



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

13 грудня 2018 року

Київ

№ 721-р

Про порушення законодавства  
про захист від недобросовісної  
конкуренції та накладення штрафу

Відповідачем у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» (с. Мужієво, Закарпатська обл., Україна, ідентифікаційний код юридичної особи 36210111).

Порушення у вигляді поширення неправдивих відомостей шляхом розміщення на веб-сайті в мережі Інтернет за посиланням <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html> відомостей, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером», у той час як лікер «O'DAILYS Original» не має відношення до Ірландії, зазначення на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», що до його складу входить аромат «Ірландський», у той час як виробником аромату є компанія, що знаходиться в Австрії, та зазначення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee», у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікерів відсутні такі компоненти, що могло вплинути на наміри осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України (далі – Комітет) справи № 127-26.4/105-17 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, що є порушенням, передбаченим статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 3 350 000 грн, зобов'язано припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції шляхом приведення інформації, викладеної на етикетках та контретикетках лікерів «O'DAILYS», а саме: аромат «Ірландський» та позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee», у відповідність із властивостями складу продукції.

Комітет, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/105-17 за заявою міжнародної компанії «R&A BAILEY & CO» (Республіка Ірландія) про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» законодавства про захист від недобросовісної

конкуренції та подання з попередніми висновками у справі Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 02.10.2018 № 127-26.4/105-17/354-спр,

### **ВСТАНОВИВ:**

- (1) Комітетом розглянуто справу № 127-26.4/105-17 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Закон), шляхом розміщення на веб-сайті в мережі Інтернет за посиланням <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html> відомостей, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером», у той час як лікер «O'DAILYS Original» не має відношення до Ірландії, зазначення на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», що до його складу входить аромат «Ірландський», у той час як виробником аромату є компанія, що знаходиться в Австрії, та зазначення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate» («Chokolade»), «Hazelnut» та «Coffee», у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікеру відсутні такі компоненти, що могло вплинути на наміри осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

### **1. Сторони**

- (2) Заявником у справі є міжнародна компанія «R&A BAILEY & CO» (далі – Компанія «R&A BAILEY & CO», Заявник, Компанія) (Республіка Ірландія), яка безпосередньо здійснює виробництво лікеру «BAILEYS», офіційним імпортером є товариство з обмеженою відповідальністю «Баядера-Імпорт» (м. Київ), а офіційним дистриб'ютором – товариство з обмеженою відповідальністю «Баядера Логістик» (м. Київ).
- (3) Відповідно до установчого договору Заявника, Компанія, зокрема, була створена для таких цілей:
- здійснювати в Ірландії та в будь-якій іншій країні (за рішенням директора Компанії) діяльність експортерів, імпортерів, виробників і дистриб'юторів (гуртових та роздрібних) пива, елю, портеру, стауту, вина, спиртів, газованої і мінеральної води, спиртних напоїв будь-якого виду та інших напоїв, алкогольних чи неалкогольних; діжок, пляшок та іншої тари для таких напоїв, а також усіх інших матеріалів та предметів, що можуть використовуватися у зв'язку з такою діяльністю;
  - вести діяльність компанії з надання фінансових послуг, включаючи (без обмежень) діяльність операторів багатостороннього розрахункового центру та керівників такого підприємства; проводити операції з іноземними валютами, ф'ючерсами, опціонами, свопами, цінними паперами, векселями, акціями, облігаціями, короткостроковими векселями, спотами та іншими фінансовими активами, торговими інструментами, які є аналогічними до будь-чого з вищезазначеного або похідними від нього тощо.
- (4) За інформацією, наданою Заявником, Компанія контролюється міжнародною корпорацією DIAGEO (ДІАГЕО), яка є найбільшим у світі виробником елітних алкогольних напоїв та створена у 1997 році шляхом злиття корпорацій Grand Metropolitan та Guinness plc, кожна з яких на той момент володіла суттєвими активами в харчовій промисловості.

- (5) Заявник зазначає про те, що Компанія здійснює господарську діяльність на території України опосередковано – через представництво «DIAGEO SCOTLAND LIMITED» («ДІАГЕО СКОТЛАНД ЛІМІТЕД») (далі – «DIAGEO SCOTLAND LIMITED») та офіційного дистриб'ютора й імпортера.
- (6) Так, відповідно до документів, наявних у Комітеті, діяльність представництва «DIAGEO SCOTLAND LIMITED» в Україні підтверджується свідоцтвом про реєстрацію від 25 вересня 2008 року № ПІ - 4210, виданим заступником міністра Міністерства економіки України (далі – Свідоцтво).
- (7) Відповідно до Свідоцтва, представництво «DIAGEO SCOTLAND LIMITED» здійснює свої функції згідно із законодавством України. Місцезнаходження представництва: м. Київ.
- (8) Крім того, зазначене вище підтверджується довідкою (АА № 389971) з єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, виданою Державним комітетом статистики України (далі – Довідка).
- (9) Відповідно до Довідки, основними видами діяльності представництва «DIAGEO SCOTLAND LIMITED» є: дослідження кон'юктури ринку та виявлення суспільної думки (74.13.0), консультування з питань комерційної діяльності та управління (74.14.0).
- (10) Офіційним імпортером лікеру «Baileys» на території України є товариство з обмеженою відповідальністю «Баядера-Імпорт» (далі – ТОВ «Баядера Імпорт»), а дистриб'ютором – товариство з обмеженою відповідальністю «Баядера Логістик».
- (11) ТОВ «Баядера-Імпорт» зареєстроване 30 жовтня 2002 року.
- (12) ТОВ «Баядера-Імпорт» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (13) Основними видами господарської діяльності ТОВ «Баядера-Імпорт», згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), є оптова торгівля напоями (основний); неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; роздрібна торгівля напоями в спеціалізованих магазинах.
- (14) Отже, ТОВ «Баядера-Імпорт» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (15) ТОВ «Баядера-Логістик» зареєстроване 22 квітня 2008 року.
- (16) ТОВ «Баядера-Логістик» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (17) Основними видами господарської діяльності ТОВ «Баядера-Логістик», згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), є оптова торгівля напоями (основний); неспеціалізована оптова торгівля, роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; роздрібна торгівля напоями в спеціалізованих магазинах.
- (18) Отже, ТОВ «Баядера Логістик» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (19) **Відповідачем** у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» (далі – ТОВ «Котнар-М», Товариство, Відповідач) (с. Мужієво, Закарпатська обл., Україна, ідентифікаційний код юридичної особи 36210111).
- (20) ТОВ «Котнар-М» зареєстроване 02 жовтня 2009 року.
- (21) ТОВ «Котнар-М» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.

- (22) Основними видами господарської діяльності ТОВ «Котнар-М» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є виробництво фруктових і овочевих соків; дистиляція, ректифікація та змішування спиртних напоїв; виробництво виноградних вин (основний); виробництво сидру та інших плодово-ягідних вин; виробництво інших недистильованих напоїв із зброджуваних продуктів; виробництво безалкогольних напоїв; виробництво мінеральних вод та інших вод, розлитих у пляшки; оптова торгівля напоями; оптова торгівля цукром тощо.
- (23) Тобто, Товариство є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (24) Отже, Заявник та ТОВ «Котнар-М» є конкурентами.

## 2. Процесуальні дії

- (25) До Комітету надійшла заява від 16.06.2017 № 170616/13305 (zareєстрована в Комітеті 16.06.2017 за № 15-01/182-AM) (далі – Заява) Компанії «R&A BAILEY & CO» про недобросовісну конкуренцію у діях ТОВ «Котнар-М» під час виробництва та реалізації кремових лікерів «O'Dailys».
- (26) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 13.09.2017 № 09/185-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/105-17 за ознаками вчинення ТОВ «Котнар-М» порушень, передбачених:
- статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», щодо використання без дозволу (згоди) Компанією «R&A BAILEY & CO» (Республіка Ірландія) лікерів під позначенням «O'DAILYS», назви та етикеток, які є схожими на назву та оформлення етикеток лікерів під позначенням «BAILEYS», які міжнародна компанія «R&A BAILEY & CO» раніше за ТОВ «Котнар-М» почала використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Компанії «R&A BAILEY & CO»;
  - статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, яка містить неправдиві дані про походження товару – лікеру «O'DAILYS Original».
- (27) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 26.02.2018 № 09/41-р матеріали справи № 127-26.4/105-17 за ознаками вчинення ТОВ «Котнар-М» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання без дозволу (згоди) Заявника при виробництві та реалізації алкогольних напоїв, а саме лікерів під позначенням «O'DAILYS», назви та зовнішнього оформлення етикеток, схожих на оформлення етикеток алкогольної продукції – лікерів «BAILEYS», яке Заявник раніше за Відповідача почав використовувати у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника, виділено в окреме провадження та присвоєно новій справі № 127-26.4/20-18.
- (28) Листом від 03.10.2018 № 127-26.4/09-13040 Відповідачеві направлено Подання про попередні висновки у справі від 02.10.2018 № 127-26.4/105-17/354-спр.
- (29) Листом від 16.10.2018 № 152 (zareєстрований у Комітеті 17.10.2018 та 22.10.2018 за № 8-01/12530 та № 8-01/12350) ТОВ «Котнар-М» надало зауваження до подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/105-17/354-спр.
- (30) Листом від 03.10.2018 № 127-26.4/09-13027 Заявнику направлено витяг із подання про попередні висновки у справі від 02.10.2018 № 127-26.4/105-17/354-спр (далі – Подання).

