



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

11 жовтня 2018 р.

Київ

№ 544-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 № 127-26.4/116-16 дії Науково-виробничого підприємства «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення на контретикетках вин «САЛЮТЕ АСТІ ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE ASTI GOLD») власного виробництва інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: «від італійських виноробів з П'ємонту», «використовується виноград італійського походження», що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання вин Науково-виробничого підприємства «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю, як італійських вин, що є порушенням статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 794 720 (сімсот дев'яносто чотири тисячі сімсот двадцять) гривень та зобов'язано припинити поширювати інформацію «використовується виноград італійського походження» шляхом приведення інформації щодо вин власного виробництва у відповідність із властивостями цих вин, що не буде вводити споживачів в оману, зокрема, внаслідок, обраного способу викладення інформації.

Комітет, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/116-16 за заявами КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ (КОНСОРЦІУМ ІЗ ЗАХИСТУ НАЙМЕНУВАННЯ ПОХОДЖЕННЯ АСТІ) (Італійська Республіка), компанії ДАВІДЕ КАМПАРИ – МІЛАНО С.п.А. (м. Мілан, Італія), 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 17.09.2018 № 127-26.4/116-16/322-спр,

ВСТАНОВИВ:

- (1) У Комітеті розглядається справа № 127-26.4/116-16 (далі – Справа) за ознаками вчинення Науково-виробничим підприємством «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

1. Сторони

- (2) Заявниками у справі є:
- 1) КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛ'АСТІ (КОНСОРЦІУМ ІЗ ЗАХИСТУ НАЙМЕНУВАННЯ ПОХОДЖЕННЯ АСТІ) (місто Асті регіону П'ємонт, Італійська Республіка) (далі – Заявник 1, Консорціум) є міжгалузевою організацією, що створена та діє відповідно до законодавства Європейського Співтовариства та Італійської Республіки (далі – Італія);
 - 2) ДАВІДЕ КАМПАРИ – МІЛАНО С.п.А. (м. Мілан, Італія) (далі – Заявник 2) (Заявник 1 та Заявник 2 – далі разом Заявники) є юридичною особою, що створена та діє відповідно до законодавства Італії.
 - 3) компанія САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А. (Італія) (далі – Сантеро, Заявник 3) (Заявник 1, Заявник 2, Заявник 3 далі разом – Заявники), що є одним із учасників Консорціуму, імпортує на територію України власні вина, марковані Позначенням ASTI та іншими позначеннями, що вказують на їх належність до італійських. Згідно з інформацією, наданою Сантеро, його місцезнаходженням є П'ємонт (Італія).
- (3) Основна ціль Заявника 1, відповідно до його Статуту, полягає у нагляді та загальному захисті (тобто в інтересах усіх виробників вина, маркованого географічним зазначенням – найменування контрольованого та гарантованого за походженням ASTI D.O.C.G. (далі – Позначення ASTI).
- (4) Учасниками Заявника 1 є майже чотири тисячі італійських суб'єктів господарювання, діяльність яких пов'язана з виробництвом вина, маркованого Позначенням ASTI.
- (5) Заявник 2 є юридичною особою, що створена та діє відповідно до законодавства Італії.
- (6) Заявник 2 є одним із виробників оригінального вина, маркованого Позначенням ASTI, та входить до Консорціуму. Заявник 2 імпортує вино власного виробництва, марковане Позначенням ASTI, на територію України, починаючи з 2007 року.

- (7) Відповідачем у справі є Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю (сmt Таїрове, Одеська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 19201066) (далі – НВП «Нива» ТОВ, Відповідач).
- (8) 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.
- (9) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (10) Ринок виноградних вин України є загальнодержавним та конкурентним, а учасники Заявника, зокрема, Сантеро, які імпортують італійські вина на територію України, і НВП «Нива» ТОВ здійснюють діяльність на ринку алкогольних напоїв України та є конкурентами на цьому ринку.

