



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ПОПЕРЕДНЄ РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

30.08.2018 № 95 - р/к

Справа № 3/20-81-18

м. Харків

Про заборону
вчиняти певні дії

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши в ході розгляду справи № 3/20-81-18 про порушення суб'єктом господарювання в особі ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Т ПРЕСТИЖ» (надалі – ТОВ «Т ПРЕСТИЖ») (ідентифікаційний код – 34955200), ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВОЇ ТАМАРИ КОСТЯНТИНІВНИ (надалі – ФОП РИЛЯКОВА Т.К.) (ідентифікаційний номер – 2580909264) та ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВА ОЛЕКСАНДРА ВОЛОДИМИРОВИЧА (надалі – ФОП РИЛЯКОВ О.В.) (ідентифікаційний номер – 2615600057) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції заяву ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» (надалі – ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» або Заявник) від 10.08.2018 № 534 (вх. № 3455) про вжиття заходів для відвернення негативних та непоправних наслідків (надалі – Заява) та матеріали цієї справи,

ВСТАНОВИЛА:

За результатами розгляду заяви ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» від 18.05.2018 № 343 (вх. від 24.05.2018 № 2238/К-26), на підставі подання третього відділу досліджень і розслідувань від 02.08.2018 № 370 адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 02.08.2018 № 122 – рп/к про початок розгляду справи № 3/20-81-18 (надалі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

В ході розгляду Справи адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 20.08.2018 № 396 та відповідні матеріали, прийняла розпорядження від 21.08.2018 № 129-рп/к про залучення до участі у справі № 3/20-81-18, розпочатої за ознаками вчинення ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схоже на нього у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, як відповідачів: ФОП РИЛЯКОВУ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В.

Дії суб'єкта господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.О., що містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, полягають у використанні оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» під час здійснення господарської діяльності без дозволу ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», яке раніше почало використовувати схоже на нього оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» у своїй господарській діяльності.

В ході розгляду Справи встановлено наступне.

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» є юридичною особою та зареєстроване 16.08.1995, ідентифікаційний код – 00377265, місцезнаходження: 61017, м. Харків, вул. Лозівська, 8. Основним видом діяльності ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» є виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання (Код КВЕД 10.72).

ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є юридичною особою та зареєстроване 18.04.2007, ідентифікаційний код – 34955200, місцезнаходження: 61017, м. Харків, вул. Лозівська, 5. Основним видом діяльності ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання (Код КВЕД 10.72).

Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є суб'єктами господарювання.

Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань часткою у розмірі 50 % від статутного фонду ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» володіє Риликова Тамара Костянтинівна та такою ж часткою володіє Риликов Олександр Володимирович. Зазначені фізичні особи зареєстровані як фізичні особи-підприємці, що також підтверджено листом ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» від 26.06.2018 № 02/26-06 (вх. від 27.06.2018 № 2696).

ФОП РИЛЯКОВА Т.К. зареєстрована 16.12.1996, місце проживання 61157, м. Харків, вул. Власенка, 16, кв. 5. Основним видом діяльності

ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. є роздрібна тогівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах (код за КВЕД 47.24).

ФОП РИЛЯКОВ О.В. зареєстрований 27.10.2016, місце проживання 61157, м. Харків, вул. Власенка, 16, кв. 5. Одним із видів діяльності ФОП РИЛЯКОВА О.В. є роздрібна тогівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах (код за КВЕД 47.24).

За інформацією Головного територіального управління юстиції у Харківській області Рилакова Т.К. та Рилаков О.В. перебувають у сімейних відносинах, а саме є подружжям.

Тобто, ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВА Т.К. та ФОП РИЛЯКОВ О.В. є такими, що пов'язані відносинами контролю та визнаються єдиним суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» та суб'єкт господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В., здійснюючи діяльність на ринку кондитерських виробів (цукерок), мають одних і тих же споживачів та є конкурентами.

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» має права інтелектуальної власності на використання знаків для товарів та послуг:

- «ВІНОЧОК» (свідоцтво на знак для товарів та послуг від 15.01.2002 № 22604);

- «СОЛНЕЧНЫЙ ВЕНОЧЕК СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» (свідоцтво на знак для товарів та послуг від 10.04.2012 № 154427).