- (31) Листом від 11.10.2018 № 181011/13305 (зарєстрований у Комітеті 12.10.2018 за № 8-01/12371) Заявник надав Комітету інформацію щодо Подання.

### **3. Обставини справи**

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

- (32) Заявником у справі є Компанія «R&A BAILEY & CO», яка створена в Ірландії 24 вересня 1974 року та зарєстрована за номером 49185, розташована за адресою: Nangor House, Western Estate, Nangor Road, Dublin 12, Republic of Ireland.
- (33) За інформацією, наданою Заявником, алкогольна продукція, яку, зокрема, виробляє Заявник, представлена на світовому та національному ринках алкогольних напоїв рядом відомих брендів, зокрема й лікерами Baileys.
- (34) Заявник та компанія DIAGEO є відомими у світі компаніями, які асоціюються у споживачів із світовими торговельними марками (брендами) відомих алкогольних напоїв, які належать до таких категорій, як віскі, горілка, бренді (коньяк), джин, ром тощо.
- (35) Разом з тим компанія DIAGEO також відома таким брендом, як Baileys, під яким виробляються однойменні лікери.
- (36) За інформацією, отриманою від Заявника, виробництво лікерів Baileys розпочалося з 1974 року.
- (37) Так, Заявником зазначено про те, що лікер Baileys є відомим брендом Ірландського Вершкового лікеру, в якому використовується суміш молочних вершків та віскі з різних дистиляцій. Випущений компанією Заявника в Ірландії у 1974 році, це був загалом перший ірландський лікер. Цей продукт був випущений на міжнародний ринок наступного, 1975 року, а на ринки США та Канади – у 1979 році.
- (38) Отже, лікер Baileys має давню історію, яка датована ще 1970-ми роками та започаткована в Ірландії.
- (39) Основними видами лікерів Baileys, які реалізуються в Україні, є такі:
- «Baileys Original»;
  - «Baileys Mint Chocolate»;
  - «Baileys Crème Caramel»;
  - «Baileys Coffee»;

- «Baileys Hazelnut Flavour» (див. фотокопію 1).



Фотокопія 1

- (40) Зазначені види лікерів відрізняються смаками. Так, зокрема, «Baileys Original» – оригінальний (стандартний) лікер Baileys; «Baileys Mint Chocolate» – лікер Baileys із м'ятою та шоколадом; «Baileys Crème Caramel» – лікер Baileys із додаванням карамелі; «Baileys Coffee» – лікер Baileys із додаванням кави; «Baileys Hazelnut Flavour» – лікер Baileys з свіжим ірландським вершковим кремом із віскі потрійної дистиляції та з додаванням лісових горіхів.
- (41) До складу зазначених вище лікерів входять: «Baileys Mint Chocolate» – шоколад; «Baileys Crème Caramel» – карамель; «Baileys Coffee» – кава.
- (42) Зовнішнє оформлення упаковок (пляшки, етикетки) продукції Заявника, зокрема лікеру «Baileys Original» (див. фотокопію 2), має такий вигляд:



Фотокопія 2

- (43) Так, на етикетці на лицьовій стороні пляшки міститься напис «*The*», біля якого розміщено напис «ORIGINAL». Отже, написи «*The*» та «ORIGINAL» створюють одне словосполучення, яке в контексті означає конкретний вид (назву) лікеру «BAILEYS».
- (44) Нижче міститься напис «*Irish Cream*», виконаний прописними літерами.
- (45) Написи «*The ORIGINAL*» та «*Irish Cream*» нанесені біло-золотистим кольором.
- (46) Нижче цих написів міститься червона риска, під якою великими латинськими літерами золотого кольору зазначено «PRODUCT of IRELAND».
- (47) За наявною в Комітеті інформацією, напис «*Irish Cream*» у перекладі з англійської мови означає «Ірландський крем», а «PRODUCT of IRELAND» - «Продукт Ірландії».
- (48) Отже, зазначення написів «*Irish Cream*» та «PRODUCT of IRELAND» на етикетці лікеру «BAILEYS ORIGINAL» дає змогу ототожнювати зазначений алкогольний напій з Ірландією.
- (49) На зворотному боці пляшки лікеру «BAILEYS ORIGINAL» міститься наліпка, виконана чорним кольором. На ній літерами золотого кольору викладена інформація (далі – Наліпка).
- (50) Так, у верхній частині Наліпки, по центру, зазначено «Лікер «Бейліс» («Baileys»).
- (51) Нижче на наліпці, меншим шрифтом, наведена така інформація: «...Виробник та адреса потужностей виробництва: «P&A Бейліс & Ко Дублін», Нангор Хаус, Нангор Род, Вестерн Естейт, Дублін 12, Ірландія, т. +44(0)1259761481 («R&A Baileys & Co Dublin», Nangor House, Nangor Road, Western Estate, Dublin 12, Ireland, Ірландія). Офіційний імпортер: ТОВ «Баядера-Імпорт», юридична адреса: Україна, 02160, м. Київ, вул. Регенераторна, 4, ліц. № 1200000600090: місцезнаходження: Україна, 02081, м. Київ, вул. Дніпровська набережна 23В, т. (044) 354 09 20. Офіційний дистриб'ютор: ТОВ «Баядера Логістик»...»
- (52) Отже, відповідно до інформації, викладеної на Наліпці, лікер «BAILEYS ORIGINAL» вироблений за адресою та на потужностях, розміщених в Ірландії.
- (53) Крім того, відповідно до складу лікеру «BAILEYS ORIGINAL», який зазначений на Наліпці, до нього входять інгредієнти, країною походження яких є Ірландія.
- (54) Тобто, зазначення такої інформації, а також написів «*Irish Cream*» та «PRODUCT of IRELAND» на етикетці лікеру «BAILEYS ORIGINAL» дає змогу асоціювати зазначений продукт із відомим у світі лікером «Baileys», виготовленим в Ірландії.
- (55) Етикетки та контретикетки інших видів лікеру «Baileys» є майже ідентичними до зазначеної вище етикетки та контретикетки, за винятком певних відмінностей, що зумовлені конкретним видом лікеру. На кожній з етикеток/контретикеток, зокрема, присутні написи «Baileys», «*Irish Cream*» та «PRODUCT of IRELAND».
- (56) Отже, зазначення на лікері «Baileys» таких написів, як «*Irish Cream*», «PRODUCT of IRELAND» та наявність у складі інгредієнтів, країною походження яких є Ірландія, дають змогу споживачам асоціювати зазначений лікер з іноземним продуктом походженням з Ірландії.
- (57) На території України лікер «BAILEYS» пропонується до продажу щонайменше з 2005 року, що, зокрема, підтверджується документами, наявними в Комітеті.
- (58) Крім того, Заявник зазначає про те, що має власний сайт [www.baileys.com](http://www.baileys.com), на якому також рекламується бренд лікерів «BAILEYS».

- (59) Так, зокрема, на зазначеному сайті розміщена інформація про історію бренду лікерів «BAILEYS», рецепти, нагороди тощо.
- (60) Крім того, на зазначеному сайті містяться посилання на те, що лікер «BAILEYS» є саме Ірландським лікером, зокрема, у розділі «history» («історія») зазначено про те, що «The Baileys story began in Dublin 1974...» («Історія BAILEYS розпочалася у Дубліні в 1974 році...»).
- (61) Отже, споживачі при ознайомленні з інформацією, викладеною на сайті [www.baileys.com](http://www.baileys.com), можуть асоціювати лікери «BAILEYS» саме з Ірландією.
- (62) Відповідно до інформації, наданої Заявником, вартість лікеру «BAILEYS» місткістю 0,5 л становить 427,50 грн.
- (63) Тривалий та безперервний строк виробництва й реалізації продукції під позначенням «BAILEYS», зокрема лікеру «BAILEYS», виробництва компанії «R&A BAILEY & CO», обізнаність про цю продукцію споживачів сприяли набуттю Заявником ділової репутації та визнанню серед споживачів, зокрема й на території України, як іноземного алкогольного напою родом з Ірландії.
- (64) Заявник зазначає про те, що при здійсненні ним господарської діяльності наприкінці грудня 2016 року йому стало відомо про те, що Відповідач реалізує через сайт <https://cotnar.com.ua> лікери «O'DAILYS» п'яти видів: 1) «O'DAILYS Chocolate»; 2) «Ірландський лікер O'DAILYS Original»; 3) «O'DAILYS Tiramisu»; 4) Горіховий лікер «O'DAILYS Hazelnut»; 5) «O'DAILYS Coffee», що підтверджується інформацією, наявною в матеріалах справи.
- (65) Відповідно до інформації, розміщеної на вказаному сайті за посиланням <https://cotnar.com.ua/cream-liqueur>, ТОВ «Котнар-М» зазначає про те, що реалізує «Ірландський лікер O'DAILYS Original» (мовою оригіналу), що підтверджується копіями роздруківок, наявними у матеріалах справи, від 15.06.2018.
- (66) У той час як на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original» зазначено, що до складу входить аромат «Ірландський».
- (67) З огляду на пляшку вказаного напою, адресою виробника та потужностей виробництва є Україна, а саме: Закарпатська обл., Берегівський р-н, село Мужієво.
- (68) Як повідомляє Заявник, поширення інформації на сайті <https://cotnar.com.ua/cream-liqueur> за таких обставин може привернути увагу споживачів, які можуть вважати, що відповідний лікер Товариства є саме ірландським лікером, тобто походить саме з Ірландії. Зазначене може надати ТОВ «Котнар-М» неправомірних переваг у конкуренції порівняно із Заявником, спонукати споживачів до придбання лікерів Товариства, зважаючи на те, що продукція під позначенням «BAILEYS» виробляється саме в Ірландії, та ціна за яку є значно вищою за аналогічну продукцію Товариства.

