



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

17 грудня 2020

Київ

№ 794-р

Про закриття провадження у справі

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/6-20 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Збаразький горілочний завод» (м. Збараж, Збаразький р-н, Тернопільська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 41139214) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 06.11.2020 № 127-26.4/6-20/524-спр

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 07.02.2020 № 09-48-р було розпочато розгляд справи № 127-26.4/6-20 (далі – Справа) за ознаками вчинення порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Збаразький горілочний завод» (далі – ТОВ «Збаразький горілочний завод», Товариство) (м. Збараж, Збаразький р-н, Тернопільська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 41139214) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання ТОВ «Збаразький горілочний завод» без дозволу товариства з обмеженою відповідальністю «ЛВН Лімітед» (м. Вінниця, ідентифікаційний код юридичної особи 39195903) (далі – ТОВ «ЛВН Лімітед», Заявник) при виробництві та реалізації алкогольної продукції оформлення упаковки, яке є схожим із оформленням упаковки алкогольної продукції виробництва ТОВ «ЛВН Лімітед», що може призвести до змішування з діяльністю Заявника, а також, порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання позначення «organic» у маркуванні алкогольної продукції виробництва ТОВ «Збаразький горілочний завод», що є інформацією, яка може вводити в оману.
- (2) За результатами розгляду Справи було встановлено таке.
- (3) Представниками Заявника виявлено та придбано декілька пляшок таких горілочних виробів, об'єднаних позначенням «ZBARAZH», зокрема, під назвами: горілка «ORIGINAL» 0,5 л, настойка «MED KALGAN» 0,5 л, горілка «CLASSIC» 0,5 л, горілка особлива «DELICATE» 0,5 л, горілка «ORGANIC» 0,5 л (далі – Продукція 1).
- (4) На думку Заявника, оформлення Продукції 1 та окремих видів алкогольної продукції Заявника, зокрема, горілки особливої «НЕМИРІВ», настоянка «МЕДОВА З ПЕРЦЕМ», горілки особливої «БЕРЕЗОВА», горілки особливої «М'ЯКА» (далі – Продукція 2), схожі до ступеня змішування, зокрема, за рахунок аналогічного художнього рішення загальних рис зовнішнього вигляду Продукції 1 та Продукції 2 (Фотокопія 1 та 2).



Фотокопія 1



Фотокопія 2

- (5) До Заяви було долучено соціологічне дослідження щодо сприйняття споживачами Продукції 1 та Продукції 2 (далі – Звіт соціологічного опитування), здійснене товариством з обмеженою відповідальністю «Центр соціальних технологій «СОЦІОПОЛІС» (далі – ТОВ «Центр соціальних технологій «СОЦІОПОЛІС»).
- (6) Результати Звіту соціологічного опитування свідчить, зокрема, про таке:

- Переважна більшість (69,5 %) представників досліджуваної цільової аудиторії вважають, що Продукція 1 та Продукція 2 є зовні схожою.
 - Більшість представників досліджуваної цільової аудиторії назвала схожими Продукції 1 та Продукції 2 за всіма дев'ятьма елементами оформлення їх пляшок та етикеток, за якими здійснювалися порівняння.
- (7) Крім того, до Листа Заявника долучено висновок експертного дослідження від 06.12.2019 № 1-12/2019 (далі – Експертне дослідження), складеного судовим експертом Пейкрішвілі Мамукою Шотаєвичем, відповідно до результатів якого, позначення, з яких складаються усі види Продукції 1 та позначення, з яких складаються позначення усіх видів Продукції 2, є схожими настільки, що їх можна сплутати.
 - (8) Порівняльний аналіз Продукції 1 виробництва ТОВ «Збаразький горілчаний завод» та оформлення упаковки Продукції 2 виробництва ТОВ «ЛВН Лімітед» вказує на те, що оформлення зазначених виробів за загальною композицією та стилем, кольоровою гамою (фоном, кольором написів), розміщенням основних написів і окремих елементів, є схожим.
 - (9) Зазначене підтверджується, зокрема, Звітом соціологічного опитування та Експертним дослідженням.
 - (10) Отже, дії Відповідача у вигляді використання у господарській діяльності оформлення упаковки Продукції 1 містять ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання без дозволу Заявника при виробництві та реалізації алкогольної продукції оформлення упаковки, яке є схожим із оформленням упаковки алкогольної продукції виробництва Заявника, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛВН Лімітед».
 - (11) Разом із тим Заявник зазначив, що обираючи серед аналогічних товарів, пересічний покупець сподівається отримати такий продукт, що відповідає його потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником.
 - (12) Зокрема, споживач може обрати продукцію з розміщенням на упаковці позначення «ORGANIC», вважаючи, що продукція, яку він купує, вироблена без застосування хімічних добрив, пестицидів, генетично модифікованих організмів (ГМО) тощо.
 - (13) З урахуванням зазначеного Заявник звертає увагу Комітету на те, що Товариством використовується позначення «ORGANIC» у маркуванні алкогольної продукції
 - (14) Однак, законодавством встановлено особливі вимоги до виробників органічної продукції та щодо її маркування.
 - (15) Зокрема, відповідно до пункту 1 статті 1 Закону України «Про виробництво та обіг органічної сільськогосподарської продукції та сировини» (у редакції, що діяла на момент виробництва продукції), органічна продукція – це продукція, отримана в результаті сертифікованого виробництва відповідно до вимог цього Закону.
 - (16) Відповідно до частини першої та частини четвертої статті 13 Закону України «Про виробництво та обіг органічної сільськогосподарської продукції та сировини» (у редакції, що діяла на момент виробництва товару), фізичні або юридичні особи, які виявили намір здійснювати виробництво органічної продукції та/або сировини, пройшли оцінку відповідності виробництва органічної продукції (сировини) та отримали сертифікат відповідності, заносяться до Реєстру виробників органічної продукції (сировини), який веде центральний орган виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері безпечності та окремих показників якості харчових продуктів.
 - (17) Фізичні або юридичні особи, що не занесені до Реєстру виробників органічної продукції (сировини), не мають права здійснювати виробництво органічної продукції та/або сировини.

