



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

### ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

15 липня 2021 р.

Київ

№ 78 -р/тк

Про порушення законодавства  
про захист від недобросовісної конкуренції  
та накладення штрафу

За результатами розгляду заяви ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» (далі – ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», Заявник) від 23.08.2019 № 23/08-1 (вх. № 5164 від 27.08., 2019), на підставі подання Третього відділу досліджень і розслідувань від 29.10.2019 № 453 адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 29.10.2019 № 171 – рп/к про початок розгляду справи № 3/20-144-19 (далі – Справа) за ознаками вчинення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ФІРМОЮ «СВ» (далі – ТОВ ФІРМА «СВ», Відповідач) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

За результатами розгляду Справи дії ТОВ ФІРМИ «СВ» кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання зовнішнього оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке раніше почало використовувати у господарській діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ».

На ТОВ ФІРМУ «СВ» накладено штраф у розмірі 2 057 556 (два мільйони п'ятдесят сім тисяч п'ятсот п'ятдесят шість) гривень та зобов'язано припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3/20-144-19 про порушення ТОВ ФІРМОЮ «СВ» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання Третього відділу досліджень і

розслідувань Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі — Відділення) від 19.04.2021 № 70-03/223-п,

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. СТОРОНИ**









- (1) Заявником у Справі є ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ».
- (2) Згідно з відомостями, розміщеними в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі – ЄДР), дата й номер запису про проведення державної реєстрації ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» — 21.01.1997 № 1 072 145 0000 026044, ідентифікаційний код юридичної особи 24591419, місцезнаходження: 03148, місто Київ, вулиця Сім'ї Сосніних, 9.
- (3) Видами діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» є:
  - 46.45. Оптова торгівля парфумними та косметичними товарами (основний);
  - 47.75. Роздрібна торгівля косметичними товарами та туалетними приналежностями в спеціалізованих магазинах;
  - 47.78. Роздрібна торгівля іншими невживаними товарами в спеціалізованих магазинах;
  - 49.41. Вантажний автомобільний транспорт;
  - 52.10. Складське господарство;
  - 72.19. Дослідження й експериментальні розробки у сфері інших природничих і технічних наук;
  - 52.29. Інша допоміжна діяльність у сфері транспорту.
- (4) Відповідачем у Справі є ТОВ ФІРМА «СВ».
- (5) Згідно з відомостями, розміщеними в ЄДР, ТОВ ФІРМА «СВ» зареєстроване 06.05.1998 за № 14801200000003298, ідентифікаційний код юридичної особи 25470089, місцезнаходження: 62332, Харківська область, Дергачівський район, село Руська Лозова, вулиця Польова, 11.
- (6) Видами діяльності ТОВ ФІРМИ «СВ» є:
  - 20.41. Виробництво мила та мийних засобів, засобів для чищення та полірування (основний);
  - 17.29. Виробництво інших виробів з паперу та картону;
  - 18.12. Друкування іншої продукції;
  - 20.42. Виробництво парфумних і косметичних засобів;
  - 22.22 Виробництво тари з пластмас;
  - 46.19. Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту.
- (7) Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» і ТОВ ФІРМА «СВ» є суб'єктами господарювання та здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку, а саме на загальнодержавному ринку реалізації мила.

## 2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ


- (8) Відділення отримало доручення Голови Антимонопольного комітету України від 11.09.2019 № 13-01/914 (вх. № 1/540 від 12.09.2019) розглянути заяву ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» від 23.08.2019 № 23/08-1 (вх. № 5164 від 27.08.2019) про порушення ТОВ ФІРМОЮ «СВ» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (далі – Заява).
- (9) За результатами розгляду Заяви та доданих до неї матеріалів розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 29.10.2019 № 171-рп/к розпочато розгляд справи № 3/20-144-19 за ознаками вчинення ТОВ ФІРМОЮ «СВ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді використання без дозволу (згоди) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» зовнішнього оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на зовнішнє оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке раніше почало використовувати в господарській діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.
- (10) Листами від 19.04.2021 № 70-02/3-3427 та № 70-02/3-3428 Відділенням направлено подання про попередні висновки у Справі до ТОВ ФІРМИ «СВ» і ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» відповідно.
- (11) Листом від 27.05.2021 № 27/05-1 (вх. № 3095 від 27.05.2021) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» надало свої міркування щодо висновків, викладених у поданні про попередні висновки у Справі.
- (12) Листом від 01.06.2021 № 1/06 (вх. № 3184 від 02.06.2021) ТОВ ФІРМА «СВ» надало свої міркування щодо висновків, викладених у поданні про попередні висновки у Справі.