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» протягом тривалого часу використовує у своїй господарській діяльності знаки для товарів та послуг «ВІНОЧОК» та «СОЛНЕЧНЫЙ ВЕНОЧЕК СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК». Зокрема, під зазначеними знаками для товарів та послуг реалізуються (реалізувались) цукерки, печиво, тістечка.

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» використовує знаки для товарів та послуг:

- «ВІНОЧОК» з 2002 року, що підтверджується вантажною митною декларацією від 19.04.2002;

- «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» з 2005 року, що підтверджується вантажною митною декларацією від 18.03.2005.

За інформацією ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», оформлення упаковки кондитерських виробів «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» з того часу не змінювалось.

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» та ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА» (надалі - ПРАТ «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА»») входять до КОРПОРАЦІЇ «БІСКВІТ-ШОКОЛАД».

Виробництво цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» здійснює ПРАТ «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА» на замовлення Заявника на підставі договору на переробку давальницької сировини від 05.05.2008 № 334/08 (надалі – Договір).

Відповідно до Договору, продукція, вироблена ПРАТ «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА», передається Заявнику і є його власністю. Крім того, Заявник є власником зареєстрованих за ним об'єктів інтелектуальної власності, які використовуються ПРАТ «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА» для виготовлення та маркування продукції, переданої Заявнику за цим договором.

За інформацією, наданою ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», у грудні 2017 року в супермаркеті «РОСТ», що знаходиться за адресою: м. Харків, проїзд Роганський, 3, було придбано цукерки у коробці, на якій міститься позначення «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ».

Крім того, на офіційному сайті ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» <http://tprestige.com.ua/> міститься інформація та зображення цукерок желейних у коробці шестигранної форми «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ».

ПРАТ «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА» зазначило, що в словесному позначенні «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» використаний зареєстрований знак для товарів та послуг «ВІНОЧОК» та воно схоже із зареєстрованим знаком для товарів і послуг «СОЛНЕЧНИЙ ВІНОЧОК СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» настільки, що внаслідок його використання можна ввести в оману щодо особи, яка виробляє товари.

Листом від 12.07.2018 № 01/12-07 (вх. від 13.07.2018 № 2962) ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» повідомило, що використовує у своїй господарській діяльності упаковку з використанням позначення «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» з 25.07.2016.

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» зазначає, щоне надавало ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» будь-якого дозволу (згоди) на використання знаків для товарів та послуг «ВІНОЧОК» та «СОЛНЕЧНИЙ ВІНОЧОК СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК».

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» повідомляє, що загальне зорове сприйняття упаковки коробки цукерок «Віночок Престижний» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» (Зображення № 2) вочевидь є схожим до ступеню змішування з упакованням коробки цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» (Зображення № 1).



Зображення № 1



Зображення № 2

Оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» та оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є схожим, зокрема:

- коробка має форму правильного шестикутника;
- викладку цукерок зображено у формі квітки з пелюстками та круглим центром;
- над викладкою міститься назва цукерок, виконана золотим кольором;
- по всьому краю коробки зображено квіти.

ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» в Заяві повідомило, що: «Неправомірне використання ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» позначення «Віночок Престижний» без дозволу (згоди) ПрАТ «Харківська бісквітна фабрика», яке раніше зареєструвало та почало використовувати знаки для товарів та послуг «ВІНОЧОК» та «СОЛНЕЧНИЙ ВІНОЧЕК СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» у своїй господарській діяльності, не тільки може призвести до незворотних фінансових та іміджевих втрат ПрАТ «Харківська бісквітна фабрика», а й може надати ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» конкурентні переваги за рахунок використання чужого маркування, без вкладення зусиль та коштів в рекламування такої продукції (в свою чергу цукерки «Сонячний віночок» Харківська бісквітна фабрика випускала ще за радянських часів, в розробку і промоцію цього бренду витрачено значний час та кошти), але й введе в оману чисельну аудиторію споживачів оригінального продукту – цукерок «Сонячний віночок», виробництва ПрАТ «Харківська бісквітна фабрика» (мова оригіналу).

Так, в матеріалах Справи містяться звернення до Заявника, відповідно до яких фізичні особи-споживачі кондитерських виробів, маючи на меті придбати цукерки «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», придбали цукерки «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ». Деякі звернення містять інформацію щодо незадоволення якістю.

Таким чином, ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» зазнало негативних та непоправних наслідків.