- (18) З метою з'ясування зазначених у Заяві обставин Товариству було надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету про надання інформації від 11.12.2019 № 127-26/08-16366 (далі – Вимога).
- (19) У відповідь на Вимогу листом від 13.01.2020 № 4 (зареєстрованим у Комітеті 15.01.2020 за № 8-01/462) (далі – Лист Товариства) ТОВ «Збараський горілчаний завод», зокрема, повідомило про таке.
- (20) Продукцію 1 Товариство почало виготовляти та реалізовувати з липня 2019, виключно на замовлення товариства з обмеженою відповідальністю «Інтернаціональна група вин України № 1» (далі – ТОВ «Інтернаціональна група вин України № 1» (м. Хуст, Закарпатська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36731785).
- (21) Виручка (дохід), отриманий від реалізації Продукції 1 за весь період її виробництва та/або реалізації становить 584 605,20 (п'ятсот вісімдесят чотири тисячі шістсот п'ять грн, двадцять коп.)
- (22) Рекламування Продукції 1 Товариством не здійснювалося.
- (23) З приводу використання у господарській діяльності позначення «ORGANIC» Товариство повідомило, що виготовляє Продукцію 1 на замовлення, та, окрім зазначеного, будь-яких підтвердних документів щодо підстав для використання у господарській діяльності позначення «ORGANIC» Товариством не надано.
- (24) При цьому, відповідно статті 27 Закону України «Про основні принципи та вимоги до органічного виробництва, обігу та маркування органічної продукції» органічне виробництво та/або обіг органічної продукції в Україні підлягає сертифікації. Суб'єктами видачі сертифікатів, що засвідчують відповідність процесу виробництва продукції та її обігу вимогам законодавства у сфері органічного виробництва, обігу та маркування органічної продукції, є органи сертифікації.
- (25) Відповідно статті 34 Закону України «Про основні принципи та вимоги до органічного виробництва, обігу та маркування органічної продукції» маркування продукції, що вводиться в обіг та реалізується як органічний продукт, здійснюється відповідно до вимог законодавства у сфері органічного виробництва, обігу та маркування органічної продукції.
- (26) Чинним законодавством та Законом України «Про виробництво та обіг органічної сільськогосподарської продукції та сировини», що діяв на момент використання Товариством у господарській діяльності оформлення Продукції 1, закріплено особливий порядок визнання виробників органічної продукції, а також віднесення її до продукції, отриманої в результаті сертифікованого виробництва відповідно до вимог законодавства.
- (27) Отже, дії Товариства з використання позначення «ORGANIC» у маркуванні продукції, враховуючи відсутність у Товариства будь-якого обґрунтування, могли містити ознаки порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, та за рахунок чого могли впливати на наміри споживачів щодо придбання Продукції 1, чим надавати продукції ТОВ «Збараський горілчаний завод» безпідставних конкурентних переваг.
- (28) Під час розгляду Справи до Комітету надійшов лист від 27.01.2020 № 10 (зареєстрований у Комітеті 30.01.2020 за № 8-01/1174), яким у якості доповнення відповіді на Вимогу ТОВ «Збараський горілчаний завод» вважає за необхідне повідомити Комітет про те, що керівництвом Товариства прийнято рішення про відмову від використання ТОВ «Збараський горілчаний завод» оформлення Продукції 1, схожого з оформленням Продукції 2, а також використання позначення «ORGANIC».
- (29) На підтвердження вказаного Товариством надано копію наказу від 27.01.2020 № 2 щодо розробки макетів оформлення Продукції 1 із урахуванням вимог діючого законодавства про захист економічної конкуренції.

- (30) Окрім зазначеного Товариство просить Комітет при розгляді Справи врахувати, що жодним чином не мало на меті неправомірне використання оформлення упаковки Продукції без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати схожі позначення у господарській діяльності.
- (31) При цьому наявні у Комітеті документи у Справі не містять фактів, які б підтверджували, що використання оформлення упаковки Продукції Товариством призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, або ж завдало значних збитків окремим особам чи суспільству.

2. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (32) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (33) 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.
- (34) 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.
- (35) Відповідно до статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (36) Відповідно до частини першої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, - щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.
- (37) Керуючись статтями 7 та 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Комітет

надав ТОВ «Збаразький горілчаний завод» такі обов'язкові для розгляду рекомендації від 02.04.2020 № 15-рк (далі – Рекомендації):

- припинити дії, що містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів, інших позначень без дозволу (згоди) ТОВ «ЛІВН Лімітед», яке раніше почало використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛІВН Лімітед»;
- ТОВ «Збаразький горілчаний завод» припинити дії, що містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання позначення «ORGANIC» у маркуванні алкогольної продукції виробництва ТОВ «Збаразький горілчаний завод», що є поширенням інформації, яка вводить в оману;
- про результати розгляду Рекомендацій повідомити Антимонопольний комітет України у двохмісячний строк з дня їх отримання.

3. ВИКОНАННЯ РЕКОМЕНДАЦІЙ КОМІТЕТУ

- (38) Листом від 12.06.2020 № 57, зареєстрованим у Комітеті 15.06.2020 за № 8-01/7641, Відповідач повідомив Комітет про результати розгляду Рекомендацій, зазначивши таке.
- (39) Товариством було взято до уваги Рекомендації та вжито заходів до їх безумовного виконання, зокрема:
- (40) Використання оформлення упаковки товарів, інших позначень продукції ТОВ «Збаразький горілчаний завод», які могли б призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЛІВН Лімітед», з 27.04.2020 припинено. Використання позначень «ORGANIC» у маркуванні алкогольної продукції виробництва Товариства, припинено з 27.01.2020.
- (41) З метою отримання чіткого висновку щодо стану виконання Рекомендацій Товариству було направлено вимогу про надання інформації від 13.07.2020 № 127-29/09-9791 щодо підтвердних документів про припинення дій з використання у господарській діяльності оформлення упаковки Продукції 1, дату введення у господарський обіг продукції із зміненим оформленням, а також, наданням зразків продукції у зміненому оформленні.
- (42) Листом від 20.07.2020 № 78, зареєстрованим у Комітеті 23.07.2020 за № 8-09/9532, Товариство надало копію наказу т.в.о. директора Товариства № 4 від 19.03.2020 про припинення виробництва окремих видів Продукції 1 із використанням оформлення упаковки, схожого із оформленням упаковки Продукції 2, а також, із позначенням «ORGANIC», наказу директора Товариства № 5 від 04.06.2020 про початок виробництва та реалізації вказаної продукції у новому оформленні та зразки продукції у новому оформленні (Фотокопія 3):



Фотокопія 3

- (43) Так, аналіз наданих Товариством зразків свідчить про те, що оформлення продукції у новому оформленні зазнало змін, зокрема, у кольоровій гамі етикеток, суттєво змінено спосіб розміщення домінуючих написів.
- (44) Отже, ТОВ «Збаразький горілчаний завод» надано до Комітету інформацію, що свідчить про виконання Рекомендацій у повному обсязі та припинення дій, що містили ознаки порушень, передбачених статтею 4 та статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (45) З урахуванням вказаного Комітетом сторонам у Справі було надіслано подання від 06.11.2020 № 127-26.4/6-20/524-спр про закриття провадження у Справі (далі – Подання).
- (46) Листом від 17.11.2020 № 124 (zareestrovanim у Комітеті 25.11.2020 № 8-01/15366) Товариство повідомило про відсутність зауважень та заперечень у відповідь на Подання, направлене листом Комітету від 06.11.2020 № 127-29/09-15265.
- (47) Зауважень чи заперечень від Заявника у відповідь на Подання, направлене листом Комітету від 06.11.2020 № 127-29/09-15267, який отримано Заявником 17.11.2020, що підтверджується повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303504540629, до Комітету не надходило.
- (48) Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, розпочате провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається.
- Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46, 48 і 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,

zareestrovanih u Ministerstvi yustitsii 6 travnya 1994 roku za № 90/299 (u redakcii rozporядzhennya Antymonopol'nogo komitetu Ukrainy vid 29 chervnya 1998 roku № 169-p (iz zminami), Antymonopol'nyi komitet Ukrainy

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/6-20.

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

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА