



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

17 липня 2020 р.

Київ

№ 451-р

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України справи № 127-26.13/78-19 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Куховар» (с. Березівське, Харківська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 35244369), основним видом діяльності якого (код КВЕД 10.73) є виробництво макаронних виробів і подібних борошняних виробів, з використанням оформлення упаковок вермішелі швидкого приготування Rooltick з куркою, вермішелі швидкого приготування Rooltick з грибами та вермішелі швидкого приготування Rooltick з м'ясом, що схоже на оформлення упаковок вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з куркою, вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з грибами та вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з яловичиною, визнано порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 81 720 гривень.

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.13/78-19 за заявою товариства з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Україна» (далі – ТОВ «Маревен Фуд Україна», Заявник) (м. Біла Церква, Київська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 35591588) про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Куховар» (далі – ТОВ «Куховар», Товариство, Відповідач) (с. Березівське, Харківська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 35244369) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 21.10.2019 № 127-26.13/78-19/457-спр,

ВСТАНОВИВ:

- (1) У Комітеті розглянуто справу № 127-26.13/78-19 за ознаками вчинення порушення ТОВ «Куховар», передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

1. Сторони

- (2) Заявником у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Україна» (з 01.11.2019, на підставі протоколу загальних зборів від 29.10.2019 № 33, назву Заявника змінено на товариство з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Європа»).
- (3) Заявник зареєстрований Дарницькою районною в місті Києві державною адміністрацією 21.11.2007. Основним видом діяльності Заявника, згідно з кодом КВЕД 10.89, є виробництво інших харчових продуктів, не віднесених до інших угруповань.
- (4) Відповідно до наявної в Комітеті інформації Заявник здійснює діяльність із виробництва та реалізації продуктів харчування.
- (5) Отже, Заявник є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (6) Відповідачем у справі є ТОВ «Куховар».
- (7) Відповідач здійснює свою діяльність з 13.08.2007. Згідно з даними з витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Товариства, згідно з кодом КВЕД 10.73, є виробництво макаронних виробів і подібних борошняних виробів.
- (8) Тобто, ТОВ «Куховар» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії

- (9) До Комітету надійшла заява від 27.03.2019 № 02.00170.19.2.12 (вх. № 8-01/106-АМк від 03.04.2019) про недобросовісну конкуренцію в діях ТОВ «Куховар» під час виробництва та реалізації вермішелі швидкого приготування під позначенням «Rooltick».
- (10) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 19.07.2019 № 09/227-р розпочато розгляд справи № 127-26.13/78-19 за ознаками вчинення ТОВ «Куховар» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок вермішелі швидкого приготування Rooltick з куркою, вермішелі швидкого приготування Rooltick з грибами та вермішелі швидкого приготування Rooltick з м'ясом, яке є схожим на оформлення упаковок вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з куркою, вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з грибами та вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з яловичиною виробництва ТОВ «Маревен Фуд Україна», які Заявник раніше за ТОВ «Куховар» почало використовувати у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «Маревен Фуд Україна».
- (11) Подання про попередні висновки у справі від 21.10.2019 № 127-26.13/78-19/457-спр (далі – Подання).

3. Обставини справи

Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника

- (12) Відповідно до наявної в Комітеті інформації Заявник здійснює діяльність із виробництва та реалізації продуктів харчування.

- (13) Так, Заявник реалізує, зокрема на території України, вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні в асортименті під позначенням «Роллтон» (з куркою, з грибами, з яловичиною) (далі разом – Роллтон). Наведена продукція представлена в такому оформленні:

		
<p>Вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з куркою (далі – Роллтон з куркою)</p>	<p>Вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з грибами (далі – Роллтон з грибами)</p>	<p>Вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з яловичиною (далі – Роллтон з яловичиною)</p>