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

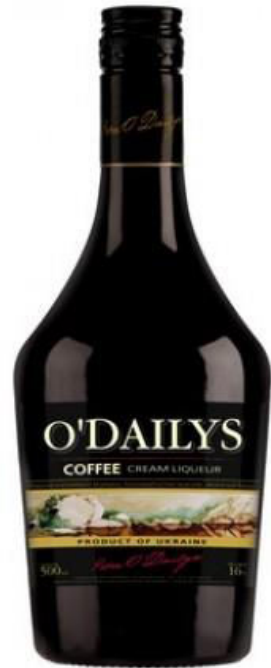
- (69) За наявною в Комітеті інформацією, ТОВ «Котнар-М» здійснює виробництво та реалізацію алкогольної продукції.
- (70) ТОВ «Котнар-М» має ліцензію № АЕ 297902, видану Державною фіскальною службою України на виробництво алкогольних напоїв (далі – Ліцензія).
- (71) Термін дії Ліцензії – з 29 грудня 2014 року до 29 грудня 2019 року.
- (72) Відповідно до наявної в Комітеті інформації, ТОВ «Котнар-М» є виробником алкогольної продукції, яка включає в себе, зокрема, білі, червоні, рожеві, напівсолодкі, напівсухі, сухі, десертні та сливові вина під назвами «CHATEAU



COTNAR», «Gorobchiki RIESLING», «TRAMINER – Gorobchiki», «Совиньон (SAUVIGNON)», «Виния МУСКАТ», «ТРОЯНДА», «Мерло», «Каберне», «ROSE», «Gorobchiki ROSE», «ИЗАБЕЛЛА», «CHARDONNAY» тощо.

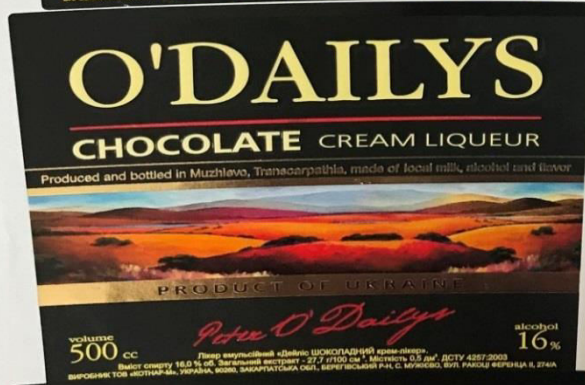
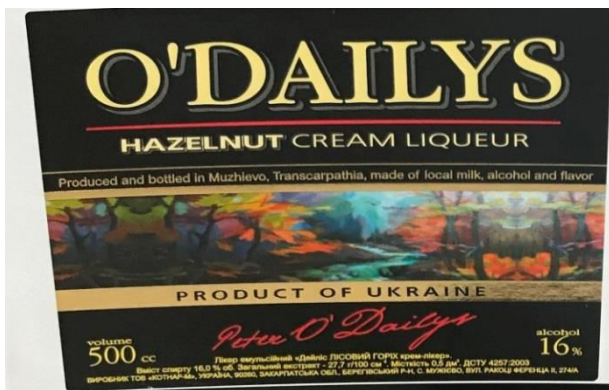
- (73) Крім виробництва та реалізації вин, ТОВ «Котнар-М» здійснює виробництво та реалізацію крем-лікерів «O'DAILYS».
- (74) Лікери виробництва ТОВ «Котнар-М» під позначенням «O'DAILYS» представлені такими видами:
- «O'DAILYS Chocolate»;
  - «O'DAILYS Original»;
  - «O'DAILYS Tiramisu»;
  - «O'DAILYS Hazelnut»;
  - «O'DAILYS Coffee» (див. фотокопію 3).





Фотокопія 3

- (75) Зазначені види лікерів відрізняються один від одного смаками. Так, зокрема, «O'DAILY'S Hazelnut» – лікер O'DAILY'S з додаванням аромату лісових горіхів, «O'DAILY'S Chocolate» – лікер O'DAILY'S з ароматом шоколаду, «O'DAILY'S Coffee» – лікер O'DAILY'S з ароматом кави (див. фотокопію 4).



## Фотокопія 4

- (76) За інформацією ТОВ «Котнар-М», лікери «O'DAILYS» реалізуються з 01 березня 2016 року, що підтверджується довідкою ТОВ «Котнар-М» від 30.08.2017 № 179.
- (77) Зовнішнє оформлення упаковок (етикетки) продукції Відповідача, зокрема лікеру «O'DAILYS Original», має такий вигляд.
- (78) На етикетці проведено тонку лінію золотого кольору, під якою латинськими літерами такого самого кольору зазначено: «Produced and bottled in Muzhyevo, Transcarpathia from local milk, alcohol and flavor».
- (79) Нижче міститься широка золота лінія, на якій по центру нанесено напис великими латинськими літерами чорного кольору «PRODUCT OF UKRAINE».
- (80) Відповідно до викладеної інформації, вказаний напій є продуктом, виготовленим на Україні, на Закарпатті.
- (81) Правіше від зазначеного напису, по центру етикетки, розміщено латинськими прописними літерами червоного кольору напис «Peter O'Dailys».
- (82) Знизу етикетки, по центру, маленьким шрифтом жовтого кольору розміщено інформацію, зокрема, про вид, калорійність та виробника лікеру «O'DAILYS Original», а саме: «Лікер емульсійний «Дейліс ОРИГІНАЛ крем-лікер» Загальний екстракт – 27,7 г./100см<sup>3</sup> ДСТУ 4257:2003. ВИРОБНИК: ТОВ «КОТНАР-М», Україна, 90260, ЗАКАРПАТСЬКА ОБЛ., БЕРЕГІВСЬКИЙ Р-Н, С. МУЖІЄВО, ВУЛ. РАКОЦІ ФЕРЕНЦА ПБ 274/А».
- (83) На зворотній стороні пляшки розміщена контретикетка.
- (84) Відповідно до інформації, викладеної на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», він має такий склад: «спирт етиловий ректифікований «Люкс». Молоко коров'яче питне, цукор, вода питна підготовлена, аромат «ірландський», ароматизатор натуральний Віскі, стабілізатор ксантан. Харчова (поживна) цінність г/10 г; вуглеводи – 23,0, білки – 2,0, жири – 2,3. Енергетична цінність (калорійність) – 859 кДж (205 ккал)/100 г».
- (85) Правіше міститься інформація, зазначена дрібним шрифтом жовтого кольору, – «...Номер партії ідентифікується датою виробництва. Адреса виробника та потужностей виробництва: ТОВ «КОТНАР-М», 90260, Закарпатська обл., Березівський р-н, с. Мужієво, вул. Ракоці Ференца II, 274/А, код ЄДРПОУ 36210111, ліцензія № 68, тел./факс +38 (03141) 4 34 30».
- (86) Отже, виходячи з інформації, розміщеної на зворотній стороні пляшки на контретикетці, лікер «O'DAILYS Original» виробляється в Україні та містить у своєму складі ароматизатор «ірландський».
- (87) Справа від дати, на білому фоні, розміщено напис «Peter O'Dailys», ідентичний з тим, що міститься на етикетці.
- (88) З огляду на викладене, ТОВ «Котнар-М» є виробником лікеру «O'DAILYS Original».
- (89) За інформацією ТОВ «Котнар-М», назва лікерів «O'DAILYS» є похідною від прізвища одного із засновників угорського походження, у зв'язку із чим на етикетці лікерів «O'DAILYS» червоними літерами міститься напис (підпис) «Peter O'Dailys».
- (90) Як встановлено матеріалами справи, власниками Відповідача є Пейтер Чаба Алайшович, Хомюк Інна Ярославівна та Булгаков Володимир Михайлович.

- (91) Отже, твердження ТОВ «Котнар-М», що назва лікеру «O'DAILYS» є похідною від прізвища одного із засновників угорського походження, не відповідає дійсності.
- (92) ТОВ «Котнар-М» зазначило про те, що за весь час виробництва та реалізації лікерів «O'DAILYS» дизайн етикеток продукції не змінювався.
- (93) Відповідно до інформації, розміщеної на етикетці лікеру «O'DAILYS Original», зазначений напій виготовляється відповідно до ДСТУ 4257:2003 «Напої лікеро-горілчані. Технічні умови» (далі – ДСТУ).
- (94) Так, відповідно до статті 1 ДСТУ, цей стандарт поширюється на напої лікеро-горілчані міцністю від 1,2% до 60%, виготовлені змішуванням спирту етилового ректифікованого з напівфабрикатами, інгредієнтами та підготовленою водою, насичені чи ненасичені діоксином вуглецю (для слабоалкогольних напоїв), призначені для реалізації як на внутрішньому ринку, так і для експорту.
- (95) Відповідно до пункту 4.1.2 ДСТУ, залежно від міцності і масової концентрації загального екстракту лікеро-горілчані напої поділяють на групи:
- лікери;
  - наливки;
  - настоянки;
  - бальзами;
  - аперитиви;
  - коктейлі;
  - напої десертні;
  - напої слабоалкогольні.
- (96) Так, відповідно до зазначеного ДСТУ, за фізико-хімічними показниками лікеро-горілчані напої поділяються на лікери та лікери емульсійні.
- (97) Лікери-емульсійні – напої міцністю 15,0 % – 25,0 %.
- (98) Лікер «O'DAILYS Original» містить 16 % алкоголю, отже, є лікером емульсійним.
- (99) Крім того, інформація про те, що лікери «O'DAILYS» виготовляються відповідно до ДСТУ, підтверджується, зокрема:
- рецептурами: РЦ 00334793-019-2015 («Дейліс ОРИГІНАЛ крем-лікер») (далі – Рецепт);
  - атестатом виробництва від 30.11.2015 № UA 3.027.0432-15, виданим державним підприємством Закарпаттястандартметрологія Міністерства економіки України (далі – Атестат виробництва);
  - сертифікатом відповідності № UA 1.027.X001449-16, виданим державним підприємством Закарпаттястандартметрологія Міністерства економіки України (далі – Сертифікат відповідності);
  - технологічними інструкціями: ТІ 00334793-019-2015 («Дейліс ОРИГІНАЛ крем-лікер») тощо.
- (100) Відповідно до Рецептури лікеру «O'DAILYS Original»: зазначений продукт є лікером емульсійним, виготовленим за ДСТУ 4257 (ДКПП 11.01.10-80.00) - рекомендовано до затвердження Спеціалізованою дегустаційною комісією підприємств виробників спирту та лікеро-горілчаної продукції з оцінки якості спирту, горілок, горілок особливих, лікеро-горілчаних та слабоалкогольних напоїв. Термін введення – з 29.10.2015, вперше.
- (101) Розробником зазначених рецептур є ТОВ «Котнар-М».
- (102) ТОВ «Котнар-М» видано атестат виробництва, який засвідчує, що стан виробництва напоїв лікеро-горілчаних (лікерів), що виготовляються відповідно до

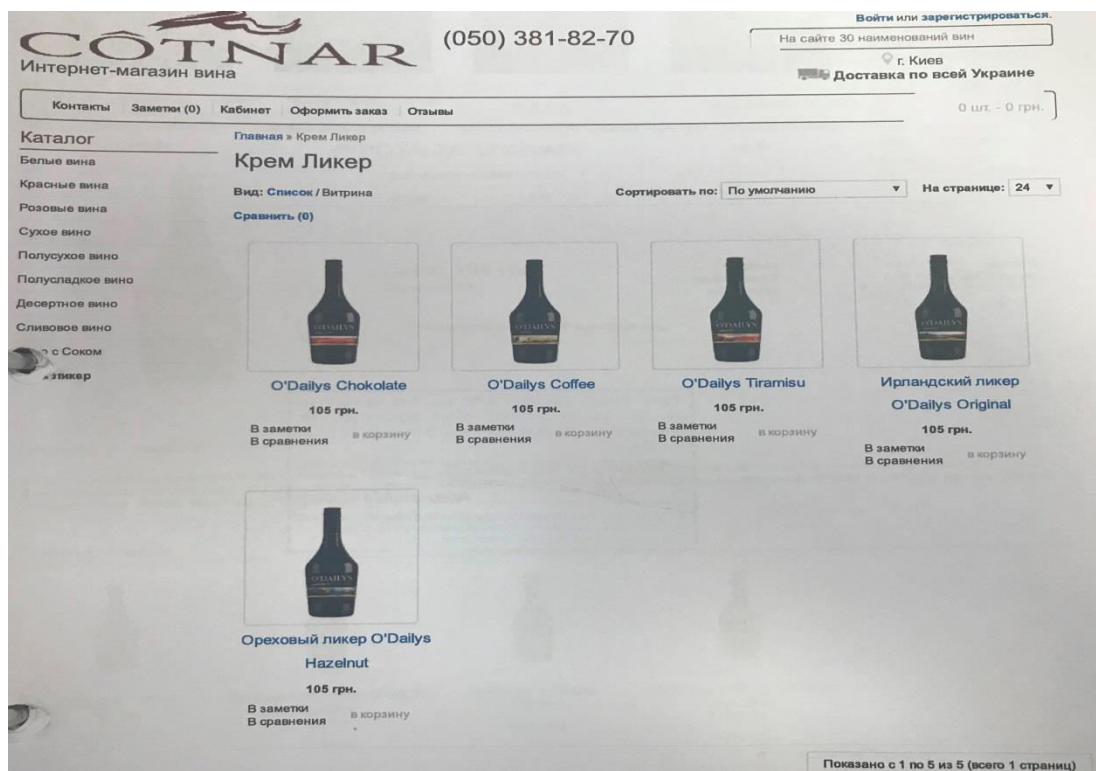
ДСТУ 4257:2003 «Напої лікеро- горілчані. Технічні умови», забезпечує стабільність якісних показників.

- (103) Аттестат виробництва дійсний до 29.11.2018.
- (104) Сертифікат відповідності видано на лікери емульсійні в асортименті згідно з додатком № 1 (5 найменувань) (далі – додаток № 1).
- (105) Так, відповідно до додатка № 1, Сертифікат відповідності поширюється, зокрема, на «Дейліс ОРИГІНАЛ крем-лікер».
- (106) Сертифікат відповідності діяв з 20 травня 2016 року до 22 березня 2018 року.
- (107) Відповідно до інформації, розміщеної на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», зазначений лікер містить у своєму складі аромат «ірландський».
- (108) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Котнар-М», виробником зазначеного ароматизатора є компанія «АКРАС Флейворз ГмбХ» (Австрія), зазначена інформація підтверджується висновком державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 15.07.2015 № 05.03.02-03/31020 (далі – Висновок).
- (109) Висновок видано на аромат «ірландський» арт 01200640 та аромат «Кава» арт 01601737.
- (110) Отже, відповідно до документів, наданих ТОВ «Котнар-М», до складу лікеру «O'DAILYS» входить аромат «ірландський», виробником якого є компанія, що знаходиться в Австрії. У той же час, відповідно до наданих Комітету документів, лікер «O'DAILYS» виробництва ТОВ «Котнар-М» не виготовляється за зарубіжною (ірландською) технологічною документацією.
- (111) За наявною в Комітеті інформацією, у господарському суді міста Києва розглядається справа № 910/4071/17 за позовом Заявника до ТОВ «Котнар-М» про визнання торгових марок добре відомими та припинення порушення прав інтелектуальної власності.
- (112) Двадцять восьмого квітня 2017 року, у рамках справи № 910/4071/17 господарським судом було призначено судову експертизу у сфері інтелектуальної власності, проведення якої доручено атестованому судовому експерту у сфері інтелектуальної власності Жилі Богдану Володимировичу (свідоцтво атестованого судового експерта № 1065, видане центральною експертно-кваліфікаційною комісією Міністерства юстиції України від 19 лютого 2016 року № 14 (діє до 19 лютого 2019 року) (далі – Висновок судового експерта).
- (113) У Висновку судового експерта зазначено, що аналіз позначень «O'DAILYS» свідчить, що вони складаються з двох елементів: основної частини – слова (фонемі) «DAILY» та частки «O», відокремленої від основної частини за допомогою апострофа, що є характерним для написання ірландських прізвищ.
- (114) Зокрема, згідно з онлайн-версією Українського правопису [23]: «Примітка 1. Скорочена частка «д» та ірландська частка «о» пишуться з власними іменами через апостроф: «Д'Аламбер, Д'Артаньян, Д'Обіньє; О'Генрі, О'Кейсі, О'Коннейль;...»
- Отже, оскільки частка «O» є поширеним елементом ірландських прізвищ (за загальнодоступними даними, префікс «Mac» в ірландських прізвищах означає «син», а «Ó» - «онук», див., напр. <http://www.irishtimes.com/culture/heritage/irish-roots-the-use-of-gaelic-patronymic-prefixes-1.2425950>), у позначеннях «O'DAILYS», які імітують таке прізвище, основне розрізняльне навантаження має елемент «DAILY».
- (115) Виходячи з викладеного, крім зазначення на Сайті 2 інформації про те, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером», ТОВ «Котнар-М», використовуючи



в назві лікеру «O'DAILYS Original» префікс «O», могло ототожнювати зазначений алкогольний напій, вироблений в Україні, з іноземним, зокрема, таким, що має відношення до Ірландії.

