



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

18 травня 2023 р.

Київ

№ 148-р

Про закриття провадження
у справі № 127-26.4/73-21

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/73-21 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Перший Столичний Хлібозавод» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції з попередніми висновками у справі від 01.03.2023 № 127-26.4/73-21/71-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Перший Столичний Хлібозавод», передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання позначення «Хліб «Білоруський» при виробництві та реалізації продукції «Житньо-пшеничний хліб «Білоруський столичний» без дозволу товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий Дім «Київхліб», що може призвести до змішування з його діяльністю.

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником є товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий Дім «Київхліб» (далі – ТОВ ТД «Київхліб», Заявник).

Відповідно до відомостей з Єдиного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) ТОВ ТД «Київхліб» зареєстроване 09.03.2017.

- (3) Видами діяльності Заявника за КВЕД-2010, зокрема, є: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (4) Відповідач – товариство з обмеженою відповідальністю «Перший Столичний Хлібозавод» (далі – ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод», Відповідач, Товариство).

Відповідно до відомостей з ЄДР ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» зареєстроване 06.07.2001.

Видами діяльності ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» є *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (5) Отже, Заявник та Відповідач є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (6) Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність на одному ринку товарів – хлібобулочних виробів та конкурують між собою.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (7) До Комітету надійшла заява ТОВ «ТД «Київхліб» б/н від 03.03.2021 (вх. Комітету № 8-01/56-АМ від 04.03.2021) (далі – Заява) про вчинення ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» порушення, передбаченого законодавством про захист від недобросовісної конкуренції, у вигляді використання Товариством при виробництві та реалізації продукції «Житньо-пшеничний хліб «Білоруський Столичний» позначення «Білоруський», що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.
- (8) Листом від 22.03.2021 № 127-29/02-4509 Заяву залишено без руху, на який Заявником надано відповідь листом від 08.04.2021 № 08-04-2021 (вх. Комітету № 8-01/4866 від 09.04.2021) (далі – Лист 1).
- (9) Товариству направлено вимогу про надання інформації від 23.04.2021 № 127-26/02-6425 (далі – Вимога 1), на яку Відповідачем надано відповідь листом № 525 від 04.06.2021 (вх. Комітету № 8-01/7852 від 07.06.2021) (далі – Відповідь на Вимогу 1).
- (10) На лист Комітету про надання інформації від 23.04.2021 № 127-26/02-6424 ТОВ «ТД «Київхліб» надало відповідь у листі б/н від 12.05.2021 (вх. Комітету № 8-01/6440 від 14.05.2021) (далі – Лист 2).
- (11) У відповідь на вимогу Комітету про надання інформації від 23.04.2021 № 127-26/02-6423 (далі – Вимога 2) приватне акціонерне товариство «Київхліб» (далі – ПрАТ «Київхліб») (ідентифікаційний код юридичної особи «*інформація, доступ до якої обмежено*») надало відповідь листом від 07.05.2021 № 508 (вх. Комітету № 8-02/6212 від 11.05.2021) (далі – Відповідь на Вимогу 2).
- (12) Розпорядженням першого заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 14.06.2021 № 145-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/73-21 (далі – Справа) за ознаками вчинення Товариством порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання Товариством при виробництві та реалізації продукції «Житньо-пшеничний хліб «Білоруський Столичний» позначення «Білоруський» без дозволу Заявника, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ТД «Київхліб».
- (13) Відповідь на вимогу Комітету про надання інформації від 27.07.2022 № 127-26.13/02-1120є ТОВ «ТД «Київхліб» надало в листі від 16.08.2022 б/н (вх. Комітету № 8-02/6003 від 19.08.2022).
- (14) У відповідь на лист Комітету від 17.11.2022 № 127-26.4/02-3293є Заявник надіслав лист від 05.12.2022 б/н (вх. Комітету № 8-01/11153 від 12.12.2022) із клопотанням про закриття провадження у Справі (далі – Лист 3).
- (15) Листом від 27.01.2023 б/н (вх. Комітету № 8-01/2036 від 27.01.2023) (далі – Лист 4) представник Заявника надав Комітету уточнення до Листа 3, а саме – щодо уточнення підстав закриття Справи.
- (16) Листом Комітету від 03.03.2023 № 127-26.4/02-4667є Заявнику надіслано подання про попередні висновки від 01.03.2023 № 127-26.4/73-21/71-спр у Справі, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515474148 ТОВ «ТД «Київхліб» отримало 10.03.2023.

- (17) Зауважень чи заперечень від Заявника на подання про попередні висновки від 01.03.2023 № 127-26.4/73-21/71-спр у Справі не надходило.
- (18) Листом Комітету від 06.03.2023 № 127-/02-4726е Товариству надіслано подання про попередні висновки у Справі, який відповідно до повідомлення про отримання поштового відправлення № 0303515651287 Товариство отримало 15.03.2023.
- (19) Зауважень чи заперечень на подання про попередні висновки від 01.03.2023 № 127-26.4/73-21/71-спр у Справі ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» до Комітету не надавало.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини Справи, повідомлені Заявником

- (20) ТОВ «ТД «Київхліб» здійснює реалізацію широкого асортименту хлібобулочної продукції під торговельною маркою «Київхліб» виробництва ПрАТ «Київхліб».
- (21) Рецепт та технологія виготовлення продукції з позначенням «Хліб «Білоруський» була розроблена в 2004 році відкритим акціонерним товариством «Київхліб» (далі – ВАТ «Київхліб»). Зазначене підтверджується наданою Заявником копією першої сторінки РЦУ 00381574.529-2004 (додаток 4 до Заяви).
- (22) Того ж року на потужностях дочірнього підприємства акціонерного товариства «Київхліб» «Булочно-кондитерський комбінат» (далі – ДП АТ «Київхліб» «БКК») продукцію під позначенням «Хліб «Білоруський» було впроваджено у виробництво. Про зазначене свідчить наказ ДП АТ «Київхліб» «БКК» від 14.06.2004 про участь у міжнародному семінарі-виставці «Хліб та кондитерські вироби-2004» (додаток № 6 до Заяви), який містить хліб «Білоруський» у переліку продукції для експозиції.
- (23) У 2004 році продукція з позначенням «Хліб «Білоруський» виробництва ДП АТ «Київхліб» «БКК» була вперше представлена на Міжнародній спеціалізованій виставці «Хліб. Кондитерські вироби – 2004» (додаток № 6).
- (24) На Міжнародній спеціалізованій виставці «Хліб. Кондитерські вироби – 2005» продукція із позначенням «Хліб «Білоруський» виробництва ДП АТ «Київхліб» «БКК» отримала гран-прі (копія диплома у додатку 5 до Заяви).
- (25) Заявник зазначив, що права на чинний патент на винахід «Спосіб виробництва хліба «Білоруський» № 80017, отриманий 10.08.2007, належать ТОВ «ТД «Київхліб» з 2018 року.
- (26) Зазначене підтверджується інформацією з розділу відомостей про видачу патентів України на винаходи (корисні моделі) офіційного вебсайту державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» (далі – Укрпатент) за посиланням: <https://base.uipv.org/searchINV/search.php?action=search>.
- (27) У 2007 році розробку дизайну упакування та друк плівки з нанесенням торговельної марки «Хліб «Білоруський» було замовлено ДП АТ «Київхліб» «БКК» в науково-виробничому приватному підприємстві «Печать» на підставі договору про надання поліграфічних послуг (копії договорів долучено до Заяви в додатку 10).
- (28) Про впровадження виробництва продукції з позначенням «Хліб «Білоруський» у маркуванні ще на одному дочірньому підприємстві ВАТ «Київхліб» - «Хлібокомбінат № 2» (далі – ДП «Хлібокомбінат № 2») свідчить копія наказу від 01.09.2008 (додаток 13 до Заяви).
- (29) У 2013 році ДП АТ «Київхліб» «БКК» та ДП «Хлібокомбінат № 2» були припинені, а всі їх права й обов'язки передано правонаступнику – ПАТ «Київхліб», яке і продовжило виготовлення продукції хліба під позначенням «Хліб «Білоруський».

- (30) З 2014 року виробником продукції з позначенням «Хліб «Білоруський» є ПАТ «Київхліб» як правонаступник вказаних вище ДП АТ «Київхліб» «БКК» та ДП ВАТ «Київхліб» «Хлібокомбінат № 2». На підтвердження Заявником надано довідку щодо обсягів виробництва хліба «Білоруський» за 2014-2020 роки (додаток 16 до Заяви).
- (31) У 2018 році ПАТ «Київхліб» змінило найменування на ПрАТ «Київхліб».
- (32) За роки виготовлення та розповсюдження продукція із позначенням «Хліб «Білоруський» стала відомою на ринку хлібобулочних виробів та добре впізнаваною споживачами.
- (33) Хлібобулочна продукція з позначенням «Хліб «Білоруський» постачається Заявником до найбільших торговельних мереж України, таких як: «Ашан», «Metro», «Novus», «Fozzi», «Сільпо», «Varus», «Мегамаркет», «АТБ», «Фуршет», «Еко-маркет» та інших, у тому числі, у фірмову мережу однойменних магазинів «Київхліб» у м. Києві, Київській області та по всій Україні.
- (34) Заявник зазначив, що продукція з позначенням «Хліб «Білоруський» у форматі половини виробу, нарізаної скибками та вагою 350 гр (далі – Продукція, «Хліб «Білоруський»), є позицією, яка є однією з передових за обсягами та продажу.
- (35) Позначення «Хліб «Білоруський» (фотокопія 1) є зареєстрованим 15.12.2006 знаком для товарів і послуг № 70358, власником якого є Заявник на підставі договору про передачу/відчуження майнових прав інтелектуальної власності від 12.04.2018, укладеного ТОВ «ТД «Київхліб» із ПАТ «Київхліб» (далі – Договір 1).



Фотокопія 1

- (36) Відповідно до обставин, викладених у Заяві, у вересні 2020 року в мережі магазинів «Фуршет» Заявником було виявлено хлібну продукцію з позначенням у маркуванні «Хліб «Білоруський столичний» розрізаний навпіл, нарізаний скибками, вагою 350 г, під торговельною маркою «Цар Хліб» (далі – Продукція 1, «Хліб «Білоруський столичний»), виробництва ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод».
- (37) На підтвердження вказаного Заявник надав копії чеків :
- від 20.09.2020 (купівля в магазині за адресою: м. Київ, вул. Вишгородська, 21);
 - від 27.11.2020 (купівля в магазині за адресою: м. Київ, вул. Кибальчича, 11-А);
 - від 20.01.2021 (купівля в магазині за адресою: м. Київ, вул. Вершигори, буд. 1).
- (38) Заявник зазначив: «...за результатами пошуку в мережі Інтернет ...було виявлено інформацію щодо того, що у жовтні 2020 року хліб «Білоруський столичний» ТМ «ЦарХліб» представлено як новинку у мережі Facebook на сторінці ТМ «ЦарХліб»...» (пряма мова) (скріншот публікації в додатку 25 до Заяви).
- (39) При цьому Заявник стверджує, що постачання «Хліба «Білоруського столичного» здійснюється до тих самих мереж, що й «Хліб «Білоруський», крім того, розміщується на полицях поруч із Продукцією, зокрема, у мережі «Еко-маркет». На підтвердження вказаного Заявник надав фотокопію 2.



Фотокопія 2

- (40) Крім зазначеного Продукція 1 представлена для продажу онлайн на тих самих інтернет-ресурсах мережеских магазинів, що і Продукція, за результатом здійсненого Заявником аналізу вебсайтів торговельних мереж «Фуршет», «Еко-маркет» та «Novus».
- (41) Також Заявник вважає, що склад Продукції та Продукції 1 є подібним (таблиця 1):

Таблиця 1

<p>Склад «Хліба «Білоруського» половина виробу, нарізана скибками, виробництва ПрАТ «Київхліб», зазначений на упаковці (штрих-код 4820227210435)</p>	<p>Склад «Хліба Білоруського столичного» розрізаний навпіл, нарізаний скибками, виробництва ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод», зазначений на упаковці (штрих-код 4820159022120)</p>
<p><u>Борошно житнє сіяне хлібопекарське, вода питна, борошно пшеничне першого сорту, борошно житнє обдирне хлібопекарське, пюре картопляне сухе, солод житній сухий ферментований, солод житній сухий неферментований, сироп інвертний, сіль кухонна, дріжджі хлібопекарські, висівки харчові пшеничні, кмин</u></p>	<p><u>Борошно житнє сіяне, вода питна, борошно пшеничне першого гатунку, борошно житнє обдирне, патока крохмальна, пюре картопляне сухе, солод житній ферментований, солод житній неферментований, сіль кухонна харчова, кмин, дріжджі хлібопекарські пресовані, клейковина суха</u></p>

- (42) Дозволу на використання позначення «Хліб «Білоруський», ТОВ «ТД «Київхліб» Товариству не надавало.
- (43) З урахуванням викладеного Заявник вважає, що *«виготовлення та реалізація ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» хліба із тотожним найменуванням призводить до недобросовісної конкуренції по відношенню до Заявника як власника торговельної марки та виробника хліба «Білоруський» – ПрАТ «Київхліб»* (пряма мова).
- (44) У Листі 2 Заявник зазначив, що на дату подання ним Заяви є єдиним замовником, який реалізує асортимент продукції під позначенням «Хліб «Білоруський» виробництва ПрАТ «Київхліб».
- (45) Також Заявник зазначив, що має право на звернення із заявою про захист від недобросовісної конкуренції, оскільки:
- порушено право на використання позначення «Хліб «Білоруський», захищене свідоцтвом № 70358, власником якого є Заявник;
 - Заявник є постачальником продукції із позначенням «Хліб «Білоруський», виробленого на його замовлення ПрАТ «Київхліб», до тих же торговельних мереж,

у яких Товариством здійснюється продаж «Хліба «Білоруського Столичного» власного виробництва.

(46) Заявник повідомив Комітет, що не звертався ані до інших органів державної влади, зокрема до суду, з приводу порушення своїх прав, ані до Товариства.

4.2. Обставини Справи, повідомлені Відповідачем

(47) У Відповіді на Вимогу 1 ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» зазначило, що здійснює господарську діяльність з квітня 2014 року.

(48) Кількість позицій хлібної продукції, виробництво та реалізація якої здійснюється Товариством, становить 41 найменування.

(49) Виробництво та реалізація Продукції 1 здійснюється із серпня 2020 року. На підтвердження вказаного Товариство надало копію наказу № 395 від 03.08.2020 (далі – Наказ).

(50) Виробництво Продукції 1 здійснюється згідно з ДСТУ 4583:2006 «Хліб із житнього та пшеничного борошна».

(51) Дизайн Продукції 1, як повідомило Товариство у Відповіді на Вимогу 1, за весь період її реалізації не змінювався.

(52) ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» зазначило, що вибір назви для Продукції 1 пояснюється *«традиційним рецептом хліба з додаванням картопляного пюре, солоду та кмину, характерного для регіону Білорусі. Слово «Білоруський» було використано з метою визначення рецептури та країни походження вказаного типу хліба. ... При виготовленні упаковки було зазначено торгівельний знак «Цар Хліб», що використовується Товариством, для уникнення тотожності з іншими виробниками хліба зі схожою рецептурою»* (пряма мова).

(53) Рекламування Продукції 1 Товариство здійснює через соціальні мережі, а також у місцях продажу Продукції 1. Договорів про надання рекламних послуг щодо Продукції 1 Товариством не укладалося.

(54) Замовником упаковки «Хліба «Білоруського столичного» є ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод».

(55) Виробником упаковки Продукції 1 є товариство з обмеженою відповідальністю «Тетрафан» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*).

(56) ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» зазначило, що відповідальність за розміщення інформації, позначень у маркуванні Продукції 1, несе відділ маркетингу та служби якості Товариства.

(57) Знак для товарів та послуг «Цар Хліб», як повідомило Товариство, використовується ним на підставі субліцензійного договору. При цьому Товариством не надано до Комітету інформації щодо того, який саме знак для товарів та послуг та на підставі якого договору ним використовується.