## 3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ, ВСТАНОВЛЕНІ ЗА РЕЗУЛЬТАТАМИ ДОСЛІДЖЕННЯ ДІЯЛЬНОСТІ ЗАЯВНИКА Й ВІДПОВІДАЧА

- (13) На думку Заявника, використання Відповідачем оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «ECONOMY LINE» (див. табл. 1) (далі – Продукція 1, 2, 3, 4 ТМ «ECONOMY LINE», разом – Продукція ТМ «ECONOMY LINE») без дозволу Заявника, який раніше почав використовувати упаковку в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, є порушенням статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Продукція 1	Продукція 2	Продукція 3	Продукція 4
 <p><b>Economy Line®</b></p> <p><b>КРЕМ-МЫЛО ALMOND &amp; VANILLA</b></p> <p>МИНДАЛЬ И ВАНИЛЬ с глицерином</p> 	 <p><b>Economy Line®</b></p> <p><b>КРЕМ-МЫЛО JUICY PEACH</b></p> <p>СОЧНЫЙ ПЕРСИК с глицерином</p> 	 <p><b>Economy Line®</b></p> <p><b>КРЕМ-МЫЛО RED PAPAYA</b></p> <p>КРАСНАЯ ПАПАЯ с глицерином</p> 	 <p><b>Economy Line®</b></p> <p><b>КРЕМ-МЫЛО TROPICAL FRUIT</b></p> <p>ТРОПИЧЕСКИЕ ФРУКТЫ с глицерином</p> 

- (14) Група компаній «ЕЛЬФА» розпочала свою історію на ринку виробництва та реалізації парфумних і косметичних засобів із 1997 року. До групи компаній входять, зокрема, ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» та ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ФАРМАЦЕВТИЧНА ФАБРИКА «НАУКОВО-ВИРОБНИЧЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ЕЛЬФА» (далі – ПП «ФАРМАЦЕВТИЧНА ФАБРИКА «НВО «ЕЛЬФА»).
- (15) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» пропонує споживачам косметичні засоби й товари побутового призначення. Заявником зареєстровано понад 100 торговельних марок, серед них «Зелена аптека», «Salon», «FRESH JUICE», «Dr. Sante», «Caramel», «Pink Elephant», «BIO formula», «Elfa Pharm», «Домашній доктор» та інші. Асортиментний ряд продукції ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» постійно розширюється.
- (16) Група компаній «ЕЛЬФА» отримала нагороди вітчизняних та зарубіжних рейтингів, серед яких:
- «Диплом за відмінну якість», виданий Науково-дослідним центром незалежних споживчих експертиз «ТЕСТ» (Україна, 2002 рік);
  - «Диплом за розвиток вітчизняного виробництва», виданий Торгово-промисловою палатою України (Україна, 2003 рік);
  - «International trophy for quality» (Швейцарія, 2008 рік);
  - «Панацея» (Україна, 2008 рік);
  - «Фаворит Успіху» (Україна, 2008 рік);
  - «Приз Європи за якість» (Іспанія, 2009 рік);
  - «Експортер року» (Україна, 2009 рік);
  - «Лідер галузі 2010» (Україна, 2011 рік);
  - «100 кращих товарів України» (2011 рік);
  - «Best Enterprises» (Ірландія, 2021 рік);
  - «Суспільне визнання» (Україна, 2012 рік);
  - «ХІТ-2012. Найкраще для малюка» (Україна, 2013 рік);
  - «Ліга кращих 2012» (Україна, 2013 рік);
  - «ХІТ-2013. Найкраще для малюка» (Україна, 2014 рік).

- (17) За інформацією, наданою Заявником, ЗАКРИТЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» ( правонаступником якого є ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ») уклало з ПП «ФАРМАЦЕВТИЧНА ФАБРИКА «НВО «ЕЛЬФА»» угоду про укладення договору на виробництво та поставку косметичної і піномиючої продукції від 27.06.2008 № 23-06/2008 у новій редакції від 01.04.2010 та з додатковою угодою від 17.02.2011 № 1, відповідно до якої ПП «ФАРМАЦЕВТИЧНА ФАБРИКА «НВО «ЕЛЬФА»» зобов'язується здійснювати виробництво та поставку косметичної і піномиючої продукції, а ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» зобов'язується приймати та оплачувати цю продукцію на умовах дійсного договору.
- (18) ПП «ФАРМАЦЕВТИЧНА ФАБРИКА «НВО «ЕЛЬФА»» розпочало виробництво продукції під торговельною маркою «FRESH JUICE» (далі – ТМ «FRESH JUICE») (в тому числі рідке мило) на замовлення ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» з липня 2007 року. Під ТМ «FRESH JUICE» виготовляється та реалізується 15 товарних груп, до яких входить 115 SKU (товарних позицій), у тому числі й рідке крем-мило в асортименті, дой-пак, 460 мл.
- (19) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» брало участь у міжнародних виставках із продукцією ТМ «FRESH JUICE», а саме:
- Cosmoprof Italia Bologna – березень 2019 року;
  - Beauty World Middle East Dubai – квітень 2019;
  - Cosmoprof America Las Vegas Nevada – липень 2019.
- (20) Під ТМ «FRESH JUICE» здійснюється виробництво та реалізація, зокрема, такої продукції:
- рідке крем-мило «Папайя» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Полуниця та гуава» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Манго та карамбола» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Зелений мандарин та пальмароза» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Франжіпані та драконовий фрукт» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Мигдаль» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Маракуя та камелія» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Кавун» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Грейпфрут» дой-пак, 460 мл;
  - рідке крем-мило «Персик і магнолія» дой-пак, 460 мл.
- (21) Зокрема, в Україні знак для товарів і послуг  Заявника охороняється з 06.08.2007 щодо товарів 3 класу Міжнародної класифікації товарів та послуг (далі – МКТП) «Вибілювальні препарати та інші речовини для прання; чистильні, лискувальні, знежирювальні та абразивні препарати; мило; парфуми; ефірні олії; косметика; лосьйони для волосся; зубні порошки і пасти;» на підставі свідоцтва на знак для товарів і послуг України № 91762 (дата реєстрації: 12.05.2008), а також серії інших знаків, де основним розрізняльним елементом є позначення «FRESH JUICE».
- (22) Отже, ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» здійснює діяльність на загальнодержавному ринку реалізації мила.
- (23) Продукція ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» реалізується в усіх регіонах України, зокрема, у Харківській, Дніпропетровській, Полтавській, Одеській, Луганській та