- (116) У той час як Товариство не надало підтвердних документів про приналежність аромату «Ірландський» саме до Ірландії.
- (117) З огляду на зазначене, лікер «O'DAILYS» є значно дешевшим порівняно з лікером «BAILEYS» (виробництва Ірландія), тобто ціна на лікер «O'DAILYS» є більш привабливою для споживачів, які будуть вважати, що придбають ірландський лікер, у той час як зазначений продукт не має жодного відношення до Ірландії.
- (118) Товариство зазначило про те, що реклама лікеру «O'DAILYS» здійснювалася шляхом друку кольорових рекламних листівок, реклами в мережі Інтернет тощо.
- (119) ТОВ «Котнар-М» зазначило про те, що має свій власний інтернет-сайт за електронною адресою //www.cotnar.com, зареєстровано 05 березня 2003 року.
- (120) Так, зокрема, на зазначеному сайті розміщена інформація про перелік продукції, яку виробляє ТОВ «Котнар-М», представлені фото- та відеоматеріали, зазначена технологія виготовлення вина, які бувають основні види вин та з чим їх вживати тощо.
- (121) Отже, ТОВ «Котнар-М» здійснює популяризацію своєї продукції, зокрема, за допомогою мережі Інтернет та сайту //www.cotnar.com.
- (122) На сайті <https://cotnar.com.ua/cream-liqueur> поширювалась інформація про реалізацію лікеру «O'DAILYS Original», представленого саме як ірландський лікер (див. фотокопію 5).



Войти или зарегистрироваться.


На сайте 30 наименований вин

г. Киев  
Доставка по всей Украине

Котнар (050) 381-82-70  
Интернет-магазин вина

Контакты Заметки (0) Кабинет Оформить заказ Отзывы 0 шт. - 0 грн.

Главная » Крем Ликер » Ирландский ликер O'Dailys Original



### Ирландский ликер O'Dailys Original

|                   |       |
|-------------------|-------|
| Содержание спирта | 16,0% |
| Объем             | 0,5л  |

**Цена: 105 грн**  
Наличие: 30

- 1 + в корзину - или - В заметки В сравнения

**Доставка**  
по Киеву - 30грн.  
по Украине по тарифам:  
**НОВА ПОШТА**  
**КУРЬЕР**

**Оплата**  
- наличными  
- на карту Приват  
- наложенным платежом

Описание Отзывы (0)

Кремовый ликер O'Dailys Original обладает приятным ароматом карамели и изысканный, нежный сладкий вкус (Айриш-крем). В сочетании с кофе O'Dailys Original придает напитку неповторимое очарование.


Ирландский ликер O'Dailys Original продается в интернет-магазине Cotnar.com.ua по лучшей цене. Мы доставляем при сумме заказа от 400 грн (можно по одной из представленного ассортимента) по Киеву (30 грн.), а также с помощью и по тарифам служб популярных перевозчиков по всей территории Украины: Одесса, Харьков, Днепр, Львов, Запорожье, Ровно, Луцк и в другие города.

## Фотокопія 5

- (123) Для з'ясування кому саме належить сайт та хто розміщував інформацію на ньому, Комітетом було надіслано вимогу до ТОВ «Котнар-М» про надання інформації.
- (124) ТОВ «Котнар-М» зазначило про те, що, крім сайту [www.cotnar.com](http://www.cotnar.com), який належить Товариству, Відповідач не має жодних інших сайтів.
- (125) Так, зокрема, Товариство зазначило, що не має жодного відношення до сайту <https://cotnar.com.ua>, на якому, зокрема, була розміщена інформація про те, що ТОВ «Котнар-М» реалізує «Ирландский ликер O'DAILYS Original» (мовою оригіналу).
- (126) У той же час, після надіслання Комітетом до ТОВ «Котнар-М» вимоги від 03.07.2017 № 127-26/09-7162 про надання інформації, в якій, зокрема, запитувалося у Відповідача, коли і ким було розміщено інформацію, що міститься за посиланням <https://cotnar.com.ua/ua/cream-liqueur> (додано роздруковку сторінки сайту, на якій зазначено, що лікер «O'DAILYS Original» позиціонується як Ирландський лікер), та хто несе відповідальність за розміщення зазначеної інформації, така інформація із сайту <https://cotnar.com.ua/ua/cream-liqueur> була видалена.
- (127) За наявною в Комітеті інформацією, реєстратором доменного імені [cotnar.com.ua](http://cotnar.com.ua) є «UAHOSTING Український хостинг», який належить фізичній особі-підприємцю Хилюку Петру Миколайовичу (далі – ФОП Хилюк П.М.).
- (128) У зв'язку із зазначеним, Комітетом надіслано до ФОП Хилюк П.М. вимогу про надання інформації.
- (129) Листом від 08.11.2017 № 8-127/10984 ФОП Хилюк П.М. зазначив про те, що не володіє інформацією про ідентифікаційний код особи, що є власником доменного імені [cotnar.com.ua](http://cotnar.com.ua).



- (130) Крім того, ФОП Хилюк П.М. зазначив про те, що інші дані, які власник домену cotnar.com.ua зазначив під час реєстрації, це – Коряк Юра Анатолійович, просп. Оболонський, 14 б, кв. 2, м. Київ, 04205. Паперові документи, що підтверджували б факт реєстрації доменного імені, відсутні у зв'язку з тим, що угоди та акти наданих послуг нами підписуються тільки з юридичними особами. В цьому випадку – реєстрація відбулась на ім'я фізичної особи. З фізичними особами ФОП Хилюк П.М. не укладає договорів у письмовій формі.
- (131) Отже, сайт <https://cotnar.com.ua> зареєстрований на фізичну особу.
- (132) З метою з'ясування дійсних обставин у Справі, Комітетом надіслано вимогу від 11.07.2018 № 127-26.4/09-8464 про надання інформації до Коряка Ю.О.
- (133) Листом від 30.07.2018 № 13-07/589 Коряк Ю.О. повідомив, що займався наповненням сайту cotnar.com.ua за власним бажанням та описав власні враження від напою.
- (134) У той же час Комітетом за результатами аналізу інформації, розміщеної на сайті [www.cotnar.com](http://www.cotnar.com) (далі – Сайт 1) та на сайті <https://cotnar.com.ua> (далі – Сайт 2), встановлено таке.
- (135) На Сайті 2 міститься інформація, зокрема, номери телефонів, посилання («3-D тур по заводу Котнар»), які є ідентичними з інформацією, викладеною на Сайті 1.
- (136) Так, на Сайті 2 пропонується до продажу продукція лише виробництва ТОВ «Котнар-М».
- (137) Також на Сайті 2 за посиланням «Главная/Обслуживание» (<https://cotnar.com.ua/terms-conditions.html>) міститься договір публічної оферти (далі – Договір публічної оферти).
- (138) Відповідно до пункту 1.1 Договору публічної оферти ТОВ «Котнар-М» в особі інтернет-магазину (далі – Продавець) публікує цей договір, що є публічним договором-офертою (далі – Договір) і має відповідну юридичну силу, про продаж товарів, представлених на офіційному інтернет-сайті Продавця, на адресу як фізичних, так і юридичних осіб (далі – Покупець).
- (139) Крім того, відповідно до пункту 3.2 Договору публічної оферти факт оформлення замовлення у Продавця як самостійно, так і за допомогою оператора, є беззаперечним прийняттям умов цього Договору, і Покупець надалі виступає як особа, що вступила з ТОВ «Котнар-М» у договірні відносини.
- (140) Отже, виходячи з інформації, викладеної на Сайті 2, а саме в Договорі публічної оферти, впливає, що придбавши продукцію (лікери «O'DAILYS Original») через Сайт 2, споживач придбаває її у ТОВ «Котнар-М».
- (141) Інформація про розміщення на Сайті 2 договору публічної оферти підтверджується актом від 03.04.2018 № 1, складеним працівниками Комітету (далі – Акт), а також інформацією, наданою Заявником.
- (142) У той же час на зазначеній інтернет-сторінці, під Договором публічної оферти, розміщений номер телефону «+38(050) 351-53-07».
- (143) Комітетом з'ясовано, що на Сайті 1, в рубриці «Контакти» за посиланням (<http://cotnar.com/main/21-kontakty.html>) зазначено: «Купити вино:- відправте заявку на ел. адресу: [cotnar.wine@gmail.com](mailto:cotnar.wine@gmail.com); - зробіть замовлення телефоном: 050 3515307 (м. Київ)» та «Представництво в м. Київ: тел. 050 3515307...»).
- (144) Виходячи з викладеного, на Сайті 1 та на Сайті 2 міститься один і той самий контактний телефон, що також дає змогу говорити про те, що інформація на Сайті 2 розміщена в інтересах ТОВ «Котнар-М».

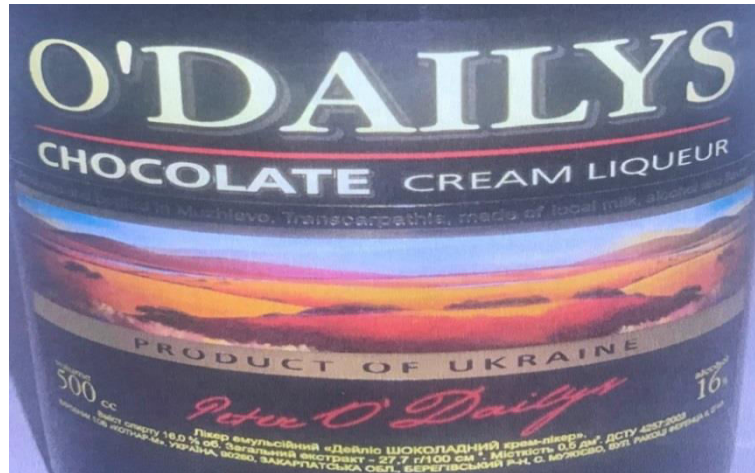
- (145) Підтвердження зазначеної інформації також викладено в Акті.
- (146) Крім того, на Сайті 2 за посиланням «Главная/О Котнар» (<https://cotnar.com.ua/about-us.html>) міститься відеоролик, біля якого розміщено посилання та напис «3-D тур по заводу Котнар». Під час переходу на зазначене позначення відбувається переадресація за посиланням (<http://3dtour.ua/tours/2015/cotnar/#/pano0/>).
- (147) Так, відповідно до інформації, розміщеної на Сайті 1, який, як зазначає ТОВ «Котнар-М», належить Товариству, за посиланням (<http://cotnar.com/index.php>) на головній сторінці розміщено фото, на якому зазначено «віртуальна подорож». Під час переходу за зазначеним посиланням відбувається переадресація за посиланням (<http://3dtour.ua/tours/2015/cotnar/#/pano0/>) та відкривається сторінка, ідентична з тією, що й за посиланням на Сайті 2.
- (148) Інформація про розміщення на Сайті 1 та Сайті 2 відомостей про «3-D тур по заводу Котнар» підтверджується Актом та інформацією, наданою Заявником.
- (149) Отже, на Сайті 1 та на Сайті 2 розміщені однакові посилання, відповідно до яких можна зробити висновок про те, що інформація на Сайті 2 розміщується в інтересах ТОВ «Котнар-М».
- (150) Отже, виходячи з викладеного можна зазначити про те, що інформація на Сайті 2 про реалізацію лікеру «O'DAILYS Original», представленого саме як ірландський лікер, розмішувалась в інтересах саме ТОВ «Котнар-М».
- (151) Крім того, на кожній електронній сторінці Сайту 2 використовується фірмовий логотип підприємства Відповідача  «COTNAR», який є ідентичним з розміщеним на Сайті 1.
- (152) [...] [інформація з обмеженим доступом]
- (153) Отже, виходячи з викладеного Сайт 2 обслуговується особою (особами), що є офіційними дистриб'ютором заводу Відповідача по місту Києву та областях, який безпосередньо закуповує алкогольну продукцію у ТОВ «Котнар-М» та вже після доставки останньої у місто Київ розпродает її у місті Києві та інших областях України.
- (154) Крім того, на Сайті 2 за посиланням <https://cotnar.com.ua/feedback>, серед споживачів (покупців) продукції виробництва Відповідача вищенаведений веб-ресурс асоціюється з роботою саме компанії Відповідача, що підтверджується відгуком покупця Тетяни з м. Дніпро: «Спасибо за труд. Очень довольна обслуживанием. Представитель компании связался очень оперативно, приветливо общался. Заказ доставлен быстро...» (мовою оригіналу).
- (155) У Комітеті відсутня інформація про вчинення будь-яких заходів ТОВ «Котнар-М» для припинення розміщення на Сайті 2 інформації про діяльність Товариства.
- (156) Водночас, за результатами розгляду господарським судом міста Києва справи № 910/4071/17, було прийнято рішення від 07.09.2017 (далі – Рішення).
- (157) Відповідно до резолютивної частини Рішення, суд, зокрема, вирішив:
- заборонити ТОВ «Котнар-М» використовувати позначення «O'DAILYS», «Дейліс», схожі з добре відомими торговельними марками «BAILEYS», «Бейліс» та раніше зареєстрованими торговельними марками «BAILEYS», «Бейліз» за свідоцтвами України №№ 8539, 155136, будь-якими шрифтами та алфавітами шляхом заборони нанесення їх на пляшки та упаковки лікеру «O'DAILYS» (Дейліс), включаючи його види «O'Dailys Original», «O'Dailys

Hazelnut», «O'Dailys Tiramisu», «O'Dailys Chokolade», «O'Dailys Coffee», етикетку лікеру «O'DAILYS» (Дейліс), включаючи його види «O'Dailys Original», «O'Dailys Hazelnut», «O'Dailys Tiramisu», «O'Dailys Chokolade», «O'Dailys Coffee», заборони зберігання лікеру «O'DAILYS» (Дейліс), включаючи його види «O'Dailys Original», «O'Dailys Hazelnut», «O'Dailys Tiramisu», «O'Dailys Chokolade», «O'Dailys Coffee», із зазначеним нанесенням схожих позначень «O'DAILYS», «Дейліс» з метою пропонування для продажу, заборони пропонування для продажу, заборони продажу лікеру «O'DAILYS» (Дейліс), включаючи його види «O'Dailys Original», «O'Dailys Hazelnut», «O'Dailys Tiramisu», «O'Dailys Chokolade», «O'Dailys Coffee», заборони використання схожих позначень «O'DAILYS», «Дейліс» в діловій документації, у рекламі та в мережі Інтернет, зокрема, на сайті <https://cotnar.com.ua> за посиланнями: <https://cotnar.com.ua/cream-liqueur>, <https://cotnar.com.ua/odailys-chokolade.html>, <https://cotnar.com.ua/odailys-tiramisu.html>, <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html>, <https://cotnar.com.ua/odailys-hazelnut.html>, <https://cotnar.com.ua/o%27dailys-coffee.html>, а також з сайту за посиланнями: [https://www.facebook.com/pg/o.dailysukraine/photos/?ref=page\\_internal](https://www.facebook.com/pg/o.dailysukraine/photos/?ref=page_internal); <https://www.facebook.com/o.daily.ukraine/>;

- зобов'язати ТОВ «Котнар-М» усунути позначення «O'DAILYS», «Дейліс», схожі з добре відомими торговельними марками «BAILEYS», «Бейліс» та раніше зареєстрованими торговельними марками «BAILEYS», «Бейліз» за свідоцтвами України № № 8539, 155136, будь-якими шрифтами та алфавітами з пляшок та упаковок лікеру «O'DAILYS» (Дейліс), включаючи його види «O'Dailys Original», «O'Dailys Hazelnut», «O'Dailys Tiramisu», «O'Dailys Chokolade», «O'Dailys Coffee», етикеток лікеру «O'DAILYS» (Дейліс), включаючи його види «O'Dailys Original», «O'Dailys Hazelnut», «O'Dailys Tiramisu», «O'Dailys Chokolade», «O'Dailys Coffee», з ділової документації, з реклами та з мережі Інтернет, зокрема, з сайту <https://cotnar.com.ua> за посиланнями: <https://cotnar.com.ua/cream-liqueur>, <https://cotnar.com.ua/odailys-chokolade.html>, <https://cotnar.com.ua/odailys-tiramisu.html>, <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html>, <https://cotnar.com.ua/odailys-hazelnut.html>, <https://cotnar.com.ua/o%27dailys-coffee.html>, а також з сайту за посиланнями: [https://www.facebook.com/pg/o.dailysukraine/photos/?ref=page\\_internal](https://www.facebook.com/pg/o.dailysukraine/photos/?ref=page_internal).

