



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

20 вересня 2018 р.

Київ

№ 501-р

Про закриття провадження
у справі

Відповідач – Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю.

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України (далі – Комітет) справи № 127-26.4/117-16, розпочатої у зв'язку з наявністю в діях Науково-виробничого підприємства «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю ознак порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення ASTI, що є схожим на позначення ASTI, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва компанії САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення ASTI, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ, провадження у справі № 127-26.4/117-16 закрито.

Комітет, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/117-16 за заявами КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ (КОНСОРЦІУМ ІЗ ЗАХИСТУ НАЙМЕНУВАННЯ ПОХОДЖЕННЯ АСТІ) та компанії САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А. про порушення Науково-виробничим підприємством «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання про попередні висновки у справі Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 19.07.2018 № 127-26.4/117-16/254-спр,

ВСТАНОВИВ:

- (1) У Комітеті з 14.07.2016 розглядається справа № 127-26.4/117-16 (далі – Справа) за ознаками вчинення Науково-виробничим підприємством «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення ASTI шляхом зазначення (маркування) на комплекті етикеток та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва САНТЕРО

ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення ASTI, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ.

1. Сторони

(2) Заявниками у справі є:

1) КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ (КОНСОРЦІУМ ІЗ ЗАХИСТУ НАЙМЕНУВАННЯ ПОХОДЖЕННЯ АСТІ) (місто Асті регіону П'ємонт, Італійська Республіка) (далі – Заявник 1, Консорціум) є міжгалузевою організацією, що створена та діє відповідно до законодавства Європейського Співтовариства та Італійської Республіки (далі – Італія);

2) ДАВІДЕ КАМПАРІ – МІЛАНО С.п.А. (Мілан, Італія) (далі – Заявник 2) (Заявник 1 та Заявник 2 – далі разом Заявники) є юридичною особою, що створена та діє відповідно до законодавства Італії;

3) САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А. (П'ємонт, Італія) (далі – Сантеро, Заявник 3), який є одним з учасників Консорціуму.

(3) Основна ціль Заявника 1 відповідно до його Статуту полягає у нагляді та загальному захисті (тобто в інтересах усіх виробників вина, маркованого географічним зазначенням – найменуванням контрольованим та гарантованим за походженням ASTI D.O.C.G. (далі – Позначення ASTI)).

(4) Відповідно до пункту «с» частини четвертої статті 17 Законодавчого декрету Італії № 61/2010 уповноважений консорціум в інтересах усіх виробників, також не асоційованих, може, зокрема, діяти в усіх судових та адміністративних органах для охорони і захисту захищених найменувань за походженням чи захищених географічних позначень і захисту інтересів та прав виробників.

(5) Постановою від 09.03.2015 (вихідний протокол від 08.03.2015 № 0015872) Міністерство політики сільського господарства, продовольства та лісового господарства Італії підтвердило повноваження Заявника 1 до 2018 року щодо захисту Позначення ASTI на виконання функцій із захисту, просування, підвищення цінності, інформування споживачів та загального захисту інтересів, відповідно до пунктів 1 та 4 статті 17 Законодавчого декрету Італії № 61/2010 для Позначення ASTI.

(6) Учасниками Заявника 1 є майже чотири тисячі італійських суб'єктів господарювання, діяльність яких пов'язана з виробництвом вина, маркованого Позначенням ASTI.

(7) За інформацією, наданою Заявниками (вх. Комітету № 8-01/1272 від 11.02.2016), виробниками вина, маркованого Позначенням ASTI, які є учасниками Заявника 1 та імпортують свою продукцію на територію України, зокрема, є такі італійські суб'єкти господарювання: DAVIDE CAMPARI - MILANO S.p.A. - Canale d'Alba, DAVIDE CAMPARI - MILANO S.p.A. - Novi Ligure, MARTINI & ROSSI S.p.A., SANTERO SPA, GIOVANNI BOSCA TOSTI I.V.I. S.p.A., FRATELLI MARTINI SECONDO LUIGI SpA, SANTERO S.p.A., ARIONE S.p.A., SPERONE di Giacomo Sperone I.V.I.S. SpA, VNP VALSA NUOVA PERLINO S.p.A., TOSCO S.P.A.,

