



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

22 грудня 2015 р.

Київ

№ 646-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/24-15 про порушення приватним підприємством «Імперіал Плюс» (далі – ПП «Імперіал Плюс», Підприємство, Відповідач) (вул. Леніна, 177, смт Чорнобай, Черкаська обл., код ЄДРПОУ 30284277) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками № 127-26.4/24-15/447-спр від 01.12.2015,

ВСТАНОВИВ:

В Антимонопольному комітеті України (далі – Комітет) розглядається заява товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕРРА ФУД» (далі – ТОВ «ТЕРРА ФУД», Товариство, Заявник) (м. Тульчин, Вінницька обл.) від 12.11.2014 № 12/11-14 (зареєстрована в Комітеті 13.11.2014 за № 8-01/160-АМ) (далі – Заява) про недобросовісну конкуренцію у діях ПП «Імперіал Плюс» під час виробництва та реалізації масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного під торговельною маркою «СЛАДОСВІТ» (далі – ТМ «СЛАДОСВІТ»), зовнішній вигляд упаковки якого імітує зовнішній вигляд упаковки масла солодковершкового селянського, екстра та шоколадного під торговельною маркою «Ферма» (далі – ТМ «Ферма») виробництва Заявника.

Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 05.03.2015 № 05/37-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/24-15 за ознаками вчинення ПП «Імперіал Плюс» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», яке є схожим з оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра та шоколадного ТМ «Ферма» виробництва ТОВ «ТЕРРА ФУД», яке раніше почало використовувати у господарській діяльності ТОВ «ТЕРРА ФУД», та без його дозволу (згоди), що може призвести до змішування діяльності ПП «Імперіал Плюс» з діяльністю ТОВ «ТЕРРА ФУД».

За результатами аналізу матеріалів, отриманих у ході розслідування у справі, встановлено наступне.

Товариство з обмеженою відповідальністю «ІНТЕР ФУД» (далі – ТОВ «ІНТЕР ФУД») (м. Тульчин, Вінницька обл.) зареєстроване 18 вересня 2007 року Васильківською районною державною адміністрацією Київської області.

Відповідно до протоколу № 5 загальних зборів учасників ТОВ «ІНТЕР ФУД» від 30 січня 2014 року, ТОВ «ІНТЕР ФУД» було перейменовано в ТОВ «ТЕРРА ФУД».

(зміни зареєстровані 18 вересня 2007 року Васильківською районною державною адміністрацією Київської області).

Статут у новій редакції затверджений загальними зборами учасників ТОВ «ТЕРРА ФУД» (протокол № 25 від 29.05.2014).

ТОВ «ТЕРРА ФУД» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.

Основними видами господарської діяльності ТОВ «ТЕРРА ФУД» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є: перероблення молока, виробництво масла та сиру; неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; неспеціалізована оптова торгівля тощо.

Відповідно до інформації, наданої Заявником, компанія «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» (м. Нікосія, Кіпр) є власником патенту на промисловий зразок № 27608 «розгортка упаковки з етикеткою для масла», зареєстрованого в Державному реєстрі патентів України на промислові зразки 11 серпня 2014 року (далі – Патент).

Відповідно до документів, наданих Заявником, патент виданий на чотири варіанти розгортки упаковки з етикеткою для масла, а саме: масло солодковершкове вологодське екстра 82,5 % (200 г); масло солодковершкове екстра 82,5 %; масло солодковершкове селянське 73,0 % (200 г) та масло солодковершкове шоколадне 62,5 % (200 г).

Відповідно до пункту 1.2 Ліцензійного договору від 11 серпня 2014 року № 11-08/2014 (далі – Ліцензійний договір), укладеного між компанією «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» (ліцензіар) і ТОВ «ТЕРРА ФУД» (ліцензіат), «Ліцензіар, який володіє правом власності на зареєстровані упаковки, що засвідчені Патентом на промисловий зразок № 27608 (надалі іменується «Патент»), за плату, надає Ліцензіату дозвіл на використання Зразку (ліцензію) при виробництві та (або) розповсюдженні будь-яких товарів, в порядку та на умовах, визначених у цьому Договорі». (Зразком є промисловий зразок виданий за патентом на чотири варіанти розгортки упаковки з етикеткою для масла).

Відповідно до Ліцензійного договору, «ліцензіатові надано дозвіл на використання Зразку в порядку та на умовах, визначених цим Договором, при тому, що за таким дозволом Ліцензіар залишає за собою право на використання Зразку та виключне право розпоряджатися Зразками на свій розсуд, а також зберігає право видачі інших невиключних ліцензій третім особам».

Строк дії договору закінчується 11 серпня 2024 року. Територія дії ліцензії – Україна.

За наявною в Комітеті інформацією, ТОВ «ТЕРРА ФУД» є виробником масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «Ферма», солодковершкового екстра 82,5 % (200 г) ТМ «Ферма» та масла солодковершкового шоколадного 62,5 % (200 г) ТМ «Ферма» в упаковці згідно з Патентом.

Заявник та компанія «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» не надавали ПП «Імперіал Плюс» будь-якого дозволу (згоди) на використання оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного, яке використовує Заявник.

Відповідно до пункту 1.5 Ліцензійного договору «вид ліцензії за цим Договором – невиключна».

Пунктом 1.6 Ліцензійного договору передбачено, що «під невиключною ліцензією у цьому договорі розуміється дозвіл Ліцензіатові на використання Зразку в порядку та на умовах, визначених цим договором, при тому, що за таким дозволом Ліцензіар залишає за собою право на використання Зразку та виключне право розпоряджатися зразками на свій розсуд, а також зберігає право видачі інших невиключних ліцензій третім особам».

Компанія «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» не здійснює виробництво масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» в упаковці згідно з Патентом.

За інформацією, наданою Заявником, ТОВ «ТЕРРА ФУД» було ліцензіатом за попереднім договором від 19.12.2013 № 19-12/2013, укладеним із власником промислового зразка компанією «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД».

Разом з тим, реалізація масла солодковершкового селянського та екстра ТМ «Ферма» у відповідних упаковках розпочалася із серпня 2013 року, зокрема, це підтверджується накладними від 14.08.2013 та від 15.09.2013. Масло солодковершкового з какао шоколадного ТМ «Ферма» у відповідних упаковках – з 27.02.2014.

Розробником упаковок продукції під ТМ «Ферма» була штатний дизайнер ТОВ «ТЕРРА ФУД».

Зовнішнє оформлення упаковок продукції ТМ «Ферма» виробництва Заявника, зокрема масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г), має такий вигляд:

у верхній частині упаковки по центру розташовано напис ТМ «Ферма», виконаний у червоному кольорі, зліва від якого зазначено жирність продукту – 73,0 %, синім кольором; праворуч від торговельної марки міститься напис ДСТУ, виконаний великими літерами червоного кольору, під яким меншим шрифтом бронзового кольору зазначено його номер (4399:2005);

у центральній частині упаковки масла темно-синім кольором розміщено напис – солодковершкове селянське, під яким зображено дві корови на пасовищі, трохи нижче міститься напис МАСЛО, виконаний великими літерами синього кольору;

у нижній частині упаковки зліва зазначено слова – державна система сертифікації, з правого боку розміщено напис – 200 г, обидва написи виконані в бронзовому кольорі;

загальний фон упаковки масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) виконаний у жовтому кольорі, в альбомному форматі, по всій етикетці (упаковці) містяться написи МАСЛО ДСТУ – великими літерами синього кольору;

з правого боку упаковки розміщено напис 100 % ТІЛЬКИ НАТУРАЛЬНЕ, виконаний синім кольором;

на бокових поверхнях упаковки масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) міститься інформація загального характеру, зокрема напис ТМ «Ферма», виконаний червоним кольором; інформація про виробника та склад продукту – синім кольором, декількома мовами тощо.

ТОВ «ТЕРРА ФУД», крім масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «Ферма», виробляє масло солодковершкове екстра 82,5 % (200 г) ТМ «Ферма» та масло солодковершкове шоколадне 62,5 % (200 г) ТМ «Ферма» (далі разом – масло солодковершкове селянське, екстра, шоколадне ТМ «Ферма»), зовнішній вигляд упаковок яких схожий із зовнішнім оформленням упаковок масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «Ферма».

За наданою Заявником інформацією, окремі позначення в зовнішньому вигляді упаковок масла ТМ «Ферма» змінювалися декілька разів за весь час реалізації продукції, однак зазначені зміни не були суттєвими по відношенню до загального зовнішнього оформлення упаковки продукції.

За інформацією Заявника, масло солодковершкове селянське, екстра, шоколадне ТМ «Ферма» в зазначених упаковках реалізується через дистриб'юторів шляхом оптового продажу на всій території України.

Так, зокрема, у 2013 році продукція Заявника постачається великими партіями таким суб'єктам господарювання: публічному акціонерному товариству «Базис» (м. Чернігів), фізичній особі – підприємцю Польшаковій Ірині Родіонівні (м. Ізмаїл, Одеська обл.) тощо.

Орієнтована вартість продукції Заявника в торговельних мережах у 2013 – 2015 роках становить 15-16 грн.

Як свідчать матеріали справи, масло солодковершкове селянське, екстра, шоколадне ТМ «Ферма» виробництва Заявника, що тривалий час виробляється та реалізується Заявником, відоме споживачам і користується у них попитом, про що свідчить збільшення обсягів реалізації масла ТМ «Ферма» Заявника: у 2013 році – масло солодковершкове

селянське 73,0 % (200 г), 1 017 т, що становить 57 601 000 грн; масло солодковершкове екстра 82,5 % (200 г), 232 т, що становить 14 983 000 грн; у 2014 році – масло солодковершкове селянське 73,0 % (200 г), 2 712 т, що становить 170 359 000 грн; масло солодковершкове екстра 82,5 % (200 г), 569 т, що становить 41 510 000 грн; масло солодковершкове шоколадне (200 г), 38 т, що становить 2 377 000 грн.

Крім того, за інформацією, наданою ТОВ «ТЕРРА ФУД», обсяги реалізації Продукції Заявника в спірній етикетці, у період з листопада 2014 року по квітень 2015 року становили: масло солодковершкове селянське 73,0 % (200 г), 1 811 т, що становить 129 989 368 грн; масло солодковершкове екстра 82,5 % (200 г), 378 т, що становить 31 277 754 грн; масло солодковершкове шоколадне (200 г), 152 т, що становить 11 228 316 грн.

Просуванням та рекламуванням продукції Заявника займаються контрагенти, яким поставляється продукція Заявника. Крім того, Заявник самостійно здійснював рекламні заходи.

Заявниками було повідомлено Комітет про те, що ТОВ «ТЕРРА ФУД» проводило популяризацію продукції ТМ «Ферма» у період листопад – грудень 2013 року та квітень – травень 2014 року шляхом розміщення реклами на телебаченні, а також зовнішньої реклами (біл-бордів та ін.) у період листопад – грудень 2013 року.

За весь час реалізації продукції Заявника орієнтовна сума витрат на рекламу масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» виробництва Заявника становить понад 7 млн грн.

За інформацією, наданою ТОВ «ТЕРРА ФУД», Товариство брало участь у виставках та отримувало нагороди, що підтверджується документами, наявними в матеріалах справи, зокрема медаллю XVI Міжнародної виставки продуктів харчування та напоїв 2013 року (World food Ukraine).

Тривалий безперервний строк виробництва та реалізації масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» виробництва Заявника, обізнаність про цю продукцію споживачів сприяли набуттю Заявником ділової репутації та зростанню обсягів продажу зазначеної продукції в Україні.

Заявник виробляє та реалізовує й іншу молочну продукцію, зокрема масло солодковершкове домашнє 63,0 % (200 г) ТМ «Ферма», на упаковках якого використовується загальна концепція оформлення упаковок продукції Заявника, яка використовується і на упаковках масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма», зокрема, у центральній частині упаковки масла розміщено напис – солодковершкове домашнє, під яким зображено дві корови на пасовищі; трохи нижче міститься напис МАСЛО, виконане великими літерами; по всій упаковці містяться написи МАСЛО ДСТУ – великими літерами.

У жовтні 2014 року Заявникам стало відомо, що ПП «Імперіал Плюс» почало виробляти та реалізовувати масло солодковершкове селянське 73,0 % (200 г) під ТМ «СЛАДОСВІТ» за ДСТУ 4399:2005 із використанням упаковки, яка є схожою із зовнішнім оформленням упаковки масла ТМ «Ферма» виробництва ТОВ «ТЕРРА ФУД».

ПП «Імперіал Плюс» зареєстроване 10 грудня 1999 року Чорнобаївською районною державною адміністрацією Черкаської області.

ПП «Імперіал Плюс» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.

Основними видами господарської діяльності ПП «Імперіал Плюс» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є перероблення молока, виробництво масла та сиру; неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; неспеціалізована оптова торгівля тощо.

ТОВ «ТЕРРА ФУД» та ПП «Імперіал Плюс» діють на одному товарному ринку – перероблення молока, виробництва масла та сиру; неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, тобто ці товариства є конкурентами.

ПП «Імперіал Плюс» здійснює реалізацію масла ТМ «СЛАДОСВІТ» з 2004 року майже у всіх регіонах України як в роздрібній мережі, так і оптом.

Зовнішнє оформлення упаковок масла солодковершкового ТМ «СЛАДОСВІТ», зокрема масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г), має такий вигляд:

у верхній частині упаковки по центру розташовано напис, що позначає торговельну марку – СЛАДОСВІТ, виконану у синьому кольорі, праворуч від якого зазначено жирність продукту, яка становить 73,0 %, червоним кольором; зліва від торговельної марки розташовано напис ДСТУ, виконаний великими літерами червоного кольору, під яким меншим шрифтом бронзового кольору міститься номер ДСТУ (4399:2005);

у центральній частині упаковки масла темно-синім кольором зображено корову на пасовищі, під якою розташовано напис – солодковершкове селянське масло, виконаний великими літерами синього кольору;

у нижній частині упаковки зліва розміщено напис – 200 г, виконаний у бронзовому кольорі; з правого боку міститься напис 100 % НАТУРАЛЬНИЙ ПРОДУКТ, виконаний в синьому кольорі; по центру розміщено напис БЕЗ ГМО також у синьому кольорі;

загальний фон упаковки масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» виконаний у жовтому кольорі, у книжковому форматі, по всій етикетці (упаковки) містяться написи МАСЛО ДСТУ, виконані великим літерами синього кольору;

на бокових поверхнях упаковки масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» міститься інформація загального характеру, виконана синім кольором, зокрема напис, що позначає торговельну марку «СЛАДОСВІТ», інформація про виробника та склад продукту тощо.

Аналіз зовнішнього оформлення упаковок масла солодковершкового селянського 73,0 % ТМ «Ферма» виробництва ТОВ «ТЕРРА ФУД» та зовнішнього оформлення упаковок масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс» свідчить про те, що зазначені упаковки є схожими: за загальною композицією (оформленням упаковки), кольоровою гамою (загальний фон), розміщенням основних написів, окремих елементів, назви продукту та шрифтів.

ПП «Імперіал Плюс» здійснює виробництво та реалізацію масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ», масла солодковершкового екстра 82,0 % (180 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» та масла вершкового з какао шоколадного 62,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» з використанням таких упаковок з 20 жовтня 2014 року.

Зовнішнє оформлення упаковок масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ», масла солодковершкового екстра 82,0 % (180 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» та масла вершкового з какао шоколадного 62,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс» є схожим із зовнішнім оформленням упаковок масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «Ферма», масла солодковершкового екстра 82,5 % ТМ «Ферма» та масла солодковершкового шоколадного 62,5 % (200 г).

За інформацією, наданою ПП «Імперіал Плюс», розробником та виробником оригінал-макета упаковки масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ», масла солодковершкового екстра 82,0 % (180 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» та масла вершкового з какао шоколадного 62,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» (далі разом – масло солодковершкове селянське, екстра, шоколадне ТМ «СЛАДОСВІТ») є товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Веріас» (далі – ТОВ «ТД «Веріас»)) (м. Київ).

ПП «Імперіал Плюс» 10.10.2014 затверджувало макети упаковок масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ», що підтверджується копіями таких макетів, наявних у матеріалах справи, завірених печаткою Підприємства. Зокрема, відповідно до оригінал-макетів упаковок масла ТМ «СЛАДОСВІТ», надісланих ТОВ «ТД «Веріас» до Підприємства на погодження, зазначено: «Подписывая оригинал-макет Вы подтверждаете правильность всех элементов этого дизайна (размер, цвет, расположение, правильность текстов и штрих-кода и пр.). После согласования и

утверждения оригинал-макета, заказчик несет полную ответственность за содержание текстовой и графической информации!» (мовою оригіналу).

ПП «Імперіал Плюс» повідомило Комітет, що зовнішнє оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» у період 2012 – 2014 років змінювалося два рази.

ПП «Імперіал Плюс» до матеріалів справи надало зразки інших упаковок продукції, які виробляло ПП «Імперіал Плюс» до жовтня 2014 року, зокрема, упаковки масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) ТМ «СЛАДОСВІТ» та масла солодковершкового екстра 82,0 % (180 г) ТМ «СЛАДОСВІТ». За результатами аналізу зазначених упаковок встановлено, що зовнішнє оформлення цих упаковок суттєво відрізняється від зовнішнього оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», яке почало використовувати Підприємство з 20 жовтня 2014 року, та зовнішнього оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» виробництва Заявника, оскільки ці упаковки мають своє оригінальне оформлення, яке не може призвести до змішування з продукцією Заявника.

ПП «Імперіал Плюс» повідомило Комітет, що рекламування масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» із саме таким зовнішнім оформленням упаковки не здійснювалося.

За інформацією, наданою ПП «Імперіал Плюс», Підприємство брало участь у виставках, конкурсах та отримувало нагороди, що підтверджується документами, наявними в матеріалах справи, зокрема дипломом переможця Всеукраїнського конкурсу якості продукції (товарів, робіт, послуг) - «100 КРАЩИХ ТОВАРІВ УКРАЇНИ» у 2010 році на регіональному рівні.

Продукція ПП «Імперіал Плюс» реалізовується відповідно до договорів поставки іншим суб'єктам господарювання на території України. Серед покупців продукції ПП «Імперіал Плюс», зокрема, є: товариство з обмеженою відповідальністю «Ромни-кондитер» (м. Дніпропетровськ), товариство з обмеженою відповідальністю «МОЛЗБУТ» (м. Київ) тощо.

Матеріали, отримані Комітетом від ПП «Імперіал Плюс», свідчать про те, що молочна продукція виробництва ПП «Імперіал Плюс», зокрема масло солодковершкове селянське, екстра, шоколадне ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», реалізовується на території України.

У торговельних мережах України присутнє масло, у тому числі масло солодковершкове селянське, екстра, шоколадне інших виробників.

Кожній упаковці продукції притаманне оригінальне зовнішнє оформлення, основний фон, розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, шрифту у назві продукції, використання відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожної продукції, визначає оригінальність дизайну етикеток та відрізняє продукцію одного виробника від іншого виробника і виключає їх змішування.

За період виробництва та реалізації масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», а саме з 20 жовтня 2014 року по травень 2015 року, ПП «Імперіал Плюс» реалізувало, зокрема: масло солодковершкове селянське 73,0 % (200 г), 59 902 шт., що становить 897 303 грн; масло солодковершкове екстра 82,0 % (180 г), 7 808 шт., що становить 120 702 грн; масло шоколадне вершкове з какао 62,0 % (200 г), 4 993 шт., що становить 71 592 грн.

ПП «Імперіал Плюс» повідомило Комітет про те, що за період з 20.10.2014 по 01.05.2015 Підприємством було виготовлено/замовлено 498,48 кг – масла солодковершкового селянського 73,0 % ТМ «СЛАДОСВІТ»; 103,66 кг – масла солодковершкового екстра 82,0 % ТМ «СЛАДОСВІТ»; 67,96 кг – масла шоколадного вершкового з какао 62,0 % ТМ «СЛАДОСВІТ».

Орієнтовна вартість масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс» у торговельній мережі станом на лютий 2015 року становить 15-16 грн.

Тобто, ціна на зазначену продукцію Заявника і ПП «Імперіал Плюс» у торговельних мережах знаходиться в однаковому ціновому діапазоні.

ПП «Імперіал Плюс» надало Комітету інформацію щодо обсягів реалізації масла ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс»: у 2013 році – масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г), 44 т, що становить 1 672 000 грн; масла солодковершкового екстра 82,5 % (180 г), 3 т, що становить 168 000 грн; масла вершкового з какао шоколадного 62,0 % (200 г), 3 т, що становить 114 000 грн; у 2014 році – масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г), 47 т, що становить 2 037 000 грн; масла солодковершкового екстра 82,5 % (180 г), 10 т, що становить 467 000 грн; масла вершкового з какао шоколадного 62,0 % (200 г), 3 т, що становить 130 000 грн.

Присутність в торгових мережах продукції ПП «Імперіал Плюс» із зовнішнім оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», яке є схожим з оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» виробництва Заявника, може призвести до того, що споживач може сплутати продукцію ПП «Імперіал Плюс» з продукцією Заявника і внаслідок цього придбати продукцію ПП «Імперіал Плюс» замість продукції Заявника, що може призвести до змішування діяльності цих підприємств.

Отже, дії ПП «Імперіал Плюс» не можуть бути випадковими й розраховані на створення умов для сплутування покупцем продукції Заявника з продукцією виробництва ПП «Імперіал Плюс».

Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), рекламних матеріалів, оформлення упаковки товарів і періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Матеріалами справи доведено, що зовнішнє оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс» є схожим із зовнішнім оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» виробництва Заявника, який раніше почав використовувати таке зовнішнє оформлення упаковки в господарській діяльності в Україні для індивідуалізації своєї продукції з-поміж інших учасників ринку, та за цей час напруцював відповідну ділову репутацію.

Заявник та компанія «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» не надавали дозволу (згоди) ПП «Імперіал Плюс» на використання оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», яке є схожим з оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма» виробництва Заявника, що може призвести до змішування діяльності ТОВ «ТЕРРА ФУД» та ПП «Імперіал Плюс», що, зокрема, підтверджується листами-претензіями від 30.10.2014 № 30/10 та від 03.11.2014 № 03/11 компанії «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» та листом-відповіддю від 12.11.2014 № 506 ПП «Імперіал Плюс».

Отже, матеріалами справи доведено, що дії ПП «Імперіал Плюс» щодо використання без дозволу (згоди) Заявника та компанії «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД» оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» виробництва ПП «Імперіал Плюс», яке є схожим з оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного ТМ «Ферма», яке раніше почало використовувати в господарській діяльності ТОВ «ТЕРРА

ФУД», без його дозволу (згоди) та без дозволу компанії «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД», що може призвести до змішування діяльності ПП «Імперіал Плюс» з діяльністю ТОВ «ТЕРРА ФУД», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

За інформацією, наданою ПП «Імперіал Плюс», продаж масла ТМ «СЛАДОСВІТ» Підприємством припинено у квітні-травні 2015 року, а саме: масла солодковершкового селянського 73,0 % (200 г) – 01.05.2015; масла солодковершкового екстра 82,0 % (180 г) та масла шоколадного вершкового з какао 62,0 % (200 г) – 20.04.2015. Останню партію масла солодковершкового, екстра та шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» у спірних упаковках було реалізовано через фірмовий магазин ПП «Імперіал Плюс».

Листом від 28.05.2015 № 8-127/4502 ПП «Імперіал Плюс» повідомило Комітет про те, що Підприємство вже використовує при виготовленні масла солодковершкового селянського, екстра та шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» нові упаковки, копії яких додані до матеріалів справи.

Залишків масла солодковершкового селянського, екстра та шоколадного ТМ «СЛАДОСВІТ» у відповідних упаковках та самих упаковок у Підприємства не залишилося.

На подання з попередніми висновками у справі, надіслане Комітетом до ПП «Імперіал Плюс» листом від 01.12.2015 № 127-26.4/09-12002, Підприємством не надано зауважень чи заперечень.

Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення порушення у вигляді недобросовісної конкуренції тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків виручки від реалізації товарів за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Дохід (виручка) ПП «Імперіал Плюс» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2014 рік становить 43 940 000 (сорок три мільйони дев'ятсот сорок тисяч) грн.

Під час визначення розміру штрафу враховано:

- ПП «Імперіал Плюс» сприяло розгляду справи;
- порушення припинено під час розгляду справи.

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 приватне підприємство «Імперіал Плюс» (вул. Леніна, 177, смт Чорнобай, Черкаська обл., код ЄДРПОУ 30284277) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання оформлення упаковки масла солодковершкового селянського, екстра, шоколадного торговельної марки «СЛАДОСВІТ» виробництва приватного підприємства «Імперіал Плюс», яке є схожим з оформленням упаковки масла солодковершкового селянського, екстра та шоколадного торговельної марки «Ферма» виробництва товариства з

обмеженою відповідальністю «ТЕРРА ФУД», та без його дозволу (згоди), без дозволу компанії «ТЕРРА ФУД МЕНЕДЖМЕНТ КОМПАНІ ЛІМІТЕД», що може призвести до змішування діяльності приватного підприємства «Імперіал Плюс» з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕРРА ФУД».

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на приватне підприємство «Імперіал Плюс» штраф у розмірі 27 200 (двадцять сім тисяч двісті) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього 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