



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

Київ

22 квітня 2021 р.

№ 14- рк

Про припинення дій,
що містять ознаки порушення
законодавства про захист
від недобросовісної конкуренції

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції від 14.04.2022 № 127-01/156-п та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ РЕКОМЕНДАЦІЙ

- (1) Дії суб'єктів господарювання, що містять ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів (а саме молока незбираного згущеного з цукром та продукту молоковмісного згущеного з цукром «Сгущенка») (далі – Продукція).

2. ЗАЯВНИКИ

- (2) Приватне акціонерне товариство «Ічнянський молочно-консервний комбінат» (далі – ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат», Заявник 1) є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (3) ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат» зареєстроване за адресою: Україна, 16703, Чернігівська обл., Ічнянський р-н, м. Ічня, вул. Вишнева, буд. 4. В Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) Заявнику 1 присвоєно ідентифікаційний код 00381152.
- (4) Основним видом господарської діяльності ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є 10.51 Перероблення молока, виробництво масла та сиру.
- (5) Товариство з обмеженою відповідальністю «Мілк-Інвест» (далі – ТОВ «Мілк-Інвест», Заявник 2) є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (6) ТОВ «Мілк-Інвест» зареєстроване за адресою: Україна, 02068, м. Київ, вул. Срібнокільська, буд. 2, корп. А, кв. 60. В Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) Заявнику 2 присвоєно ідентифікаційний код 32129834.

- (7) Основним видом господарської діяльності ТОВ «Мілк-Інвест» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є 46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами.
- (8) Заявник 1 та Заявник 2, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктами господарювання.

3. СУБ'ЄКТИ ГОСПОДАРЮВАННЯ, ЯКИМ НАДАЮТЬСЯ РЕКОМЕНДАЦІЇ

- (9) Приватне акціонерне товариство «Первомайський молочноконсервний комбінат» (далі – ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат», Товариство 1) є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (10) ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» зареєстроване за адресою: Україна, 55204, Миколаївська обл., м. Первомайськ, просп. Труда, буд. 12. В Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) Товариству 1 присвоєно ідентифікаційний код 00418107.
- (11) Основним видом господарської діяльності ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є 10.51 Перероблення молока, виробництво масла та сиру.
- (12) Приватне акціонерне товариство «Хмельницька маслосирбаза» (далі – ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза», Товариство 2) є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.
- (13) ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» зареєстроване за адресою: Україна, 29000, Хмельницька обл., м. Хмельницький, вул. Кооперативна, буд. 3. В Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) Товариству 2 присвоєно ідентифікаційний код 00447729.
- (14) Основним видом господарської діяльності ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є 10.51 Перероблення молока, виробництво масла та сиру.
- (15) Товариство 1 і Товариство 2, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктами господарювання.


4. ОБСТАВИНИ

4.1. Обставини, встановлені за результатами вивчення діяльності Заявника 1 та Заявника 2

- (16) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат» і ТОВ «Мілк – Інвест» від 02.12.2020 № ТМІ-0810/UA (вх. № 8-01/469-AM від 08.12.2020) про наявність, на думку Заявника 1 та Заявника 2, у діях ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» та ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів (а саме молока незбираного згущеного з цукром та продукту молоковогомісного згущеного з цукром «Стущенко»).
- (17) ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат» здійснює виробництво молочних виробів, які мають, зокрема, такий вигляд:



- (18) Позначення, яке використовує Заявник 1 у господарській діяльності, має захист інтелектуальної власності на території України:

Торговельна марка (ТМ)	Дата та номер державної реєстрації ТМ
	10.04.2015 № 197580

- (19) Відповідно до свідоцтва для товарів і послуг від 10.04.2015 № 197580 його власником є громадянин України Запорошук Валентин Анатолійович.
- (20) Між ним та Заявником 1 укладено ліцензійний договір від 01.01.2018 № 197580, відповідно до якого громадянин України Запорошук Валентин Анатолійович надає дозвіл ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат» на використання вказаного знака для товарів та послуг.
- (21) Крім того, між Заявником 1 та Заявником 2 укладено субліцензійний договір від 02.01.2020 № 197580/1, яким Заявнику 2 надано виключне право на використання вказаного знака для товарів та послуг.
- (22) Так, на замовлення ТОВ «Мілк – Інвест» Заявник 1 виробляє молоко незбиране згущене з цукром та продукт молоковмісний згущений з цукром «Сгущенка».
- (23) За наданою Заявником 1 та Заявником 2 інформацією, між ними було укладено договір № 01/11 від 01.11.2019 на переробку давальницької сировини (дія зазначеного договору припинена 30.09.2020).
- (24) Відповідно до додатка № 3 до договору № 01/11 від 01.11.2019 до переліку продукції, що виготовляється з давальницької сировини ТОВ «Мілк – Інвест» на виробничих потужностях Заявника 1, входить, зокрема, така продукція: молоко незбиране згущене з цукром 8,5 % жиру за ДСТУ 4274 (металева банка, пакет дой-пак, пет-пляшка), продукт харчовий рослинний згущений з цукром «Сгущенка» 8,5 % жиру (металева банка, пакет дой-пак, пет-пляшка).
- (25) Після цього ними було укладено договір дистрибуції № 01-10/20 від 01.10.2020, відповідно до якого ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат» постачає товар ТОВ «Мілк – Інвест», а Заявник 2 здійснює його реалізацію.

4.2. Обставини, встановлені за результатами вивчення діяльності Товариства 1 і Товариства 2

- (26) ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» здійснює виробництво молочних консервів, які мають, зокрема, такий вигляд:





- (27) ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» здійснює виробництво молочних продуктів, які мають, зокрема, такий вигляд:



4.3. Обставини, встановлені за результатами вивчення історії розробки та використання оформлення етикеток

- (28) «Легендарная¹ етикетка советского сгущенного молока — которую, в исковерканном виде, можно по-прежнему увидеть на полках магазинов — была создана в 1939-м (некоторые источники говорят о 36-м) году талантливым графиком Ираидой Фоминой (1906 – 1964)» (мовою оригіналу).

¹ <https://locals.md/2016/korotko-i-yasno-kto-pridumal-legendarniy-dizayn-etiketki-sgushhyonnogo-moloka/>

(29) Вказана етикетка мала такий вигляд:



1939

(30) Етикетка цікава тим, що в ній дуже помітний вплив конструктивізму, це цілком авангардна робота, лаконічна геометрична графіка має гарний вигляд навіть тепер.

4.4. Обставини, встановлені за результатами вивчення діяльності інших суб'єктів господарювання

(31) Так, за наявною в Комітеті інформацією, багато виробників молока незбираного згущеного з цукром використовують під час виробництва своєї продукції оформлення етикеток (з невеликими змінами), які використовувались ще за радянських часів:



Україна



Україна





Республіка Білорусь



Російська Федерація та Республіка Білорусь



Республіка Білорусь



Російська Федерація



Республіка Казахстан

- (32) Отже, використовуючи оформлення етикеток, які схожі на етикетки, що використовувались ще за радянських часів, кожен виробник також додає і свої елементи оформлення.

4.5. Обставини, встановлені за результатами розгляду заяви

- (33) Заявником 1 та Заявником 2 31.08.2020 виявлено в торговельній мережі «Влада» за адресою: м Київ, вул. М. Гречка, 20, реалізацію продукції, яка, на думку Заявників, схожа до ступеня змішування на їх продукцію (чек ФН 2656005316).
- (34) Так, Продукція у спірній упаковці (далі – Продукція) має такий вигляд:

<p>Продукція Заявників</p>	 <p>1. Використання оформлення етикеток, яке схоже на етикетки, розроблені ще за радянських часів.</p> <p>2. Розміщення внизу етикеток схожих торговельних марок, медалей, стрічок із написом «Якість підтверджена золотом» (Заявники) та «Якість перевірена часом» (Товариства).</p>	<p>Продукція Товариств</p>
<p>Продукція Заявників</p>	 <p>1. Використання оформлення етикеток, яке схоже на етикетки, розроблені ще за радянських часів.</p> <p>2. Розміщення схожих торговельних марок Заявників і Товариств внизу етикеток.</p>	<p>Продукція Товариств</p>

Продукція
Заявників



Продукція
Товариств

1. Використання оформлення етикеток, яке схоже на етикетки, розроблені ще за радянських часів.
2. Розміщення схожих торговельних марок Заявників і Товариств внизу етикеток.

Продукція
Заявників



Продукція
Товариств

1. Використання оформлення етикеток, яке схоже на етикетки, розроблені ще за радянських часів.
2. Розміщення внизу етикеток схожих торговельних марок, медалей, стрічок із написом «Якість підтверджена золотом» (Заявники) та «Якість перевірена часом» (Товариства).

Продукція
Заявників



Продукція
Товариств

1. Використання оформлення етикеток, яке схоже на етикетки, розроблені ще за радянських часів.
2. Розміщення схожих торговельних марок Заявників і Товариств внизу етикеток.

Продукція
Заявників



Продукція
Товариств

1. Використання оформлення етикеток, яке схоже на етикетки, розроблені ще за радянських часів.
2. Розміщення схожих торговельних марок Заявників і Товариств зверху етикетки.
3. Розміщення полуниці з бризками молока.
4. Розміщення стрічок із написом «Якість підтверджена золотом» (Заявники) та «Якість перевірена часом» (Товариства) внизу етикетки.

- (35) Проте Продукція Заявників виробляється та реалізується з 2019 року (відповідно до договору № 01/11 від 01.11.2019 на переробку давальницької сировини), у той час як Продукція Товарств реалізується з липня – жовтня 2020 року.
- (36) Заявник 1 та Заявник 2 здійснюють дії маркетингового характеру з просування продукції шляхом креативних розсилок, співпраці зі ЗМІ, онлайн-реклами в соціальних мережах тощо.
- (37) Водночас Товариство 1 і Товариство 2 не здійснюють заходів із рекламування власної продукції.
- (38) За інформацією, наданою Товариством 1 і Товариством 2, з'ясовано таке.
- (39) Чотирнадцятого липня 2020 року між ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» та ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» укладено договір на виробництво товарів під власною торговельною маркою № 1082/20 (далі – Договір № 1082/20).
- (40) Предметом зазначеного договору є виготовлення Товариством 1 та поставка Товариству 2 продукції під знаком для товарів та послуг «Молочний рай».
- (41) Крім того, невід'ємною частиною цього договору є макети етикеток (упаковок), які погоджувалися сторонами.
- (42) За інформацією ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат»², розробником оригінал-макета упаковок (етикеток) продукції є Товариство 2.
- (43) Водночас ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» листом³ повідомило, що розробником оригінал-макета Продукції є маркетинговий відділ товариства. Оригінал-макет етикеток Продукції погоджено в межах Договору № 1082/20, відповідно до умов якого Товариство 1 самостійно замовляє виготовлення етикеток Продукції.
- (44) Крім того, у пункті 1.4 Договору № 1082/20 зазначено таке:
- «товар, що виготовляється і поставляється за цим договором, фасується в упаковку (на товар наноситься етикетка). Відповідальність за інформацію розміщену на етикетках дизайн якої (розмір, форма, зображення, колірна гамма, зміст написів, логотипів) вказано в додатках та інші зображення на етикетках несе Покупець (ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза»). За інформацією на етикетці (склад) Товару, як харчовий продукт несе Постачальник (ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат»)».
- (45) Під час підписання Договору № 1082/20 сторонами були затверджені макети етикеток (упаковок) Продукції.
- (46) Крім того, відповідно до пункту 1.1 Договору № 1082/20 Постачальник (ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат») зобов'язується виготовляти, упаковувати та маркувати товари в асортименті та кількості, вказаних у заявках на виробництво товару, та поставляти вироблені товари разом із товаросупровідною документацією, відповідно до поданих Покупцем (ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза») та підтверджених Постачальником замовлень, а Покупець зобов'язується приймати такі товари й оплачувати.
- (47) Отже, ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» після виробництва Продукції, поставляючи її ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза», отримує прибуток з її реалізації.
- (48) Відповідно до пункту 16 частини першої статті 1 Закону України «Про інформацію

² Лист від 19.03.2021 № 1227 (вх. Комітету № 8-06/3864 від 22.03.2021).

³ Лист від 26.02.2021 № 698 (вх. Комітету № 8-06/2796 від 02.03.2021).

для споживачів щодо харчових продуктів» оператор ринку харчових продуктів, відповідальний за інформацію про харчовий продукт, - оператор ринку харчових продуктів, під найменуванням якого харчовий продукт вводиться та перебуває в обігу, а для імпортованих харчових продуктів – імпортер.

- (49) Отже, уся лінійка Продукції, вироблена Товариством 1 на замовлення Товариства 2, має елементи оформлення (позначення) етикеток у вигляді стрічок із написом, медалей, розміщення торговельних марок, полуниці у бризках молока, які розміщені так само, як і такі самі елементи на Продукції, виготовленій Заявником 1 на замовлення Заявника 2.
- (50) Водночас Заявник 1 та Заявник 2 не давали дозволу на таке саме розміщення елементів оформлення етикеток, як на їх Продукції.
- (51) Отже, дії Товариства 1 і Товариства 2 у вигляді використання елементів оформлення етикеток Продукції без дозволу Заявників, які раніше почали використовувати схожі позначення в господарській діяльності, можуть призвести до змішування з діяльністю Заявників.

5. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

- (52) 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.
- (53) 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.
- (54) 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.
- (55) Дії ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» та ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання елементів оформлення етикеток Продукції без дозволу ТОВ «Мілк – Інвест» та ПрАТ «Ічнянський молочно-консервний комбінат», які раніше почали використовувати схожі позначення у господарській діяльності, та можуть призвести до змішування з діяльністю Заявників.
- (56) Водночас у Комітеті відсутня інформація, яка б свідчила, що дії Товариства 1 і Товариства 2 призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції.

- (57) 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 разі, якщо порушення припинено, - щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.

Враховуючи наведене, керуючись статтями 7 і 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статтю 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Антимонопольний комітет України надає приватному акціонерному товариству «Первомайський молочноконсервний комбінат» та приватному акціонерному товариству «Хмельницька маслосирбаза» такі обов'язкові для розгляду

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Припинити дії з використання елементів оформлення етикеток молока незбираного згущеного з цукром та продукту молоковісного згущеного з цукром «Сгущенка» у вигляді стрічок із написом, медалей, торговельних марок, полуниці у бризках молока, розміщених так само, як і схожі елементи на етикетках молока незбираного згущеного з цукром та продукту молоковісного згущеного з цукром «Сгущенка», що виготовлені приватним акціонерним товариством «Ічнянський молочно-консервний комбінат» на замовлення товариства з обмеженою відповідальністю «Мілк – Інвест», які раніше почали використовувати у господарській діяльності схожі позначення та їх місця розміщення, що може призвести до змішування з діяльністю приватного акціонерного товариства «Ічнянський молочно-консервний комбінат» і товариства з обмеженою відповідальністю «Мілк – Інвест».

Про результати розгляду цих рекомендацій повідомити Антимонопольний комітет України у 10-денний строк з дня їх отримання.

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, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова Комітету

О. ПІЦАНСЬКА