображенням колоска гірчичного кольору;
- над вказаним позначенням, також у центральній частині, міститься напис «КИЇВХЛІБ»®, виконаний коричневим кольором на гірчичному фоні, оздоблений графічним зображенням колоска, та словесне позначення білим кольором «Вірність традиціям»;
- у верхній частині упаковки нанесено суцільну смугу гірчичного кольору з коричневими деталями, на якій білим на коричневому фоні по центру розміщено напис «Хліб Український Столичний» та з обох боків – «Київхліб»;
- у правій частині упаковки нанесено напис коричневими літерами на гірчичному фоні – «класична технологія»;
- у нижній частині оформлення упаковки нанесено малюнок, виконаний суцільною смугою гірчичного кольору з коричневими деталями, та обмежений коричневою окантовкою;
- додатково на верхньому малюнку розміщено написи «Київхліб», виконаний білим на коричневому фоні, та «Хліб Український Столичний», виконаний коричневим кольором;
- оформлення зворотного боку упаковки дзеркально відображає верхню та нижню суцільні смуги гірчичного кольору лицьового боку, по центру розміщено напис (логотип) «Київхліб», виконаний коричневим на гірчичному фоні, у нижній частині зазначено склад продукту та іншу обов'язкову інформацію, штрих-код та веб-сайт виробника;
- фіксується упаковка з готовим до продажу виробом у верхній частині пакета.

- (19) Елементи зазначених знаків для товарів та послуг Заявника майже повністю відтворені в оформленні упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника.
- (20) Отже, у оформленні упаковки продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» розміщено позначення, яким надано правову охорону свідоцтвами на знаки для товарів та послуг.
- (21) Зазначені елементи, що складають зовнішнє оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ», є індивідуалізуючими, тобто такими, що мають відрізнити продукцію Заявника з-поміж іншої продукції, що реалізується на ринку.
- (22) На підтвердження використання саме такого оформлення упаковки виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» з 2011 року, ПАТ «КИЇВХЛІБ» листом від 15.12.2017 № 05/2615 (зарєєстрованим у Комітеті 19.12.2017 за № 8-01/12587) (далі – Лист 2) надав лист товариства з обмеженою відповідальністю «ТАК» про виготовлення макетів для продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» (копії зазначених макетів долучено).
- (23) Заявник зазначив, що з 2011 року дизайн оформлення упаковки виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» не змінювався.
- (24) Також Листом 2 ПАТ «КИЇВХЛІБ» повідомило Комітет про те, що продукція «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» реалізується в Київській, Чернігівській, Черкаській, Вінницькій, Житомирській областях тощо.
- (25) За інформацією, наданою Заявником Комітету, на грудень 2017 року орієнтовна ціна позиції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» становить: 13,4 грн (0,95 кг в упаковці), 13,62 грн (0,95 гк, нарізаний скибками), 7,38 грн (0,475 кг, половина виробу в упаковці), 7,92 грн (0,475 кг, половина виробу нарізана скибками в упаковці).
- (26) Відповідно до наданої Заявником інформації, 13.10.2017 на адресу Держпродспоживслужби надійшла скарга від громадянина Товкач І. про те, що 05.09.2017 Товкачем І. було придбано в магазині товариства з обмеженою відповідальністю «АТБ-Маркет» у м. Бобровиця Чернігівської обл. виріб «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» внаслідок сплутування з виробом «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» Заявника.
- (27) Факт придбання зазначеного товару підтверджено копією фіскального чека від 05.09.2017, долученого до Заяви.
- (28) Заявник звертався до ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» 13.10.2017 з претензією (вих. № 05/2084/2) щодо порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (29) При цьому Заявник зазначив у Листі 2, що на 15.12.2017 відповіді на претензію № 05/2084/2 від 13.10.2017 від ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» не отримано.
- (30) Продукція Заявника з використанням у зовнішньому оформленні упаковки знаків для товарів та послуг (фотокопії 1 та 2) є широко відомою в Україні, має чітку розрізняльну здатність та створює міцний асоціативний зв'язок продукції із Заявником, зокрема з «ХЛІБОМ УКРАЇНСЬКИМ СТОЛИЧНИМ».
- (31) Тривалий та безперервний строк реалізації продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника з впізнаваним споживачами оформленням упаковки та просування на ринку України допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів, сприяли набуттю Заявником ділової репутації та зростанню обсягів продажу.

4.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача

- (32) Згідно з даними Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, основним видом діяльності ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» є виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання.
- (33) Відповідно до інформації, наданої Відповідачем, ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» виробляє хлібо-булочну продукцію під торговельною маркою «Формула смаку».