(58) Разом із тим, згідно з відомостями, які містяться в базі даних державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» «Зареєстровані в Україні знаки для товарів і послуг», позначення «Цар Хліб» використано в зареєстрованих знаках для товарів та послуг № 68993 від 15.11.2006 (фотокопія 3), власником якого є Триндюк Юрій Анатолійович, № 152228 від 27.02.20212 (фотокопія 4), власником якого є Чернишова Олена Миколаївна (далі – Чернишова О.М.), а також № 105583 від 10.04.2009 (фотокопія 5), власником якого є Чернишова О.М.



Фотокопія 3



Фотокопія 4

ЦАР ХЛІБ

Фотокопія 5

- (59) Товариство повідомило, що до Укрпатенту подано заявку від 28.07.2020 № т 202015021 про реєстрацію знака для товарів та послуг (фотокопія 6) Чернишовою О.М.
- (60) При цьому зображення, за яким подано заявку від 28.07.2020 № т 202015021 про реєстрацію знака для товарів та послуг, повністю відтворено в оформленні елемента лицьової сторони упаковки Продукції 1, як вбачається з фотокопії 6.



Фотокопія 6

- (61) Заявка на знак для товарів та послуг від 28.07.2020 № т 202015021 пройшла формальну експертизу, що підтверджується відомостями з офіційного вебсайту Укрпатенту, розміщеними в розділі про стан діловодства за вказаною заявкою.
- (62) Разом із тим у Відповіді на Вимогу 1 зазначено, що Заявник подав до Укрпатенту заперечення щодо реєстрації Чернишовою О.М. комбінованої торговельної марки за заявкою від 28.07.2020 № т 202015021.
- (63) Продукція 1, як зазначило Товариство, реалізується через оптових покупців у торговельні мережі, зокрема, «Фуршет», «Еко-Маркет», «Новус», «Мега Маркет», «Сільпо», «Велика Кишеня» тощо.
- (64) Реалізація «Хліба «Білоруського столичного» Товариством здійснюється через торговельні мережі, оптових покупців, власні підрозділи (фірмові магазини).
- (65) Своїми конкурентами Товариство вважає, зокрема, ТОВ «ТД «Київхліб», товариство з обмеженою відповідальністю «Українсько-Словенське спільне підприємство «Київський обласний хлібопекарський комплекс», товариство з обмеженою відповідальністю «Калуська фабрика «Родина».
- (66) Товариство зазначило, що є членом Всеукраїнської асоціації пекарів (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено») та за час здійснення господарської діяльності напрацювало ділову репутацію, про що свідчать, зокрема, дипломи: II ступеня Київського міжнародного контрактного Ярмарку «Великодня випічка 2014», II ступеня

Міжнародного форуму харчової промисловості та упаковки «Хліб здорова нація» IFFIP¹ 2016, I ступеню Всеукраїнського конкурсу хлібобулочних та борошняних кондитерських виробів, Гран-прі дегустаційного конкурсу хліба, хлібобулочних та борошняних кондитерських виробів у рамках спеціалізованої виставки хлібопекарської промисловості в 2016 році.

(67) Відповідач зазначив, що про реалізацію Заявником продукції під позначенням «Хліб «Білоруський» Товариству стало відомо з 13.05.2021.

4.3. Висновок експертів та звіт про соціологічне опитування, надані Заявником

(68) Заявник надав до Комітету результати соціологічного опитування «Оцінка споживачами ступеню схожості та ймовірності сплутування продукції «Хліб «Білоруський» різних виробників», проведеного на замовлення ТОВ «ТД «Київхліб» товариством з обмеженою відповідальністю «Центр соціальних технологій «Соціополіс» (далі – Опитування).