Донецькій областях, і представлена в більшості роздрібних мереж, таких як «АТБ-МАРКЕТ» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АТБ-МАРКЕТ»), «АШАН» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АШАН УКРАЇНА ГІПЕРМАРКЕТ»), «Велика кишеня» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФУДКОМ»), «Антошка» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АНТОШКА»), «Варус» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОМЕГА»), «Простор» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СТИЛЬ Д»), «Метро» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕТРО КЕШ ЕНД КЕРИ УКРАЇНА»), «Сільпо» (ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СИЛЬПО ФУД») та інші.

- (24) У лютому 2015 року ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» внесло зміни в зовнішнє оформлення упаковки рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яку використовує по теперішній час, що підтверджується наказом директора ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» «Про використання затверджених макетів продукції під ТМ «FRESH JUICE» від 09.02.2015 № 09/02-1, відповідно до якого директора з маркетингу Попову Г.Л. було зобов'язано здійснити забезпечення використання затверджених макетів на продукцію під ТМ «FRESH JUICE» при виготовленні та реалізації такої продукції з 16.02.2015.
- (25) Протягом періоду з 09.02.2015 по 01.03.2021 ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» реалізувало рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE» на загальну суму 302 007 577 (триста два мільйони сім тисяч п'ятсот сімдесят сім) гривень.
- (26) Зовнішнє оформлення упаковки рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE» зареєстровано ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» як об'єкт права інтелектуальної власності (див. табл. 2).

Таблиця 2

### Патенти на промислові зразки Заявника

Патент №	Зображення етикетки для мийного засобу	Дата реєстрації	Дата подання заявки
32836		25.08.2016	30.06.2016

32837		25.08.2016	30.06.2016
32838		25.08.2016	30.06.2016
32839		25.08.2016	30.06.2016
32840		25.08.2016	30.06.2016

32841		25.08.2016	30.06.2016
32842		25.08.2016	30.06.2016
32843		25.08.2016	30.06.2016
32844		25.08.2016	30.06.2016



- (27) Зовнішньому оформленню упаковки рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE» притаманний певний дизайн, а саме, такі упаковки мають форму прямокутника, зроблені з поліетилентерефталату з нанесенням на них сукупності елементів.
- (28) Основний фон упаковок продукції містять зображення фруктів (цілих і в розрізі) та горіхів. Посередині кожної упаковки розташована горизонтальна смуга білого кольору з назвою торговельної марки «FRESH JUICE». Нижче розташована більш широка горизонтальна смуга з інформацією про вид продукції та деяка складових.
- (29) У Заяві ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» повідомило, що в липні 2019 року стало відомо про те, що ТОВ ФІРМА «СВ» здійснює виробництво та реалізацію рідкого крем-мила в асортименті під торговельною маркою «ECONOMY LINE» (далі – ТМ «ECONOMY LINE») дой-пак, 460 г, зовнішнє оформлення упаковок якого схоже на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE».
- (30) Так, 26.07.2019 у гіпермаркеті «Ашан Сосніних», розташованому за адресою: місто Київ, вулиця Сім'ї Сосніних, 9, була придбана така продукція виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ»:
- рідке крем-мило «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г;
  - рідке крем-мило «Шоколад та апельсин» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г;
  - рідке крем-мило «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г,
- про що свідчить копія фіскального чека від 26.07.2019 № 95 та надані Заявником упаковки вищенаведеної продукції.
- (31) Крім того, на вебсайті з доменним ім'ям «www.sama.ua» у мережі Інтернет у розділі «Засоби гігієни» Відповідачем розміщено пропозиції для продажу рідкого крем-мила в асортименті ТМ «ECONOMY LINE».
- (32) Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку, а саме, на загальнодержавному ринку реалізації мила.
- (33) ТОВ ФІРМА «СВ» реалізовує свою продукцію в таких регіонах України: Харківській, Київській, Миколаївській, Тернопільській, Черкаській, Дніпропетровській, Полтавській, Одеській, Луганській, Донецькій та інших областях, таким суб'єктам господарювання: ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКР-ТРЕЙД», ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АШАН Україна ГІПЕРМАРКЕТ», ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СУЧАСНІ ДИСТРИБУТОРСЬКІ СИСТЕМИ», ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕМІКАЛ КОМПАНІ», ПРИВАТНОМУ ПІДПРИЄМСТВУ «ДІЛЕРАЗОВ», ФІЗИЧНІЙ ОСОБІ-ПІДПРИЄМЦЮ НАЙДЕНКО ОКСАНІ ВАСИЛІВНІ, ФІЗИЧНІЙ ОСОБІ-ПІДПРИЄМЦЮ ПАВЛОВСЬКОМУ ВОЛОДИМИРУ ГАВРИЛОВИЧУ та іншим. Продукція Відповідача представлена на полицях у таких роздрібних мережах: «Ашан», «Клас», «Білла», «Вопак», «Еко маркет» тощо.
- (34) Листом від 08.10.2019 № 1/08 (вх. № 5700) ТОВ ФІРМА «СВ» повідомило, що використовує у своїй діяльності упаковку рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Шоколад та апельсин» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Алое вера» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г із квітня 2018 року (див. табл. 3).