- (14) Господарська діяльність Заявника з розповсюдження вищевказаної продукції здійснюється з 2015 року, що підтверджується, зокрема, наданими погодженими макетами упаковки, затвердженими генеральним директором Заявника. Вказана продукція на території України реалізується через мережу дистриб'юторів.
- (15) Водночас загальний дизайн Роллтон та один із зазначених дизайнів упаковки (Роллтон з куркою) отримали правову охорону як промислові зразки за патентами від 26.06.2017 № 34778 та від 25.06.2018 № 37157 відповідно.
- (16) Зовнішнє оформлення упаковки Роллтон з куркою включає такі елементи:
- форма — прямокутник з основним фоном жовтого кольору;
 - у верхній частині упаковки міститься словесний елемент «Роллтон», який у той же час є його назвою і виконаний кириличними великими літерами червоного кольору;
 - під вказаним словесним елементом розміщено додатковий напис «з куркою»;
 - у центральній частині зображено посудину червоного кольору, в якій знаходиться продукт, схожий на вермішель зі шматочком м'яса;
 - на зазначеній посудині міститься ряд інших написів, зокрема «вермішель на домашньому бульйоні»;
 - верхні та нижні контури упаковки виділені червоною смугою. Так само червоною смугою відділено зону упаковки зі словесним елементом «Роллтон» від зображення посудини.
- (17) Зовнішнє оформлення упаковки Роллтон з грибами та Роллтон з яловичиною відрізняється від зовнішнього оформлення упаковки Роллтон з куркою такими елементами, як:
- напис «з грибами» та «з яловичиною» відповідно;
 - зображення посудини з її різним вмістом: у Роллтон з грибами — три шматочки грибів, а в Роллтон з яловичиною — шматочок м'яса;
 - відповідне кольорове оформлення верхніх та нижніх контурів упаковок, а також кольорів смуги, яка так само відділяє зони упаковок зі словесним елементом

«Роллтон» від зображення відповідних посудин (для Роллтон з грибами — коричневі кольори, а для Роллтон з яловичиною — темно-сині кольори).

(18) Заявником за період 2016 – 2018 років вироблено Роллтон у таких кількостях:

	2016	2017	2018
Роллтон з куркою	53 115 600	59 250 428	56 308 090
Роллтон з грибами	13 352 400	16 400 761	14 174 103
Роллтон з яловичиною	4 019 940	4 621 629	3 966 975

- (19) Заявником за час випуску Роллтон напрацьовано певну ділову репутацію на ринку вермішелі швидкого приготування, зокрема використовуючи зазначені оформлення упаковок, що підтверджується проведеною телевізійною підтримкою продукції Роллтон. Також Заявник у період з 2017 по 2018 роки замовляв послуги з просування Роллтон на носіях зовнішньої реклами та в мережі Інтернет. За повідомленням Заявника, витрати на рекламу становили більше 30 мільйонів гривень.
- (20) Крім того, за наявною інформацією, Заявником з метою рекламування своєї продукції було також проведено промо-акції «Виграш швидкого приготування» та «Прямуй за виделкою», в яких брав участь Роллтон з куркою (зображення якого захищено промисловим зразком за вищевказаним патентом).
- (21) Отже, Заявник вкладав кошти в просування власної продукції, зокрема, на ринку вермішелі швидкого приготування.
- (22) Заявник не надавав дозволу (згоди) Товариству на використання зовнішнього оформлення упаковки Роллтон, на його думку, схожого на оформлення Rooltick.

Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача

- (23) У лютому 2019 року Заявнику стало відомо про наявність вермішелі швидкого приготування виробництва ТОВ «Куховар» під позначенням «Rooltick» (далі – Rooltick), зовнішнє оформлення упаковок якої схоже на зовнішнє оформлення упаковок Роллтон.
- (24) Придбання вказаного товару підтверджується наданими фіскальними чеками, відповідно до яких факт реалізації продукції під позначенням «Rooltick» виявлено в різних містах України (Київ, Суми, Чернівці).
- (25) Зазначена продукція Товариства має такий вигляд:



Вермішель швидкого приготування Rooltick з куркою (далі – Rooltick з куркою)	Вермішель швидкого приготування Rooltick з грибами (далі – Rooltick з грибами)	Вермішель швидкого приготування Rooltick з м'ясом (далі – Rooltick з м'ясом)
--	--	--

