



РІШЕННЯ

22 червня 2017 р.

Київ

№ 329-р

Про закриття провадження
у справі № 227-26.4/399-12

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 227-26.4/399-12, (далі – Справа) розпочатої за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Білюкс» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання під час виробництва та реалізації туалетного паперу «Обухів NEW! 65» оформлення упаковки, що є схожим на оформлення упаковки туалетного паперу «Обухів 65^М», без дозволу (згоди) публічного акціонерного товариства «Київський картонно-паперовий комбінат», яке раніше почало використовувати це оформлення упаковки туалетного паперу у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю зазначеного суб'єкта господарювання, та подання з попередніми висновками від 29.05.2017 № 227-26.4/399-12/185-спр Управління розслідувань недобросовісної конкуренції,

ВСТАНОВИВ:

До Комітету надійшла заява публічного акціонерного товариства «Київський картонно-паперовий комбінат» (далі – ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат», Заявник) (код ЄДРПОУ 05509659) від 08.11.2011 № 8717/20807, зареєстрована в Комітеті 16.01.2011 за № 01-26/6952 (далі – Заява), про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Білюкс» (далі – ТОВ «Білюкс») (код ЄДРПОУ 36568319) у вигляді оформлення упаковки туалетного паперу з використанням позначень «Обухів», «65^М» (далі – туалетний папір «Обухів 65^М»).

До заяви додано зразки етикетки (упаковки) туалетного паперу з позначеннями «Обухів», «65^М» виробництва ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат», а також етикетки (упаковки) туалетного паперу з позначеннями «Обухів», «NEW! 65» виробництва ТОВ «Білюкс» (далі – туалетний папір «Обухів NEW! 65»).

У ході розслідування Справи, встановлено наступне.

ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» зареєстроване Обухівською районною державною адміністрацією Київської області у 1994 році. За наданою Заявником інформацією, ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» є найбільшим в Україні підприємством целюлозно-паперової промисловості. ПАТ «Київський картонно-паперовий

комбінат» спеціалізується на випуску паперу туалетного санітарно-гігієнічного призначення з 1987 року.

Починаючи з 2001 року, ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» виробляє та реалізує папір туалетний в упаковці з позначенням «Обухів 65^М».

ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» є власником патенту № 4920 на промисловий зразок «Матеріал для пакування туалетного паперу» (далі – Патент № 4920).

Етикетка (упаковка) туалетного паперу «Обухів 65^М» являє собою смужку обгорткового паперу білого кольору, на яку нанесено в шаховому порядку окремі позначення, текстові блоки, елементи маркування червоного та синього кольорів, що розміщуються блоками та повторюються по всій довжині смужки.

На упаковці (етикетці) туалетного паперу «Обухів 65^М» розміщено позначення, яким надано правову охорону в Україні, відповідно до свідоцтв на знаки для товарів і послуг, власником яких є ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат»:

- 1) Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 87838 від 25.02.2008 на словесне позначення «ОБУХІВ».
- 2) Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 87839 від 25.02.2008 на словесне позначення «ОБУХОВ».
- 3) Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 91253 від 12.05.2008 на словесне позначення «ОБУХІВ 65^М».
- 4) Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 91254 від 12.05.2008 на словесне позначення «ОБУХІВ 65^М».
- 5) Свідоцтво на знак для товарів і послуг № 131501 від 25.08.2010 на об'ємне (тривимірне) кольорове позначення – рулон туалетного паперу з етикеткою, що є варіантом етикетки, на яку отримано патент № 4920, у червоному, синьому та білому кольорах із позначенням «Обухов 65^М».

Напрацювання ділової репутації ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» підтверджується дипломами та винагородами, зокрема: Дипломом лауреата всеукраїнського конкурсу якості продукції (товарів, робіт, послуг) «100 кращих товарів України – 2003», Дипломом переможця всеукраїнського конкурсу-виставки «Кращий вітчизняний товар 2009 року» за туалетний папір «Обухів 65^М», Дипломом торговельно-промислової палати України за розвиток та укріплення економічних зв'язків між Україною та Росією (2005 рік).

У листопаді 2011 року співробітниками ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» у приміщенні відділення зв'язку № 3 Сумської дирекції УДППЗ «Укрпошта» було придбано рулон туалетного паперу виробництва ТОВ «Білюкс», зовнішнє оформлення якого схоже з етикеткою (упаковкою) туалетного паперу «Обухів 65^М».

ТОВ «Білюкс» зареєстроване Виконавчим комітетом Дніпродзержинської міської ради у 2009 році. Одним із основних видів діяльності ТОВ «Білюкс» є виробництво паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення. ТОВ «Білюкс» виробляє туалетний папір з вересня 2009 року.

Отже, Заявник і ТОВ «Білюкс» здійснюють свою діяльність на ринку виготовлення туалетного паперу та є конкурентами на цьому ринку.

За інформацією, наданою ТОВ «Білюкс», з травня 2011 року по березень 2012 року ним було реалізовано оптом двом покупцям – приватному підприємству «Оптімал Трейд» та приватному підприємству «Юнікс Прінт» п'ятсот п'ять тисяч двісті шістьдесят вісім рулонів туалетного паперу «Обухів NEW! 65».

Комітетом встановлено, що виробником упаковки для туалетного паперу «Обухів NEW! 65» було приватне акціонерне товариство «Профі – Пак» (далі – ПАТ «Профі – Пак»). Виготовлення упаковки для туалетного паперу «Обухів NEW! 65» відбувалося на підставі Договору на поставку поліетиленової продукції № 31 ВПАК-09 від 10.08.2009 (далі – Договір), відповідно до якого ПАТ «Профі – Пак» продавало, а ТОВ «Білюкс» замовляло та купувало поліетиленову продукцію (Товар) розміром, у кількості та в асортименті згідно з виставленим рахунком та накладними, які є невід’ємною частиною Договору.

Відповідно до пункту 1.2 Договору оригінал виробу (Товару) з малюнком і всіма написами передавався уповноваженою особою від ТОВ «Білюкс» приватному акціонерному товариству «Профі – Пак».

Відповідно до пункту 5.1 Договору приймання і якість виробу повинно відповідати оригіналу виробу з усіма написами, який передається уповноваженою особою від ТОВ «Білюкс» приватному акціонерному товариству «Профі – Пак».

ПАТ «Профі – Пак» зазначило, що Товар був оплачений та прийнятий ТОВ «Білюкс» без будь-яких зауважень.

Отже, Товар відповідав оригіналу виробу з усіма написами та передався уповноваженою особою від ТОВ «Білюкс» приватному акціонерному товариству «Профі – Пак» відповідно до пункту 5.1 Договору.

Зовнішнє оформлення обгортки туалетного паперу «Обухів NEW! 65» за весь час його виробництва та реалізації ТОВ «Білюкс» не змінювало, за винятком інформації про замовника цієї продукції.

За інформацією, наданою ТОВ «Білюкс», замовниками туалетного паперу «Обухів NEW! 65» є приватне підприємство «Оптімал-трейд», приватне підприємство «Юнікс-прінт» і товариство з обмеженою відповідальністю «Сімон Груп».

Як зазначає ТОВ «Білюкс», правовою підставою для використання обгортки туалетного паперу з написом «Обухів NEW! 65» є Ліцензійний договір б/н від 01.09.2010, укладений між Рикаловською Ганною Олександрівною і ТОВ «Білюкс». Предметом договору є невиключна ліцензія на використання при виробництві і розповсюдженні товарів промислового зразка за патентом № 11474 «Обгортка пакувальна для паперу туалетного». Власником цього патенту на промисловий зразок є Рикаловська Г.О. Рикаловська Г.О. отримала патент 16.01.2006, тобто після того, як Заявник почав використовувати оформлення упаковки туалетного паперу «Обухів 65^М» у господарській діяльності.

ТОВ «Білюкс» виробляло туалетний папір «Обухів NEW! 65» з етикеткою (упаковкою), яка являє собою смужку обгорткового паперу білого кольору, на яку нанесено в шаховому порядку окремі позначення, текстові блоки, елементи маркування червоного та синього кольорів, що розміщуються блоками та повторюються по всій довжині смужки.

Порівняльний аналіз оформлення етикеток туалетного паперу «Обухів 65^М» та туалетного паперу «Обухів NEW! 65» вказує на наявність ознак їх схожості, зокрема, за сукупністю розміщення основних позначень, загальною композицією, кольоровою гамою оформлення упаковок продукції.

Наявність ознак схожості етикеток туалетного паперу «Обухів 65^М» та туалетного паперу «Обухів NEW! 65» підтверджується рішенням Солом’янського районного суду міста Києва від 03.02.2012 у справі № 2-898/12 (далі – Судове рішення).