Зображення етикетки	Назва продукції
	<p>Рідке крем-мило «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г (далі – Продукція 1)</p>
	<p>Рідке крем-мило «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г (далі – Продукція 2)</p>
	<p>Рідке крем-мило «Шоколад та апельсин» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г (далі – Продукція 3)</p>
	<p>Рідке крем-мило «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г (далі – Продукція 4)</p>

	<p>Рідке крем-мило «Алое вера» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г (далі – Продукція 5)</p>
	<p>Рідке крем-мило «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г (далі – Продукція 6)</p>

### Economy Line SV

- (35) ТОВ ФІРМА «СВ» є власником , про що свідчить Свідоцтво на знак для товарів і послуг від 10.09.2015 № 203720.
- (36) Листом від 08.10.2019 № 1/08 (вх. № 5700 від 08.10.2019) ТОВ ФІРМА «СВ» повідомило, що воно є розробником упаковки Продукції 1 – 6. Під час розробки упаковки взято до уваги такі факти:
- тенденція дизайну упаковки рідкого мила така, що запах зображують у вигляді фруктів / квітів залежно від ароматизатора, який входить до складу засобу;
  - більше 60 % населення світу – візуали, тобто вони сприймають все, що відбувається навколо, очима.
- (37) З огляду на ці факти ТОВ ФІРМА «СВ» розробило наведений дизайн упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Шоколад та апельсин» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Алое вера» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г таким чином, щоб упаковка виконувала естетичну функцію на полиці, мала привабливий вигляд, викликала приємні емоції та покращувала настрій. Ароматизатор, який входить до складу рідкого крем-мила, зображено візуально на упаковці для того, щоб у потенційного покупця виникла пряма асоціація із запахом відповідного рідкого крем-мила. Зображення на всю упаковку великих фруктів / квітів привертає увагу покупців і спрощує процес вибору ними продукції. Правильно підібраний колір упаковки рідкого крем-мила також допомагає виокремити її з-поміж іншої продукції, яку пропонують конкуренти.
- (38) За інформацією, наданою ТОВ ФІРМОЮ «СВ» листом від 01.11.2019 № 1/11 (вх. № 6013 від 01.11.2019), протягом періоду з 01.04.2019 по 18.02.2021 Продукції 1 –

2, 4, 6 реалізовано на загальну суму 10 287 780,0 (десять мільйонів двісті вісімдесят сім тисяч сімсот вісімдесят) гривень.

- (39) Заявник не надавав ніяких дозволів (згоди) Відповідачу на використання зовнішнього оформлення упаковок рідкого крем-мила, схожого на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE».

#### 4. ОБСТАВИНИ НАЯВНОСТІ ОЗНАК ПОРУШЕННЯ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ВІД НЕДОБРОСОВІСНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

- (40) Порівняльний аналіз оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE» Заявника та оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «ECONOMY LINE» Відповідача свідчить про їх схожість, що може привести до змішування діяльності продукції Відповідача з діяльністю Заявника (див. табл. 4).

Таблиця 4

<p><b>Продукція Заявника</b></p>				
<p><b>Продукція Відповідача</b></p>				

- (41) Елементи упаковки, що справляють загальне враження:

- упаковки продукції ТМ «FRESH JUICE» Заявника та ТМ «ECONOMY LINE» Відповідача виконані в ідентичній кольоровій гаммі;

- на упаковках продукции ТМ «ECONOMY LINE» Відповідача імітується та відтворюється використане в оригінальному оформленні продукції ТМ «FRESH JUICE» Заявника розташування ключових словесних та зображувальних елементів: центральне розташування найменування продукції, зображення фруктів, причому на продукції ТМ «ECONOMY LINE» імітуються фрукти в розрізі, фото яких використані під час оригінального оформлення продукції ТМ «FRESH JUICE»;
- розміщення інформаційних написів стосовно виду й об'єму продукції та інших її характеристик у центральній частині упаковки;
- використання однакового виду вакуумної упаковки – дой-пак.