2. Процесуальні дії

- (11) До Комітету надійшла заява від 21.12.2015 б/н (zareestrovana в Комітеті 22.12.2015 за № 15-01/157 АМ) (далі – Заява) Консорціуму та Заявника 2 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції НВП «Нива» ТОВ внаслідок поширення неправдивої інформації шляхом розміщення на комплекті етикеток (етикетках, контретикетках) позначення ASTI та інших позначень, що може ввести споживачів в оману.
- (12) Заявник 2 окремо подав до Комітету заяву від 22.01.2016 б/н (вх. № 15-01/17 АМ від 22.01.2016) (далі – Заява 2) про порушення НВП «Нива» ТОВ законодавства про захист від недобросовісної конкуренції щодо поширення інформації, що вводить в оману.
- (13) Заяву 2 приєднано до Заяви, про що листом від 31.03.2016 № 127-26/09-3236 Комітет повідомив Сантеро.
- (14) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 25.04.2016 № 09/103-р розгляд Заяви зупинено до вирішення Комітетом питання щодо правомірності використання позначення ASTI як географічного зазначення походження товару.
- (15) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 13.07.2016 № 09/179-р розгляд Заяви поновлено.
- (16) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 14.07.2016 № 09/186-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/116-16 у зв'язку з наявністю в діях НВП «Нива» ТОВ ознак порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

- (17) 13.04.2018 Комітетом проведено слухання у Справі за участю представників Заявників та Відповідача.
- (18) Листом від 17.09.2018 № 127-26/09-12113 Відповідачеві направлено Подання про попередні висновки у справі від 17.09.2018 № 127-26.4/119-16/322-спр (далі – Подання про попередні висновки) та Заявникам листом від 18.09.2018 № 127-26/09-12151 надіслано витяг із Подання про попередні висновки.
- (19) Відповідач та Заявники не надали Комітету заперечень та зауважень на Подання про попередні висновки.

3. Обставини справи

3.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника

- (20) За інформацією, наданою Консорціумом (вх. № 8-01/1272 від 11.02.2016), виробниками вина, маркованого Позначенням ASTI та іншими позначеннями, зокрема: «PRODUCT OF ITALY», «PRODOTTO IN ITALIA», «ITALIA» – картою Італії із одночасним маркуванням позначенням «П'ємонт» (далі – Італійські вина), які є учасниками Заявника 1 та імпортують свою продукцію на територію України, зокрема, є такі італійські суб'єкти господарювання, як: DAVIDE CAMPARI - MILANO S.p.A. - Canale d'Alba, DAVIDE CAMPARI - MILANO S.p.A. - Novi Ligure, MARTINI & ROSSI S.p.A., SANTERO SPA, GIOVANNI BOSCA TOSTI I.V.I. S.p.A., FRATELLI MARTINI SECONDO LUIGI SpA, SANTERO S.p.A., ARIONE S.p.A., SPERONE di Giacomo Sperone I.V.I.S. SpA, VNP VALSA NUOVA PERLINO S.p.A., TOSCO S.P.A., CANTINE DEI MARCHESI DI BAROLO S.p.A., GRUPPO ITALIANO VINI S.p.A./CA'BIANCA GRUPPO ITALIANO VINI/CA'BIANCA SS, CASA VINICOLA ABBAZIA DI SAN GAUDENZIO srl, CANTINA VALLEBELBO Soc/ Coop. Agricola, TOGNI S.P.A., CANT. SOC. DI CANELLI srl, FONTANAFREDDA SRL, F.LLI GANCIA & C. S.p.A.
- (21) Італійські вина учасники Заявника імпортують на територію України з 2001 року.
- (22) Ввезення в Україну Італійських вин здійснюють суб'єкти господарювання України через розгалужену систему дистрибуції на підставі відповідних договорів із виробниками Італійських вин.
- (23) Виробники Італійських вин, зокрема:
 - здійснюють імпорт через дочірні компанії в Україні (товариство з обмеженою відповідальністю «БАКАРДІ МАРТІНІ ЮКРЕЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 33723293; товариство з обмеженою відповідальністю «КАМПАРИ ЮКРЕЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 38726096);

- співпрацюють із такими відомими мережами виномаркетів, 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 із міжнародними мережами гіпермаркетів, які здійснюють господарську діяльність в Україні та самостійно імпортують вина, марковані Позначенням ASTI, до України (товариство з обмеженою відповідальністю «Метро Кеш енд Кері Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 32049199).

- (24) Італійські вина виробництва учасників Консорціуму пропонуються до продажу в торгових мережах, зокрема: «Білла-Україна», «Ашан Україна ГІПЕРМАРКЕТ», «АШАН», «КАРАВАН», «СІЛЬПО», «ФУРШЕТ», «МЕТРО».
- (25) Італійські вина виробництва учасників Консорціуму пропонуються до продажу за ціною від 199 гривень (у пляшці об'ємом 0,75 л).

3.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача

- (26) НВП «Нива» ТОВ є власником наступних знаків для товарів і послуг, які охороняються:
- свідоцтвом України на знак для товарів і послуг № 138262 на позначення «САЛЮТЕ АСТІ SALUTE ASTI», який отримав правову охорону з 31.12.2010 (дата подання заявки). Окрім того, на підставі Заочного рішення Білгород-Дністровського міськрайонного суду Одеської області від 31.03.2014 знак «САЛЮТЕ АСТІ SALUTE ASTI» визнаний добре відомим в Україні з 26.04.2011.

САЛЮТЕ АСТІ

SALUTE ASTI

- свідоцтвом України на знак для товарів і послуг № 174265 на позначення «ТАЇРОВО АСТІ TAIROVO ASTI», який отримав правову охорону з 23.11.2012 (дата подання заявки). Окрім того, на підставі Заочного рішення Білгород-Дністровського міськрайонного суду Одеської області від 31.03.2014 знак «ТАЇРОВО АСТІ TAIROVO ASTI» визнаний добре відомим в Україні з 12.08.2013.

ТАЇРОВО АСТІ TAIROVO ASTI

- свідоцтвом України на знак для товарів і послуг № 141676 на позначення «ПРЕМІУМ ВИН АСТІ PREMIUM WINE ASTI», який отримав правову охорону з 18.04.2011 (дата подання заявки).

ПРЕМІУМ ВИН АСТІ

PREMIUM WINE ASTI

- (27) Відповідно до інформації, наданої Відповідачем, починаючи з 2010 року, НВП «Нива» ТОВ здійснює використання торговельної марки «САЛЮТЕ АСТІ SALUTE ASTI» та торговельної марки «ТАІРОВО АСТІ TAIROVO ASTI», тобто протягом 8 років, що є достатнім строком для створення міцних асоціацій у споживачів із цим товаровиробником.
- (28) Заявники надали до Комітету фото зразків упаковки вин, маркованих позначенням ASTI, виробництва НВП «Нива» ТОВ.
- (29) Вина, марковані позначенням ASTI, виробництва НВП «Нива» ТОВ пропонуються до продажу на території України в торгових мережах, зокрема: «АТБ-Маркет», «Ашан Україна ГІПЕРМАРКЕТ», «ФУДМЕРЕЖА», «ФОЗІ-ФУД», «ТАВРІЯ-В», «НОВУС Україна», «ЕКО», «ГРУПА РІТЕЙЛУ УКРАЇНИ», «Білла-Україна».
- (30) Вина, марковані позначенням ASTI, виробництва НВП «Нива» ТОВ, пропонуються до продажу за ціною від 49 до 82 гривень (в пляшці об'ємом 0,75 л).
- (31) НВП «Нива» ТОВ здійснює виробництво чотирьох зразків продукції, маркованої позначенням ASTI, а саме:
 «САЛЮТЕ АСТІ ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE ASTI GOLD») (далі – Вино 1);
 «САЛЮТЕ АСТІ ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE ASTI SWEET») (далі – Вино 2);
 «САЛЮТЕ АСТІ» (домінуюче позначення на етикетці – «SAN MARTINO ASTI») (далі – Вино 3);
 «ФРАТЕЛІ АСТІ («FRATELLI ASTI») ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «FRATELLI ASTI») (далі – Вино 4);
 (Вино 1, Вино 2, Вино 3, Вино 4 далі разом – Вина)
- (32) Заявниками зазначено в Заяві, що маркування продукції НВП «Нива» ТОВ вводить в оману споживачів щодо походження товару, зокрема, створює враження, що продукція НВП «Нива» ТОВ, маркована позначенням ASTI та іншими позначеннями, є італійською або спосіб виготовлення аналогічний тому, у відповідності з яким здійснюється виробництво Італійських вин. Вказаний ефект досягається шляхом використання на етикетках продукції НВП «Нива» ТОВ: слів італійського походження (позначень) «SALUTE», «SAN MARTINO»; словосполучень італійською мовою, які пересічний споживач може зрозуміти без знання італійської мови, а саме, «PRODOTTO STILE ITALIANO», тобто «Продукт в італійському стилі».

- (33) Водночас матеріалами Справи підтверджено поширення НВП «Нива» ТОВ інформації на контретикетках Вина 1, а саме: «від італійських виробників з П'ємонту», «використовується виноград італійського походження» (далі вся інформація разом – Італійські позначення).
- (34) До складу Вина 1, як зазначено на контретикетці, входять виноматеріали для ігристих вин із суміші мускатних сортів винограду та винограду сортів Шардоне, Піно Блан.
- (35) За інформацією, наданою Заявниками Комітету листом, зареєстрованим у Комітеті 13.06.2017 за № 8-01/5706, Міністерство аграрної політики та продовольства України не погоджувало НВП «Нива» ТОВ використання зарубіжної технологічної документації, зокрема, для виготовлення Вина 1.
- (36) Отже, НВП «Нива» ТОВ не виготовляє Вина 1 за зарубіжною технологічною документацією.
- (25) НВП «Нива» ТОВ надано інформацію щодо походження (країна, регіони) винограду для продукції виробництва НВП «Нива» ТОВ, зокрема, Вина 1, а саме, повідомило (лист від 19.09.2016 № 8-127/1021-кі) Комітет, що виноградна лоза для Вина 1 має походження з [х].
[х]
[інформація визнана Відповідачем як конфіденційна].
- (37) На підтвердження сорту винограду НВП «Нива» ТОВ надано Договір поставки № [х] від [х], укладений між НВП «Нива» ТОВ та [х], на підставі якого НВП «Нива» ТОВ отримувало виноград у власність та довідку про сортовий склад виноградників [х]. У зазначеній довідці, зокрема, вказано площу земель у гектарах, виділених для вирощування [х] кожного сорту винограду окремо в Україні.
- (38) Отже, НВП «Нива» ТОВ використовує при виробництві Вина 1 український виноград італійського сорту.
- (39) Відповідно до пункту 14 статті 1 Закону України «Про виноград та виноградне вино» (далі – Закон), виноматеріали виноградні – *продукти первинної переробки винограду, призначені для виробництва вин та іншої виноробної продукції.*
- (40) Отже, Вино 1 виготовлене з вітчизняних виноматеріалів.
- (41) Згідно з наданою НВП «Нива» ТОВ листами від 27.10.2017 № 8-01/10551, від 07.02.2018 № 8-01/1459 та від 05.05.2018 № 8-01/5303 інформацією, обсяги реалізацією Вина 1 становили:
у 2015 році – 144 306 пляшок (загальною вартістю 7 792 524 грн);
у 2016 році – 93 000 пляшок (загальною вартістю 5 075 010 грн);
у 2017 році – 33 522 пляшки (загальною вартістю 2 514 150 грн),
всього 270 828 пляшок на суму 15 381 684 грн.

- (42) Згідно з пунктом 12 статті 1 Закону, вино – алкогольний напій, вироблений з винограду, міцність якого набувається внаслідок спиртового бродіння роздушених ягід або свіжовіджатого соку, а в разі виготовлення вин кріплених – підвищується шляхом додавання спирту етилового. Органолептичні якості вина повинні відповідати природному складу винограду або відтворювати особливості, набуті внаслідок купажування чи спеціальної технологічної обробки виноматеріалів.
- (43) Відповідно до частини дев'ятої статті 5 Закону, вина, виготовлені з імпортованих виноматеріалів і за зарубіжною технологічною документацією, випускаються під їх видовою назвою із зазначенням країни походження вина та місця розливу.
- (44) Відповідно до частини десятої статті 5 Закону, забороняється видавати за іноземні українські вина, коньяки України і суміші (купажі) з іноземними винами (виноматеріалами, коньяками, коньячними спиртами).
- (45) Оскільки, згідно з пунктом 12 статті 1 Закону, органолептичні якості вина повинні відповідати природному складу винограду або відтворювати особливості, набуті внаслідок купажування чи спеціальної технологічної обробки виноматеріалів, виготовлені НВП «Нива» ТОВ Вина 1 із вітчизняних виноматеріалів, свідчить про невідповідність органолептичних якостей цих вин, органолептичним якостям виноробної продукції, країною виробництва якої є Італія.
- (46) Отже, споживчі властивості Вина 1 відрізняються від споживчих властивостей виноробної продукції, країною виробництва якої є Італія.
- (47) Отже, інформація, поширена на контретикетках Вина 1 у вигляді відомостей: «від італійських виноробів з П'ємонт», «використовується виноград італійського походження» є неправдивою та може вплинути на наміри споживачів придбати Вино 1, як італійські вина, в той час як ці вина є українськими.
- (48) 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.
- (49) Отже, НВП «Нива» ТОВ, як виробник Вина 1, несе відповідальність за розміщення неправдивої інформації на контретикетках цих вин.
- (50) Назва та вид виноробної продукції повинні бути зрозумілими для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його походження,

надавати можливість відрізнати певний вид виноробної продукції від інших видів виноробної продукції.

- (51) Обираючи серед видів алкогольної продукції, споживачі сподіваються отримати таку продукцію, яка відповідає їх потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником. Зокрема, споживачі обирають алкогольну продукцію, виходячи зі смакових, споживчих властивостей, які містяться в такому алкогольному напої, зокрема, як вино.

- (52) НВП «Нива» ТОВ листом, зареєстрованим у Комітеті 27.10.2017 за № 8-01/10551 повідомляє, що:
інформація «від італійських виробників з П'ємонт» вказується лише на етикетці вина ігристого SALUTE ASTI GOLD (Вино 1), оскільки при виготовленні цього ігристого вина НВП «Нива» ТОВ використовує виноград виноградної лози італійського походження. У подальшому НВП «Нива» ТОВ не буде зазначати на етикетках інформації «від італійських виробників з П'ємонт»;
інформація «використовується виноград італійського походження» повністю відповідає дійсності, оскільки при виробництві ігристого вина НВП «Нива» ТОВ використовує відбірні сорти виноградної лози європейського та італійського походження, зокрема, Шардоне, Піно Блан та інші.

- (53) НВП «Нива» ТОВ припинило поширення інформації у вигляді відомостей «від італійських виробників з П'ємонт», про що повідомило Комітет листом від 05.05.2018 № 8-01/5303.

- (54) Ринок алкогольних напоїв в Україні, на якому діє НВП «Нива» ТОВ, є конкурентним.

- (55) НВП «Нива» ТОВ повідомило Комітет, що вважає своїми конкурентами, зокрема: товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОМИСЛОВО-ТОРГОВЕЛЬНА КОМПАНІЯ ШАБО», приватне акціонерне товариство «АРТВАЙНЕРІ», публічне акціонерне товариство «Київський завод шампанських вин «Столичний», приватне акціонерне товариство «Одеський завод шампанських вин» та інших українських виробників ігристих вин.

- (56) Отже, стимулювання зацікавленості споживачів шляхом поширення неправдивої інформації про вина власного виробництва може надати НВП «Нива» ТОВ неправомірні переваги на ринку та поставити НВП «Нива» ТОВ у більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку, зокрема, перед виробниками італійських вин.

- (57) Поширення НВП «Нива» ТОВ зазначеної вище неправдивої інформації може вплинути на наміри споживачів придбавати Вино 1, як італійське вино, а конкуренти можуть втратити своїх споживачів, унаслідок чого НВП «Нива» ТОВ може отримати переваги в конкуренції, реалізуючи Вино 1.

- (58) Отже, поширена НВП «Нива» ТОВ на контретикетках Вин 1 неправдивої інформації у вигляді відомостей: «від італійських виробників з П'ємонту», «використовується виноград італійського походження», може сприйматися споживачами, як інформація про те, що ці вина є італійськими, та може вплинути на наміри споживачів щодо придбання ними Вин 1, як італійських вин з відповідними споживчими властивостями.

3.2.1. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів

- (59) Дорученням Голови Комітету від 13.07.2017 № 13-01/223 та від 23.02.2018 № 13-01/135 Одеському, Дніпропетровському, Львівському, Херсонському, Харківському, Київському обласним територіальним відділенням Комітету доручено провести анкетування споживачів алкогольної продукції біля продуктових торговельних мереж.
Фото Вин, виробництва НВП «Нива» ТОВ, зокрема, фото Вина 1, додавались до цих доручень.
- (60) Згідно з інформацією, отриманою від територіальних відділень Комітету, з тисячі двохсот сорока трьох опитаних споживачів:
двісті вісімдесят один (22,6 %) споживач вважає, зокрема, Вино 1, іноземним вином;
у вісімсот сорока дев'яти (68,3 %) споживачів маркування, зокрема, Вина 1, яке додавалось до доручень, створює (викликає) асоціації щодо способу виготовлення цього вина та/або використання імпортованих виноматеріалів про те, що вино може бути виготовлено з використанням імпортованих виноматеріалів та/або певного зарубіжного способу виробництва вина.
- (61) Отже, поширення НВП «Нива» ТОВ на контретикетках Вина 1 Італійських позначень може вплинути на наміри споживачів щодо придбання ними Вина 1, як італійського вина з відповідними споживчими властивостями.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (62) Позначення ASTI має правовий захист на території України, передбачений підрозділом 3 частини другої 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).
- (63) У відповідності до положень Угоди про асоціацію вирішення ситуації співпадіння словесного елементу торговельної марки та географічного зазначення на території України слід розглядати у розрізі статей 198, 206 Угоди про асоціацію та відповідно до норм чинного законодавства України.
- (64) Розподіл прав між цими правовласниками встановлюється згідно з частиною п'ятою статті 206 Угоди про асоціацію. Згідно з частиною п'ятою статті 206 Угоди про асоціацію Сторони охороняють географічні зазначення також, коли існує

- попередня торговельна марка. Попередня торговельна марка означає торговельну марку, використання якої відповідає одній із ситуацій, що згадуються у статті 204 (1) цієї Угоди, яку було заявлено або зареєстровано чи введено шляхом використання, якщо така можливість передбачена відповідним законодавством, на території однієї зі Сторін до дати, на яку заявка про охорону географічного зазначення передається іншій Стороні згідно із цією Угодою. Продовження використання та поновлення такої торговельної марки може здійснюватися, незважаючи на охорону географічного зазначення за умови, що в законодавстві Сторін щодо торговельних марок не існує підстав для визнання марки недійсною або її анулювання.
- (65) Відповідно до частини другої статті 198 Угоди про асоціацію торговельна марка також підлягає анулюванню, якщо після дати її реєстрації:...b) внаслідок використання торговельної марки її власником або з його дозволу для товарів або послуг, для яких вона зареєстрована, є ймовірність введення в оману споживача, особливо щодо характеру, якості або географічного походження цих товарів чи послуг.
- (66) Тобто, власник географічного зазначення в судовому порядку може реалізувати своє право на анулювання попередньої торговельної марки, якщо матиме достатні підстави вважати, що споживачі вводяться в оману таким «подвійним» використанням позначення.
- (67) З метою отримання інформації з приводу правової позиції центрального органу виконавчої влади щодо співпадіння словесного елементу торговельної марки та географічного зазначення на території України, що реалізує державну політику у сфері інтелектуальної власності, Комітет листом від 31.01.2018 № 127-26/09-1277 звернувся до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України (далі – Міністерство).
- (68) Міністерство листом, зареєстрованим в Комітеті 09.02.2018 за № 6-01/1637, повідомило Комітету, що статті 198, 206 Угоди про асоціацію та норми чинного законодавства України регулюють питання співпадіння торговельних марок та географічних зазначень.
- (69) Зокрема, Міністерство зазначило: «Відтак, зважаючи на норми прямої дії Угоди про асоціацію..., власники вищезазначених ТМ, заявки на які подані до 01.01.2016 року, наразі на законних підставах використовують власні ТМ, у складі яких міститься словесний елемент «ASTI».
- (70) 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, поширення інформації, що вводить в оману (стаття 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).

- (71) Відповідно до статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неправдивих, неповних, неточних відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (72) Інформацією, що вводить в оману, є, зокрема, відомості, які: містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела та спосіб придбання, реалізації, кількість, споживчі властивості, якість, комплектність, придатність до застосування, стандарти, характеристики, особливості реалізації товарів, робіт, послуг, ціну і знижки на них, а також про істотні умови договору;
- містять неповні, неточні або неправдиві дані про фінансовий стан чи господарську діяльність суб'єкта господарювання;
- приписують повноваження та права, яких не мають, або відносини, в яких не перебувають;
- містять посилення на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.
- (73) Інформація, поширена на контретикетках Вина 1, у вигляді відомостей: «від італійських виробників з П'ємонт», «використовується виноград італійського походження», може сприйматися споживачами як інформація про те, що ці вина є італійськими.
- (74) Дії НВП «Нива» ТОВ у вигляді поширення на контретикетках Вина 1 власного виробництва інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: «від італійських виробників з П'ємонт», «використовується виноград італійського походження», що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання вин НВП «Нива» ТОВ, як італійських вин, є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (75) 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 поширення неправдивих відомостей про власну продукцію (Вино 1).
- (76) Враховуючи зазначене, дії Відповідача, що полягають у поширенні на контретикетках Вина 1 інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: «від італійських виробників з

П'ємонту», «використовується виноград італійського походження», що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання вин НВП «Нива» ТОВ, як італійських вин, кваліфіковано Комітетом як недобросовісна конкуренція у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

5. Заперечення сторін та їх спростування

- (77) На Подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслано сторонам у Справі, Відповідач та Заявник не надали своїх зауважень та заперечень.

6. Остаточні висновки у справі

- (78) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, що дії Відповідача, які полягали у поширенні на контретикетках Вина 1 інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: «від італійських виробників з П'ємонту», «використовується виноград італійського походження», що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання вин НВП «Нива» ТОВ, як італійських вин, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (79) Відповідно до статті 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

7. Визначення відповідальності Відповідача

- (80) 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.
- (81) 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.
- (82) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2017 рік чистий дохід Відповідача від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2017 році становив 670 762 392 (шістсот сімдесят мільйонів сімсот шістдесят дві тисячі триста дев'яносто дві) гривні.
- (83) Водночас при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини, що НВП «Нива» ТОВ припинило поширення інформації у вигляді відомостей «від італійських виробників з П'ємонту».

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 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на контретикетках вин «САЛЮТЕ АСТІ ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE ASTI GOLD») власного виробництва інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: «від італійських виробників з П'ємонт», «використовується виноград італійського походження», що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання вин Науково-виробничого підприємства «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю, як італійських вин, 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 794 720 (сімсот дев'яносто чотири тисячі сімсот двадцять) гривень.

3. Зобов'язати Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю у двомісячний термін з дати одержання рішення припинити поширювати інформацію, зазначену в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом приведення інформації щодо вин власного виробництва у відповідність із властивостями цих вин, що не буде вводити споживачів в оману, зокрема, внаслідок обраного способу викладення інформації.

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.