(69) За результатами Опитування, проведеного в містах Київ, Біла Церква, Житомир, Одеса, Харків, Черкаси, Чернігів, з вибіркою 1000 респондентів, було встановлено, зокрема, таке:

- продукція «Хліб «Білоруський» виробництва ПрАТ «Київхліб» є відомою для 75,3% респондентів – мешканців міст України віком від 18 років, які є споживачами хлібобулочних виробів;
- переважна більшість 71,8% респондентів, яким було продемонстроване зображення продукції «Хліб «Білоруський» відповіли, що, на їхню думку, виробником цього хліба є ПрАТ «Київхліб»;
- продукція «Хліб «Білоруський» виробництва ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» не відома для більшості респондентів – 62,1%;
- більшість представників респондентів – 56,0%, яким було продемонстроване зображення продукції «Хліб «Білоруський» виробництва ПрАТ «Київхліб», назвали домінуючим елементом в упаковці вказаної продукції позначення «Білоруський»;
- більшість респондентів – 59,1%, яким було продемонстроване зображення продукції «Хліб «Білоруський» виробництва ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод», зазначили домінуючим елементом в упаковці вказаної продукції також позначення «Білоруський»;
- 71,0% респондентів вважають, що при здійсненні покупки в магазині вони могли б випадково купити Продукцію І замість продукції «Хліб «Білоруський» виробництва ПрАТ «Київхліб».

(70) Заявник також надав до Комітету висновок експертів № 217/20 за результатами комісійного експертного дослідження у сфері інтелектуальної власності від 18.12.2020, проведеного Науково-дослідним центром судової експертизи з питань інтелектуальної власності Міністерства юстиції України (далі – Експертне дослідження).

(71) Відповідно до результатів Експертного дослідження:

- Позначення «Хліб «Білоруський», яке використовується для маркування «Хліба «Білоруського столичного» виробництва ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» є схожим настільки, що його можна сплутати з позначенням «Хліб «Білоруський» за

¹ Міжнародний форум харчової промисловості та упаковки (International Forum Food Industry and Packaging, IFFIP) є зв'язуючою ланкою між постачальниками та виробниками обладнання, упаковки та переробних і виробничих компаній, які її потребують. IFFIP представляє самостійні галузеві виставки: «Пак Експо», «ПродЕкспо», «ПродТехМаши» та «Хлібопекарська та кондитерська промисловість»/ <https://www.iffip.kiev.ua/ua/pro-forum>.

свідоцтвом на знак для товарів і послуг № 70358 від 15.12.2006, яке використовується ПрАТ «Київхліб» для маркування «Хліба «Білоруського».

- Позначення «Хліб «Білоруський», яке використовується ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» для маркування продукції шляхом нанесення на упакування за відповідним зразком, є таким, що може ввести в оману щодо товару й особи, яка виробляє товар, а саме ПрАТ «Київхліб».

5. ОБСТАВИНИ, ВСТАНОВЛЕНІ КОМІТЕТОМ

(72) Надана Заявником інформація свідчить про те, що на ринку хлібобулочних виробів України продукція з позначенням «Хліб «Білоруський» виготовляється та розповсюджується з 2004 року ВАТ «Київхліб» та підприємствами, які, зокрема, входили до структури ВАТ «Київхліб» та його правонаступниками, протягом тривалого часу.

(73) У Відповіді на Вимогу 2 ПрАТ «Київхліб», який є правонаступником усіх прав та обов'язків дочірніх підприємств ДП АТ «Київхліб» «БКК» та ДП ВАТ «Київхліб» «Хлібокомбінат № 2» надало до Комітету, зокрема, таку інформацію.

Повний асортимент продукції з позначенням «Хліб «Білоруський», яку виробляє ПрАТ «Київхліб», становлять позиції:

- хліб «Білоруський» под. 0,35 кг, половина виробу в упаковці;
- хліб «Білоруський» под. 0,35 кг, половина виробу нарізана скибками в упаковці;
- хліб «Білоруський» под. 0,7 кг, нарізний скибками в упаковці;
- хліб «Білоруський» под. 0,7 кг;
- хліб «Білоруський» под. 0,7 кг в упаковці;
- хліб «Білоруський» світлий 0,3 кг, половина виробу нарізана скибками, в упаковці;
- хліб «Білоруський» світлий 0,6 кг.

З квітня 2019 року Заявник є єдиним замовником, який реалізує весь асортимент продукції виробництва ПрАТ «Київхліб» із позначенням «Хліб «Білоруський».


При цьому в період із серпня 2018 року до березня 2019 року включно, окрім, як через Заявника, реалізація продукції під позначенням «Білоруський» в асортименті здійснювалася, у тому числі через фірмові магазини «Київхліб».

Замовником упаковки продукції з позначенням «Хліб «Білоруський», для продукції ПрАТ «Київхліб», є ТОВ «ТД «Київхліб».

Також ПрАТ «Київхліб» зазначило, що за увесь період виробництва оформлення упаковки продукції з позначенням «Хліб «Білоруський» суттєво не змінювалося до 2020 року, коли було оновлено його оформлення, розроблене штатним дизайнером Заявника, для всіх асортиментних позицій однойменного продукту.

(74) За матеріалами Справи встановлено, що при здійсненні господарської діяльності Заявник та Відповідач використовують тотожне позначення у вигляді комбінації слів «Хліб «Білоруський» у маркуванні Продукції та Продукції 1, зразки яких мають однаковий вигляд, форму виробу, містяться в упаковці однакової форми та розміру, виробленої з однакового матеріалу.

(75) При цьому продукція з позначенням «Хліб «Білоруський», у тому числі Продукція, виробляється ПрАТ «Київхліб» на замовлення ТОВ «ТД «Київхліб» з 2017 року, що підтверджується наданою ТОВ «ТД «Київхліб» копією договору на поставку Продукції «інформація, доступ до якої обмежено» (додаток 17 до Заяви) (далі – Договір), укладеного між Заявником та ПрАТ «Київхліб».

- (76) Отже, використання Заявником у господарській діяльності позначення «Хліб «Білоруський» здійснюється з 08.08.2017 на підставі Договору.
- (77) Крім зазначеного, Заявник є власником знака для товарів і послуг № 70358, зареєстрованого 15.12.2006 у вигляді позначення «Хліб «Білоруський» (фотокопія 1) на підставі Договору 1 про передачу / відчуження майнових прав інтелектуальної власності від 12.04.2018, укладеного ТОВ «ГД «Київхліб» із ПАТ «Київхліб», що підтверджується долученими до Листа 2 документами.
- (78) Пунктом 8.1 Договору 1 про передачу / відчуження майнових прав інтелектуальної власності передбачено, що Договір 1 набуває чинності з моменту його державної реєстрації в Міністерстві економічного розвитку та торгівлі України.
- (79) При цьому внесення змін до відомостей Державного реєстру свідоцтв України на знаки для товарів і послуг щодо власника на знак для товарів та послуг № 70358 у вигляді позначення «Хліб «Білоруський» відбулося 25.06.2018, про що свідчить повідомлення Міністерства економічного розвитку та торгівлі України від 25.06.2018 № 23055/ПМ/18.
- (80) Відповідно, право власності на знак для товарів та послуг «Хліб «Білоруський» належить Заявникові з 25.06.2018 згідно з умовами Договору.
- (81) Позначення «Хліб «Білоруський», використане у маркуванні Продукції 1, є тотожним позначенню знака для товарів та послуг , власником якого є Заявник відповідно до свідоцтва № 70358, у той час, як торговельні марки мають слугувати для індивідуалізації суб'єктів господарювання та вирізнення їх з-поміж інших осіб, які реалізують аналогічну продукцію.
- (82) За матеріалами Справи встановлено, що використання в господарській діяльності позначення «Хліб «Білоруський» фактично розпочато в 2004 році ВАТ «Київхліб», продовжувало здійснюватися його правонаступниками та здійснюється Заявником на підставі Договору з 08.08.2017.
- (83) Заявник має пріоритет на використання позначення «Хліб «Білоруський», оскільки використовує його в господарській діяльності з 08.08.2017, що підтверджується Договором, у той час як використання аналогічного позначення Товариством розпочато із серпня 2020 року.
- (84) Надані Заявником підтвердні документи також свідчать про таке.
- Відповідно до висновків Експертного дослідження позначення «Хліб Білоруський», яке використовується для маркування «Хліба «Білоруського столичного» виробництва ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод», є схожим настільки, що його можна сплутати з позначенням «Хліб «Білоруський» за свідоцтвом на знак для товарів і послуг № 70358 від 15.12.2006, яке використовується ПрАТ «Київхліб» для маркування «Хліба «Білоруського». Позначення «Хліб Білоруський», яке використовується ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод» для маркування продукції шляхом нанесення на упакування за відповідним зразком є таким, що може ввести в оману щодо товару та особи, яка виробляє товар, а саме ПрАТ «Київхліб».
- Крім того, відповідно до Опитування Заявника 71% респондентів вважають, що при здійсненні покупки в магазині вони могли б випадково купити Продукцію 1 замість продукції «Хліб «Білоруський» виробництва ПрАТ «Київхліб».
- (85) Разом із тим, за наявною в Комітеті інформацією, під час розгляду Справи на вебсайті Заявника за посиланням: <https://kyivkhlіb.ua/production/khlіb/> розміщено повідомлення про те, що назву продукції хліб «Білоруський», яка є предметом розгляду Справи, змінено на назву «Отаманський».