(42) Для ілюстрації копіювання Відповідачем оформлення упаковки Заявника нижче наведено деталізоване порівняння упаковок продукції:

Рідке крем-мило «Мигдаль»  
ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл,  
виробництва ТОВ «ЕЛЬФА  
ЛАБОРАТОРІЯ»



Рідке крем-мило «Мигдаль та ваніль»  
ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак,  
460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ»



- упаковки однакової місткості – 460 мл (г);
- однаковий вид вакуумної упаковки – дой-пак;
- на лицьовій та зворотній сторонах упаковки зображено мигдальний горіх;
- посередині упаковки міститься біла смуга, на яку обидва виробники нанесли назву своєї торговельної марки;
- під білою смугою розміщено більш широку смугу світло-зеленого кольору з нанесеною на неї назвою продукції – словами в однаковій послідовності російською та англійською мовами:

**«КРЕМ-МЫЛО**

Almond

Миндаль

с маслом миндаля»

**«КРЕМ-МЫЛО**

ALMOND & VANILLA

МИНДАЛЬ и ВАНИЛЬ

с глицерином»

- деякі написи виконано чорним кольором;
- на зворотній стороні упаковки зображено прямокутник з інформацією про склад продукції, спосіб застосування, виробника;

Рідке крем-мило «Персик та магнолія»  
ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл,  
виробництва ТОВ «ЕЛЬФА  
ЛАБОРАТОРІЯ»

Рідке крем-мило «Соковитий персик»  
ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак,  
460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ»



- упаковки однакової місткості – 460 мл (г);
- однаковий вид вакуумної упаковки – дой-пак;
- на лицьовій та зворотній сторонах упаковки зображено фрукти – персики, у тому числі і в розрізі, причому їх розташування є однаковим;
- посередині упаковки міститься біла смуга, на яку обидва виробники нанесли назву своєї торговельної марки;
- під білою смугою розміщено більш широку смугу в однаковій кольоровій гамі з нанесеною на неї назвою продукції – словами в однаковій послідовності російською та англійською мовами:

**«КРЕМ-МЫЛО**  
**Peach & Magnolia**  
**Персик и магнолия**  
**с периковым маслом»**

**«КРЕМ-МЫЛО**  
**JUICY PEACH**  
**СОЧНЫЙ ПЕРСИК**  
**с глицерином»**

- деякі написи виконано чорним кольором;
- на зворотній стороні упаковки зображено прямокутник з інформацією про склад продукції, спосіб застосування, виробника;

Рідке крем-мило «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ»

Рідке крем-мило «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ»



- упаковки однакової місткості – 460 мл (г);
- однаковий вид вакуумної упаковки – дой-пак;
- на лицьовій та зворотній сторонах упаковки зображено фрукт – папая в розрізі;
- посередині упаковки міститься біла смуга, на яку обидва виробники нанесли назву своєї торговельної марки;
- під білою смугою розміщено більш широкую смугу з нанесеною на неї назвою продукції – словами в однаковій послідовності російською та англійською мовами:

**«КРЕМ-МЫЛО**

Рарауа  
Папайя  
с маслом авокадо»

**«КРЕМ-МЫЛО**

RED PAPAUA  
КРАСНАЯ ПАПАЙЯ  
с глицерином»

- деякі написи виконано чорним кольором;
- на зворотній стороні упаковки зображено прямокутник з інформацією про склад продукції, спосіб застосування, виробника;

Рідке гель-мило «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ»

Рідке крем-мило «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ»





- упаковки однакової місткості – 460 мл (г);
- однаковий вид вакуумної упаковки – дой-пак;
- на лицьовій та зворотній сторонах упаковки зображено тропічні фрукти;
- посередині упаковки міститься біла смуга, на яку обидва виробники нанесли назву своєї торговельної марки;
- під білою смугою розміщено більш широка смугу світло-зеленого кольору з нанесеною на неї назвою продукції – словами в однаковій послідовності російською та англійською мовами:

**«ГЕЛЬ-МЫЛО**

Green tangerine &amp; Palmarosa

Зеленый мандарин и пальмароза  
с маслом лемонграсса»**«КРЕМ-МЫЛО**

TROPICAL FRUIT

ТРОПИЧЕСКИЕ ФРУКТЫ  
с глицерином»

- деякі написи виконано чорним та зеленим кольором;
  - на зворотній стороні упаковки зображено прямокутник з інформацією про склад продукції, спосіб застосування, виробника.
- (43) Отже, аналіз оформлення упаковок рідкого крем-мила Заявника та оформлення упаковок рідкого крем-мила Відповідача свідчить про те, що за загальною композицією (оформлення упаковки), за кольоровою гамою (загальний фон), розміщенням основних написів, окремих елементів та назви продукту є схожими.
- (44) Продукція Заявника із зазначеним вище оформленням реалізується з лютого 2015 року, а Відповідач почав використовувати наведений вид упаковки продукції лише з квітня 2018 року, тобто пізніше ніж Заявник став використовувати в господарській діяльності оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «FRESH JUICE».
- (45) Заявник не надавав ТОВ ФІРМІ «СВ» згоди на використання схожого оформлення упаковки рідкого крем-мила Заявника ТМ «FRESH JUICE» для оформлення упаковок рідкого крем-мила ТМ «ECONOMY LINE» Відповідача.
- (46) Крім того, Заявник надав Експертний висновок щодо асоціативного сприйняття упаковки на предмет схожості зовнішніх форм та фірмового стилю упаковки рідкого крем-мила під торговельною маркою «FRESH JUICE» в упаковках дой-пак, виробленого на замовлення ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», та рідкого крем-мила під торговельною маркою «ECONOMY LINE» в упаковках дой-пак, виробленого ТОВ ФІРМОЮ «СВ», проведеного Всеукраїнською громадською організацією «Українська Асоціація Маркетингу» згідно з договором із ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» від 01.08.2019 № 219 (далі – Експертний висновок).
- (47) Відповідно до Експертного висновку:
- випуск рідкого крем-мила в упаковці дой-пак під торговельною маркою «ECONOMY LINE», виробленого ТОВ ФІРМОЮ «СВ», виконано у фірмовому стилі, максимально наближеному до композиційних елементів (зображення, розміщення тексту, кольорова гама, шрифт, дизайн) упаковки рідкого крем-мила у дой-пак під торговельною маркою «FRESH JUICE», виробленого на замовлення ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», що свідчить про схожість фірмового стилю та зовнішніх форм упаковки конкурентів у цілому;

- схожість в композиційному оформленні упаковок дой-пак, а також істотна подібність позначень як в смисловому (збіг елементів позначень), так і візуальному аспектах упаковок рідкого крем-мила під торговельною маркою «ECONOMY LINE» та торговельною маркою «FRESH JUICE» є ключовим фактором, що створює хибні асоціації у покупців про приналежність вказаного товару одному виробникові, і є основними факторами, що призводять до змішування суб'єктів господарювання.
- (48) Наведені вище результати Експертного висновку дають всі підстави вважати, що дії Відповідача з використання оформлення упаковок продукції, яке імітує та/або наслідує оригінальне оформлення упаковки продукції Заявника, не може бути випадковим. Такі дії були свідомо розраховані Відповідачем з метою створення умов для сплутування споживачем продукції виробництва Заявника з продукцією виробництва Відповідача.
- (49) Відповідно, реалізація на одному й тому ж товарному ринку продукції Відповідача з використанням сукупності елементів в оформленні упаковки продукції ТМ «ECONOMY LINE», які імітують, наслідують та/або відтворюють сукупність елементів оригінального оформлення упаковки продукції ТМ «FRESH JUICE» Заявника, який раніше за Відповідача почав використовувати у своїй господарській діяльності таке оформлення для упаковок своєї продукції, може призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника.
- (50) Зовнішнє оформлення упаковки товару є важливим інструментом просування товарів на ринку, що пояснюється можливістю виконання упаковкою, крім традиційної функції захисту товару, ряду комерційно важливих функцій, а саме: інформативної, репрезентативної, рекламної та функції засобу індивідуалізації товарів конкретних виробників.
- (51) Тобто, одна з функцій упаковки товару пов'язана саме з її зовнішнім оформленням – забезпечити можливість відрізнити товари одного виробником від однорідних товарів інших виробників.
- (52) Для визначення схожості оформлення упаковок продукції розглядається в цілому. При цьому вирішальне значення має перше зорове сприйняття. Саме перше зорове сприйняття будь-якого об'єкта найшвидше впливає на свідомість людини. Відмінність в окремих елементах не має вирішального значення, оскільки споживач, як правило, не має нагоди одночасно порівняти дві або декілька упаковок і не розділяє об'єкт на окремі елементи, щоб їх запам'ятати.
- (53) Споживач керується загальними, часто нечіткими враженнями про оформлення упаковки, що є засобами індивідуалізації, які він бачив раніше. При цьому в пам'яті залишається, як правило, відмінність оформлення.
- (54) Загальнодержавний ринок реалізації мила в Україні, на якому діють Відповідач та Заявник, є конкурентним. Так, у торговельних мережах України представлені конкуренти, які виробляють (реалізують) таку саму чи схожу продукцію, а саме (див. табл. 5 та 6):

Таблиця 5

## Перелік конкурентів

Назва суб'єкта господарювання	Місцезнаходження	Ідентифікаційний код юридичної особи
ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ	03049, місто Київ, вулиця Тополева, 6	30310081

«АКВА КОСМЕТИКС ГРУП»		
ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФАРМАЦЕВТИЧНИЙ НАУКОВО-ДОСЛІДНИЙ ЦЕНТР «АЛЬЯНС КРАСИ»	07351, Київська область, Вишгородський район, село Синяк, вулиця Київська, 65А	37256733
ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ХФК «БІОКОН»	08320, Київська область, Бориспільський район, село Велика Олександрівка, вулиця Бориспільська, 9	21672519
ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МЕЙНПАК»	14021, місто Чернігів, вулиця Широка, 2	30977482

