



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28.02.2019 № 18 – р/к

Справа № 3/20-81-18

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

За результатами розгляду заяви ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» (надалі – ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», або Заявник) 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 ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Т ПРЕСТИЖ» (надалі – 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, як відповідачів: ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВОЇ ТАМАРИ КОСТЯНТИНІВНИ (надалі – ФОП РИЛЯКОВА Т.К.) та ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВА ОЛЕКСАНДРА ВОЛОДИМИРОВИЧА (надалі – ФОП РИЛЯКОВА О.В.).

За результатами розгляду Справи дії суб'єкта господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В. кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про

захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання 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.

На суб'єкта господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В. накладено штраф у розмірі 27 358 (двадцять сім тисяч триста п'ятдесят вісім) гривень.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3/20-81-18 про порушення суб'єктом господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В. законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання третього відділу досліджень та розслідувань від 22.01.2019 № 26,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 02.08.2018 № 122 – рп/к розпочато розгляд Справи.
- (2) Листами від 22.01.2019 № 70-02/3-509 (до ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К.), № 70-02/3-510 (до ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА»), № 70-02/3-511 (до ТОВ «Т ПРЕСТИЖ»), № 70-02/3-512 (до ФОП РИЛЯКОВА О.В.) сторонам направлено Подання з попередніми висновками у Справі.
- (3) На Подання про попередні висновки у Справі ФОП РИЛЯКОВА Т.К. листом від 31.01.2019 (вх. від 14.02.2019 № 1014) повідомила, що визнає факт вчинення порушення, та прохає врахувати, що використання упаковки кондитерських виробів «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» припинено на виконання Попереднього рішення у Справі.
- (4) . На Подання про попередні висновки у Справі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» листом від 31.01.2019 № 02/31-01 (вх. від 14.02.2019 № 1015) повідомило, що визнає факт вчинення порушення, та прохає врахувати, що використання упаковки кондитерських виробів «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» припинено на виконання Попереднього рішення у Справі.
- (5) На Подання про попередні висновки у Справі ФОП РИЛЯКОВА О.В. листом від 31.01.2019 (вх. від 14.02.2019 № 1016) повідомив, що визнає факт вчинення порушення, та прохає врахувати, що використання

упаковки кондитерських виробів «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» припинено на виконання Попереднього рішення у Справі.

- (6) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» листом від 30.01.2019 (вх. від 25.02.2019 № 1403) повідомило, що згодне із попередніми висновками у Справі, наведеними у Поданні.

2. Сторони у Справі

- (7) Заявником у Справі є ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА».
- (8) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» є юридичною особою та зареєстроване 16.08.1995, ідентифікаційний код – 00377265, місцезнаходження: 61017, місто Харків, вулиця Лозівська, 8.
- (9) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань видами діяльності ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» є:
- Код КВЕД 10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання (основний);
 - Код КВЕД 10.82 Виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів;
 - Код КВЕД 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами;
 - Код КВЕД 47.24 Роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах;
 - Код КВЕД 47.25 Роздрібна торгівля напоями в спеціалізованих магазинах;
 - Код КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт;
 - Код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна.
- (10) Відповідачем у Справі є суб'єкт господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.О.
- (11) ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є юридичною особою та зареєстроване 18.04.2007, ідентифікаційний код – 34955200, місцезнаходження: 61017, місто Харків, вулиця Лозівська, 5.
- (12) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань видами діяльності ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є:

- код КВЕД 10.39 Інші види перероблення та консервування фруктів і овочів;
 - код КВЕД 10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання;
 - код КВЕД 10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання (основний);
 - код КВЕД 10.82 Виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів;
 - код КВЕД 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами;
 - код КВЕД 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками;
 - код КВЕД 77.39 Надання в оренду інших машин, устаткування та товарів. н. в. і. у.;
 - код КВЕД 47.24 Роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах;
 - код КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт;
 - код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна.
- (13) ФОП РИЛЯКОВА Т.К. зареєстрована 16.12.1996, ідентифікаційний номер – 2580909264, місце проживання 61157, місто Харків, вулиця Власенка, 16, квартира 5.
- (14) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань видами діяльності ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. є:
- код КВЕД 10.32 Виробництво фруктових і овочевих соків;
 - код КВЕД 10.71 Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання;
 - код КВЕД 10.72 Виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання;
 - код КВЕД 10.82 Виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів;