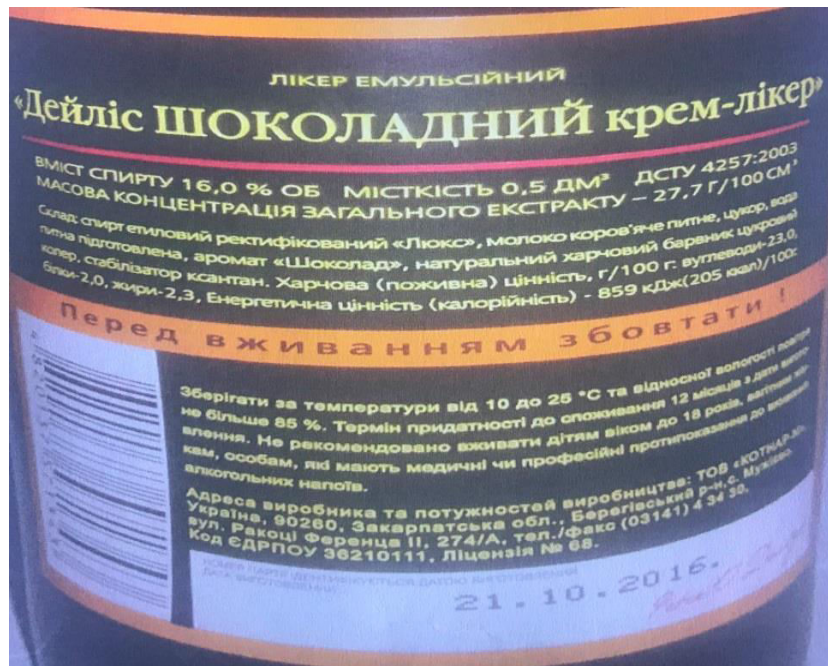
- (158) Отже, виходячи з резолютивної частини Рішення суд заборонив ТОВ «Котнар-М» використовувати позначення «O'DAILYS», зокрема в мережі Інтернет, на сайті <https://cotnar.com.ua> за посиланням: <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html>.
- (159) Не погоджуючись із рішенням суду, ТОВ «Котнар-М» подало апеляційну скаргу, в якій просить скасувати рішення господарського суду міста Києва від 07.09.2017 у справі № 910/4071/17 повністю та прийняти нове рішення, яким відмовити компанії R & A BAILEY & CO у задоволенні позовних вимог у повному обсязі.
- (160) Постановою Київського Апеляційного господарського суду від 05.09.2018 у справі № 910/4071/17 апеляційну скаргу ТОВ «Котнар-М» залишено без задоволення, а рішення господарського суду міста Києва від 07.09.2017 у справі № 910/4071/17 – без змін.
- (161) Отже, Рішення господарського суду міста Києва залишилося без змін та судом доведено приналежність ТОВ «Котнар-М» до сайту <https://cotnar.com.ua>.
- (162) Отже, Комітетом встановлено, що ТОВ «Котнар-М» поширювало неправдиву інформацію у вигляді розміщення на веб-сайті в мережі Інтернет за посиланням <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html> відомостей щодо того, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером», у той час як лікер «O'DAILYS Original» не має відношення до Ірландії.

- (163) Комітетом також проведено аналіз зовнішнього оформлення етикетки та контретикетки інших лікерів «O'DAILYS», зокрема «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut», «O'DAILYS Coffee», виробництва ТОВ «Котнар-М» та встановлено таке.
- (164) Зовнішнє оформлення етикетки лікеру «O'DAILYS Chocolate» (див. фотокопію 6) має такий вигляд:



Фотокопія 6

- (165) На лицьовій стороні етикетки, у верхній частині, великими латинськими літерами розміщено напис «O'DAILYS».
- (166) Нижче зазначеного напису проведено червону лінію, під якою меншим шрифтом, великими латинськими літерами, виконаними напівжирним шрифтом, розміщено напис «CHOCOLATE».
- (167) У нижній частині етикетки дрібним шрифтом золотого кольору, майже непомітним, зазначено: «Лікер емульсійний «Дейліс ШОКОЛАДНИЙ крем-лікер...»
- (168) Отже, виходячи з інформації, викладеної на етикетці лікеру «O'DAILYS Chocolate», ТОВ «Котнар-М» зазначає, що зазначений лікер є шоколадним.
- (169) Разом з тим на цій контретикетці лікеру «O'DAILYS Chocolate» зазначено склад лікеру, зокрема, до якого входить: спирт етиловий ректифікований «Люкс», молоко коров'яче питне, цукор, вода питна підготовлена, аромат «Шоколад», натуральний харчовий барвник цукровий колер, стабілізатор ксантан» (див. фотокопію 7).



Фотокопія 7

- (170) Отже, виходячи з інформації щодо складу лікеру «O'DAILYS Chocolate» на контретикетці продукції, зазначений лікер не містить у своєму складі шоколаду.
- (171) Тобто, ТОВ «Котнар-М» зазначає на етикетці лікеру «O'DAILYS Chocolate» напис «Chocolate» (в перекладі з англійської – шоколад) та напис «Дейліс ШОКОЛАДНИЙ крем-лікер...», у той час як до його складу входить лише аромат «Шоколад».
- (172) Комітетом за результатами аналізу етикеток та контретикеток інших видів лікерів виробництва ТОВ «Котнар-М», а саме лікерів «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», виявлено ідентичні невідповідності.
- (173) Так, зокрема, на етикетці лікеру «O'DAILYS Hazelnut» міститься напис «Hazelnut», (в перекладі з англійської – лісовий горіх) та напис «Дейліс ЛІСОВИЙ ГОРІХ крем-лікер...», у той час як до його складу входить аромат «Лісовий горіх», а до складу лікеру «O'DAILYS Coffee» входить аромат «Кава».
- (174) Отже, споживачі могли придбати продукцію Товариства внаслідок ознайомлення з інформацією, викладеною на етикетках лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», та придбати її, вважаючи, що у складі зазначених продуктів присутні такі компоненти, як шоколад, лісовий горіх або кава, у той час як насправді в цій продукції присутні лише їх аромати.
- (175) У пункті 5 наказу Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики № 487 від 28.10.2010 далі – Технічний регламент) «Про затвердження технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів зазначено про те, що «маркування харчових продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинен вводити споживача в оману стосовно: характеристик харчового продукту, зокрема його природи, ідентичності, властивостей, стану, складу, кількості, походження, способу виробництва чи одержання».
- (176) Відповідно до пункту 7 Технічного регламенту назва харчового продукту повинна бути зрозумілою для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його природу, походження.

- (177) Відповідно до пункту першого додатка 3 до Технічного регламенту, ароматизатори в переліку інгредієнтів харчового продукту повинні позначатися словом ароматизатор або спеціальною назвою чи описом ароматизатора.
- (178) З огляду на зазначене, позначення «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee», розміщені на лицьовій стороні етикетки лікерів «O'DAILYS», не відповідають вимогам Технічного регламенту.
- (179) У той же час розміщення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee» у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікерів відсутні такі компоненти, як шоколад, лісовий горіх та кава, є неправдивими відомостями.
- (180) Отже, розміщення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee» у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікеру відсутні такі компоненти, не забезпечують однозначного сприйняття покупцем наявності в лікері дійсних інгредієнтів та можуть спонукати його до придбання саме цього продукту харчування, через що виробник може отримати неправомірні переваги перед конкурентами.
- (181) Отже, матеріалами справи доведено, що ТОВ «Котнар-М» поширило неправдиву інформацію:
- на веб-сайті в мережі Інтернет за посиланням <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html> про те, що лікер «O'DAILYS Original» є ірландським лікером, у той час як зазначений лікер не має відношення до Ірландії;
  - на етикетках лікерів «O'DAILYS» – позначення «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як до складу входили лише їх ароматизатори;
  - зазначивши на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», що до його складу входить аромат «Ірландський», у той час як Товариством не надано підтвердних документів про приналежність «аромату Ірландський» саме до Ірландії.
- (182) Для з'ясування дійсних обставин справи, зокрема щодо обсягів виробництва та реалізації ТОВ «Котнар-М» саме лікеру «O'DAILYS Original», Комітетом було надіслано вимогу на адресу Товариства про надання інформації та підтвердних документів відповідно до питань, викладених у вимозі Комітету.
- (183) [...] [інформація з обмеженим доступом]
- (184) Відповідно до листа ТОВ «Котнар-М» від 14.09.2018 № 147 (zareєстрований у Комітеті 17.09.2018 за № 8-127/11087) лікеру «O'Dailes Orignal» (мова та орфографія оригіналу) у 2017 році було реалізовано 37 154 пляшок, на суму 1 328 548,78 грн.
- (185) За інформацією ТОВ «Котнар-М», вартість лікеру «O'DAILYS» об'ємом 0,5 л з 2016 по 2017 роки змінювалася, що було пов'язано з коливанням акцизного збору та акцизу на спирт, та становила (змінювалася) від 25 до 55 грн.
- (186) У той же час за інформацією, наданою Заявником, ціна на лікер «O'DAILYS Original» на 15.02.2017 становила 96 грн, що підтверджується копією фіскального чек, наявного в матеріалах справи.
- (187) ТОВ «Котнар-М» зазначило про те, що лікери «O'DAILYS» не експортують за кордон.

### 3.3. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів



- (188) Для з'ясування можливості введення споживачів в оману щодо сприйняття ними інформації про походження товару, Комітетом було проведено опитування. Загальна кількість респондентів – понад 250 осіб.
- (189) На питання «Чи ввело б Вас в оману зазначення на сайті виробника про те, що лікер «O'DAILYS/ДейлісOriginal» є Ірландським лікером, якщо б Ви знали, що країною виробником є Україна» 162 особи надали ствердну відповідь, тобто таке поширення інформації могло ввести їх в оману.
- (190) На питання «Які ознаки, на Вашу думку, повинен мати лікер з позначенням «Ірландський» 180 осіб зазначили, що це повинна бути ірландська технологія.
- (191) Водночас у Комітеті відсутні підтвердні документи, що лікер «O'DAILYS/Дейліс Original» виробляється за ірландською технологією та має відношення до Ірландії.
- (192) Отже, понад 50 % опитаних споживачів вважають, що зазначення на сайті про те, що лікер є «Ірландським», у той час як він не є таким, може ввести споживачів в оману та тим самим поставити Відповідача у більш вигідне становище порівняно із іншими суб'єктами господарювання, які здійснюють діяльність на відповідному ринку.

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

- (193) Отже, розміщення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee» у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікерів присутні лише аромати «Шоколад», «Лісовий горіх» та «Кава», а також зазначення на пляшці «O'DAILYS Original», що до складу входить аромат «Ірландський», у той час як Товариство не надало підтвердних документів про приналежність «аромату Ірландський» саме до Ірландії, є неправдивими відомостями.
- (194) Відповідно до наявної в Комітеті інформації, ціна в торговельних мережах України на лікер «BAILEYS», який є ірландським, місткістю 0,5 л, становить більше ніж 400 грн (на серпень 2017 року), 449 грн (на травень 2018 року), у той час як ціна за 0,5 л лікеру «O'DAILYS», який маркується як ірландський та не має відношення до Ірландії, становила 96 грн (у 2017 році), 105 грн (на травень 2018 року).
- (195) З огляду на зазначене, лікер «O'DAILYS» є значно дешевшим порівняно з лікером «BAILEYS» (виробництва Ірландія), тобто ціна на лікер «O'DAILYS» є більш привабливою для споживачів, які будуть вважати, що купують ірландський лікер, у той час як зазначений продукт не має жодного відношення до Ірландії.
- (196) За наявною в Комітеті інформацією, ринок реалізації лікерів є конкурентним.
- (197) Так, у торговельних мережах України присутні алкогольні напої – лікери, в тому числі й вітчизняних виробників, зокрема, виробництва публічного акціонерного товариства Київський завод шампанських вин «Столичний», приватного акціонерного товариства «Львівський лікero-горілчаний завод» Компанія Gruppo Campari.
- (198) За наявною в Комітеті інформацією, інші суб'єкти господарювання під час виробництва та реалізації своєї продукції, зокрема лікерів, не зазначають неправдиві відомості щодо країни походження лікерів та при зазначенні компонентів на етикетках своєї продукції додають їх до складу або зазначають на етикетці «з ароматом». Отже, ТОВ «Котнар-М» може отримати неправомірні переваги в конкуренції порівняно з іншими суб'єктами господарювання та Заявниками, які не використовують такі відомості.

- (199) Отже, матеріалами справи доведено, що ТОВ «Котнар-М» вчинило порушення, передбачене статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації шляхом розміщення на сайті <https://cotnar.com.ua/cream-liqueur> напису «Ірландський лікер», зазначення на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», що до його складу входить аромат «Ірландський», у той час як Товариство не надало підтвердних документів про приналежність аромату «Ірландський» саме до Ірландії, та розміщено на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee» у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікеру відсутні такі компоненти, як шоколад, горіх, кава, що може ввести в оману споживачів.
- (200) Відповідно до частини першої статті 15<sup>1</sup> 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, неповних, неточних, неправдивих 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.
- (201) За наявною в Комітеті інформацією, на травень 2018 року, на сайті <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html>, інформація на якому розміщувалася в інтересах ТОВ «Котнар-М», вже були відсутні посилання на те, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером».
- (202) У Комітеті відсутні підтвердні документи про припинення ТОВ «Котнар-М» виробництва та реалізації лікерів «O'DAILYS», зокрема тих, на яких розміщено позначення «Chocolate», «Hazelnut», «Coffee» та аромат «Ірландський» у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut», «O'DAILYS Coffee» та «O'DAILYS Original», у той час як у складі лікеру відсутні такі компоненти.
- (203) Отже, матеріалами справи доведено, що дії ТОВ «Котнар-М» щодо розміщення на веб-сайті в мережі Інтернет за посиланням <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html> неправдивих відомостей, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером», у той час як лікер «O'DAILYS Original» не має відношення до Ірландії, зазначення на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», що до його складу входить аромат «Ірландський», у той час як Товариство не надало підтвердних документів про приналежність аромату «Ірландський» саме до Ірландії, та розміщення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee», зокрема, у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікерів відсутні такі компоненти, є порушенням, передбаченим статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

## 5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (204) Листом від 03.10.2018 № 127-26.4/09-13040 подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/105-17/354-спр надіслано ТОВ «Котнар-М» та зазначено, що при наявності зауважень чи заперечень щодо викладених у поданні обставин пропонуємо надіслати їх до Комітету у десятиденний строк з дня отримання копії подання та надати щодо кожного пункту зауважень чи заперечень належним чином засвідчені копії документів, які їх підтверджують.



- (205) Листом від 16.10.2018 № 152 (zareєстрований у Комітеті 17.10.2018 та 22.10.2018 за № 8-01/12530 та № 8-01/12350) ТОВ «Котнар-М» надало зауваження до подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/105-17/354-спр та зазначило, що заперечує проти подання про попередні висновки у справі.
- (206) У зазначеному листі ТОВ «Котнар-М» повідомило Комітет про те, що: «...не згодні з такими висновками, та заявляє, що не порушило права, а саме передбаченого ст. 15 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману...». Крім того, просить продовжити строк для надання заперечень чи зауважень на подання про попередні висновки у справі на 30 календарних днів, а саме до 15.11.2018.
- (207) Листом Комітету від 19.10.2018 № 127-26.4/09-13879 ТОВ «Котнар-М» було повідомлено, що зауваження та заперечення на подання про попередні висновки мають бути надані Комітету до 02.11.2018.
- (208) У той же час на 06.11.2018 зауважень (заперечень) до подання про попередні висновки Відповідачем не надано.

#### **6. Доповнення Заявника до подання про попередні висновки у справі**

- (209) Листом від 03.10.2018 № 127-26.4/09-13027 витяг з подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/105-17/354-спр надіслано Заявнику.
- (210) Заявник 12.10.2018 надав Комітету лист № 181011/13305 (zareєстрований у Комітеті 12.10.2018 за № 8-01/12371) щодо подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/105-17/354-спр.
- (211) У зазначеному листі Заявник повідомив, що погоджується з висновками Комітету та просить долучити наступну інформацію.
- (212) Заявником виявлено, що в місті Києві 12.10.2018 реалізується лікер «O'DAILYS» Original з датою виробництва 12.09.2017.
- (213) Крім того, Заявником до матеріалів справи додано підтвердні документи щодо реалізації (на 04.10.2018) Відповідачем, зокрема, лікерів під назвою «O'DAILY» Original, «O'DAILY» Chocolate (див. фотокопію 8).



Фотокопія 8

- (214) За повідомленням Заявника: «Відповідач змінив назву лікеру в зовсім незначній формі: прибрав в позначенні «O'DAILY» лише останню літеру «S», все інше в оформленні вказаних етикеток залишилося без жодних змін».
- (215) Заявник вважає, що така «формальна» зміна назви (позначення) лікерів Відповідача не усунула та не припинила порушення, передбаченого статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (216) Тому Заявник вважає, що Відповідач не припинив порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», оскільки на цей час, зокрема, лікери «O'DAILY Coffee», «O'DAILY Chocolate», «O'DAILY Hazelnut», «O'DAILY Original» перебувають у вільному цивільному обігу з березня 2016 року, пропонуються до продажу як в мережі Інтернет, так і в звичайних продуктових магазинах, зокрема в місті Києві.

## 7. Остаточні висновки у справі

- (217) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями і запереченнями Відповідача не спростовується висновок Комітету про те, що дії Відповідача, які полягали у поширенні інформації, що вводить в оману, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (218) 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.

## 8. Визначення відповідальності Відповідача

- (219) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (220) Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», 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.
- (221) За інформацією, отриманою від Державної фіскальної служби України, дохід від реалізації продукції (товарів, робіт послуг) ТОВ «Котнар-М» за 2017 рік становить 134 651 739 (сто тридцять чотири мільйони шістсот п'ятдесят одна тисяча сімсот тридцять дев'ять) грн.

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 товариство з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» (с. Мужієво, Закарпатська обл., Україна, ідентифікаційний код юридичної особи 36210111) вчинило порушення, передбачене статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення неправдивих відомостей шляхом розміщення на веб-сайті в мережі Інтернет за посиланням <https://cotnar.com.ua/odailys-original.html> відомостей про те, що лікер «O'DAILYS Original» є «Ірландським лікером», у той час як лікер «O'DAILYS Original» не має відношення до Ірландії, зазначення на контретикетці лікеру «O'DAILYS Original», що до його складу входить аромат «Ірландський», у той час як товариство з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» не надало підтвердних документів про приналежність аромату «Ірландський» саме до Ірландії, та розміщення на етикетках лікерів «O'DAILYS» позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee» у найменуваннях лікерів «O'DAILYS Chocolate», «O'DAILYS Hazelnut» та «O'DAILYS Coffee», у той час як у складі лікерів відсутні такі компоненти, що могло вплинути на наміри осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» штраф у розмірі 3 350 000 (три мільйони триста п'ятдесят тисяч ) гривень.

3. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «Котнар-М» у двомісячний строк з дня одержання цього рішення привести інформацію, розміщену на етикетках та контретикетках лікерів «O'DAILYS», а саме: аромат «Ірландський» та позначень «Chocolate», «Hazelnut» та «Coffee», у відповідність із властивостями складу продукції.

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.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