CANTINE DEI MARCHESI DI BAROLO S.p.A., GRUPPO ITALIANO VINI S.p.A./CA'BIANCA GRUPPO ITALIANO VINI/CA'BIANCA SS, CASA VINICOLA ABBAZIA DI SAN GAUDENZIO srl, CANTINA VALLEBELBO Soc/ Coop. Agricola, TOGNI S.P.A., CANT. SOC. DI CANELLI srl, FONTANAFREDDA SRL, F.LLI GANCIA & C. S.p.A.

- (8) ДАВІДЕ КАМПАРИ - МІЛАНО С.п.А. є юридичною особою, що створена та діє відповідно до законодавства Італії.
- (9) Заявник 2 є одним з виробників оригінального вина, маркованого Позначенням ASTI, та входить до Консорціуму.
- (10) Заявник 2 імпортує вино власного виробництва, марковане Позначенням ASTI, на територію України, починаючи з 2007 року.
- (11) Заявник 3 - САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. - ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ - С.П.А. є юридичною особою, що створена та діє відповідно до законодавства Італії.
- (12) Основними видами господарської діяльності САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. - ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ - С.П.А. є виробництво оригінального вина (в тому числі маркованого позначенням ASTI). Відповідно до інформації, наданої САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. - ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ - С.П.А., Заявник 3 імпортує вино власного виробництва, марковане позначенням ASTI, на територію України.
- (13) Відповідачем у справі є Науково-виробниче підприємство «Нива» у вигляді товариства з обмеженою відповідальністю (далі – НВП «Нива» ТОВ, Відповідач) (сmt Таїрове, Одеська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 19201066).
- (14) Як вбачається з відомостей, які містяться в ЄДРПОУ, основними видами господарської діяльності НВП «Нива» ТОВ згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є: виробництво виноградних вин, вирощування винограду, оптова торгівля напоями, роздрібна торгівля напоями в спеціалізованих магазинах.
- (15) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (16) Ринок виноградних вин України є загальнодержавним та конкурентним, а учасники Заявника 1, Заявник 2, Заявник 3 та НВП «Нива» ТОВ здійснюють діяльність на ринку алкогольних напоїв і є конкурентами на цьому ринку.

2. Процесуальні дії

- (17) До Комітету надійшла заява від 21.12.2015 б/н (zareestrovana в Комітеті 22.12.2015 за № 15-01/157 АМ) (далі – Заява) Консорціуму та Заявника 2 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції НВП «Нива» ТОВ у вигляді використання в господарській діяльності позначення ASTI шляхом зазначення (маркування) на комплекті етикеток (етикетках, контретикетках) без дозволу Заявників, які раніше почали використовувати схожі на нього позначення, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму, зокрема Заявника 2.

- (18) Заявник 3 окремо подав до Комітету заяву від 22.01.2016 (zareєстрована в Комітеті 22.01.2016 за № 15-01/17 АМ) (далі – Заява 2) про порушення НВП «Нива» ТОВ законодавства про захист від недобросовісної конкуренції внаслідок неправомірного використання пляшки для пакування своєї продукції, яка схожа на пляшку Twist, та інших позначень Сантеро, зокрема позначення ASTI.
- (19) Заяву 2 приєднано до Заяви, про що листом від 31.03.2016 № 127-26/09-3236 Комітет повідомив Сантеро.
- (20) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 25.04.2016 № 09/103-р розгляд Заяви зупинено до вирішення Комітетом питання щодо правомірності використання позначення ASTI як географічного зазначення походження товару.
- (21) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 13.07.2016 № 09/179-р розгляд Заяви поновлено.
- (22) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 14.07.2016 № 09/187-р розпочато розгляд Справи у зв'язку з наявністю в діях НВП «Нива» ТОВ ознак порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення ASTI шляхом зазначення (маркування) на комплекті етикеток, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва Сантеро, з одночасним використанням позначення ASTI, що може призвести до змішування з діяльністю учасників Консорціуму.
- (23) 13.04.2018 Комітетом проведено слухання у Справі за участю представників Заявника 1, Заявника 2, Заявника 3 та Відповідача.
- (24) Листами від 31.07.2018 № 127-26/09-9673 та 31.07.2018 № 127-26/09-9636 Відповідачеві та Заявникам відповідно направлено подання про попередні висновки у справі від 19.07.2018 № 127-26.4/117-16/254-спр (далі – Подання про попередні висновки).
- (25) Відповідач та Заявники не надали Комітету зауважень та заперечень на Подання про попередні висновки.