- код КВЕД 46.11 Діяльність посередників у торгівлі сільськогосподарською сировиною, живими тваринами, текстильною сировиною та напівфабрикатами;
 - код КВЕД 46.17 Діяльність посередників у торгівлі продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;
 - код КВЕД 46.18 Діяльність посередників, що спеціалізуються в торгівлі іншими товарами;
 - код КВЕД 46.19 Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту;
 - код КВЕД 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами;
 - код КВЕД 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками;
 - код КВЕД 77.39 Надання в оренду інших машин, устаткування та товарів. н. в. і. у.;
 - код КВЕД 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;
 - код КВЕД 47.24 Роздрібна торгівля хлібобулочними виробами, борошняними та цукровими кондитерськими виробами в спеціалізованих магазинах (основний);
 - код КВЕД 47.29 Роздрібна торгівля іншими продуктами харчування в спеціалізованих магазинах;
 - код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна;
 - код КВЕД 70.22 Консультування з питань комерційної діяльності й керування;
 - код КВЕД 77.11 Надання в оренду автомобілів і легкових автотранспортних засобів;
 - код КВЕД 77.12 Надання в оренду вантажних автомобілів.
- (15) ФОП РИЛЯКОВ О.В. зареєстрований 27.10.2016, ідентифікаційний номер – 2615600057, місце проживання 61157, місто Харків, вулиця Власенка, 16, квартира 5.
- (16) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань видами діяльності ФОП РИЛЯКОВА О.В. є:
- код КВЕД 45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів (основний);

- код КВЕД 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення;
- код КВЕД 77.29 Прокат інших побутових виробів і предметів особистого вжитку;
- код КВЕД 77.39 Надання в оренду інших машин, устаткування та товарів. н. в. і. у.;
- код КВЕД 95.21 Ремонт електронної апаратури побутового призначення для приймання, запису, відтворення звуку й зображення;
- код КВЕД 96.02 Надання послуг перукарнями та салонами краси;
- код КВЕД 47.43 Роздрібна торгівля в спеціалізованих магазинах електронною апаратурою побутового призначення для приймання, запису, відтворення звуку й зображення;
- код КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт;
- код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна;
- код КВЕД 74.90 Інша професійна, наукова та технічна діяльність, н. в. і. у.;
- код КВЕД 77.11 Надання в оренду автомобілів і легкових автотранспортних засобів;
- код КВЕД 77.12 Надання в оренду вантажних автомобілів.

- (17) 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 Ріякова Тамара Костянтинівна та такою ж часткою володіє Ріяков 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).
- (18) За інформацією Головного територіального управління юстиції у Харківській області Ріякова Тамара Костянтинівна та Ріяков Олександр Володимирович перебувають у сімейних відносинах, а саме є подружжям.
- (19) 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».
- (20) Отже, ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВА Т.К. та ФОП РИЛЯКОВ О.О. є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про

захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (21) 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.
- (22) 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, як відповідачів: ФОП РИЛЯКОВУ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження інформації, наданої Заявником

- (23) Основним видом діяльності ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», є виробництво сухарів і сухого печива; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок тривалого зберігання.
- (24) 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.
- (25) За інформацією ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», оформлення упаковки кондитерських виробів «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» з того часу не змінювалось.
- (26) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» та ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА

«ХАРКІВ'ЯНКА» (надалі - ПРАТ «КОНДИТЕРСЬКА ФАБРИКА «ХАРКІВ'ЯНКА»») входять до КОРПОРАЦІЇ «БІСКВІТ-ШОКОЛАД».

- (27) 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).
- (28) 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.
- (29) За інформацією, наданою ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», у грудні 2017 року в супермаркеті «РОСТ», що знаходиться за адресою: місто Харків, проїзд Роганський, 3, придбано цукерки у коробці, на якій міститься позначення «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ».
- (30) Крім того, на офіційному веб-сайті ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» «tprestige.com.ua» міститься інформація та зображення цукерок желейних у коробці шестигранної форми «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ».
- (31) 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.
- (32) 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.
- (33) Кондитерські вироби (цукерки) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» та «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» реалізуються ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» та ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» в мережах супермаркетів, зокрема, супермаркетах «КЛАСС», «РОСТ», «СІЛЬПО», тощо.

4.2. Обставини Справи, встановлені за результатами аналізу оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» Заявника

- (34) За інформацією ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», оформлення упаковки кондитерських виробів «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» з 18.03.2005 не змінювалось.



Зображення № 1
(оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК»)

- (35) Упаковка кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» має таке оформлення:
- 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.
- (36) Зазначені елементи позначення, яке використовується при оформленні упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» в їх сукупності є індивідуалізуючими, тобто такими, які відрізняють продукцію виробництва Заявника від інших упаковок кондитерських виробів (цукерок).
- (37) Ціна роздрібної реалізації кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» станом на травень 2018 року (подання Заяви до територіального відділення) становила 51,60 гривень.
- (38) 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 ВЕНОЧЕК 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).

- (39) 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.
- (40) Таким чином, ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» зазнало негативних та непоправних наслідків.
- (41) Тривалий строк реалізації кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» в упаковці з використанням оформлення (зображення № 1) допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів та відповідну ділову репутацію.
- (42) Використання ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» під час реалізації кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» оформлення упаковки, яке на думку Заявника, є схожим на оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», може призвести до змішування з продукцією та діяльністю Заявника, який раніше почав використовувати схоже на нього оформлення.
- (43) Обсяги реалізації кондитерської продукції, в тому числі маркованої знаками «ВІНОЧОК» та «СОЛНЕЧНИЙ ВІНОЧОК», виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», зменшуються.
- (44) В той же час, обсяги реалізації кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», збільшились з початку їх реалізації.
- (45) 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.).
- (46) 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).

4.3. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження інформації, наданої Відповідачем

- (47) ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» здійснює виробництво кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» на підставі ДСТУ 4135:2014.
- (48) Розробником оформлення упаковки «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» є колишній співробітник ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» Шуніна Оксана Анатоліївна.
- (49) Отже, ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» безпосередньо несе відповідальність за оформлення упаковки, в якій реалізуються цукерки «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ».
- (50) 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.
- (51) Протягом 2016-2018 років кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» реалізовано 4 937,35 кг на загальну суму 273 583,97 гривень.

4.4. Обставини Справи, встановлені за результатами аналізу оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» Відповідача

- (52) Упаковка кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» (зображення № 2) має таке оформлення:
- 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.



Зображення № 2
(оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок)
«ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ»)

(53) Відповідно до інформації, яка міститься в матеріалах Справи, станом на травень 2018 року (подання до Відділення Заяви) ціна роздрібною реалізації кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» становила 50,58 гривень.

4.5. Обставини Справи, встановлені за результатами аналізу оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» Заявника та оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» Відповідача

(54) 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.

(55) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» зазначає, що не надавало ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» будь-якого дозволу (згоди) на використання позначень «ВІНОЧОК» та «СОЛНЕЧНИЙ ВІНОЧОК» та зовнішнього вигляду кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК».

4.6. Обставини Справи, встановлені за результатами розгляду заяви про вжиття заходів для відвернення негативних та непоправних наслідків

(56) В ході розгляду Справи до Відділення надійшла заява ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» від 10.08.2018 № 534 (вх. № 3455) про вжиття заходів для відвернення негативних та непоправних наслідків (надалі – Заява про вжиття заходів).

(57) 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.

- (58) За результатами розгляду Заяви про вжиття заходів адміністративною колегією Відділення прийнято попереднє рішення 30.08.2018 № 95-р/к про заборону вчиняти певні дії (надалі – Попереднє рішення), а саме:
- заборонити суб'єкту господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В. здійснювати реалізацію кондитерських виробів (цукерок) в упаковці, оформлення якої є схожим на оформлення упаковки цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» третім особам (у т.ч. за договорами поставки (дистрибуції) або комісії), включно з кінцевими споживачами (пункт 1 резолютивної частини Попереднього рішення);
 - зобов'язати суб'єкта господарювання в особі ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. та ФОП РИЛЯКОВА О.В. 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 ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» третіми особами (пункт 2 резолютивної частини Попереднього рішення).
- (59) На виконання Попереднього рішення ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» листом від 26.09.2018 № 01/26-09 (вх. від 27.09.2018 № 4582) повідомило, що припинило здійснення реалізації кондитерських виробів (цукерок) в упаковці, оформлення якої є схожим з оформленням упаковки цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК».

4.7. Обставини Справи, встановлені за результатами аналізу експертного висновку

- (60) Листом від 18.05.2018 № 343 (вх. від 24.05.2018 № 2238) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» повідомило, що за результатами проведення експертизи об'єктів інтелектуальної власності експертом Харківським науково-дослідним інститутом судових експертиз ім. засл. проф. М.С. Бокаріуса Міністерства юстиції України складений Висновок експерта від 07.05.2018 № 9737 (надалі – Висновок).
- (61) Відповідно до Висновку:
- Позначення, нанесені на упакування цукерок «Віночок Престижний» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» схожі до ступеню змішування зі знаком для товарів і послуг за Свідоцтвом України № 22604 від 15.01.2002.
 - Позначення, нанесене на упакування цукерок «Віночок Престижний» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» є таким, що може ввести в оману щодо особи, яка виробляє товар з використанням знаку для товарів і послуг «ВІНОЧОК» за Свідоцтвом України № 22604 від 15.01.2002.
 - Упакування цукерок «Сонячний Віночок», що є власністю ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», та цукерок «Віночок

Престижний» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» схожі за формою та композиційним оформленням (розміщенням основних композиційних елементів).

- Відповідно до Висновку використання Упакування цукерок «Сонячний Віночок», що є власністю ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», та цукерок «Віночок Престижний» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» схожі за формою та композиційним оформленням (розміщенням основних композиційних елементів).

4.8. Обставини Справи, встановлені за результатами проведення опитування споживачів

(62) З метою з'ясування можливості змішування діяльності ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» та ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», територіальним відділенням проведено опитування потенційних споживачів кондитерських виробів (цукерок). Загальна кількість респондентів – 100 чоловік.

(63) За результатами опитування встановлено наступне:

- У 60 % респондентів склалося враження про приналежність кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» та «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» одному виробнику.
- На думку 45 % респондентів назва «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» схожа з назвою «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ».
- На думку 79 % респондентів оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) цукерок «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» схоже з оформленням кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ».
- Більш ніж 65 % респондентів зазначили, що могли б придбати кондитерські вироби (цукерки) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» внаслідок сплутування з кондитерськими виробами (цукерками) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК».

(64) Отже, як свідчать результати проведеного опитування, більшість споживачів може сплутати кондитерські вироби (цукерки) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ», з кондитерськими виробами (цукерками) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», виробництва ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», тобто у споживача може виникнути асоціативний зв'язок між продукцією Заявника та Відповідача, що може призвести до змішування діяльності вказаних суб'єктів господарювання.

5. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ У СПРАВІ

(58) Оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», Заявника та оформлення кондитерських виробів (цукерок)

«ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» Відповідача, є схожими: за загальною композицією (оформленням упаковки), за кольоровою гамою (кольором написів) за сукупністю розміщення основних елементів та позначень.

- (59) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» здійснює реалізацію кондитерських виробів в (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» з 2005 року, тобто першим почало використовувати зазначене оформлення упаковки.
- (60) Тривалий та безперервний строк реалізації ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» з використанням відповідного оформлення їх упаковки, допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів та контрагентів та набути позитивної ділової репутації.
- (61) Заявник не надавав ніяких дозволів (згоди) Відповідачу на використання оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) та схожого на нього оформлення.
- (62) Використання Відповідачами упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ», оформлення якої є схожим з оформленням кондитерських виробів (цукерок) «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК» Заявника, може призвести до змішування діяльності ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» з діяльністю ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» внаслідок використання ділової репутації, напрацьованої Заявником.
- (63) Зазначене призводить до того, що необізнаний споживач, під час вибору необхідної продукції, може обмежуватись лише візуальним сприйняттям, що у свою чергу може призвести до сприйняття продукції ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» як такої, що вироблена безпосередньо Заявником.
- (64) Відповідно до Висновку використання Упакування цукерок «Сонячний Віночок», що є власністю ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА», та цукерок «Віночок Престижний» виробництва ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» схожі за формою та композиційним оформленням (розміщенням основних композиційних елементів).
- (65) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного найменування, торгової марки, 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.
- (66) Отже, використання ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» без дозволу (згоди) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» оформлення упаковки

кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» схожого з оформленням упаковки кондитерських виробів «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», яке раніше почав використовувати ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» у своїй господарській діяльності, є порушенням 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 своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування діяльності ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» з діяльністю ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА».

6. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (67) 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.
- (68) Згідно з частиною першою статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за 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.
- (69) Відповідно до листа ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» від 16.01.2019 № 08/16-01 (вх. № 276) обсяг виручки, отриманої ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» від реалізації продукції, товарів, робіт та послуг за 2018 рік складає 146 490 674,39 (сто сорок шість мільйонів чотириста дев'яносто тисяч шістсот сімдесят чотири) гривні.
- (70) Відповідно до листа ФОП РИЛЯКОВА О.В. від 16.01.2019 (вх. № 274) обсяг доходу, отриманого ФОП РИЛЯКОВИМ О.В. за 2018 рік складає 686 751 (шістсот вісімдесят шість тисяч сімсот п'ятдесят одна) гривня.
- (71) Відповідно до листа ФОП РИЛЯКОВОЇ Т.К. від 16.01.2019 (вх. № 275) обсяг доходу, отриманого ФОП РИЛЯКОВОЮ Т.К. за 2018 рік складає 925 879 (дев'ятсот двадцять п'ять тисяч вісімсот сімдесят дев'ять) гривень.
- (72) Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної 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 від 19 квітня 1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії 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), які полягають у використанні без дозволу (згоди) ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» схожого з оформленням упаковки кондитерських виробів «СОНЯЧНИЙ ВІНОЧОК», яке раніше почало використовувати ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА» у своїй господарській діяльності, порушенням 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 оформлення у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування діяльності ТОВ «Т ПРЕСТИЖ» з діяльністю ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА».

2. На підставі статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накласти на 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) штраф у розмірі 27 358 (двадцять сім тисяч триста п'ятдесят вісім) гривень.

3. 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) утримуватись від вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, шляхом невикористання оформлення упаковки кондитерських виробів (цукерок) «ВІНОЧОК ПРЕСТИЖНИЙ» під час здійснення господарської діяльності без дозволу (згоди) ПРАТ «ХАРКІВСЬКА БІСКВІТНА ФАБРИКА».

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання в особі ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Т ПРЕСТИЖ», ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВОЇ ТАМАРИ КОСТЯНТИНІВНИ та ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ РИЛЯКОВА ОЛЕКСАНДРА ВОЛОДИМИРОВИЧА, зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Неймирок Ю.О.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.

Виконавець

Охріменко Ю.В.

Секретар

Шпунт В.В.