(34) Продукція «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» реалізується в поліетиленових пакетах, що мають прямокутну форму й таке зовнішнє оформлення (див. фотокопію 4):

- прозорий поліетиленовий пакет, на якому нанесені всі зображення, виконані у коричневих та яскраво-гірчичних тонах;
- у центральній частині упаковки на коричневому фоні великими літерами білого кольору розміщено словесне позначення: «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» у поєднанні з графічним зображенням колосків яскраво-гірчичного кольору;
- над вказаним позначенням, також у центральній частині, міститься напис «ЧЕРКАСИХЛІБ», виконаний коричневим кольором на яскраво-гірчичному фоні, над вказаним написом міститься словесне позначення «Формула смаку», оздоблене художніми елементами;
- у верхній частині упаковки нанесено суцільну смугу яскраво-гірчичного кольору з коричневими деталями, на якій білим на коричневому фоні по центру розміщено напис «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» та з обох боків – «Черкасихліб»;
- у правій частині упаковки розміщено напис коричневими літерами на яскраво-гірчичному фоні – «без дріжджів»;
- у нижній частині упаковки нанесено малюнок, виконаний суцільною смугою яскраво-гірчичного кольору з коричневими деталями, обмежений коричневою окантовкою;
- оформлення зворотного боку упаковки дзеркально відображає верхню та нижню суцільні смуги яскраво-гірчичного кольору лицьового боку, по центру розміщено напис «ЧЕРКАСИХЛІБ», виконаний коричневими літерами на яскраво-гірчичному фоні, у нижній частині зазначено склад продукту та іншу обов'язкову для цього продукту інформацію, веб-сайт виробника та штрихкод;
- фіксується упаковка з готовим до продажу виробом у верхній частині пакета.



Фотокопія 4

(35) ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» стверджує, що обсяги продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» від загального обсягу виробництва хліба становили у 2016 році – 0,06 відсотка та за 11 місяців 2017 року – 0,24 відсотка.

- (36) На вимогу державного уповноваженого Комітету від 06.12.2017 № 127-24/09-13343 (далі – Вимога) листом від 26.12.2017 № 21-21/91 (zareєстрованим у Комітеті 28.12.2017 за № 8-127/211-кі) (далі – Лист 3) ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» повідомило, що здійснювало виробництво товару «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» із січня 2012 року на підставі технічних умов СОУ 15.8-37-00032744-004:2005: «Хліб житній, житньо-пшеничний та пшенично-житній».
- (37) Упаковку для виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виготовляло товариство з обмеженою відповідальністю «ТОРГОВА ГРУПА ФЛАГМАН», товариство з обмеженою відповідальністю «ФЕНОМ» і товариство з обмеженою відповідальністю «АЛІТРЕЙД».
- (38) Також Листом 3 ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» повідомило Комітет про те, що з початку виробництва до грудня 2017 року оформлення упаковки виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» не змінювалося. Авторами дизайну оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» були фахівці відділу маркетингу та продажу.
- (39) Відповідач повідомив Комітет, що продукція «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» реалізується в торговельних мережах товариства з обмеженою відповідальністю «АТБ МАРКЕТ», а також фізичною особою-підприємцем Попудрібко, у Київській, Чернігівській, Черкаській та Полтавській областях.
- (40) Продукцію «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» вагою 0,95 кг ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» реалізує за орієнтовною ціною 8,7 грн (станом на листопад 2017 року) відповідно до інформації, наданої товариством з обмеженою відповідальністю «АТБ-МАРКЕТ» листом від 18.04.2018 № М-2018-1625 (zareєстрованим у Комітеті 26.04.2018 за № 8-127/4982).
- (41) Крім того, у Листі 3 ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» зазначило, що про реалізацію продукції Заявника «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» йому було відомо з 2015 року, коли Заявник почав завозити «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» на територію Черкаської області.
- (42) Відповідач у Листі 3 повідомив Комітет про те, що після отримання претензії Заявника № 05/2084/1 від 13.10.2017 з приводу використання оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» прийняло рішення здійснювати випуск продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» в іншій упаковці (фото нового зразка долучено до Листа 1). При цьому новий зразок упаковки для продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» суттєво відрізняється від попереднього та не схожий на оформлення упаковки для продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника.

4.3. Обставини справи, встановлені за результатами аналізу зовнішнього оформлення упаковки продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника та оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва Відповідача

- (43) На думку Заявника, оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ», яке використовує ПАТ «КІЇВХЛІБ», та оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ», яке використовує Відповідач, є схожими настільки, що їх можна сплутати між собою як за назвами, так і за оформленням упаковки.
- (44) Порівняльний аналіз оформлення упаковок виробів «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника та «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» вказує на те, що оформлення зазначених виробів за загальною композицією та кольоровою гамою (фоном, кольором написів), є схожим (див. фотокопію 5).



Фотокопія 5

- (45) Крім того, Відповідач використовує ту ж симетрію розміщення основних написів та окремих елементів, загальний художній підхід Заявника до оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ», що може призвести до сплутування споживачем продукції Заявника з продукцією Відповідача (див. фотокопію 5).
- (46) Саме такі дії Відповідача щодо оформлення продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» можуть призвести до сплутування її з продукцією Заявника «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ».
- (47) Крім того, ПАТ «КИЇВХЛІБ» просить звернути увагу на те, що схожість зовнішнього оформлення упаковок (див. фотокопію 5) у поєднанні зі словесним позначенням «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» може додатково спонукати споживачів до сприйняття продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» як оновленої продукції Заявника «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ».

4.4. Обставини справи, встановлені за результатами проведення опитування споживачів

- (48) Для з'ясування можливості змішування продукції – «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника та «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» Комітетом було проведено опитування щодо сприйняття споживачами схожості оформлення упаковки зазначеної продукції виробництва Заявника та виробництва Відповідача. Загальна кількість респондентів – 1000 осіб у Дніпропетровській, Запорізькій, Київській, Харківській та Львівській областях.
- (49) За результатами опитування встановлено, що на запитання «Чи складається у Вас враження про приналежність виробу – «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» та «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» одному виробнику?» 39,4 відсотка респондентів надали ствердну відповідь, що вказує на можливість змішування господарської діяльності Відповідача з ПАТ «КИЇВХЛІБ».
- (50) На думку 68,8 відсотка опитаних, оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» є схожим на оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ».
- (51) Після перегляду зображень оформлення упаковок «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» та «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» 53 відсотки опитаних відповіли, що могли б придбати продукцію Відповідача внаслідок сплутування її з продукцією Заявника.
- (52) Крім того, аналіз опитування свідчить про те, що респонденти вказували на схожість стилю та більшості зображених елементів в оформленні.
- (53) Отже, як свідчать результати проведеного опитування, більшість споживачів може сплутати «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва Відповідача з «ХЛІБОМ УКРАЇНСЬКИМ

СТОЛИЧНИМ» виробництва Заявника внаслідок виникнення асоціативного зв'язку між продукцією Заявника та продукцією Відповідача, що може призвести до змішування діяльності цих суб'єктів господарювання.

4.5. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності інших суб'єктів господарювання, що здійснюють господарську діяльність на ринку хлібо-булочних виробів

- (54) За інформацією, наявною в Комітеті, ринок хлібо-булочних виробів, на якому діють Заявник і Відповідач, є конкурентним. На ринку присутня відповідна продукція, зокрема, таких суб'єктів господарювання: товариства з обмеженою відповідальністю «ПЕРШИЙ СТОЛИЧНИЙ ХЛІБЗАВОД» (торговельна марка «ЦАР ХЛІБ») (далі – ТОВ «ПЕРШИЙ СТОЛИЧНИЙ ХЛІБЗАВОД»), товариства з обмеженою відповідальністю «УКРАЇНСЬКО-СЛОВЕНСЬКЕ ПІДПРИЄМСТВО ХЛІБОПЕКАРСЬКИЙ КОМПЛЕКС «КУЛИНИЧІВСЬКИЙ» (торговельна марка «КУЛИНИЧІ»), товариство з обмеженою відповідальністю «МИЗА» (далі – ТОВ «МИЗА»), ПАТ «КИЇВХЛІБ», а також великої кількості невеликих приватних пекарень.
- (55) Зазначені підприємства займаються реалізацією, зокрема, хліба українського, що є одним з найпоширеніших видів вітчизняних хлібо-булочних виробів. При цьому оформлення упаковок різних виробників виробу «хліб український» не є схожим. Крім того, реалізацію вказаного виробу багато виробників здійснюють без упаковки.
- (56) При цьому загальновідомим є факт, що спосіб оформлення упаковок зазвичай об'єднує й іншу (частіше усю) продукцію, що пропонується окремими виробниками до продажу. Відповідно кожний добросовісний виробник має на меті впізнаваність своєї продукції серед споживачів, наслідком чого є напрацьована ділова репутація та отримання прибутків через прихильність споживачів.
- (57) Наприклад, оформлення упаковки виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ» виробництва ТОВ «ПЕРШИЙ СТОЛИЧНИЙ ХЛІБЗАВОД» виконано у притаманному виробникові стилі – на прозорій поліетиленовій упаковці нанесено зображення коричневої хвилі, що поєднується із золотавими написами. При цьому такий спосіб оформлення використовується в оформленні упаковок інших хлібо-булочних виробів зазначеного виробника.
- (58) Спосіб оформлення продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника повторюється в оформленні упаковки багатьох хлібо-булочних виробів ПАТ «КИЇВХЛІБ», про що свідчить інформація, яка знаходиться у загальному доступі.
- (59) У той же час спосіб оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» застосовується лише щодо позиції хліб український та не повторюється в оформленні інших хлібо-булочних виробів Відповідача.
- (60) Отже, висновком стосовно зазначеного є те, що кожному виробникові притаманне своє, оригінальне оформлення продукції, зокрема: основний фон та загальне оформлення упаковки, розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, шрифту написів у назві продукції, використання відповідної кольорової гами, що забезпечує розпізнавальну здатність кожної такої продукції та визначає оригінальність дизайну, що має на меті відрізнити продукцію одного виробника від іншого і виключає можливість змішування їх діяльності. При цьому особливий стиль оформлення притаманний частині або всій продукції окремих виробників.

5. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (61) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (62) Відповідно до частини першої статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист

економічної конкуренції Комітет має повноваження розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами; при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

- (63) Продукція Заявника та Відповідача реалізується на одному товарному ринку.
- (64) Реалізація продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва Відповідача та «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника, зокрема, відбувається через одну й ту саму торговельну мережу – «АТБ МАРКЕТ».
- (65) Здійснюючи реалізацію виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» з використанням вказаного оформлення упаковки з 2011 року, Заявник має пріоритет на використання зазначеного оформлення упаковки.
- (66) Крім того, тривалий та безперервний строк реалізації ПАТ «КИЇВХЛІБ» виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» з використанням зазначеного оформлення упаковки допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів та контрагентів та набути позитивної ділової репутації.
- (67) Оформлення упаковки продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника та оформлення упаковки продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» є схожим: за загальною композицією та кольоровою гамою (загальним фоном та кольором написів).
- (68) За наявною в Комітеті інформацією, Заявник раніше за ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» почав використовувати оформлення упаковки виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» і не надавав дозволу (згоди) ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» на використання свого або схожого на нього оформлення упаковок.
- (69) Використання Відповідачем оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД», схожого на оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» ПАТ «КИЇВХЛІБ» може призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника.
- (70) Оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ» виробництва Відповідача та оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва Заявника є схожими, через що споживач може придбати продукцію Відповідача замість продукції Заявника.
- (71) Водночас листом від 21.05.2018 № 21-21/27 (зарєєстрованим у Комітеті 24.05.2018 за № 8-127/6053) Відповідач надав підтвердні документи щодо припинення використання спірного оформлення упаковки продукції «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ».
- (72) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів та 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.
- (73) Отже, використання ТОВ «ЧЕРКАСИХЛІБ ЛТД» у своїй господарській діяльності оформлення упаковки «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ», яке схоже на оформлення упаковки виробу «ХЛІБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ» виробництва ПАТ «КИЇВХЛІБ», яке раніше почало використовувати ПАТ «КИЇВХЛІБ» у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ПАТ «КИЇВХЛІБ», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

6. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (74) 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.
- (75) Під час визначення розміру штрафу враховано: Відповідач сприяв розгляду справи та припинив порушення.
- (76) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ЧЕРКАСИХЛБ ЛТД» за 2017 рік становить 432 678 792 (чотириста тридцять два мільйони шістсот сімдесят вісім тисяч сімсот дев'яносто дві) грн.
- (77) 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.
- (78) Відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом 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.
- (79) Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ЧЕРКАСИХЛБ ЛТД» (м. Черкаси, ідентифікаційний код юридичної особи 37715680) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання без дозволу (згоди) публічного акціонерного товариства «КІЇВХЛБ» (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 00381574) оформлення упаковки виробу «ХЛБ УКРАЇНСЬКИЙ НОВИЙ», схожого на оформлення упаковки виробу «ХЛБ УКРАЇНСЬКИЙ СТОЛИЧНИЙ», яке раніше почало використовувати публічне акціонерне товариство «КІЇВХЛБ», що може призвести до змішування з діяльністю публічного акціонерного товариства «КІЇВХЛБ».
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЧЕРКАСИХЛБ ЛТД» штраф у розмірі 104 933 (сто чотири тисячі дев'ятсот тридцять три) грн.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до 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 документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