3. Обставини справи

3.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника

- (26) Позначення ASTI є брендом не конкретного виробника чи групи афілійованих компаній, а використовується різними італійськими виробниками вина, які здійснюють свою діяльність на відповідній чітко локалізованій території в Італії та відповідають встановленим умовам та вимогам щодо виробництва вина, маркованого Позначенням ASTI.
- (27) Відповідно до декрету Міністерства політики сільського господарства, продовольства та лісового господарства Італії від 29.11.1993 (далі – Декрет) Позначення ASTI офіційно класифіковане в Італії як Denominazione di Origine Controllata e Garantita (D.O.C.G.), тобто як найменування контрольоване та гарантоване за походженням.

- (28) Заявники повідомили, що присвоєння статусу D.O.C.G. для вин ASTI свідчить про вина найвищої та гарантованої якості.
- (29) Тобто, на упаковках ігристих вин італійського походження, на яких вказується Позначення ASTI саме як вказівка походження вина, завжди зазначається такий супровідний напис – аббревіатура D.O.C.G. або розшифроване формулювання Denominazione di Origine Controllata e Garantita поряд із позначенням ASTI.
- (30) Відповідно до частин першої та другої статті 1 Декрету «найменування контрольоване і гарантоване за походженням «ASTI» зарезервоване для вин, які відповідають умовам і вимогам встановленим в специфікації виробництва».
- (31) Виробники вина, маркованого Позначенням ASTI, можуть застосовувати індивідуальне оформлення продукції за умови дотримання вимог з використання Позначення ASTI у частині маркування та пакування.
- (32) Відповідно до статті 2 додатка 1 до Декрету вина з найменуванням контрольованим і гарантованим за походженням «Asti» згідно зі статтею 1 повинні вироблятися з «винограду, що походить з виноградників, які складаються з винограду сорту Мускат білий».
- (33) Зона виробництва винограду, призначеного для виробництва вин з найменуванням контрольованим та гарантованим за походженням «Асті», визначена в статті 3 «Зона виробництва» додатка 1 до Декрету та включає територію муніципалітетів у провінціях Італійської Республіки: Алессандрія, Асті, Кунео.
- (34) Відповідно до статті 5 додатка 1 «Правила виробництва» до Декрету «процедури з ув'язлення сорту винограду пізнього збору і по перетворенню у сусло винограду для виробництва вин з найменуванням контрольованим та гарантованим за походженням, відповідно до статті 1, операції переробки, бродіння і стабілізації, дозрівання, а також розлив у пляшки та упаковка вина DOCG всіх типів згідно статті 1, повинні відбуватися на території провінцій Алессандрія, Асті, Кунео і селища Пессіоне муніципалітету Кьєрі (ТО)».
- (35) Статтями 4 – 8 додатка 1 до Декрету передбачені положення щодо стандартів виноградарства, нормативних положень виноробства, споживчі характеристики, вимоги до маркування та упаковки.
- (36) Позначення ASTI є зареєстрованим зазначенням походження товарів в Європейському Союзі № PDO-IT-A1396 відповідно до реєстру зазначень походження товарів та географічних зазначень походження товарів, уведеного відповідно до статті 104 Регламенту Європейського Союзу № 1308/2013.
- (37) З метою належного захисту в Україні законних прав виробників вина, маркованого позначенням ASTI, Заявник 1 зареєстрував такі торговельні марки:
- за міжнародною реєстрацією № 652246 від 12.03.1996, правова охорона якої, серед іншого, поширюється на територію України, а саме:



та

- за міжнародною реєстрацією № 956805 від 25.01.2008, правова охорона якої, серед іншого, поширюється на територію України, а саме:



(далі – Знаки ASTI).

- (38) Знаки ASTI D.O.C.G. зареєстровані в інтересах усіх виробників вина, маркованого Позначенням ASTI. Відповідно до статті 1 Положення про колективний знак для товарів і послуг ASTI компанії Консорціуму зобов'язані проставляти на всіх пляшках ASTI D.O.C.G. знак Консорціуму (торговельну марку за міжнародною реєстрацією № 956805 від 25.01.2008).
- (39) Вино, марковане Позначенням ASTI, імпортують учасники Заявника 1 на територію України з 2001 року.
- (40) Консорціум не надавав будь-якої згоди (дозволу) НВП «Нива» на використання позначення ASTI для маркування своєї продукції.
- (41) Сантеро імпортує на територію України вино, марковане Позначенням ASTI, у пляшці Twist з липня 2013 року.
- (42) За інформацією Заявника 3, Сантеро не надала будь-якої згоди (дозволу) НВП «Нива» ТОВ на використання пляшки для пакування своєї продукції, що схожа на пляшку Twist, та позначення ASTI.
- (43) Заявники вважають, що вся продукція виробництва НВП «Нива» ТОВ, маркована позначенням «ASTI», призводить до змішування з продукцією, маркованою Позначенням «ASTI», виробництва учасників Консорціуму.
- (44) Увезення в Україну вина, маркованого Позначенням ASTI, здійснюється суб'єктами господарювання України через розгалужену систему дистрибуції на підставі відповідних договорів з виробниками оригінального вина, маркованого Позначенням ASTI.
- (45) Виробники вина ASTI, зокрема:
 - здійснюють імпорт через дочірні компанії в Україні (товариство з обмеженою відповідальністю «БАКАРДІ МАРТІНІ ЮКРЕЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 33723293, товариство з обмеженою відповідальністю «КАМΠΑРІ ЮКРЕЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 38726096);
 - співпрацюють з такими відомими мережами виномаркетів, як GOOD WINE (товариство з обмеженою відповідальністю «БЮРО ВИН», ідентифікаційний код юридичної особи 34817341) та «ПОЛЯНА» (товариство з обмеженою відповідальністю «ПОЛЯНА УКРАЇНА ГРУП», ідентифікаційний код юридичної особи 36592399);
 - співпрацюють з міжнародними мережами гіпермаркетів, які здійснюють господарську діяльність в Україні та самостійно імпортують вина, марковані

Позначенням ASTI, до України (товариство з обмеженою відповідальністю «Метро Кеш енд Кері Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 32049199).

- (46) Вина, марковані Позначенням ASTI, виробництва учасників Консорціуму пропонуються до продажу в торговельних мережах, зокрема: «Білла-Україна», «Ашан Україна ГІПЕРМАРКЕТ», «АШАН», «КАРАВАН», «СІЛЬПО», «ФУРШЕТ», «МЕТРО» за ціною від 199 грн (в пляшці місткістю 0,75 л).
- (47) Заявники повідомили, що на початку червня 2015 року їм стало відомо, що в Україні пропонуються до продажу вина виробництва НВП «Нива» ТОВ, етикетки та контретикетки яких марковані позначенням ASTI у різних варіантах та комбінаціях.