У Судовому рішенні зазначено, що сукупність суттєвих ознак, які формують уявлення про промисловий зразок за патентом України № 11474, збігається із сукупністю суттєвих ознак промислового зразка за патентом України № 4920. Наявність в обох промислових

зразках однакових елементів, а саме: текстово-інформаційного блоку – словесного елемента «Обухів і «65» та зображувального елемента у вигляді стилізованих рулончиків паперу, що розгортаються, формує концепцію зовнішнього вигляду виробу, а кольорове оформлення спірного промислового зразка створює лише імітацію промислового зразка за патентом України № 4920 та є подібним до нього за сукупністю суттєвих ознак.

У Судовому рішенні на підставі експертного висновку № 785 від 05.09.2011 зазначено, що сукупність суттєвих ознак промислового зразка «ОБГОРТКА ПАКУВАЛЬНА ДЛЯ ПАПЕРУ ТУАЛЕТНОГО» за патентом України № 11474 стала загальнодоступною у світі до дати подання заявки № s200501531 на видачу патенту, а саме до 07.11.2005.

Судовим рішенням патент № 11474 «обгортка пакувальна для паперу туалетного» визнано недійсним повністю з моменту отримання, тобто з 16.01.2006. Судове рішення набрало законної сили 17.05.2012.

З метою встановлення фактичних обставин Справи Комітетом, зокрема:

- направлено вимоги про надання інформації до товариства з обмеженою відповідальністю «СІМОН ГРУП» 25.01.2013, до ТОВ «Білюкс» – 17.01.2013 та 15.05.2013, до Українського державного підприємства «Укрпошта» – 15.05.2013 та 20.08.2013, до ПАТ «ПРОФІ ПАК» – 15.05.2013, до товариства з обмеженою відповідальністю «АЛЛ БІЗ» – 22.05.2013, до товариства з обмеженою відповідальністю «УАПРОМ» – 22.05.2013;

- направлено листи про надання інформації до Солом'янської у місті Києві районної державної адміністрації 19.07.2013, Міністерства доходів і зборів – 08.08.2013, обласного територіального відділення Комітету в Автономній Республіці Крим – 08.10.2013;

- складено акт фіксації інформації в мережі Інтернет 19.04.2013.

З метою з'ясування інформації, необхідної для розгляду Справи, Комітетом на юридичну адресу ТОВ «Білюкс» було додатково направлено вимогу про надання інформації від 11.11.2015 № 127-26/09-11299 (далі – Вимога).

Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303504382136 Вимога отримана засновником ТОВ «Білюкс» Біленко І.І. 20.11.2015. Факт отримання Вимоги ТОВ «Білюкс» підтверджується листом ТОВ «Білюкс» від 20.11.2015 № 20/11-1/1, зареєстрованим у Комітеті 26.11.2015 за № 8-127/10466 (далі – Лист).

У Листі ТОВ «Білюкс» повідомило, що у зв'язку з тим, що із січня 2014 року ТОВ «Білюкс» не здійснює фінансово-господарської діяльності, Вимогу отримала засновник ТОВ «Білюкс» Біленко І.І. У додатку до листа ТОВ «Білюкс» надало фінансовий звіт суб'єкта підприємництва за 2014 рік, в якому звіт про фінансові результати за 2014 рік зазначено з прочерками.

Згідно з інформацією, отриманою від Державної фіскальної служби України, ТОВ «Білюкс» зазначило прочерк у рядку 01 «Дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку» декларації з податку на прибуток підприємства за 2015 рік.

Комітетом було направлено на юридичну адресу ТОВ «Білюкс»: 51900, Дніпропетровська обл., м. Кам'янське, просп. Комсомольський, буд. 2 В, кв. 18, зазначену в ЄДРПОУ, вихідну кореспонденцію: від 10.02.2016 № 127-26/09-1250, від 16.05.2016 № 127-26/09-4974, від 05.09.2016 № 127-26/09-9310 (далі – Кореспонденція). Кореспонденція повернулася до Комітету та не була вручена ТОВ «Білюкс», зокрема, за закінченням терміну зберігання.

З метою з'ясування інформації щодо здійснення ТОВ «Білюкс» господарської діяльності та його місцезнаходження Комітетом направлено листи про надання інформації до

Кам'янської (в минулому Дніпродзержинськ) об'єднаної державної податкової інспекції Головного управління ДФС у Дніпропетровській області (далі – Податкова інспекція) (лист від 16.03.2017 № 127-26/09-2861), Головного управління Національної поліції України в Дніпропетровській області (далі – Національна поліція) (лист від 03.02.2017 № 127-26/09-1165), Кам'янського відділу поліції ГУ НП в Дніпропетровській області (лист від 21.03.2017 № 127-26/09-3032), Дніпропетровської дирекції Українського державного підприємства поштового зв'язку «Укрпошта» (лист від 10.02.2017 № 127-26/09-1470), Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Дніпропетровській області (лист від 03.02.2017 № 127-26/09-1164), Державної реєстраційної служби України (лист від 03.03.2017 № 127-26/09-2357).

Податкова інспекція листом, зареєстрованим у Комітеті 07.04.2017 за № 11-127/3303, повідомила Комітет, що на теперішній час суб'єкт господарювання (ТОВ «Білюкс») перебуває на обліку в Податковій інспекції як основний платник. Податкову декларацію з податку на прибуток за 2016 рік платник до ОДПІ не подавав.

Національна поліція листом від 19.05.2017 № 9-01/4777, надісланим на адресу електронної пошти Комітету, повідомила Комітет, що ТОВ «Білюкс» було засноване у 2009 році Біленко Іриною Іванівною та займалось виготовленням туалетного паперу, цех із виготовлення знаходився за адресою: м. Кам'янське, вул. Дніпростоївська, 10. Юридичною адресою ТОВ «Білюкс» є: м. Кам'янське, просп. В. Стуса, 2В-18. На сьогодні ТОВ «Білюкс» не працює з 2013 року.

Дніпропетровська дирекція Українського державного підприємства поштового зв'язку «Укрпошта» листом від 28.02.2017 № 8-127/1797 повідомила Комітет, що договір про порядок доставки поштової кореспонденції на адресу ТОВ «Білюкс» між об'єктом поштового зв'язку та підприємством не укладався, доручення на уповноважених осіб на одержання пошти відсутнє.

Працівниками Комітету сформовано інформаційну довідку з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно та Реєстру прав власності на нерухоме майно, Державного реєстру Іпотек, Єдиного реєстру заборони відчуження об'єктів нерухомого майна щодо суб'єкта (ТОВ «Білюкс», код ЄДРПОУ 36568319) (далі – Інформаційна довідка).

Згідно з Інформаційною довідкою, у Державному реєстрі речових прав на нерухоме майно відомості відсутні, у Реєстрі прав власності на нерухоме майно відомості відсутні, в Єдиному реєстрі заборон відчуження об'єктів нерухомого майна відомості відсутні, у Державному реєстрі Іпотек відсутні відомості стосовно ТОВ «Білюкс».

У зв'язку з тим, що:

- ТОВ «Білюкс» надало Комітету фінансовий звіт суб'єкта підприємництва за 2014 рік, в якому звіт про фінансові результати за 2014 рік зазначено з прочерками,

- за інформацією, наданою Державною фіскальною службою України, ТОВ «Білюкс» зазначило прочерк у рядку 01 «Дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку» декларації з податку на прибуток підприємства за 2015 рік,

- ТОВ «Білюкс» не подавало податкової декларації з податку на прибуток за 2016 рік контролюючим органам, через що можна зробити висновок, що ТОВ «Білюкс» господарської діяльності не здійснює,

- у Комітеті відсутня будь-яка інформація щодо місцезнаходження ТОВ «Білюкс», подальший розгляд Справи є неможливим.

При цьому Комітетом ужито всіх необхідних та можливих заходів для встановлення місцезнаходження ТОВ «Білюкс».

Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не встановлено місцезнаходження відповідача.

Листом від 29.05.2017 № 127-26/09-5871 копію подання з попередніми висновками від 29.05.2017 № 227-26.4/399-12/185-спр (далі – Подання) було надіслано ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат».

Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), у зв'язку з відсутністю можливості вручити копію Подання

ТОВ «Білюкс», інформацію про Подання із зазначенням дати, часу й місця розгляду Справи було розміщено 29.05.2017 на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України (<http://www.amc.gov.ua>) у розділі «До уваги суб'єктів господарювання».

ТОВ «Білюкс» та ПАТ «Київський картонно-паперовий комбінат» не надали Комітету заперечень чи зауважень щодо обставин, викладених у Поданні.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 227-26.4/399-12.

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

В.о. Голови Комітету

М. НІЖНІК