Крім того, у Заяві ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» зазначає, що «оскільки споживачі можуть сплутати оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» з продукцією виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», а якість продукції виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» не контролює, це може призвести до значної шкоди ділової репутації ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА»» (мова оригіналу).

Свою Заяву ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» також обґрунтовує тим, що внаслідок реалізації ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» кондитерських виробів «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» в упаковці, оформлення якої є схожим з оформленням упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», яке ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» раніше почало використовувати у своїй господарській діяльності, останній зазначає збитків, що підтверджується наступним.

Обсяги реалізації кондитерської продукції, в тому числі маркованої знаками «ВІНОЧОК» та «СОЛНЕЧНИЙ ВІНОЧОК СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», падають.

В той же час, обсяги реалізації кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», збільшились з початку їх реалізації.

Так, за період з червня по грудень 2016 року ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» реалізувало 147,11 кг цукерок «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» на загальну суму 8 132,24 гривень (тобто в середньому на місяць: 21,02 кг на загальну суму 1 161,75 грн.).

Протягом 2017 року ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» реалізувало 3 951,76 кг цукерок «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» на загальну суму 212 596,87 гривень (тобто в середньому на місяць: 329,31 кг на загальну суму 17 716,41 гривень

Враховуючи, що обсяги реалізації кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», з початку випуску зростають, прослідковується зв'язок, що ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» отримує конкурентні переваги саме за рахунок використання оформлення упаковки кондитерських виробів схожого на оформлення упаковки цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК».

Згідно зі статтею 29 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у процесі розгляду справи органи Антимонопольного комітету України можуть прийняти попереднє рішення за умов та у порядку, передбачених статтею 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до статті 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у процесі розгляду справи органи Антимонопольного комітету України, за поданою суб'єктом господарювання заявою про вжиття заходів для відвернення негативних та непоправних наслідків для суб'єктів господарювання внаслідок порушення законодавства про захист економічної конкуренції можуть

прийняти попереднє рішення про:

- заборону особі (відповідачу), в діях якої вбачаються ознаки порушення, вчиняти певні дії, в тому числі про блокування цінних паперів;

- обов'язкове вчинення певних дій, якщо невідкладне вчинення цих дій є необхідним виходячи із законних прав та інтересів інших осіб.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 29 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», статтею 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 30 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.04.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Заборонити суб'єкту господарювання в особі ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Т ПРЕСТИЖ» (ідентифікаційний код – 34955200), ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВОЇ ТАМАРИ КОСТЯНТИНІВНИ (ідентифікаційний номер – 2580909264) та ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВА ОЛЕКСАНДРА ВОЛОДИМИРОВИЧА (ідентифікаційний номер – 2615600057) здійснювати реалізацію кондитерських виробів (цукерок) в упаковці, оформлення якої є схожим на оформлення упаковки цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» виробництва ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» третім особам (у т.ч. за договорами поставки (дистрибуції) або комісії), включно з кінцевими споживачами.

2. Зобов'язати суб'єкта господарювання в особі ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Т ПРЕСТИЖ» (ідентифікаційний код – 34955200), ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВОЇ ТАМАРИ КОСТЯНТИНІВНИ (ідентифікаційний номер – 2580909264) та ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВА ОЛЕКСАНДРА ВОЛОДИМИРОВИЧА (ідентифікаційний номер – 2615600057) протягом 15 днів з дати одержання цього рішення вжити вичерпних заходів для зупинення реалізації продукції в упаковці, оформлення якої є схожим на оформлення упаковки цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» виробництва ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» третіми особами.

Попереднє рішення може бути оскаржене до господарського суду у п'ятнадцятиденний строк з дня його одержання. Відповідно до частини третьої

статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» прийняття господарським судом до розгляду заяви про визнання недійсним попереднього рішення не зупиняє його виконання.

Згідно з пунктом 4 статті 50 та абзацом другим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» невиконання попереднього рішення є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, за яке накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Відповідно до статті 47 Закону України «Про захист економічної конкуренції», попереднє рішення втрачає чинність з дня отримання відповідачем рішення, прийнятого за результатами розгляду справи.

У разі закриття розгляду справи у зв'язку з недоведенням вчинення порушення відповідач має право звернутися до господарського суду про відшкодування йому заявником збитків, завданих у зв'язку з прийняттям попереднього рішення.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.