3.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача

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

САЛЮТЕ АСТІ

SALUTE ASTI

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

ТАЇРОВО АСТІ TAIROVO ASTI

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

ПРЕМІУМ ВИН АСТІ

PREMIUM WINE ASTI

- (49) Відповідно до інформації, наданої Відповідачем, починаючи з 2010 року, НВП «Нива» ТОВ здійснює використання знаків для товарів і послуг «САЛЮТЕ АСТІ SALUTE ASTI» та знаків для товарів і послуг «ТАЇРОВО АСТІ TAIROVO ASTI», тобто протягом 8 років, що є достатнім строком для створення міцних асоціацій у споживачів із цим товаровиробником.
- (50) НВП «Нива» ТОВ на підставі субліцензійного договору від 10.12.2014, укладеного між НВП «Нива» ТОВ та фізичною особою Мельніченком Олександром Івановичем, використовує промисловий зразок – різьблену пляшку, який

охороняється патентом України на промисловий зразок № 28474.

- (51) Вина, марковані позначенням ASTI, виробництва НВП «Нива» ТОВ пропонуються до продажу по всій Україні в торговельних мережах, зокрема: «АТБ-Маркет», «Ашан Україна ГІПЕРМАРКЕТ», «ФУДМЕРЕЖА», «ФОЗЗІ-ФУД», «ТАВРІЯ-В», «НОВУС Україна», «ЕКО», «ГРУПА РІТЕЙЛІУ УКРАЇНИ», «Білла-Україна» за ціною від 49 до 82 грн (в плящі місткістю 0,75 л).
- (52) Вина, марковані Позначенням ASTI, виробниками яких є учасники Заявника 1, та продукція, маркована позначенням ASTI, виробництва НВП «Нива» ТОВ пропонуються до продажу в одних і тих самих точках продажу, зокрема в торговельних мережах «Білла-Україна».
- (53) НВП «Нива» ТОВ здійснює виробництво чотирьох зразків продукції, на комплекті етикеток (етикетках, контретикетках) яких зображено позначення ASTI, а саме:
«САЛЮТЕ АСТІ ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE ASTI GOLD»);
«САЛЮТЕ АСТІ ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «SALUTE ASTI SWEET»);
«САЛЮТЕ АСТІ» (домінуюче позначення на етикетці – «SAN MARTINO ASTI»);
«ФРАТЕЛІ АСТІ («FRATELLI ASTI») ВІНО ІГРИСТЕ СОЛОДКЕ БІЛЕ» (домінуюче позначення на етикетці – «FRATELLI ASTI»).
- (54) На всіх етикетках, що наносяться на вина виробництва НВП «Нива» ТОВ, не зазначений супровідний напис – абревіатура D.O.C.G. або розшифроване формулювання Denominazione di Origine Controllata e Garantita поряд із позначенням ASTI, тоді як на фронтальній частині упаковки продукції вказане українське походження вина та деталізована адреса його виробництва (65496, Одеська обл., Овідіопольський район, смт Таїрове, вул. 40-річчя Перемоги, буд. 1).
- (55) Відповідно до інформації, наданої Відповідачем, НВП «Нива» ТОВ здійснює свою господарську діяльність з 1991 року, відтак його продукція знаходиться на ринку вже протягом тривалого часу (тобто понад 26 років). НВП «Нива» ТОВ є національним виробником виноробної продукції, який має власні торговельні марки для її позначення. НВП «Нива» ТОВ докладає значних зусиль та ресурсів щодо своєї маркетингової діяльності на території України з метою популяризації та просування власних торговельних марок на ринку серед споживачів. Українські споживачі добре обізнані з алкогольними напоями виробництва НВП «Нива» ТОВ та їх якістю, тому купують саме їх.