- (26) Отже, Заявник і Товариство здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку.
- (27) На думку Заявника, оформлення лицьової сторони упаковки Rooltick у вигляді поєднання словесних та зображувальних елементів є схожим на оформлення лицьової сторони упаковки Роллтон у вигляді поєднання словесних та зображувальних елементів, що може призвести до змішування діяльності ТОВ «Куховар» з діяльністю Заявника. Такі дії Заявник вважає порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (28) З наявної в матеріалах справи інформації, вартість Rooltick у роздрібній мережі коливається від 3,50 грн до 4,20 грн за упаковку. При цьому вартість Роллтон становить від 5,30 грн до 5,50 грн за аналогічну одиницю товару.
- (29) З інформації, наданої ТОВ «Куховар», встановлено, що воно здійснює виробництво та реалізацію вермішелі швидкого приготування під позначенням «Golden Dragon» та Rooltick. Виробництво Rooltick розпочато з лютого 2019 року на власних виробничих потужностях, а безпосередньо реалізацію — 15.02.2019. Реалізацію Rooltick ТОВ «Куховар» здійснює через ряд дистриб'юторських компаній та продуктових магазинів.
- (30) Отже, виробництво та реалізацію Rooltick Відповідачем розпочато пізніше, ніж виробництво та реалізацію Заявником Роллтон.
- (31) Відповідачем також подано заявки за №№ м 2018 27328, м 2019 01618 та м 2019 04499 на реєстрацію комбінованого позначення «Rooltick» та дизайну упаковок Rooltick з куркою і Rooltick з грибами як знаків для товарів та послуг.
- (32) За повідомленням Відповідача, розробником дизайну вказаної продукції є ТОВ «Куховар». При цьому сам дизайн упаковок Rooltick залишився незмінним з початку виробництва.
- (33) Отже, Відповідач несе повну відповідальність за інформацію, розміщену на упаковках Rooltick.
- (34) Щодо використання ТОВ «Куховар» позначення «Rooltick», Товариство повідомило, що таке позначення вибрано за «методикою асоціацій», які застосовуються для розробки бранда. Вермішель швидкого приготування має вигляд згорнутої, хвилястої вермішелі, що викликає зі словом «згорнутий» такі асоціації, як рулон, рулька, локон. Оскільки вермішель дуже тонка, продукт викликає такі асоціації: рулончик, фунтик, кучерик та асоціативно додається зменшувальний суфікс «-ік».
- (35) Щодо дизайну та вибору відповідних кольорів для упаковок Rooltick, а саме вибору відповідних кольорів, Відповідач зазначив, що його кольори вибрані, зважаючи на маркетингові й рекламні джерела, що рекомендують використовувати на упаковці яскраві кольори, які значно впливають на вибір споживачів, і кольори упаковок зеленого, червоного й жовтого продаються швидше.
- (36) Щодо розміщення композиції на упаковці Rooltick ТОВ «Куховар» зазначило, що для вермішелі швидкого приготування, як гравців місцевого ринку, так і світових виробників відомих брендів, варіанти оформлення обмежені. Це або розташування вермішелі в тарілці, або без, чи позначення смаків або в тарілці чи поруч. Саме такі кольори є традиційними для використання виробниками продуктів харчування в категорії «фаст-фуд», зокрема і для Rooltick.

- (37) Оформлення упаковки Rooltick з куркою має такий вигляд:
- форма — прямокутник з основним фоном жовтого кольору;
 - у верхній частині упаковки міститься словесний елемент «Rooltick», який водночас є його назвою і виконаний великими латинськими літерами білого кольору;
 - під вказаним словесним елементом розміщено додатковий напис «вермішель швидкого приготування з куркою»;
 - у центральній частині зображено посудину червоного кольору, в якій знаходиться продукт, схожий на вермішель зі шматочком м'яса;
 - на зазначеній посудині міститься ряд інших написів, зокрема: «борошно вищого гатунку» та «без пальмової олії»;
 - верхні та нижні контури упаковки виділені червоною смугою. При цьому вказана смуга вміщує в себе словесний елемент «Rooltick» та візуально відділяє його від зображення наведеної посудини.
- (38) Зовнішнє оформлення упаковки Rooltick з грибами та Rooltick з м'ясом відрізняється від зовнішнього оформлення упаковки Rooltick з куркою лише такими елементами, як:
- напис «з грибами» та «з м'ясом» відповідно;
 - зображення посудини з її різним вмістом: у Rooltick з грибами — три шматочки грибів, а в Rooltick з м'ясом — шматочок м'яса (дещо світлішого кольору);
 - відповідне кольорове оформлення верхніх та нижніх контурів упаковок, а також колір смуги, яка так само відділяє зони упаковок зі словесним елементом «Rooltick» від зображення відповідних посудин (для Rooltick з грибами — коричневі кольори, а для Rooltick з м'ясом — темно-сині кольори).
- (39) Аналіз зовнішнього оформлення упаковок Роллтон виробництва Заявника та Rooltick, виробником якого є Товариство, свідчить про те, що зазначені упаковки є схожими: основний фон, загальна композиція упаковок, розміщення основних позначень, окремих елементів, шрифти та використання схожої гами кольорів.
- (40) Відповідач почав здійснювати виробництво та реалізацію Rooltick у наведеному оформленні упаковки пізніше за Заявника.
- (41) З наявної інформації, Відповідач участі в конкурсах та виставках не брав, а також не здійснював рекламних заходів, спрямованих на підвищення інтересу до Rooltick.
- (42) За наданою ТОВ «Куховар» інформацією, за період **«(інформація з обмеженим доступом)»** виготовлено **«(інформація з обмеженим доступом)»** штук вказаного товару, з яких реалізовано **«(інформація з обмеженим доступом)»** штуки на суму **«(інформація з обмеженим доступом)»** грн.

Обставини справи щодо схожості продукції Заявника та Відповідача

- (43) Щодо наявності схожості між оформленням упаковок Rooltick та Роллтон, Заявником надано результати соціологічного опитування споживачів, проведеного на його замовлення. Загальна кількість респондентів — 100 осіб віком від 20 до 50 років.
- (44) Відповідно до отриманих результатів 67 % опитаних щодо вермішелі швидкого приготування можуть сплутати хоча б один різновид вермішелі, позначеної маркуванням Rooltick та/або Роллтон; 73 % опитаних вважають, що оформлення упаковки хоча б в одному з наборів схоже й вони належать одному й тому ж виробнику.
- (45) Отже, під час вибору продукції Заявника і ТОВ «Куховар» існує ймовірність помилкового придбання продукції Rooltick унаслідок її сплутування з продукцією Роллтон через візуальну подібність цих продуктів.

- (46) Крім того, у матеріалах справи міститься висновок судового експерта від 12.03.2019 № 155 (далі – Висновок), складений за результатами проведення судової експертизи об'єктів інтелектуальної власності.
- (47) Висновок складений Жилою Б.В. — судовим експертом з правом проведення експертиз за спеціальністю 13.6 «Дослідження, пов'язані з комерційними (фірмовими) найменуваннями, торговельними марками (знаками для товарів і послуг), географічними зазначеннями» та 13.4 «Дослідження, пов'язані з промисловими зразками». Відповідно до Висновку:
1. Між комбінованими позначеннями у вигляді композиції словесних та зображувальних елементів, з якої складається оформлення фронтальної сторони упаковки товару «Rooltick Вермішель швидкого приготування з куркою» виробництва ТОВ «Куховар», та комбінованим позначенням у вигляді композиції словесних та зображувальних елементів, з якого складається оформлення фронтальної сторони упаковки товару «Роллтон» Вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні з куркою» виробництва ТОВ «Маревен Фуд Україна», присутня така схожість, яка може призвести до змішування діяльності ТОВ «Куховар» з діяльністю ТОВ «Маревен Фуд Україна».
 2. Між комбінованими позначеннями у вигляді композиції словесних та зображувальних елементів, з якого складається оформлення фронтальної сторони упаковки товару «Rooltick Вермішель швидкого приготування з грибами» виробництва ТОВ «Куховар», та комбінованим позначенням у вигляді композиції словесних та зображувальних елементів, з якого складається оформлення фронтальної сторони упаковки товару «Роллтон» Вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні з грибами» виробництва ТОВ «Маревен Фуд Україна», присутня така схожість, яка може призвести до змішування діяльності ТОВ «Куховар» з діяльністю ТОВ «Маревен Фуд Україна».
 3. Між комбінованими позначеннями у вигляді композиції словесних та зображувальних елементів, з якого складається оформлення фронтальної сторони упаковки товару «Rooltick Вермішель швидкого приготування з м'ясом» виробництва ТОВ «Куховар», та комбінованим позначенням у вигляді композиції словесних та зображувальних елементів, з якого складається оформлення фронтальної сторони упаковки товару «Роллтон» Вермішель швидкого приготування на домашньому бульйоні з яловичиною» виробництва ТОВ «Маревен Фуд Україна», присутня така схожість, яка може призвести до змішування діяльності ТОВ «Куховар» з діяльністю ТОВ «Маревен Фуд Україна».
- (48) Отже, Висновком встановлено та підтверджено схожість між оформленням упаковок Роллтон та Rooltick, яка могла призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника.
- (49) За наявною в Комітеті інформацією, на території України існує й інший суб'єкт господарювання, який здійснює виробництво та реалізацію вермішелі швидкого приготування. Зокрема, мова йде про товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХНОКОМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 30511780) (вермішель «Мівіна»).



- (50) З огляду на оформлення упаковок вермішелі «Мівіна» можна побачити відмінність їх дизайну від дизайну Роллтон та Rooltick. Оформлення упаковок «Мівіна» є індивідуальним і не схожим на оформлення упаковок Роллтон та Rooltick. Вказані назви мають чітку індивідуалізацію, що також виражено в різному графічному відображенні відповідних елементів цих упаковок, що дозволяє уникнути в подальшому будь-яких сплутувань та схожості між ними.
- (51) Аналіз наведених упаковок вермішелі «Мівіна» свідчить про те, що кожна з них має своє притаманне оригінальне оформлення (основний фон, композиція, окремі елементи шрифту тощо), використання відповідної гами кольорів, яке забезпечує розпізнавальну здатність, що відрізняє оформлення упаковок «Мівіна» одне від одного та/або від такої ж продукції інших виробників.

4. Аргументи сторін на Подання

Доповнення Заявника

- (52) На Подання Заявник листом від 06.11.2019 № 02.00618.19.2.12 (вх. Комітету № 8-01/13185 від 11.11.2019) не висловив заперечень проти Подання, проте надав наступні пояснення.
- (53) Використання ТОВ «Куховар» назви продукту «Rooltick» може призвести до змішування з діяльністю Заявника, зважаючи на те, що необізнаний споживач під час вибору продукції звертає увагу не лише на візуальне сприйняття продукту, але й на його назву, що внаслідок може створити ситуацію коли продукція ТОВ «Куховар» сприйматиметься як вироблена Заявником.
- (54) Також, у доповнення Заявник надав свої міркування стосовно пояснень ТОВ «Куховар» про використання ним позначення «Rooltick».
- (55) А саме, на його думку, наведені пояснення ТОВ «Куховар» викривляють факти та покликані приховати дійсні мотиви використання такого позначення (найменування).
- (56) Також, за поясненнями Заявника, торговельними марками, які використовує Заявник для маркування своєї продукції, є в тому числі «Роллтон» та «Rollton», що мають спільний корінь зі словом «Roll» та згідно з Рекомендаціями щодо транслітерування літерами української абетки власних назв, поданих англійською, французькою та італійською мовами (відповідно до рішення Колегії Державного департаменту інтелектуальної власності Міністерства освіти і науки України від 25.04.2001), читається як «р'ол», а торговельні марки Заявника, відповідно, як «р'ол:тон».
- (57) Проте, за поясненнями Заявника, асоціативні слова за логікою ТОВ «Куховар» англійською мовою мали звучати як «rool», що згідно з поясненнями Відповідача лягли в основу позначення «Rooltick», але ж таке слово відсутнє в англійській мові та є вигаданим, а слово «roll», що могло б відповідати вкладеному значенню, використано саме в торговельній марці Заявника.
- (58) Заявник вважає, що такі дії та пояснення Відповідача спрямовані на імітацію торговельних марок «Роллтон» / «Rollton» з метою змішування з діяльністю Заявника та введення в оману пересічного споживача.
- (59) Окремо Заявник звертає увагу на фонетичну схожість між позначеннями сторін.
- (60) Відповідно до Висновку: «Порівнюючи два словесні позначення, одне з яких виконане не українською мовою, необхідно перш за все привести їх до так званого «єдиного знаменника». Іншими словами – їх треба записати за допомогою транслітерації».
- (61) Однак, як вказує Заявник, з огляду на відсутність в англійській мові слова «Rooltick» одним з імовірних варіантів його прочитання українським споживачем

із посередніми знаннями та увагою є буквально «роолтік», що транскрипційно записується як «р'оолтік».

- (62) Заявник також зазначає, що, як правило, споживач стикається з кожним із протиставлених знаків окремо та не має їх перед собою одночасно. За цих умов найбільш важливим є перше враження, породжуване знаком. Наявність такої схожості у візуальному оформленні та назві продукту дає можливість позиціонувати свою продукцію як «експортний варіант продукції» Заявника.

Доповнення та пояснення Відповідача

- (63) На Подання Відповідач листом від 11.11.2019 № 2019/11-2 (вх. Комітету № 8-01/13400 від 14.11.2019) надав наступні заперечення.
- (64) ТОВ «Куховар» звертає увагу на некоректність посилання Заявника на патент на промисловий зразок від 26.06.2017 № 34778, тому що зображення в ньому використовується чорно-біле і без зображення самої курки, а патент від 25.06.2018 № 37157 використовує рекламне зображення акції, що проводиться, а не кольорову гаму або дизайн самої упаковки.
- (65) Проте зазначене спростовується наступним.
- (66) Інформація про патенти, мова про які йде вище, відображена в цьому рішенні. Зазначена інформація подана в контексті наявності в Заявника правового захисту на одну з упаковок Роллтона, що є предметом справи № 127-26.13/78-19. Така інформація дає змогу простежити пріоритет Заявника у використанні позначень (загального дизайну Роллтон та одного із зазначених дизайнів упаковки (Роллтон з куркою), що зображені на промислових зразках.
- (67) Отже, твердження Відповідача щодо наведеного вважаємо не аргументованим.
- (68) Також Відповідач зазначив, що, крім ліцевої частини упаковки, яка займає не більше 50 %, в упаковці є ще й зворотний бік – його дизайн та оформлення абсолютно не мають подібних форм та подібного дизайну. Проте зазначене також вважаємо не аргументованим, оскільки продукція в торговельних мережах насамперед розташована ліцевою частиною до споживача, що привертає увагу та дає змогу оцінити її.
- (69) Заявником надано також зразки упаковок Rooltick, які, за його повідомленням: «...в кардинально новому дизайні...» і «...навіть близько не буде нагадувати дизайн ТМ Роллтон». Проте зазначене твердження також не може бути взято до уваги, зважаючи на незначні відмінності в дизайні упаковок. Порівняння першого та поточного дизайнів наведені нижче:





- (70) Окремо Відповідач зазначає про те, що Заявником у 2019 році було змінено всю лінійку своєї продукції та виготовлено її в новому дизайні (надавши при цьому відповідні зразки).
- (71) Вказане береться Комітетом до уваги, проте слід зазначити наступне.
- (72) Заявник у своїй заяві про порушення від 27.03.2019 № 02.00170.19.2.12 (вх. № 8-01/106-АМк від 03.04.2019), що стала підставою для початку розгляду справи № 127-26.13/78-19, зазначав про «вимивання» (завершення реалізації) продукції в старому дизайні. Так, з наявної у Комітеті інформації, оформлення упаковок продукції Роллтон змінюється, проте вказане не спростовує вчинення Відповідачем порушення, зважаючи на перебування в господарському обігу продукції Заявника та Відповідача. Також, з наявної в Комітеті інформації, Роллтон в оформленнях упаковок, що є предметом вказаної справи, ще знаходиться в господарському обігу на ринку України.
- (73) Крім того, ТОВ «Куховар» листом від 22.11.2019 № 2019/11-6 (вх. № 8-01/13878 від 25.11.2019) надало інформацію, а саме: відповідь на повідомлення експертизи про попередню відмову в реєстрації позначення як знака для товарів і послуг (далі – Відповідь) та заперечення проти встановлення пріоритету за заявкою № m 2019 02113.
- (74) Зокрема, згідно з Відповіддю встановлено, що державним підприємством «Український інститут інтелектуальної власності» (Укрпатент) надано заперечення проти заявки щодо невідповідності позначення (комбінованого позначення «Rooltick» за заявкою № m 2018 27328) умовам надання правової охорони.
- (75) Так, згідно з Відповіддю, державним підприємством «Український інститут інтелектуальної власності» (Укрпатент) надано заперечення, які базуються на тому, що заявлений на реєстрацію знак можна сплутати зі знаками, раніше зареєстрованими чи заявленими на реєстрацію в Україні на ім'я іншої особи для таких самих або споріднених з ними товарів або послуг, зокрема, із заявленим знаком «Роллтік» (заявка № m201902113) та зареєстрованими знаками за міжнародними реєстраціями № 864683, № 1299074 (комбіновані позначення «Rollton») та 826629 (комбіноване позначення «Роллтон»).

- (76) Тобто, державним підприємством «Український інститут інтелектуальної власності» (Укрпатент), який, за наявною в Комітеті інформацією, здійснює, зокрема, розгляд і проведення експертизи заявок на об'єкти інтелектуальної власності та державну реєстрацію й видачу охоронних документів на зазначені об'єкти, відмовлено в наданні правової охорони позначенню «Rooltick», яке є частиною предмета розгляду справи № 127-26.13/78-19, у зв'язку із, зокрема, схожістю позначень, що також є складовою предмета зазначеної справи. Тобто, вказана інформація підтверджує висновки Комітету.
- (77) Отже, викладені Відповідачем зауваження та заперечення не спростовують вчиненого ним порушення.

5. Висновки Комітету

- (78) 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.
- (79) Матеріалами справи встановлено, що оформлення упаковок Rooltick з куркою, Rooltick з грибами та Rooltick з м'ясом є схожим на оформлення упаковок Роллтон з куркою, Роллтон з грибами та Роллтон з яловичиною. Дозволу на їх використання Заявник не надавав.
- (80) Заявник здійснював виробництво та реалізацію Роллтон у вищевказаному оформленні з 2015 року, тобто першим почав використовувати зазначене оформлення, вкладав кошти в просування цих продуктів. Тривалий та безперервний строк реалізації допомогли Заявнику здобути значну кількість споживачів та набути позитивної ділової репутації.
- (81) Такі дії можуть призвести до того, що споживач, під час вибору необхідної продукції, може обмежуватись лише візуальним сприйняттям та/або схожістю її назви, що, у свою чергу, може призвести до сприйняття продукції ТОВ «Куховар» як такої, що вироблена безпосередньо Заявником.
- (82) Використання Відповідачем відповідного оформлення Rooltick могло призвести до змішування діяльності ТОВ «Куховар» із діяльністю Заявника внаслідок використання ділової репутації, напрацьованої Заявником.
- (83) Дії ТОВ «Куховар» у вигляді використання без дозволу Заявника під час виробництва та реалізації упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з куркою, упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з грибами та упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з м'ясом оформлення упаковок, яке є схожим на оформлення упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з куркою, упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з грибами та упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з яловичиною виробництва Заявника, який раніше почав використовувати його у своїй господарській діяльності, може призвести до змішування з діяльністю Заявника.

6. Визначення розміру штрафу

- (84) 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.

(85) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «Куховар» за 2019 рік становить 5 385 500 гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», 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 «Куховар» (с. Березівське, Харківська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 35244369) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з куркою, упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з грибами та упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з м'ясом, яке є схожим на оформлення упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з куркою, упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з грибами та упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з яловичиною виробництва товариства з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Європа» (м. Біла Церква, Київська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 35591588), яке почало товариство з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Європа» раніше за товариство з обмеженою відповідальністю «Куховар» використовувати у своїй господарській діяльності, що могло призвести до змішування з діяльністю товариства з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Європа».

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Куховар» штраф у розмірі 81 720 (вісімдесят одна тисяча сімсот двадцять) гривень.

3. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «Куховар» у двомісячний строк припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції шляхом припинення використання оформлення упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з куркою, упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з грибами та упаковки вермішелі швидкого приготування Rooltick з м'ясом, яке є схожим на оформлення упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з куркою, упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з грибами та упаковки вермішелі швидкого приготування на домашньому бульйоні Роллтон з яловичиною виробництва товариства з обмеженою відповідальністю «Маревен Фуд Європа», яке почало раніше за товариство з обмеженою відповідальністю «Куховар» використовувати у своїй господарській діяльності.

4. Повідомити про виконання зобов'язання, викладеного в пункті 3 резолютивної частини цього рішення, протягом 5 днів з дня виконання.

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.

В.о. Голови Комітету

О. ПІЩАНСЬКА