Таблиця 6

### Порівняльна таблиця оформлення дизайну упаковок Заявника та конкурентів

<p><b>Продукція Заявника</b></p>				
<p><b>Продукція Відповідача</b></p>				

<p><b>ТОВ «АКВА КОСМЕТИКС ГРУП»</b></p>				
<p><b>ТОВ «ФНДЦ «АЛЬЯНС КРАСИ»</b></p>				
<p><b>ТОВ «ХФК «БИОКОН»</b></p>				
<p><b>ТОВ «МЕЙНПАК»</b></p>				

- (55) За винятком продукції Відповідача ТМ «ECONOMY LINE», інші присутні на ринку України виробники мають оформлення упаковки, не схоже на оформлення упаковок продукції Заявника, що індивідуалізує їхню продукцію на ринку.
- (56) При цьому кожне оформлення упаковки зазначеної вище продукції є індивідуальним і не схожим одне на одного. Оформлення упаковок наведеної вище продукції цілком відрізняється від оформлення упаковок продукції виробництва Заявника.
- (57) Аналіз зовнішнього оформлення упаковок зазначеної вище продукції свідчить про те, що кожній продукції притаманне своє оригінальне оформлення упаковки, зокрема основний фон, емблеми та загальне оформлення (композиція), розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, шрифту, використання відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожної такої продукції та визначає оригінальність дизайну оформлення упаковок, яка відрізняє продукцію цих виробників від оформлення упаковок продукції Заявника і виключає змішування їх діяльності.

## 5. РЕЗУЛЬТАТИ ОПИТУВАННЯ СПОЖИВАЧІВ

- (58) З метою з'ясування думки потенційних споживачів щодо дій ТОВ ФІРМИ «СВ», які полягають у використанні без дозволу (згоди) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» зовнішнього оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке раніше почало використовувати в господарській діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», Відділенням здійснено опитування респондентів на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України «[www.amc.gov.ua](http://www.amc.gov.ua)» та на сторінці Відділення в соціальній мережі «Фейсбук». Загальна кількість опитаних споживачів – 295.
- (59) За результатами опитування встановлено таке:
- 73,6 % респондентів звертають увагу на зовнішнє оформлення упаковки, обираючи рідке мило, 21,7 % на ціну, 3,4 % на склад продукції, 1,4 % на інші критерії;
  - на думку 78,6 % респондентів зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ» схожий на зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ»;
  - у 79,7 % опитаних споживачів склалось уявлення про належність рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» та рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» одному виробнику;
  - 79,3 % респондентів могли б придбати рідке крем-моло «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» внаслідок сплутування його з рідким крем-милом «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE»;

- на думку 80,3 % респондентів зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ» схожий на зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ»;
  - у 79,3 % опитаних споживачів склалось уявлення про належність рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» та рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» одному виробнику;
  - 80 % респондентів могли б придбати рідке крем-мило «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» внаслідок сплутування його з рідким крем-милом «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE»;
  - на думку 78,3 % респондентів зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ» схожий на зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ»;
  - у 78,6 % опитаних споживачів склалось уявлення про належність рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» та рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» одному виробнику;
  - 78 % респондентів могли б придбати рідке крем-мило «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» внаслідок сплутування його з рідким крем-милом «Папайя» ТМ «FRESH JUICE»;
  - на думку 73,6 % респондентів зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ» схожий на зовнішній вигляд упаковки рідкого крем-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ»;
  - у 74,2 % опитаних споживачів склалось уявлення про належність рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» та рідкого крем-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» одному виробнику;
  - 72,2 % респондентів могли б придбати рідке крем-мило «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» внаслідок сплутування його з рідким крем-милом «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE».
- (60) Отже, як свідчать результати проведеного опитування, більшість споживачів може сплутати рідке крем-мило «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE», рідке крем-мило «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE», рідке крем-мило «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE», рідке крем-мило «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» виробництва ТОВ ФІРМИ «СВ» з рідким крем-милом «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE», рідким крем-милом «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE», рідким крем-милом «Папайя» ТМ «FRESH JUICE», рідким гелем-милом «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» виробництва ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», тобто у споживача може виникнути асоціативний зв'язок між продукцією Заявника та Відповідача, що може призвести до змішування діяльності цих суб'єктів господарювання.

## 6. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (61) Відповідно до положення абзацу першого частини третьої статті 10<sup>bis</sup> Паризької конвенції підлягають забороні всі і будь-які дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента.
- (62) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного найменування, торгової марки, 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.
- (63) Тобто, використання Відповідачем схожого зовнішнього оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г може призвести до змішування господарської діяльності ТОВ ФІРМИ «СВ» та господарської діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», а використання Відповідачем ділової репутації Заявника є актом недобросовісної конкуренції.
- (64) Отже, використання ТОВ ФІРМОЮ «СВ» оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на оформлення упаковок для мийного засобу, власником якого є ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», яке воно використовує для власних упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, може призвести до змішування діяльності ТОВ ФІРМИ «СВ» з діяльністю ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», яке раніше почало використовувати його у своїй господарській діяльності.

