



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

20 вересня 2018 р.

Київ

№ 502-р

Про порушення законодавства  
про захист від недобросовісної  
конкуренції та накладення штрафу

Відповідач – Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю.

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України (далі – Комітет) справи № 127-26.4/118-16 дії Науково-виробничого підприємства «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення PROSECCO, що є схожим на позначення PROSECCO, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення PROSECCO, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, що є порушенням статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 222 100 (двісті двадцять дві тисячі сто) грн та зобов'язано в двомісячний строк з дати отримання рішення припинити використовувати в господарській діяльності позначення PROSECCO, що є схожим на позначення PROSECCO, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.

Комітет, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/118-16 за заявами КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО (КОНСОРЦІУМ ПО ЗАХИСТУ НАЙМЕНУВАНЬ КОНТРОЛЬОВАНИХ ЗА ПОХОДЖЕННЯМ PROSECCO) та компанії САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А. про порушення Науково-виробничим підприємством «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання про попередні висновки у справі Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 19.07.2018 № 127-26.4/118-16/255-спр,

**ВСТАНОВИВ:**

- (1) У Комітеті з 18.07.2016 розглядається справа № 127-26.4/118-16 (далі – Справа) за ознаками вчинення Науково-виробничим-підприємством «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення PROSECCO, що є схожим на позначення PROSECCO, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення PROSECCO, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО.

**1. Сторони**

- (2) Заявниками у справі є:
- 1) КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО (КОНСОРЦІУМ ПО ЗАХИСТУ НАЙМЕНУВАНЬ КОНТРОЛЬОВАНИХ ЗА ПОХОДЖЕННЯМ PROSECCO) (Італійська Республіка) (далі – Заявник, Консорціум) є міжгалузеву організацією, що створена та діє відповідно до законодавства Європейського Співтовариства та Італійської Республіки (далі – Італія);
  - 2) компанія САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А. (П'ємонт, Італія) (далі – Сантеро, Заявник 2), що є одним з учасників Консорціуму, імпортує продукцію, марковану Позначенням PROSECCO, на територію України.
- (3) Основна функція Заявника полягає в представництві інтересів членів Консорціуму з метою захисту географічного зазначення – найменування контрольованого за походженням PROSECCO D.O.C. (далі – Позначення PROSECCO) (D.O.C. – Denominazione di Origine Controllata, тобто найменування контрольоване за походженням).
- (4) Відповідно до пункту «с» частини четвертої статті 17 Законодавчого декрету Італії № 61/2010 уповноважений консорціум в інтересах усіх виробників, також не асоційованих, може, зокрема, діяти в судових та адміністративних органах для охорони й захисту найменувань контрольованих за походженням, та захищених географічних зазначень і захисту прав виробників.
- (5) Постановою від 01.06.2015 Міністерство політики сільського господарства, продовольства та лісового господарства Італії підтвердило повноваження Заявника до 2018 року щодо захисту Позначення PROSECCO на виконання функцій із захисту, просування, підвищення цінності, інформування споживачів та загального захисту інтересів, відповідно до пунктів 1 та 4 статті 17 Законодавчого декрету Італії № 61/2010 для Позначення PROSECCO.

- (6) Листом, зареєстрованим у Комітеті 28.01.2016 за № 8-01/770, Заявник надав лист учасника Консорціуму – компанії ЛА МАРКА ВІНІ Е СПУМАНТІ ска, в якому зазначено, зокрема: «Ми також цим підтверджуємо, що Консорціум є належним чином уповноваженим у відповідності до законодавства Італії, а саме відповідно до пункту с) статті 17 Законодавчого Декрету № 61/2010, свого Статуту, Цивільного кодексу Італії і Декрету Міністерства політики сільського господарства, продовольства та лісового господарства Італії від 1 червня 2015 року, діяти в будь-яких адміністративних та судових органах для захисту позначення PROSECCO як найменування контрольованого за походженням (D.O.C.) / захищеного найменування за походженням (PDO) для захисту прав та інтересів виробників вина PROSECCO, в тому числі Компанії (компанії ЛА МАРКА ВІНІ Е СПУМАНТІ ска), від неправомірного використання, недобросовісної конкуренції, підробок, неналежного використання PROSECCO як найменування, контрольованого за походженням (D.O.C.) / захищеного найменування за походженням (PDO) та від будь-яких інших дій, що заборонені законом».
- (7) Учасниками Заявника є майже чотириста італійських суб'єктів господарювання, діяльність яких пов'язана з виробництвом вина, маркованого Позначенням PROSECCO.
- (8) Виробниками вина, маркованого Позначенням PROSECCO, які є учасниками Заявника та імпортують свою продукцію на територію України, серед інших, є такі італійські суб'єкти господарювання: BORTOLOMIOL SPA, BOTTEGA SPA, CASA VINICILA BOTTER CARLO E C. SPA, CASA VINICILA CANELLA SPA, AZIENDA AGRICOLA DAL BELLO ANTONIO, FRATELLI MARTINI SECONDO LUIGI SPA, GRUPPO VINICOLO FANTINEL SPA, MARTINI E ROSSI SPA, MASOTTINA S.P.A., NINO FRANCO SPUMANTI SLR, RUGGERI & C S.P.A., SCHENK ITALIA SPA, VAL D'OCA S.R.L., LA MARCA VINI E SPUMANTI SCA, VINICOLA SERENA SRL, LE CONTESSE VINI E SPUMANTI, VILLA SANDI S.R.L., SANTERO SPA, CASA VINICILA ZONIN S.P.A., BACIO DELLA LUNA SPUMANTI SRL (всього 20 суб'єктів господарювання).
- (9) Сантеро є одним з виробників оригінального вина, маркованого Позначенням PROSECCO, та входить до Консорціуму.
- (10) Відповідачем у справі є Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю (далі – НВП «Нива» ТОВ, Відповідач) (сmt Таїрове, Одеська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 19201066).
- (11) Як вбачається з відомостей, які містяться в ЄДРПОУ, основними видами господарської діяльності НВП «Нива» ТОВ згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є: виробництво виноградних вин, вирощування винограду, оптова торгівля напоями, роздрібна торгівля напоями в спеціалізованих магазинах.
- (12) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (13) Ринок виноградних вин України є загальнодержавним та конкурентним, а учасники Заявника, зокрема Сантеро, які імпортують продукцію, марковану Позначенням PROSECCO, на територію України, та НВП «Нива» ТОВ здійснюють діяльність на ринку алкогольних напоїв України та є конкурентами на цьому ринку.

## 2. Процесуальні дії

- (14) До Комітету надійшла заява від 30.11.2015 б/н (zareєстрована в Комітеті 30.11.2015 за № 15-01/134 АМ) (далі – Заява) Консорціуму про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції НВП «Нива» ТОВ у вигляді використання в господарській діяльності позначення PROSECCO шляхом зазначення (маркування) на комплекті етикеток (етикетках, контретикетках) без дозволу Консорціуму, учасники якого раніше почали використовувати схожі на нього позначення, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму.
- (15) Заявник 2 окремо подав до Комітету заяву від 22.01.2016 б/н (zareєстрована в Комітеті 22.01.2016 за № 15-01/17 АМ) (далі – Заява 2) про порушення НВП «Нива» ТОВ законодавства про захист від недобросовісної конкуренції внаслідок неправомірного використання пляшки для пакування своєї продукції, яка схожа на пляшку Twist виробництва Сантеро, та інших позначень Сантеро, зокрема позначення PROSECCO.
- (16) Заяву 2 приєднано до Заяви, про що листом від 31.03.2016 № 127-26/09-3236 Комітет повідомив Сантеро.
- (17) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 01.04.2016 № 09/62-р розгляд Заяви зупинено до вирішення Комітетом питання щодо правомірності використання позначення PROSECCO як географічного зазначення походження товару.
- (18) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 13.07.2016 № 09/178-р розгляд Заяви поновлено.
- (19) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 18.07.2016 № 09/188-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/118-16 (далі – Справа) у зв'язку з наявністю в діях НВП «Нива» ТОВ ознак порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення PROSECCO шляхом зазначення (маркування) на комплекті етикеток та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, з одночасним використанням позначення PROSECCO, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму.
- (20) 13.04.2018 Комітетом проведено слухання у Справі за участю представників Заявників та Відповідача.
- (21) Листами від 31.07.2018 № 127-26/09-9671 та від 31.07.2018 № 127-26/09-9633 Відповідачеві та Заявникам відповідно направлено Подання про попередні висновки у справі від 19.07.2018 № 127-26.4/118-16/255-спр (далі – Подання про попередні висновки).
- (22) Заявники листом від 20.09.2017 № 8-01/11277 надали Комітету коментарі та зауваження на Подання про попередні висновки, що враховані під час розгляду справи.
- (23) Відповідач листом від 21.08.2018 № 8-01/10020 надав свої зауваження та заперечення на Подання про попередні висновки.

### 3. Обставини справи

#### 3.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника

- (24) Позначення PROSECCO є брендом не конкретного виробника чи групи афілійованих компаній, а використовується різними італійськими виробниками вина, які здійснюють свою діяльність на відповідній чітко локалізованій території в Італії та відповідають установленим умовам та вимогам щодо виробництва вина, маркованого Позначенням PROSECCO.
- (25) Відповідно до декрету Міністерства політики сільського господарства, продовольства та лісового господарства Італії від 17.07.2009 (далі – Декрет) позначення PROSECCO офіційно класифіковане в Італії як Denominazione di Origine Controllata (D.O.C.), тобто як найменування контрольоване за походженням.
- (26) Відповідно до частин першої та другої статті 1 Декрету, найменування контрольоване за походженням Prosecco зарезервоване для вин, які відповідають умовам і вимогам, встановленим у специфікаціях.
- (27) Виробники вина, маркованого Позначенням PROSECCO, можуть застосовувати індивідуальне оформлення продукції за умови дотримання вимог з використання Позначення PROSECCO у частині маркування та пакування.
- (28) Відповідно до статті 2 додатка 1 до Декрету: «вино найменування контрольоване за походженням «Просекко» (Prosecco) виробляється з винограду сорту «Глера»; може бути об'єднане в межах підприємства, окремо або разом, до максимум 15 відсотків, з наступними сортами: Вердізо, Б'янкета, Тревіджана, Перера, Глера лунга, Шардоне, Піно Блан, Піно Грі, Піно Нуар (вініфікований білий), що відповідно вирощуються в області виробництва винограду відповідно до статті 3 Додатка 1 до Декрету».
- (29) Відповідно до статті 3 додатка 1 до Декрету та карти виробничої зони DOC Prosecco зона виробництва вина, маркованого Позначенням PROSECCO, чітко локалізована до конкретної географічної зони північно-східної Італії. Області, які включають провінції Італії: Беллуно, Горіція, Падуа, Порденоне, Тревізо, Трієст, Удіне, Венеція і Віченца.
- (30) Згідно з інформацією, наданою Комітету Українською корпорацією по виноградарству і виноробній промисловості «УКРВИНПРОМ» (далі – Корпорація «УКРВИНПРОМ») листом, зареєстрованим у Комітеті 09.02.2016 за № 8-01/1158, вино, марковане Позначенням PROSECCO, – італійське вино, сухе, ігристе, виготовляється з однойменного винограду сорту Глера (відомий як Просекко) резервованим способом, інколи з додаванням сортів: Вердізо, Перера і Б'янетта. Виробляється у 9 провінціях Італії в областях Фріулі-Венеція-Джулія і Венеція.
- (31) Статтями 4 – 8 додатка 1 до Декрету передбачені положення щодо стандартів виноградарства, нормативних положень виноробства, споживчі характеристики, вимоги до маркування та упаковки.

- (32) Позначення PROSECCO є зареєстрованим зазначенням походження товарів в Європейському Союзі № PDO-IT-A0516 відповідно до реєстру зазначень походження товарів та географічних зазначень походження товарів, уведеного відповідно до статті 104 Регламенту Європейського Союзу № 1308/2013.
- (33) Вино, марковане Позначенням PROSECCO, учасники Заявника імпортують на територію України з 2005 року.
- (34) Італійські вина, марковані Позначенням PROSECCO, виробництва, зокрема, деяких учасників Консорціуму зображено нижче:



- (35) Заявники не надавали будь-якої згоди (дозволу) НВП «Нива» ТОВ на використання позначення PROSECCO для маркування своєї продукції.
- (36) Сантеро імпортує вино власного виробництва, марковане Позначенням PROSECCO, на територію України, починаючи з 2008 року.
- (37) Сантеро імпортує на територію України вино, марковане Позначенням PROSECCO, у пляшці Twist з липня 2013 року. Зазначене підтверджено Сантеро нотаріально засвідченим перекладом рахунку щодо поставки вин Сантеро на територію України за період з 2013 по 2015 роки, що доданий до Заяви 2 та міститься в матеріалах Справи. Сантеро також надала обсяги продажів ТОВ «БЮРО ВИН» ігристих вин власного виробництва з використанням форми пляшки Twist, зокрема вина, маркованого Позначенням PROSECCO, у кількісному показнику за 2013 – 2015 роки, що додатково підтверджує реалізацію на території України вин виробництва Сантеро, маркованих Позначенням PROSECCO, у пляшці Twist з липня 2013 року.

- (38) Фото фронтальної та зворотної упаковки вин, маркованих Позначенням PROSECCO, виробництва Сантеро в пляшці Twist, що імпортується на територію України, зображено нижче:



- (39) Сантеро не надало будь-якої згоди (дозволу) НВП «Нива» ТОВ на використання пляшки для пакування своєї продукції, що схожа на пляшку Twist, та позначення PROSECCO.
- (40) Увезення в Україну вина, маркованого Позначенням PROSECCO, здійснюють суб'єкти господарювання України через розгалужену систему дистрибуції на підставі відповідних договорів з виробниками оригінального вина, маркованого Позначенням PROSECCO.
- (41) Виробники вина, маркованого Позначенням PROSECCO, зокрема:
- здійснюють імпорт через дочірні компанії в Україні (товариство з обмеженою відповідальністю «БАКАРДІ МАРТІНІ ЮКРЕЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 33723293, товариство з обмеженою відповідальністю «КАМΠΑРІ ЮКРЕЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 38726096);
  - співпрацюють з такими відомими мережами винормаркетів, як GOOD WINE (товариство з обмеженою відповідальністю «БЮРО ВИН», ідентифікаційний код юридичної особи 34817341) та «ПОЛЯНА» (товариство з обмеженою відповідальністю «ПОЛЯНА УКРАЇНА ГРУП», ідентифікаційний код юридичної особи 36592399);
  - співпрацюють з міжнародними мережами гіпермаркетів, які здійснюють господарську діяльність в Україні та самостійно імпортують вина, марковані Позначенням PROSECCO, до України (товариство з обмеженою відповідальністю «Метро Кеш енд Кері Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 32049199).
- (42) Вина, марковані Позначенням PROSECCO, виробництва учасників Консорціуму пропонуються до продажу в торговельних мережах, зокрема: «Білла-Україна», «Ашан Україна ГІПЕРМАРКЕТ», «КАРАВАН», «СІЛЬПО», «ФУРШЕТ», «МЕТРО» за ціною від 199 грн (в пляшці місткістю 0,75 л).

- (43) Заявники, вкладають значні кошти та зусилля у просування, рекламування та популяризацію своєї продукції під Позначенням PROSECCO.
- (44) Враховуючи зазначене, вина, марковані Позначенням PROSECCO, є відомими алкогольними напоями, в тому числі і на території України, за рахунок дій Заявників, які, зокрема, полягають у просуванні та рекламуванні продукції, що, зокрема, підтверджується великою кількістю рекламних матеріалів та напрацюванням ділової репутації.
- (45) Тривалий та безперервний термін виробництва та реалізації вина, маркованого Позначенням PROSECCO, виробництва учасників Консорціуму, обізнаність про цю продукцію споживачів сприяли набуттю Заявниками ділової репутації та визнанню серед споживачів, зокрема, і на території України.
- (46) Заявник повідомив, що на початку червня 2015 року йому стало відомо, що в Україні пропонуються до продажу вина виробництва НВП «Нива» ТОВ, етикетки та контретикетки яких марковані позначенням PROSECCO, у різних варіантах та комбінаціях.

### **3.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача**

- (47) НВП «Нива» ТОВ є власником знака для товарів і послуг, який охороняється свідоцтвом України на знак для товарів і послуг № 111047 від 25.05.2009 на позначення «ТАЇРОВО».



- (48) НВП «Нива» ТОВ використовує знак для товарів і послуг «SALUTE PROSECCO САЛЮТЕ ПРОСЕККО», який охороняється свідоцтвом України на знак для товарів і послуг № 198077 від 10.04.2015.

**SALUTE PROSECCO  
САЛЮТЕ ПРОСЕККО**

- (49) НВП «Нива» ТОВ на підставі субліцензійного договору від 10.12.2014, укладеного між НВП «Нива» ТОВ та фізичною особою Мельніченком Олександром Івановичем, використовує промисловий зразок – різьблену пляшку, який охороняється патентом України на промисловий зразок № 28474 від 10.12.2014.





- (50) На всіх етикетках, що наносяться на вина виробництва НВП «Нива» ТОВ, не зазначений супровідний напис – аббревіатура D.O.C. або розшифроване формулювання Denominazione di Origine Controllata поряд із позначенням PROSECCO, тоді як на фронтальній частині упаковки продукції вказане українське походження вина та адреса його виробництва (65496, Одеська обл., Овідіопольський район, смт Таїрове, вул. 40 річчя Перемоги, буд. 1).
- (51) Відповідно до інформації, наданої Відповідачем листом (зарєєстрований у Комітеті 17.02.2017 за № 8-01/1492), НВП «Нива» ТОВ здійснює свою господарську діяльність з 1991 року, відтак його продукція знаходиться на ринку вже протягом тривалого часу (тобто понад 26 років). НВП «Нива» ТОВ є національним виробником виноробної продукції, який має власні торговельні марки для її позначення. НВП «Нива» ТОВ докладє значних зусиль та ресурсів щодо своєї маркетингової діяльності на території України з метою популяризації та просування власних торговельних марок на ринку серед споживачів. Українські споживачі добре обізнані з алкогольними напоями виробництва НВП «Нива» ТОВ та їх якістю, тому купують саме їх.
- (52) Заявник надав Комітету фото зразків упаковки продукції, маркованої позначенням PROSECCO, виробництва НВП «Нива» ТОВ.
- (53) Вина, марковані позначенням PROSECCO, виробництва НВП «Нива» ТОВ пропонуються до продажу по всій Україні в торговельних мережах, зокрема: «Ашан Україна ГПЕРМАРКЕТ», «ФУДМЕРЕЖА», «ФОЗЗІ-ФУД», «НОВУС Україна», «ГРУПА РІТЕЙЛУ УКРАЇНИ», «Білла-Україна» за ціною від 53 до 74 гривень (в плящі місткістю 0,75 л).
- (54) Вина, марковані Позначенням PROSECCO, виробниками яких є учасники Заявника, та продукція, маркована позначенням PROSECCO, виробництва НВП «Нива» ТОВ пропонуються до продажу в одних і тих самих точках продажу, зокрема в торговельних мережах «Білла-Україна».
- (55) НВП «Нива» ТОВ здійснює виробництво трьох зразків продукції, маркованої позначенням PROSECCO, а саме:  
«САЛЮТЕ ПРОСЕККО Шампанське України брют» (домінуюче позначення на етикетці – «PROSECCO САЛЮТЕ ПРОСЕККО») (далі – Вино 1);

«ШАМПАНСЬКЕ УКРАЇНИ БРЮТ» (домінуюче позначення на етикетці – «SAN MARTINO PROSECCO») (далі – Вино 2);

«ШАМПАНСЬКЕ УКРАЇНИ БРЮТ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE PROSECCO WHITE BRUT») (далі – Вино 3);

(Вино 1, Вино 2, Вино 3, далі разом – Вина).

- (56) Фото вин, маркованих позначенням PROSECCO, виробництва НВП «Нива» ТОВ, зокрема, у пляшці, схожій на пляшку Twist виробництва Сантеро, зображено нижче:



- (57) Згідно з абзацом другим частини четвертої статті 11 Закону України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового коньячного і плодового, алкогольних напоїв та тютюнових виробів» етикеточна продукція розробляється товаровиробником алкогольних виробів і повинна відповідати вимогам чинного законодавства про мови (крім додаткової інформації щодо характеристик продукту), не потребує додаткових узгоджень, є промисловою власністю виробника та захищається згідно з чинним законодавством про промислову (інтелектуальну) власність.

- (58) НВП «Нива» ТОВ як виробник Вин відповідає за розміщення інформації на етикетках та контретикетках цих вин.
- (59) НВП «Нива» ТОВ, як зазначено Відповідачем, використовує промисловий зразок – різьблену пляшку для виготовлення Вина 3, який охороняється патентом України на промисловий зразок № 28474 на підставі субліцензійного договору від 10.12.2014.
- (60) Отже, Сантеро раніше почало використовувати на території України пляшку форми Twist, ніж НВП «Нива» ТОВ – пляшку (гвинтоподібної/різьбленої форми) для виготовлення Вина 3.
- (61) Листом, зареєстрованим у Комітеті 05.05.2018 за № 8-01/5303, Відповідач повідомив, що Вино 3 НВП «Нива» ТОВ припинило виготовляти та протягом 2017 року не виготовляло.
- (62) НВП «Нива» ТОВ маркує вина власного виробництва з позначенням «PROSECCO» з вересня 2014 року.
- (63) За результатами аналізу отриманої від торговельних мереж інформації, обсяги реалізації НВП «Нива» ТОВ Вин за період з 2014 року по 31.03.2017 у вартісних показниках становили 4 298 745 (грн без ПДВ).

### **3.2.1. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів**

- (64) Для з'ясування обставин Справи дорученнями Голови Комітету від 13.07.2017 № 13-01/223 та від 23.02.2018 № 13-01/135 Одеському, Дніпропетровському, Харківському, Львівському, Херсонському, Київському територіальним відділенням Комітету доручено провести анкетування споживачів алкогольної продукції біля продуктових торговельних мереж.
- (65) За результатами анкетування з тисячі двохсот сорока восьми опитаних споживачів шістсот шістдесят чотири (53,2 %) споживачі вважають схожими елементи маркування (оформлення упаковки) Вин з елементами маркування (оформленням упаковки) італійського вина, маркованого Позначенням PROSECCO, зокрема, вважають схожими позначення PROSECCO Вин та/або позначення PROSECCO у поєднанні з оформленням упаковки (формою пляшки) Вина 3 з позначенням PROSECCO італійського вина, маркованого Позначенням PROSECCO, та з позначенням PROSECCO у поєднанні з оформленням упаковки (формою пляшки) (Twist) італійського вина виробництва Сантеро відповідно.
- (66) Згідно з інформацією, наданою територіальними відділеннями Комітету, з дев'ятисот п'ятдесяти опитаних споживачів:
  - двісті п'ятдесят три (26,6 %) споживачі могли б придбати Вина внаслідок їх сплутування з італійським вином, маркованим Позначенням PROSECCO, зображення якого додавалось до анкети;
  - шістсот дев'яносто сім (73,4 %) споживачів не могли б придбати Вина внаслідок їх сплутування з італійським вином, маркованим Позначенням PROSECCO, зображення якого додавалось до анкети.

- (67) Отже, 26,6 % споживачів можуть придбати вина НВП «Нива» ТОВ, марковані позначенням PROSECCO, внаслідок їх сплутування з італійськими винами, маркованими позначенням PROSECCO, виробництва учасників Консорціуму, що вказує на можливість змішування діяльності НВП «Нива» ТОВ з діяльністю учасників Консорціуму.

#### **4. Правова кваліфікація дій Відповідача**

- (68) 27.06.2014 підписана економічна частина Угоди про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони (далі – Угода про асоціацію), зокрема розділи III «Юстиція, свобода та безпека», IV «Торгівля і питання, пов'язані з торгівлею», V «Економічне та галузеве співробітництво» та VI «Фінансове співробітництво та положення щодо боротьби із шахрайством».
- (69) 01.01.2016 вступив у силу розділ IV Угоди про асоціацію та додаток № XXII D, яким позначення «PROSECCO» не отримало статусу географічного зазначення. Тобто, позначення PROSECCO не отримало правового статусу географічного зазначення.
- (70) З метою отримання інформації з приводу правової позиції центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері інтелектуальної власності, щодо використання позначення PROSECCO на території України, Комітет звертався (лист від 31.01.2018 № 127-26/09-1277) до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України (далі – МЕРТ України). У відповідь (лист від 09.02.2018 № 6-01/1637) на звернення МЕРТ України повідомило Комітет, що географічне зазначення PROSECCO не охороняється за Угодою про асоціацію.
- (71) Відповідно до Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності (стаття 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»). Недобросовісною конкуренцією є такі дії у конкуренції, як, зокрема, неправомірне використання позначень (стаття 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).
- (72) 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.
- (73) Отже, НВП «Нива» ТОВ може посилити конкурентну позицію на ринку алкогольних напоїв в Україні та отримати неправомірні переваги в конкуренції не завдяки власним досягненням, а шляхом неправомірного використання позначень.
- (74) Враховуючи зазначене, дії Відповідача, що полягали в неправомірному використанні в господарській діяльності позначення PROSECCO шляхом зазначення (маркування) на комплекті етикеток та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, з одночасним використанням позначення PROSECCO, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму,

кваліфіковано Комітетом як недобросовісна конкуренція у вигляді неправомірного використання позначень.

## 5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (75) На Подання про попередні висновки, яке було надіслано сторонам у Справі, Відповідач листом від 21.08.2018 № 8-01/10020 надав свої зауваження та заперечення. Як свідчать подані Відповідачем зауваження та заперечення, Відповідач з висновками Комітету про порушення ним законодавства про захист від недобросовісної конкуренції не згоден.
- (76) Так, Відповідач зазначає:  
Щодо першого твердження.
- (77) Жоден із заявників у Справі відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не наділений повним обсягом прав на надання згоди чи заборони на використання позначень.
- (78) Це твердження спростовується наступним. Консорціум в інтересах усіх виробників, також не асоційованих, може, зокрема, діяти в судових та адміністративних органах для охорони й захисту найменувань контрольованих за походженням та захищених географічних зазначень і захисту прав виробників.
- (79) Основна функція Заявника, що підтверджено матеріалами Справи, полягає в представництві інтересів членів Консорціуму з метою захисту Позначення PROSECCO.
- (80) Заявник також надав лист учасника Консорціуму – компанії ЛА МАРКА ВІНІ Е СПУМАНТІ, в якому підтверджено повноваження щодо захисту Консорціумом її прав, що порушені внаслідок дій НВП «Нива» ТОВ.
- (81) Дозвіл (згоду) на використання в господарській діяльності позначення PROSECCO може бути надано будь-якому суб'єкту господарювання, який відповідає вимогам, визначеним для використання позначення PROSECCO відповідно до Декрету.
- (82) Сантеро є суб'єктом господарювання, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та є конкурентом Відповідача на ринку алкогольних напоїв, що встановлено Комітетом.
- (83) Відповідач міг би отримати дозвіл (згоду) Сантеро на використання в господарській діяльності пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро.

### Щодо другого та третього твердження

2) Відповідач використовує виключно законно зареєстровані знаки для товарів та послуг (зокрема «SALUTE PROSECCO САЛЮТЕ ПРОСЕККО»), проставляючи при цьому попереджувальне маркування (ТМ), яке вказує на те, що ці торговельні марки зареєстровані в Україні, зазначає походження товару – Україна та виробника – НВП «Нива» ТОВ.

3) Щодо неправомірного використання НВП «Нива» ТОВ пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, Відповідачем зазначено, що НВП «Нива» ТОВ використовує промисловий зразок – різьблену пляшку, який охороняється

патентом України на промисловий зразок № 28474 на підставі субліцензійного договору від 10.12.2014.

- (84) Ці твердження спростовуються наступним. 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.
- (85) Отже, предметом розгляду Комітетом Справи було з'ясування:
- юридичного факту використання чужого позначення (схожого позначення) та чужої пляшки (схожої пляшки);
  - відсутності дозволу особи на таке використання позначення та пляшки;
  - доведена першість використання особою, яка вважає свої права порушеними, на використання спірного позначення та пляшки внаслідок тривалого використання його в господарському обігу;
  - можливість змішування товарів і діяльності порушника з товарами і діяльністю особи, яка вважає свої права порушеними.
- (86) Крім того, положення статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» забезпечують захист від недобросовісної конкуренції у вигляді неправомірного використання ділової репутації не на підставі охоронного документа, до прикладу, патента на промисловий зразок чи свідоцтва на знак для товарів і послуг, а виходячи з першості у використанні будь-якого позначення чи сукупності позначень у господарській діяльності, що забезпечують індивідуалізацію діяльності відповідного суб'єкта господарювання з-поміж інших.
- (87) Отже, усі заперечення, надані Відповідачем, спростовуються матеріалами Справи.

## **6. Остаточні висновки у справі**

- (88) НВП «НИВА» ТОВ неправомірно використало в господарській діяльності позначення PROSECCO, що є схожим на позначення PROSECCO, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники Консорціуму, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, з одночасним використанням позначення PROSECCO, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму.
- (89) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, що дії Відповідача полягали у неправомірному використанні в господарській діяльності позначення PROSECCO, яке є схожим на позначення PROSECCO, що раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники Консорціуму, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, з одночасним використанням позначення PROSECCO, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх в господарській

діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму.

- (90) Відповідно до статті 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

#### **7. Визначення відповідальності Відповідача**

- (91) Згідно зі статтею 30 Закону, органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.
- (92) Відповідно до статті 21 Закону, 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.
- (93) За інформацією, отриманою від Державної фіскальної служби України, дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) НВП «НИВА» ТОВ за 2017 рік становить 640 762 392 (шістсот сорок мільйонів сімсот шістдесят дві тисячі триста дев'яносто дві) гривні.
- (94) Водночас при визначенні розміру штрафу враховано такі обставини, що НВП «Нива» ТОВ припинило неправомірне використання в господарській діяльності пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, з одночасним використанням позначення PROSECCO, внаслідок припинення виробництва Вина 3.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», 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 Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю (сmt Таїрове, Одеська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 19201066) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення PROSECCO, що є схожим на позначення PROSECCO, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення PROSECCO, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ДІ

ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, що становить недобросовісну конкуренцію.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю штраф у розмірі 222 100 (двісті двадцять дві тисячі сто) гривень.

3. Зобов'язати Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю у двомісячний строк з дати отримання рішення припинити використовувати в господарській діяльності позначення PROSECCO, що є схожим на позначення PROSECCO, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ДІ ТУТЕЛА ДЕЛЛА ДЕНОМІНАЦІОНЕ ДІ ОРІДЖИНЕ КОНТРОЛАТА ПРОСЕККО, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання 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.

В. о. Голови Комітету

М. НІЖНІК