3.2.1. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів

- (56) Для з'ясування обставин Справи дорученнями Голови Комітету від 13.07.2017 № 13-01/223 та від 23.02.2018 № 13-01/135 Одеському, Дніпропетровському, Львівському, Херсонському, Харківському, Київському обласним територіальним відділенням Комітету доручено провести анкетування (анкети та кольорові фото продукції, маркованої позначенням ASTI виробництва НВП «Нива» ТОВ додавались) споживачів алкогольної продукції біля продуктових торговельних мереж.
- (57) Із тисячі двохсот сорока трьох споживачів:

шістсот вісімдесят п'ять (55,1 %) споживачів вважають схожими елементи маркування (оформлення упаковки) вин виробництва НВП «Нива» ТОВ, маркованих позначенням ASTI, з елементами маркування (оформленням упаковки) італійського вина, маркованого Позначенням ASTI, зокрема схожими позначення ASTI та/або позначення ASTI у поєднанні з оформленням упаковки (формою пляшки, схожою на пляшку TWIST виробництва Сантеро) з позначенням ASTI італійського вина, маркованого Позначенням ASTI, та з позначенням ASTI у поєднанні з оформленням упаковки (формою пляшки) (Twist) італійського вина виробництва Сантеро;

дев'ятсот дев'яносто дев'яти споживачам (80,4 %) відомо про вина, що містять як елемент позначення «ASTI/ACTI» та виготовлені в Україні.

- (58) Згідно з інформацією, наданою територіальними відділеннями, з дев'ятисот п'ятидесяти опитаних споживачів: сімдесят три (7,7 %) могли б придбати вина виробництва НВП «Нива» ТОВ, марковані позначенням ASTI, внаслідок їх сплутування з італійським вином, маркованим Позначенням ASTI, зображення якого додавалось до анкети; вісімсот сімдесят сім (92,3 %) не могли б придбати вина виробництва НВП «Нива» ТОВ, марковані позначенням ASTI, внаслідок їх сплутування з італійським вином, маркованим Позначенням ASTI, зображення якого додавалось до анкети.
- (59) Отже, більшість споживачів не можуть придбати вина НВП «Нива» ТОВ, марковані позначенням ASTI, внаслідок їх сплутування з винами виробництва учасників Консорціуму.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (60) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (61) Відповідно до частини першої статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції Комітет має повноваження розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами; при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.
- (62) Позначенням ASTI маркують упаковки італійських вин, які, зокрема, виробляються на території, визначеній у статті 5 додатка 1 «Правила виробництва» до Декрету. Зокрема, вказане маркування підтверджує географічне походження вина та відповідає критеріям щодо присвоєння такого статусу.
- (63) Заявник 2 і Заявник 3 використовують Позначення ASTI на власній виробленій продукції для підтвердження походження з відповідного регіону в Італії.
- (64) На території України Позначення ASTI протягом тривалого часу не захищалися ні як знак для товарів і послуг, ні як географічне зазначення.

- (65) НВП «Нива» ТОВ 26.04.2011 (дата подання заявки – 31.12.2010) стало власником знаків для товарів і послуг, до складу яких включений словесний елемент ASTI. Тобто, на території України позначення ASTI охоронялося як складовий елемент знаків для товарів і послуг НВП «Нива» ТОВ.
- (66) Натомість, з 01.01.2016 позначення ASTI набуло правового статусу географічного зазначення та відтак із цієї дати захищається. З огляду на вказане, виникла ситуація збігу словесного елемента торговельної марки та географічного зазначення на території України.
- (67) З метою отримання інформації про правову позицію центрального органу виконавчої влади щодо збігу словесного елемента торговельної марки та географічного зазначення на території України, що реалізує державну політику у сфері інтелектуальної власності, Комітет звертався (лист від 31.01.2018 № 127-26/09-1277) до Міністерства економічного розвитку і торгівлі України (далі – Міністерство). У відповідь на звернення Міністерство повідомило Комітет (лист від 09.02.2018 № 6-01/1637), що статті 198, 206 Угоди про асоціацію та норми чинного законодавства України регулюють питання збігу торговельних марок та географічних зазначень.
- (68) 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.
- (69) Відповідно до статті 19 Закону України «Про міжнародні договори України» чинні міжнародні договори України, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, є частиною національного законодавства і застосовуються у порядку, передбаченому для норм національного законодавства.
- (70) Якщо міжнародним договором України, який набрав чинності в установленому порядку, встановлено інші правила, ніж ті, що передбачені у відповідному акті законодавства України, то застосовуються правила міжнародного договору.
- (71) Отже, застосування норм Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не може суперечити чинним нормам міжнародних договорів, що мають вищу юридичну силу.
- (72) Відповідно до положень Угоди про асоціацію вирішення ситуації збігу словесного елемента торговельної марки та географічного зазначення на території України слід розглядати в розрізі статей 198, 206 Угоди про асоціацію та відповідно до норм чинного законодавства України.
- (73) Розподіл прав між цими правовласниками встановлюється згідно з частиною п'ятою статті 206 Угоди про асоціацію. Згідно з частиною п'ятою статті 206 Угоди про асоціацію Сторони охороняють географічні зазначення також, коли існує попередня торговельна марка. Попередня торговельна марка означає торговельну марку, використання якої відповідає одній із ситуацій, що згадуються у статті 204

(1) цієї Угоди, яку було заявлено або зареєстровано чи введено шляхом використання, якщо така можливість передбачена відповідним законодавством, на території однієї зі Сторін до дати, на яку заявка про охорону географічного зазначення передається іншій Стороні згідно із цією Угодою. Продовження використання та поновлення такої торговельної марки може здійснюватися, незважаючи на охорону географічного зазначення за умови, що в законодавстві Сторін щодо торговельних марок не існує підстав для визнання марки недійсною або її анулювання.

- (74) Судовим рішенням визнані добре відомими в Україні знаки «САЛЮТЕ АСТІ», «SALUTE ASTI» (з 26.04.2011) та «ТАЇРОВО АСТІ», «TAIROVO ASTI» (з 12.08.2013) на ім'я НВП «Нива» ТОВ, до складу яких входить позначення «ASTI».
- (75) Отже, по відношенню до добре відомих знаків у разі їх збігу з географічним зазначенням, їх правова охорона продовжується у випадку не введення споживача в оману такими знаками для товарів і послуг щодо характеру, якості або походження товару. При цьому визнання свідоцтва недійсним може бути здійснено лише в судовому порядку, як це передбачено статтею 19 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг».
- (76) Крім того, згідно з проведеним опитуванням більшість споживачів не можуть придбати вина НВП «Нива» ТОВ, марковані позначенням «ASTI», внаслідок сплутування з винами виробництва учасників Консорціуму, що не може призвести до змішування діяльності НВП «Нива» ТОВ з діяльністю учасників Консорціуму, зокрема Заявником 2 та Сантеро.

5. Остаточні висновки у справі

- (77) Предметом розгляду справи є неправомірне використання НВП «Нива» ТОВ у господарській діяльності позначення ASTI, яке є схожим на позначення ASTI, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва компанії САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення ASTI, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ.
- (78) Отже, з огляду на вищевикладене в діях НВП «Нива» ТОВ не вбачається порушення у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності позначення ASTI, що є схожим на позначення ASTI, яке раніше почали використовувати в господарській діяльності учасники КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ, без їх дозволу, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання, та пляшки, схожої на пляшку Twist виробництва компанії САНТЕРО ФРАТЕЛЛІ ЕНД К. – ІНДУСТРІА ВІНІКОЛА АГРІКОЛА САНТО СТЕФАНЕСЕ – С.П.А., з одночасним використанням позначення ASTI, без дозволу цього суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх у господарській

діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю учасників КОНСОРЦІО ПЕР ЛА ТУТЕЛА ДЕЛЛ'АСТІ.

- (79) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення або є інші підстави, передбачені законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 198 і 206 Угоди про асоціацію між Україною, з однієї сторони, та Європейським Союзом, Європейським співтовариством з атомної енергії і їхніми державами-членами, з іншої сторони, статтями 7 і 13 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», статтею 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/117-16.

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

В. о. Голови Комітету

М. НІЖНІК