## 7. МІРКУВАННЯ ТА ПОЯСНЕННЯ СТОРІН У СПРАВІ

- (65) Листом від 27.05.2021 № 27/05-1 (вх. № 3095м від 27.05.2021) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» надало свої міркування щодо висновків, викладених у поданні з попередніми висновками у Справі, та повідомило, що погоджується з ними.
- (66) У відповідь на подання з попередніми висновками у Справі ТОВ ФІРМА «СВ» листом від 01.06.2021 № 1/06 (вх. № 3184 від 02.06.2021) повідомило, що повністю визнає факт вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та просить максимально знизити штрафні санкції за вчинене порушення з огляду на таке.

ТОВ ФІРМА «СВ» не створювало перешкод під час розслідування Справи та в повному обсязі надавало всю запитувану Відділенням інформацію, копії документів та пояснення. Крім того, ТОВ ФІРМА «СВ» повідомило про прийняття наказу директора від 23.04.2021 № 06-ОД щодо розробки нового дизайну упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE», рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE», рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE», рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» (копія міститься в матеріалах Справи). Також Відповідачем прийнято наказ директора від 23.04.2021 № 06-ОД щодо зупинення відвантаження вищенаведеної продукції з метою усунення умов вчинення порушення.

ТОВ ФІРМА «СВ» вищенаведеним листом наголошує, що розмір штрафу може мати вирішальне значення для Відповідача та може призвести до позбавлення можливості конкурувати на відповідному ринку та до неможливості задоволення споживчого попиту через зупинення діяльності ТОВ ФІРМИ «СВ» та банкрутства. Крім того, ТОВ ФІРМА «СВ» акцентує увагу на світову пандемію коронавірусу COVID-19, що має значний негативний економічний вплив на господарську діяльність та про загальне зниження темпів розвитку економіки в Україні (погіршення платіжної дисципліни контрагентами-покупцями, заморожування інвестиційних проєктів тощо), результатом якого стало прийняття ТОВ ФІРМОЮ «СВ» рішення про скорочення штату працівників у другій половині поточного року.

- (67) У Відділенні відсутня інформація щодо припинення ТОВ ФІРМОЮ «СВ» використання без дозволу (згоди) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» зовнішнього оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке раніше почало використовувати в господарській діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ».

## 8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

- (68) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться висновок про те, що дії ТОВ ФІРМИ «СВ», які полягають у використанні без дозволу (згоди) ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» зовнішнього оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке раніше почало використовувати у господарській діяльності ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 4



Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

- (69) Доказами, які підтверджують вчинення ТОВ ФІРМОЮ «СВ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

## **9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ**

- (70) Згідно з абзацом першим статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, встановлену законом.
- (71) Згідно з абзацом першим 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.
- (72) Відповідно до інформації, отриманої від ТОВ ФІРМИ «СВ» листом від 02.03.2021 № 1/02 (вх. № 1150 від 02.03.2021), обсяг його доходу (виручки) згідно з наданим звітом про фінансові результати за 2020 рік становить 274 713 104,98 (двісті сімдесят чотири мільйони сімсот тринадцять тисяч сто чотири) гривні.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ФІРМА «СВ» (ідентифікаційний код юридичної особи 25470089) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати його у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, у вигляді використання без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи 24591419) зовнішнього оформлення упаковок для рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, схожого на зовнішнє оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-

мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке раніше почало використовувати у господарській діяльності ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ».

2. За порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ФІРМУ «СВ» штраф у розмірі 2 057 556 (два мільйони п'ятдесят сім тисяч п'ятсот п'ятдесят шість) гривень.

3. Зобов'язати ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ФІРМУ «СВ» у двомісячний строк із дня одержання цього рішення припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції шляхом припинення використання без дозволу (згоди) ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль та ваніль» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Соковитий персик» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Червона папайя» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, рідкого крем-мила «Тропічні фрукти» ТМ «ECONOMY LINE» дой-пак, 460 г, яке є схожим на оформлення упаковок рідкого крем-мила «Мигдаль» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Персик та магнолія» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого крем-мила «Папайя» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, рідкого гель-мила «Зелений мандарин та пальмароза» ТМ «FRESH JUICE» дой-пак, 460 мл, яке ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ» раніше за ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ФІРМУ «СВ» почало використовувати у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛЬФА ЛАБОРАТОРІЯ».

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною п'ятою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за кожен день прострочення сплати штрафу стягується пеня у розмірі півтора відсотка від суми штрафу.

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ФІРМА «СВ» зобов'язане протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Повідомити Антимонопольний комітет України про виконання зобов'язання, викладеного в пункті 3 резолютивної частини цього рішення, протягом п'яти днів з дня виконання.

Відповідно до частини першої статті 60 зазначеного Закону рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.