(86) Крім зазначеного, на сторінці приватного акціонерного товариства «Київхліб» за посиланням: <https://www.facebook.com/kyivkhlb1930/posts/1693463317668995> у соціальній мережі Facebook поширено таку інформацію:

«Українському продукту - Українська назва.

Багато українських компаній на початок війни мали російські або білоруські назви своїх продуктів.

У Київхліб був темний заварний хліб "Білоруський". Ми змінили ворожу назву хліба на патріотичну - "Отаманський" Рецепт хліба залишається незмінною, тож любителі такою виду хлібчика тепер можуть насолоджуватися ним за новою назвою.

Український продукт має бути з українською назвою.

Слава Україні».

(87) У листі від 16.08.2022 б/н (вх. Комітету № 8-02/6003 від 19.08.2022) Заявник, зокрема, підтвердив факт розміщення ним вказаних відомостей, а також, з урахуванням викладеної вище інформації просить завершити розгляд Справи.

(88) Зі змісту поширеної Заявником інформації вбачається, що зазначені обставини безпосередньо стосуються предмета Справи та мають значення при прийнятті рішення щодо результатів її розгляду.

(89) У зв'язку з викладеним, у листі Комітету від 17.11.2022 № 127-26.4/02-3293е Заявнику запропоновано надати чітку та вмотивовану відповідь щодо змісту очікуваного ним від органів Комітету рішення за результатом розгляду Справи.

(90) У Листі 3 Заявник надав пояснення у відповідь на лист Комітету від 17.11.2022 № 127-26.4/02-3293е та клопотання про закриття провадження у Справі (далі – Клопотання).

6. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАКРИТТЯ ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВІ

(91) У Листі 3 Заявник зазначив, що у зв'язку з повномасштабним вторгненням російської федерації виробництво та розповсюдження продукції підприємствами критичної інфраструктури, до яких, у тому числі належать підприємства, які здійснюють виробництва хліба та хлібобулочних виробів, значно ускладнилося та потерпає від ударів по енергетичних підприємствах.

(92) Також у Листі 3 ТОВ «ТД «Київхліб» зазначило, що підприємство Відповідача, як і Заявника, є об'єктом критичної інфраструктури та під час військового стану здійснює життєво важливі для держави функції із забезпечення населення хлібом та хлібобулочними виробами, порушення яких призводить до негативних наслідків для національної безпеки України.

(93) Заявник у Клопотанні просить про закриття провадження у Справі з урахуванням вказаного, а також з метою уникнення додаткових фінансових та репутаційних витрат у діяльності підприємств критичної інфраструктури, до яких належать ТОВ «ТД «Київхліб» та ТОВ «Перший Столичний Хлібозавод», на підставі статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пункту 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами).

(94) З метою уточнення підстав для закриття Справи в Листі 4 Заявник повідомив Комітет про відмову від Заяви.

(95) Відповідно до частини третьої статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у разі надходження від заявника клопотання про відмову від заяви про захист

своїх прав органи Антимонопольного комітету України можуть прийняти рішення про закриття провадження у справі.

(96) Враховуючи наведене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/73-21.

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

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА