



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

14 грудня 2023 р.

Київ

№ 349-р

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України справи № 127-26.4/96-23 дії товариства з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*) визнано порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок вологих серветок під позначенням «Summer fresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «КПД» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*), яке раніше почало використовувати схожі оформлення упаковок дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) у своїй діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

На порушника накладено штраф у розмірі 17 200 704 грн.

Товариство з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» зобов'язано припинити порушення.

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/96-23 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками Управління розслідувань недобросовісної конкуренції Антимонопольного комітету України від 10.11.2023 № 127-26.4/96-23/319-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» (далі – ТОВ «САНВІТА ГРУП», Відповідач) (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*) порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок вологих серветок під позначенням «Summer fresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «КПД» (далі – ТОВ «КПД», Заявник) (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*), яке раніше почало використовувати схожі оформлення упаковок вологих серветок дитячих під позначенням «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) у своїй діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником є ТОВ «КПД» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*).
- (3) Як вбачається з відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), Заявник зареєстрований 28.02.2002. Видами господарської діяльності Заявника є, зокрема, *«інформація з обмеженим доступом»*.
- (4) Відповідачем є ТОВ «САНВІТА ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*).
- (5) ТОВ «САНВІТА ГРУП» відповідно до ЄДР зареєстровано 26.12.2016. Видами господарської діяльності Відповідача є, зокрема, *«інформація з обмеженим доступом»*.
- (6) Отже, Заявник та Відповідач є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (7) Оскільки ТОВ «КПД» і ТОВ «САНВІТА ГРУП» здійснюють господарську діяльність, зокрема, з *«інформація з обмеженим доступом»*, вони є конкурентами.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (8) До Комітету надійшла заява від 04.04.2023 № 04/04/2023 (вх. Комітету № 8-01/82-АМ від 07.04.2023) ТОВ «КПД» про наявність у діях ТОВ «САНВІТА ГРУП» ознак порушення законодавства, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання в господарській діяльності оформлення упаковки товарів інших позначень без дозволу (згоди) Заявника, який раніше почав використовувати схожі на них позначення на упаковках вологих серветок «Superfresh ромашка» у господарській діяльності, що призвело та ще може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «КПД» (далі – Заява).
- (9) Заявнику направлено лист державного уповноваженого Комітету від 17.04.2023 № 127-26/05-6034е про залишення заяви без руху й надання інформації (далі – Лист).
- (10) Листом від 11.05.2023 № 11/05/2023 (вх. Комітету № 8-01/6892 від 12.05.2023) ТОВ «КПД» надало Комітету відповідь на Лист.
- (11) Відповідачу надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету від 29.05.2023 № 127-26.4/04-7134е про надання інформації (далі – Вимога 1).
- (12) Листом від 19.06.2023 № 19-0623/01 (вх. Комітету № 8-04/8367 від 22.06.2023) Відповідач подав до Комітету клопотання щодо продовження строку подання інформації на Вимогу 1, про результати розгляду якого Комітет повідомив ТОВ «САНВІТА ГРУП» листом від 26.06.2023 № 127-26.4/05-7875.
- (13) Відповідач надав інформацію та пояснення на Вимогу 1 листом від 07.07.2023 № 07-0723/01 (вх. Комітету № 8-04/951-кі від 10.07.2023).

- (14) Заявнику надіслано лист від 29.05.2023 № 127-26.4/04-7135е про надання інформації, на який останній надав інформацію та пояснення листом від 19.06.2023 № 19/06/2023 (вх. Комітету № 8-01/8537 від 23.06.2023).
- (15) Строк розгляду Заяви продовжений державним уповноваженим Комітету на 60 календарних днів, про що повідомлено Заявнику листом Комітету від 01.06.2023 № 127-26.4/04-7232е.
- (16) Заявнику надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету від 18.07.2023 № 127-26.4/04-8419е про надання інформації (далі – Вимога 2), на яку Заявник надав інформацію, пояснення та копії документів листом від 28.07.2023 № 28/07/2023 (вх. Комітету № 8-04/9602 від 31.07.2023).
- (17) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 31.07.2023 № 04/143-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/96-23 (далі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «САНВІТА ГРУП» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок вологих серветок під позначенням «Summer fresh» (далі – Вологі серветки «Summer fresh»), схожих на оформлення упаковок дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» (далі – Вологі серветки дитячі «Superfresh»), без дозволу (згоди) ТОВ «КПД», яке раніше почало використовувати їх у своїй діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання (далі – Розпорядження).
- (18) Листом Комітету від 02.08.2023 № 127-26.4/04-4570 Відповідачу надіслано Розпорядження, яке відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515915772 Відповідач отримав 23.08.2023.
- (19) Листом Комітету від 02.08.2023 № 127-26.4/04-4579 Заявнику надіслано витяг із Розпорядження (з огляду на наявність в ньому інформації з обмеженим доступом), який відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515915780 Заявник отримав 11.08.2023.
- (20) Заявник надіслав до Комітету лист від 17.08.2023 № 17/08/2023 (вх. Комітету № 8-01/10230 від 21.08.2023) про надання інформації.
- (21) Дорученням Голови Комітету від 28.08.2023 № 13-01/480 (далі – Доручення) Східному, Південно-східному, Південно-західному, Західному, Північному, Південному територіальним відділенням Комітету (разом – Відділення Комітету) доручено провести опитування споживачів (далі – Опитування).
- (22) Північне міжобласне територіальне відділення Комітету надіслало до Комітету лист від 29.08.2023 № 60-02/1682е (вх. Комітету № 60-01/3282 від 29.08.2023) про продовження строку виконання Доручення, про результати розгляду якого Комітет повідомив це територіальне відділення листом від 05.09.2023 № 127-26.4/01-9796е.
- (23) На виконання Доручення за результатами проведеного Опитування:
 - Південно-східне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 07.09.2023 № 54-02/1862 (вх. Комітету № 54-01/3519 від 12.09.2023) передало до Комітету оригінали кольорових анкет, звіти інтерв'юерів та звіт територіального відділення Комітету. Листом від 13.10.2023 № 54-02/1056е (вх. Комітету

- № 54-01/4013 від 13.10.2023) територіальне відділення передало до Комітету уточнений звіт;
- Західне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 01.09.2023 № 63-02/702е (вх. Комітету № 63-01/3369 від 04.09.2023) передало до Комітету оригінали кольорових анкет, звіти інтерв'юерів та звіт територіального відділення Комітету;
 - Південно-Західне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 07.09.2023 № 72-02/885е (вх. Комітету № 72-02/3485 від 07.09.2023) передало до Комітету оригінали кольорових анкет, звіти інтерв'юерів та звіт територіального відділення Комітету;
 - Південне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 31.08.2023 № 65-02/695е (вх. Комітету № 65-01/3329 від 07.09.2023) передало до Комітету оригінали кольорових анкет, звіти інтерв'юерів та звіт територіального відділення Комітету;
 - Північне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 14.09.2023 № 60-02/1784е (вх. Комітету № 60-01/3551 від 14.09.2023) передало до Комітету оригінали кольорових анкет, звіти інтерв'юерів та звіт територіального відділення Комітету;
 - Східне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 06.09.2023 № 70-02/1065е (вх. Комітету № 70-02/3461 від 06.09.2023) передало до Комітету оригінали кольорових анкет, звіти інтерв'юерів та звіт територіального відділення Комітету.
- (24) Відповідачу надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету від 05.09.2023 № 127-26.4/04-9758е про надання інформації (далі – Вимога 3), на яку ТОВ «САНВІТА ГРУП» надало інформацію, пояснення та належним чином засвідчені копії документів листом від 25.09.2023 № 25-0923/01 (вх. Комітету № 8-04/1317-кі від 02.10.2023).
- (25) ТОВ «САНВІТА ГРУП» листом від 05.09.2023 № 05-0923/01 (вх. Комітету № 8-04/11058 від 11.09.2023) надало Комітету пояснення у Справі (далі – Пояснення), про результати розгляду якого Комітет повідомив Відповідача листом від 09.10.2023 № 127-26.4/04-10807е.
- (26) Відповідач листом від 02.10.2023 № 02-1023/02 (вх. Комітету № 8-01/12123 від 06.10.2023) подав до Комітету заяву про зупинення розгляду Справи, про результати розгляду якої Комітет повідомив Відповідача листом від 03.11.2023 № 127-26.4/04-11663е.
- (27) Актом фіксації від 12.10.2023 № 12/10 (далі – Акт фіксації) підтверджено та зафіксовано інформацію на вебсторінках, зокрема: <https://rozetka.com.ua/>, <https://tabletki.ua/>, https://apteka911.ua, відповідно до якої до продажу пропонуються вологі серветки виробництва, зокрема, конкурентів Заявника та Відповідача.
- (28) До Державної податкової служби України надіслано лист Комітету від 09.10.2023 № 127-26.4/04-10793е про надання інформації, відповідь на який надійшла до Комітету листом від 16.10.2023 № 12730/5/99-00-04-03-01-05 (вх. Комітету № 7-04/12494 від 17.10.2023).
- (29) Управління розслідувань недобросовісної конкуренції склало узагальнювальний звіт від 16.10.2023 № 1 за результатами проведеного Опитування споживачів (далі – Узагальнювальний звіт).
- (30) Заявнику надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету від 16.10.2023

№ 127-26.4/04-10990є про надання інформації (далі – Вимога 4), на яку Заявник надав інформацію, пояснення та копії документів листами від 23.10.2023 № 23/10/2023 (вх. Комітету № 8-04/12716 від 24.10.2023) та від 31.10.2023 № 31/10/2023 (вх. Комітету № 8-04/13079 від 03.11.2023).

- (31) Комітет склав подання від 10.11.2023 № 127-26.4/96-23/319-спр про попередні висновки у справі (далі – Подання про попередні висновки).
- (32) Комітет надіслав Відповідачу копію Подання про попередні висновки листом від 13.11.2023 № 127-26.4/04-11994, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515886233 Відповідач отримав 28.11.2023.
- (33) Комітет надіслав Заявнику копію витягу з Подання про попередні висновки листом від 15.11.2023 № 127-26.4/04-12079є, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303516090165 Заявник отримав 22.11.2023.
- (34) Заявник надав лист від 13.12.2023 № 13/20/2023 (вх. Комітету № 8-01/14750 від 13.12.2023) про надання додаткової інформації у відповідь на Подання про попередні висновки.
- (35) Відповідач подав до Комітету клопотання від 29.11.2023 № 29-1123/01 (вх. Комітету № 8-04/14197 від 29.11.2023) про ознайомлення з матеріалами Справи, про результати розгляду якого Комітет повідомив Відповідача листом від 30.11.2023 № 127-26.4/04-12450є.
- (36) Представники Відповідача ознайомилися 04.12.2023 з матеріалами Справи, про що складено протокол б/н від 04.12.2023 про ознайомлення з матеріалами Справи.
- (37) Відповідачу надіслано лист Комітету від 05.12.2023 № 127-26.4/04-12653є про участь у засіданні Комітету, який відповідно до розписки про одержання листа отримав його директор 06.12.2023.
- (38) Відповідач подав до Комітету клопотання від 30.11.2023 № 30-1123/01 (вх. Комітету № 8-04/14256 від 30.11.2023) про надання додаткового часу для підготовки зауважень та/або заперечень на Подання про попередні висновки, про результати розгляду якого Комітет повідомив листом від 05.12.2023 № 127-26.4/04-12695є, який відповідно до розписки про одержання листа отримав директор Відповідача 06.12.2023.
- (39) Заявнику надіслано лист Комітету від 08.12.2023 № 127-26.4/04-12805є про участь у засіданні Комітету.
- (40) Листом від 08.12.2023 № 08-1223/01 (вх. Комітету № 8-04/1640-кі від 12.12.2023) Відповідач надіслав до Комітету заперечення на Подання про попередні висновки.
- (41) Працівники Комітету склали акти фіксації інформації в мережі Інтернет від 13.12.2023 № 13/12 та № 13/12-01.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини, повідомлені ТОВ «КПД»

- (42) ТОВ «КПД» є виробником Вологих серветок дитячих «Superfresh», фасованих в упаковку по 15, 72, 120 штук.
- (43) Упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) оформленні таким чином:



Фотокопія 1



Фотокопія 2



Фотокопія 3

(44) Відповідно до фотокопій 1 – 3 упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук):

- кожна з упаковок має форму видовженого по горизонталі прямокутника;
- візуально упаковки розділені на три частини: середня частина – більшого розміру, забарвлена блакитним кольором, та дві бокові частини меншого розміру рожевого кольору;
- вище та нижче від центральної частини розміщені написи, виконані кирилицею / латиницею літерами темно-блакитного кольору;
- у центрі середньої частини міститься овальна фігура синього кольору з написом «Superfresh», виконаним білим кольором, латиницею;
- справа на упаковці міститься коло, у якому на білому тлі зображено реалістичне обличчя немовляти;
- зліва на упаковках містяться позначки синього кольору, що вказують на якісні характеристики продукту. Зверху на упаковці розташована овальна фігура рожевого кольору, що містить напис «малюкам» та «baby» білого кольору кирилицею / латиницею;
- зверху, знизу й на бокових сторонах упаковок розміщені графічні зображення дитячих іграшок та аксесуарів, які мають жовто-рожево-блакитно-біле забарвлення;
- загальне тло упаковок виконано блакитно-рожевими кольорами;
- на упаковці, що має більшу кількість товару (120 штук серветок), зліва розміщена червона стрічка із жовтим написом «ВЕЛИКА УПАКОВКА» «BIG PACK 100+20».

- (45) Власником торговельної марки «Superfresh» за свідоцтвом України № 147649 від 10.11.2011 (заявка № m201110627) є материнська компанія Заявника – компанія «РІОВАРА ЛІМІТЕД» (далі – Компанія) (Кіпр).
- (46) Компанія надала Заявнику невиключну ліцензію на використання торговельної марки «Superfresh» за свідоцтвом України № 147649 від 10.11.2011 відповідно до ліцензійного договору на право користування торговельними марками б/н від 10.02.2022.
- (47) До відповіді на Лист Заявник додав лист Компанії б/н, б/д для пред'явлення за місцем вимоги, у якому, зокрема, повідомляється, що Компанія підтверджує, що вона не надавала дозволів на видачу субліцензій будь-яким третім особам на використання торговельних марок, а також не уклала будь-яких інших ліцензійних договорів на території України на використання своїх торговельних марок. Тобто на території України ТОВ «КПД» є єдиною юридичною особою, якій надано право на використання торговельної марки «Superfresh».
- (48) Факт початку виготовлення упаковки для Вологих серветок дитячих «Superfresh» Заявник підтверджує договором на виготовлення та поставку гнучкої рулонної упаковки № АВ-144-18 від 27.11.2018 (далі – Договір), укладеним між Заявником і приватним акціонерним товариством «АВЕНТИН» (далі – ПрАТ «АВЕНТИН») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація з обмеженим доступом»), відповідно до якого останнє зобов'язується протягом усього строку дії цього договору, за завданням Заявника, у порядку та на умовах, визначених цим договором, виготовляти та передати у власність Заявника етикетку (гнучку рулонну упаковку) (у розумінні цього договору – Товар), а Заявник, у свою чергу, зобов'язується прийняти у власність виготовлений та поставлений ПрАТ «АВЕНТИН» Товар і сплатити за нього грошову суму в порядку та на умовах цього договору.
- (49) Специфікація № 146 від 08.11.2019 до Договору є підтвердженням фактичного замовлення Заявником у ПрАТ «АВЕНТИН» пакувального матеріалу «Home Superfresh Baby Chamomile розова 120/270*380» у кількості 1 300 кілограмів, передачі такого пакувального матеріалу у власність Заявника, його приймання Заявником.
- (50) Також специфікації на виготовлення плівки пакувальної № 33 та № 44 від 16.03.2020 та від 23.03.2020, що є додатками до договору на виготовлення та поставку товару № 02/09/2019 від 02.09.2019, є підтвердженням факту замовлення Заявником у товариства з обмеженою відповідальністю «ПРИНТЛЕНД» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація з обмеженим доступом») плівки пакувальної «Home Superfresh 120 штук (клапан) Влажные салфетки Baby Chamomile розова (ГД235357)» у кількості 6 000 кілограмів та «Home Superfresh 72 шт. Влажные салфетки Baby Chamomile розова (ГД235156)» у кількості 1 000 кілограмів, до яких, зокрема, додано зображення цих пакувальних плівок Вологих серветок дитячих «Superfresh».
- (51) Як зазначає Заявник у відповіді на Лист, з моменту випуску в обіг у 2019 році Вологих серветок дитячих «Superfresh» оформлення їх упаковок не змінювалося.
- (52) Заявник зазначає у відповіді на Лист, що реалізовує Вологі серветки дитячі «Superfresh» (по 15, 72 та 120 штук в упаковці) на території України з 18.11.2019, на

підтвердження чого надає видаткову накладну № 684 від 18.11.2019, відповідно до якої покупець – товариство з обмеженою відповідальністю «СЕРВІС ПРО» (далі – ТОВ «СЕРВІС ПРО») придбало ці серветки.

- (53) Відповідно до інформації, що міститься в додатках 20 – 21 відповіді на Лист, назва Вологих серветок дитячих «Superfresh» зазначена як «Superfresh Серветка волога Baby chamomile».
- (54) Вологі серветки дитячі «Superfresh» реалізуються, зокрема, у таких торговельних мережах: товариство з обмеженою відповідальністю «Епіцентр К», товариство з обмеженою відповідальністю «Новус», товариство з обмеженою відповідальністю «Копійка», онлайн-магазини «Розетка», «Мейкап».
- (55) Обсяги реалізації Вологих серветок дитячих «Superfresh» з 01 січня 2021 року по 01 березня 2023 року становили:
- Вологі серветки дитячі «Superfresh» (номіналом 15 шт. в упаковці) – **3 390 847** шт. на загальну суму **7 098 640** грн без ПДВ;
 - Вологі серветки дитячі «Superfresh» (номіналом 72 шт. в упаковці) – **908 297** шт. на загальну суму **9 722 282** грн без ПДВ;
 - Вологі серветки дитячі «Superfresh» (номіналом 120 шт. в упаковці) – **6 650 799** шт. на загальну суму **103 321 585** грн без ПДВ.
- Всього: **10 949 943** шт. на загальну суму **120 142 507** грн без ПДВ.
- (56) Вологі серветки дитячі «Superfresh» додатково не рекламуються, оскільки, за твердженням Заявника, його продукція добре відома в Україні з 2011 року (дата реєстрації торговельної марки «Superfresh») і за цей час сформувала свою репутацію та довіру серед споживачів. У відповідь на Вимогу 4 Заявник повідомляє, зокрема, що впізнаваності позначення «Superfresh» сприяє його представлення в більшості роздрібних мереж (Епіцентр, Сільпо, Varus, Новус тощо) та інтернет-магазинів, зокрема Мейкап, на підтвердження чого надає фотокопії (скрін-шоти) інтернет-сайтів відповідних роздрібних мереж та інтернет-сайтів із пропозицією до продажу вологих серветок під цим позначенням. Також Заявник стверджує, що впізнаваність Вологих серветок «Superfresh» сформована тим, що ТОВ «КПД» входить до складу Корпорації Біосфера, а на інтернет-сайті цієї корпорації вказана торговельна марка «Superfresh» як один із брендів, якими вона володіє. У свою чергу, позначення «BIOSPHERE» розміщено на упаковках Вологих серветок «Superfresh».
- (57) Заявник повідомляє про активне пропонування ТОВ «САНВІТА ГРУП» до купівлі продукції – вологих серветок «Summer fresh» (далі – Вологі серветки «Summer fresh») зі схожим оформленням упаковок і таким самим номіналом: 15, 72 та 120 штук.
- (58) Упаковки Вологих серветок «Summer fresh» (по 15, 72 та 120 штук в упаковці) оформлені таким чином:



Фотокопія 4



Фотокопія 5



Фотокопія 6

(59) Відповідно до фотокопій 4 – 6 упаковки Вологих серветок «Summer fresh» (15, 72, 120 штук):

- упаковки мають форму видовженого по горизонталі прямокутника;
- візуально упаковки розділені на три частини: середня частина – більшого розміру, забарвлена блакитним кольором, та дві бокові – меншого розміру рожевого кольору;
- вище та нижче від центральної частини розташовані написи, виконані кирилицею літерами темно-блакитного та білого кольорів;
- у центрі середньої частини міститься овал синього кольору з написом «Summer fresh», виконаним білим кольором, латиницею;
- справа на упаковках міститься коло, у якому на білому тлі зображено реалістичне обличчя немовляти;

- зліва на упаковках містяться позначки синього кольору, що вказують на якісні характеристики продукту. Зверху на упаковках розміщено овальну фігуру жовтого кольору в нижній частині, обрамлену контуром рожевого кольору (орієнтовно на половину периметра), що містить напис «малюкам» білого кольору кирилицею;
 - зверху, знизу й на бокових сторонах упаковки розміщено графічні зображення дитячих іграшок та аксесуарів, які мають жовто-рожево-блакитно-біле забарвлення;
 - загальне тло упаковок виконано блакитно-рожевими кольорами;
 - на упаковці, що має більшу кількість товару (120 штук серветок), зліва розміщено червону стрічку із жовтим написом «MEGA PACK 100+20».
- (60) Заявник не надавав дозволу (згоди) Відповідачу на використання такого оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh».
- (61) Заявник стверджує, що зовнішнє оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» схоже до ступеня змішування на зовнішнє оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh», що підтверджує висновок експерта № G-004-ТТМ/22 у сфері інтелектуальної власності від 09.11.2022 (далі – Висновок експерта), який склала судовий експерт Ткачук Тетяна Миколаївна (далі – Судовий експерт).
- (62) Крім того, ТОВ «КПД» надало Комітету результати маркетингового дослідження за напрямом «Споживацька оцінка ступеню схожості дизайнів упаковок ТМ «Summer fresh» та «Superfresh» в категорії дитячих вологих серветок», проведеного товариством з обмеженою відповідальністю «Кью енд Кью Діджитал» (далі – ТОВ «Кью енд Кью Діджитал») (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*) за замовленням ТОВ «КПД» на підставі укладеного між ними договору № 10 від 20.12.2022 про надання маркетингових послуг, відповідно до якого проведено опитування серед 500 мам, які мають дітей віком від 0 до 6 років:
- 98 % респондентів відповіли, що вологі серветки «Summer fresh» та «Superfresh» у форматах упаковки 120 шт. схожі між собою, у той час як 2 % респондентів відповіли, що не схожі;
 - 95 % респондентів відповіли, що вологі серветки «Summer fresh» та «Superfresh» у форматах упаковки 72 шт. схожі між собою, у той час як 5 % респондентів відповіли, що не схожі;
 - 90 % респондентів відповіли, що вологі серветки «Summer fresh» та «Superfresh» у форматах упаковки 15 шт. схожі між собою, у той час як 10 % респондентів відповіли, що не схожі;
 - 90 % опитуваних відповіли, що вважають зазначені продукти торговельних марок «Summer fresh» та «Superfresh» схожими між собою й могли б їх сплутати на полиці.
- (63) Заявник вважає, що дії ТОВ «САНВІТА ГРУП» є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh», що є схожим на оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh», без дозволу (згоди) ТОВ «КПД», яке раніше за ТОВ «САНВІТА ГРУП» почало використовувати їх у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.
- 4.2. Обставини, повідомлені ТОВ «САНВІТА ГРУП»**
- (64) ТОВ «САНВІТА ГРУП» є виробником Вологих серветок «Summer fresh», фасованих в

упаковку по 15, 72, 120 штук.

- (65) Надані ТОВ «САНВІТА ГРУП» у додатку 9 відповіді на Вимогу 1 зразки упаковок Вологих серветок «Summer fresh», фасованих в упаковку по 15, 72, 120 штук, відповідають зображенню на фотокопіях 4 – 6.
- (66) Використане на вологих серветках позначення «Summer fresh» заявлено на реєстрацію в Україні як торговельна марка, номер заявки m202205745 від *«інформація з обмеженим доступом»*, а упаковка для Вологих серветок «Summer fresh» зареєстрована в Державному реєстрі України промислових зразків 13.07.2022 як промисловий зразок № 45183 (1.-3. Графічне зображення для опакowania) на ім'я *«інформація з обмеженим доступом»*, який, у свою чергу, відповідно до наданої Відповідачем інформації *«інформація з обмеженим доступом»*.
- (67) Виробником упаковок для Вологих серветок «Summer fresh» є *«інформація з обмеженим доступом»* (далі – *«інформація з обмеженим доступом»*) (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*) за відповідним договором поставки *«інформація з обмеженим доступом»*.
- (68) ТОВ «САНВІТА ГРУП» використовує в господарській діяльності:
- позначення «Summer fresh» на підставі листа-погодження *«інформація з обмеженим доступом»*, наданого *«інформація з обмеженим доступом»*, на використання комбінованого позначення «Summer fresh» згідно з поданою заявкою m202205745 від *«інформація з обмеженим доступом»*;
 - оформлення упаковки Вологих серветок «Summer fresh» на підставі ліцензійного договору *«інформація з обмеженим доступом»*, укладеного ТОВ «САНВІТА ГРУП» із власником патенту України на промисловий зразок № 45183 (1.-3. Графічне зображення для опакowania), зареєстрованого в Державному реєстрі України промислових зразків 13.07.2022.
- (69) У свою чергу, Відповідач зазначив у відповіді на Вимогу 1 період реалізації Вологих серветок «Summer fresh» – з *«інформація з обмеженим доступом»* по *«інформація з обмеженим доступом»*, а обсяги реалізації за *«інформація з обмеженим доступом»* становили *«інформація з обмеженим доступом»* штуки.
- (70) У відповіді на Вимогу 3 ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначає, що коректною датою, з якої Відповідач вперше почав реалізацію на території України Вологих серветок «Summer fresh», є *«інформація з обмеженим доступом»* (в упаковках по 72 і 120 штук) та *«інформація з обмеженим доступом»* (щодо вологих серветок в упаковках по 15 штук).
На підтвердження цих дат початку реалізації Вологих серветок «Summer fresh» ТОВ «САНВІТА ГРУП» надало копії:
- договору поставки *«інформація з обмеженим доступом»*, а також видаткових накладних від *«інформація з обмеженим доступом»* і товарно-транспортних накладних від *«інформація з обмеженим доступом»* на відповідну продукцію до цього договору;
 - дистриб'юторського договору *«інформація з обмеженим доступом»*, а також видаткової накладної від *«інформація з обмеженим доступом»* та товарно-транспортної накладної від *«інформація з обмеженим доступом»* на відповідну продукцію до цього договору.

- (71) За наданою Відповідачем інформацією, Вологі серветки «Summer fresh» реалізуються, зокрема, у «інформація з обмеженим доступом».
- (72) Обсяги реалізації ТОВ «САНВІТА ГРУП» Вологих серветок «Summer fresh» з дати початку їх реалізації («інформація з обмеженим доступом» та «інформація з обмеженим доступом») по дату надання відповіді на Вимогу 3 («інформація з обмеженим доступом») становлять:
- Вологі серветки «Summer fresh» (номіналом 15 шт. в упаковці) – «інформація з обмеженим доступом» шт. на загальну суму «інформація з обмеженим доступом» грн без ПДВ;
 - Вологі серветки «Summer fresh» (номіналом 72 шт. в упаковці) – «інформація з обмеженим доступом» шт. на загальну суму «інформація з обмеженим доступом» грн без ПДВ;
 - Вологі серветки «Summer fresh» (номіналом 120 шт. в упаковці) – «інформація з обмеженим доступом» шт. на загальну суму «інформація з обмеженим доступом» грн без ПДВ.
- Всього: «інформація з обмеженим доступом» **шт.** на загальну суму «інформація з обмеженим доступом» **грн без ПДВ.**
- (73) ТОВ «САНВІТА ГРУП» у відповіді на Вимогу 1 підтвердило, що Компанія зверталася до ТОВ «САНВІТА ГРУП» з претензією від 20.08.2022 № 20, у якій, зокрема, повідомила, що ТОВ «САНВІТА ГРУП» використовує позначення «Summer fresh» на вологих серветках шляхом пропонування до продажу та безпосереднього продажу вологих серветок в Україні. Зазначений знак, упаковка та продукція, на якій розміщено знак ТОВ «САНВІТА ГРУП» схожі до ступеня змішування на продукцію та торговельну марку «Superfresh» Компанії за свідоцтвом № 147649 (пріоритет від 07.07.2011). ТОВ «САНВІТА ГРУП» не надавало відповіді Компанії на цю претензію.

4.3. Обставини, встановлені за результатами експертного дослідження

- (74) Заявник надав Висновок експерта, відповідно до якого Судовий експерт зробив такі висновки:
- «1. Зовнішній вигляд виробу та оформлення упаковки товару «Summer Fresh», що виробляється ТОВ «САНВІТА ГРУП» є схожим з зовнішнім виглядом виробу «Superfresh», що виготовляється ТОВ «КПД» настільки, що така схожість може призвести до змішування з діяльністю суб'єкта господарювання ТОВ «КПД».
2. Промисловий зразок за Свідоцтва України 45183 від 14.07.2022 не відповідає умові охороноздатності «новизна», відповідно до наданих матеріалів».
- (75) Як зазначено у Висновку експерта, схожість оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» визначається схожими елементами, а саме:
1. упаковка має форму подовженого по горизонталі прямокутника;
 2. візуально упаковка розділена на три частини: середня частина – більшого розміру, забарвлена блакитним кольором, та дві бокові – меншого розміру рожевого кольору;
 3. вище та нижче від центральної частини розташовані написи;
 4. у центрі середньої частини міститься овал синього кольору з написом, виконаним білим кольором, латиницею;

5. справа на упаковці міститься коло, у якому на білому тлі зображено реалістичне обличчя немовляти;
 6. зверху, знизу та по боках упаковки розміщено графічні зображення дитячих іграшок та аксесуарів, які мають жовто-рожево-блакитно-біле забарвлення;
 7. загальне тло упаковки виконано блакитно-рожевими кольорами;
 8. на упаковці, що має більшу кількість товару (120 штук серветок), зліва розміщено червону стрічку із жовтим написом.
- (76) У Висновку експерта щодо визначення фонетичної складової об'єктів дослідження (упаковок Вологих серветок «Summer fresh» з оформленням упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh») зазначено, що:
- на упаковках Вологих серветок «Summer fresh» основним фонетичним елементом є «Summer fresh»;
 - на упаковках Вологих серветок дитячих «Superfresh» основним фонетичним елементом є «Superfresh»,
- тобто, зокрема, мають тотожний елемент «Fresh» та часткову фонетичну схожість у словесних елементах «Super» і «Summer». Судовий Експерт, зокрема, зазначив, що в результаті визначення фонетичної схожості основних елементів порівнюваних об'єктів дослідження можна зробити висновок, що вони в цілому є схожими.
- (77) Судовий експерт за результатами дослідження семантичної схожості об'єктів дослідження (упаковок Вологих серветок «Summer fresh» з оформленням упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh») зазначив, що в них закладено подібні значення та ідеї.
- (78) У Висновку експерта, зокрема, зазначено, що використання у зразках упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh» форми прямокутника є звичайним і загальноприйнятим для цієї категорії виробів.
- (79) У свою чергу, використання таких елементів, як розташування тла, розміщення оригінальних графічних елементів, зображень на сторонах упаковки, використання словесних елементів із певним значенням, не пов'язаним зі складом продукту, місткістю тощо, відіграють вирішальну роль у дистинктивності упаковок різних виробників та не пов'язані з функціональною необхідністю, а пов'язані з намаганням задовольнити естетичні смаки споживачів та забезпечити дистинктивність.
- (80) Отже, у складеному Висновку експерта зазначається про схожість оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» з оформленням упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» настільки, що може призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника.
- 4.4. Обставини, встановлені за результатом аналізу оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh»**
- (81) Заявник та Відповідач надали зразки продукції:
- **Вологих серветок «Summer fresh»** (по 15, 72, 120 штук в упаковці);
 - **Вологих серветок дитячих «Superfresh»** (по 15, 72, 120 штук в упаковці), оформлення упаковок яких зображено в таблиці 1.

Таблиця 1

Упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» Заявника	Упаковки Вологих серветок «Summer fresh» Відповідача
	
	
	

(82) З порівняльного аналізу оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» вбачається, що вони мають схожі елементи:

- 1) упаковки з ламінованої плівки мають форму подовженого по горизонталі прямокутника;
- 2) візуально упаковки розділені на три частини: середня частина – більшого розміру, забарвлена блакитним кольором, та дві бокові – меншого розміру рожевого кольору;
- 3) вище та нижче від центральної частини упаковок розташовані написи: «Ромашка» та «дитячі вологі серветки»;
- 4) зліва від центральної частини як упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (з кількістю 120 штук в упаковці), так і Вологих серветок дитячих «Superfresh» (з кількістю 120 штук в упаковці) містяться позначення: «без спирту», «120 шт», «натуральні екстракти», що мають, зокрема, однаковий порядок їх розташування,

- водночас зліва від центральної частини двох інших упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh» (з кількістю 15 та 72 штуки в паковці) містяться схожі позначення «без спирту», «натуральні екстракти», а також «15 шт» «72 шт» відповідно;
- 5) у центрі середньої частини упаковок як Вологих серветок «Summer fresh», так і Вологих серветок дитячих «Superfresh» містяться фігури синього кольору із співзвучними написами «Summer fresh» та «Superfresh», виконаними білим кольором, латиницею, а також схожими між собою шрифтами та їх направленням;
 - 6) справа на упаковках як Вологих серветок «Summer fresh», так і Вологих серветок дитячих «Superfresh» міститься коло, у якому на білому тлі зображено реалістичні обличчя немовлят приблизно одного віку, з широко відкритим ротом та очима і поглядом, спрямованим в одному напрямку. При цьому немовля, зображене на упаковках Вологих серветок «Summer fresh», накрите білою ковдрою з блакитним відтінком, у той час як немовля, зображене на упаковках Вологих серветок дитячих «Superfresh», одягнене в білу футболку;
 - 7) зверху, знизу й на бокових сторонах лицьової сторони упаковок Вологих серветок «Summer fresh» розміщено графічні зображення дитячих іграшок (медведика, брязкальця, качечки) та аксесуарів (пляшечки для годування, соски), які, у свою чергу, мають жовто-рожево-блакитно-біле забарвлення, водночас, як зверху, знизу й на бокових сторонах лицьової сторони упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» розміщено графічні зображення дитячих іграшок (медведика, брязкальця, качечки) та аксесуарів (пляшечки для годування, соски, слинявчика);
 - 8) зверху з лівої сторони упаковок Вологих серветок «Summer fresh» розташована овальна фігура жовтого кольору, що у своїй центральній частині містить напис «малюкам» білого кольору кирилицею, а в нижній частині обрамлена контуром рожевого кольору (орієнтовно на половину периметра), у свою чергу, у такій самій частині упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» розташована овальна фігура рожевого кольору, що у своїй центральній частині містить напис «малюкам» білого кольору кирилицею, під яким міститься напис «Baby» білого кольору латиницею, а з правої частини супроводжується контуром рожевого кольору (орієнтовно на половину периметра);
 - 9) загальне тло як упаковок Вологих серветок «Summer fresh» так і Вологих серветок дитячих «Superfresh» виконано як блакитним кольором переважно в центральній частині упаковки, так і рожевим кольором з обох її сторін;
 - 10) на паковці Вологих серветок «Summer fresh», що має більшу кількість товару (120 штук серветок), зліва розміщено червону стрічку із жовтим написом «MEGAPACK 100+20», у той час як у тій самій частині упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» розміщено червону стрічку із жовтим написом «ВЕЛИКА УПАКОВКА», «BIG PACK».
- (83) Отже, всі три оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (по 15, 72, 120 штук) та три оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук) мають схожі між собою позначення.
 - (84) При порівняльному аналізі оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh» враховано, що зазвичай для такої категорії товарів виробники використовують ламіновану плівку у формі прямокутника.
 - (85) За результатами порівняльного аналізу оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh» встановлено, що воно є схожим, зокрема, за загальною художньою композицією та стилем, кольоровою гамою (фоном, кольором написів), розміщенням і способом нанесення домінуючих

написів та окремих елементів, композиційним і графічним оформленням, місцем і порядком розташування позначень та написів на них, друкарськими шрифтами позначень.

4.5. Обставини, встановлені за результатами проведеного Опитування споживачів

- (86) З метою отримання додаткових доказів для встановлення фактичних обставин, зокрема, що оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» схожі, на підставі Доручення територіальні відділення Комітету провели Опитування споживачів.
- (87) Опитування проведено поблизу торговельних закладів (супермаркетів, магазинів, тощо) у регіонах, у межах яких територіальне відділення Комітету здійснює свої повноваження.
- (88) Загальна кількість респондентів – 302 особи.
- (89) Відповідно до наданих Відділеннями Комітету матеріалів на виконання Доручення Управління розслідувань недобросовісної конкуренції Комітету склало Узагальнювальний звіт, у якому викладено такі висновки:
- 1) Щодо оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 15 шт.):
 - 238 респондентів (79 %) вважають схожим оформлення упаковки дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» та оформлення упаковки вологих серветок під позначенням «Summer fresh» настільки, що їх можна сплутати, у той час як так не вважають 64 респонденти (21 %);
 - 230 респондентів (76 %) могли б придбати вологі серветки під позначенням «Summer fresh», замість дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh», внаслідок їх сплутування, у той час як не могли б придбати 72 респонденти (24 %);
 - у 230 респондентів (76 %) складається враження, що виробник вищенаведених товарів (вологих серветок під позначенням «Summer fresh» та дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh») один і той самий, у той час як у 72 респондентів (24 %) не складається таке враження.
 - 2) Щодо оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 72 шт.):
 - 256 респондентів (85 %) вважають схожим оформлення упаковки дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» та оформлення упаковки вологих серветок під позначенням «Summer fresh» настільки, що їх можна сплутати, у той час як так не вважають 46 респондентів (15 %);
 - 245 респондентів (81 %) могли б придбати вологі серветки під позначенням «Summer fresh», замість дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh», внаслідок їх сплутування, у той час як не могли б придбати 57 респондентів (19 %);
 - у 251 респондента (83 %) складається враження, що виробник вищенаведених товарів (вологих серветок під позначенням «Summer fresh» та дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh») один і той самий, у той час як у 51 респондента (17 %) не складається таке враження.

- 3) Щодо оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 120 шт.):
- 263 респонденти (87 %) вважають схожим оформлення упаковки дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» та оформлення упаковки вологих серветок під позначенням «Summer fresh» настільки, що їх можна сплутати, у той час як так не вважають 39 респондентів (13 %);
 - 247 респондентів (82 %) могли б придбати вологі серветки під позначенням «Summer fresh», замість дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh», внаслідок їх сплутування, у той час як не могли б придбати 55 респондентів (18 %);
 - у 252 респондентів (83 %) складається враження, що виробник вищенаведених товарів (вологих серветок під позначенням «Summer fresh» та дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh») один і той самий, у той час як у 50 респондентів (17 %) не складається таке враження.
- 4) 195 споживачам (65 %) відомі Вологі серветки дитячі «Superfresh» (номіналом 15, 120, 72), графічні зображення яких відповідають фотокопіям 1 – 3 та розміщалися в анкеті, у той час як 107 споживачам (35 %) не відомі такі вологі серветки.

(90) Отже, результати Опитування свідчать про те, що більшість респондентів вважають схожими оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (по 15, 72 та 120 штук в упаковці) та оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72 та 120 штук в упаковці) настільки, що їх можна сплутати, придбали б Вологі серветки «Summer fresh» (по 15, 72 та 120 штук в упаковці), замість Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72 та 120 штук в упаковці), внаслідок їх сплутування, а також вважають, що виробник вищенаведених товарів один і той самий.

4.6. Обставини, встановлені за результатами дослідження діяльності інших суб'єктів господарювання, що здійснюють господарську діяльність на ринках паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення

(91) Відповідно до частини першої статті 7 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань» єдиний державний реєстр створюється з метою забезпечення державних органів та органів місцевого самоврядування, а також учасників цивільного обороту достовірною інформацією про юридичних осіб, громадські формування, що не мають статусу юридичної особи, та фізичних осіб-підприємців з ЄДР.

(92) Згідно з пунктом 11 частини другої статті 9 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань» в ЄДР містяться такі відомості про юридичну особу, крім державних органів і органів місцевого самоврядування як юридичних осіб, зокрема види діяльності.

(93) Відповідно, до інформації з ЄДР у розділі «Види діяльності Заявника та Відповідача» зазначено, зокрема, *«інформація з обмеженим доступом»*.

(94) Так, на ринках паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення, крім Заявника та Відповідача, здійснюють діяльність, зокрема, такі суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «СПІЛЬНЕ УКРАЇНСЬКО-ТУРЕЦЬКЕ ПІДПРИЄМСТВО КОТТОН УКРАЇНА» (далі – ТОВ «СПІЛЬНЕ УКРАЇНСЬКО-ТУРЕЦЬКЕ ПІДПРИЄМСТВО КОТТОН УКРАЇНА») (ідентифікаційний код

юридичної особи «інформація з обмеженим доступом»);

- товариство з обмеженою відповідальністю «АЙ ПІ ДЖІ ХАУЗХОЛД ПРОДАКШН» (далі – ТОВ «АЙ ПІ ДЖІ ХАУЗХОЛД ПРОДАКШН») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація з обмеженим доступом»);
- товариство з обмеженою відповідальністю «ІЛАН ФАРМ» (далі – ТОВ «ІЛАН ФАРМ») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація з обмеженим доступом»), яке виробляє вологі серветки та реалізує в аптечних закладах;
- товариство з обмеженою відповідальністю з іноземними інвестиціями «КІМБЕРЛІ-КЛАРК Україна» (далі – ТЗОВ П «КІМБЕРЛІ-КЛАРК Україна») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація з обмеженим доступом») здійснює реалізацію вологих серветок.

(95) Вологі серветки дитячі, зокрема виробництва суб'єктів господарювання, зазначених у пункті 94 цього рішення, пропонуються до продажу, зокрема, через інтернет-сайти (магазини, мережі аптечних закладів тощо) за прямими посиланнями:

- <http://cottonukraine.com.ua/uk/air-dream-baby-15-ukr;>
- [https://rozetka.com.ua/ua/390664773/p390664773/;](https://rozetka.com.ua/ua/390664773/p390664773/)
- <http://cottonukraine.com.ua/uk/air-dream-baby-90-ukr;>
- <https://tabletki.ua/%D0%98%D0%BB%D0%B0%D0%BD-%D0%A4%D0%B0%D1%80%D0%BC-%D0%94%D0%BE%D0%B1%D1%80%D0%B8%D0%B9-%D0%B4%D0%BE%D1%82%D0%B8%D0%BA/1055339/#productCardFeatures;>
- <https://apteka911.ua/ua/shop/servetki-volog-i-fantasy-baby-fentezi-beybi-dlya-ditey-z-ekstraktom-aloe-vera-15-sht-p243154;>
- <https://www.huggies.ua/uk-ua/products/huggies-natural-care;>
- <https://www.huggies.ua/uk-ua/products/huggies-pure;>
- <https://tabletki.ua/Libero/1026702/#:~:text=Kimberly%2DClark%2C%20s.%20r.%20o,>

в упаковках, що мають такий дизайн оформлення (див. табл. 2):

Таблиця 2

Назва суб'єкта господарювання (ідентифікаційний код юридичної особи)	Оформлення упаковки вологих серветок
ТОВ «СПІЛЬНЕ УКРАЇНСЬКО-ТУРЕЦЬКЕ ПІДПРИЄМСТВО»	

<p>ТОВ «СПІЛЬНЕ УКРАЇНСЬКО- ТУРЕЦЬКЕ ПІДПРИЄМСТВО»</p>	
<p>ТОВ «ІЛАН ФАРМ»</p>	
<p>ТОВ «АЙ ПІ ДЖІ ХАУЗХОЛД ПРОДАКШН» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація з обмеженим доступом»)</p>	

<p>ТЗОВ П «КІМБЕРЛІ-КЛАРК Україна»</p>	
<p>Компанія «Rockline Industries» Ltd</p>	

- (96) Аналіз зовнішнього оформлення упаковок вологих серветок, зазначених у пункті 95 цього рішення, свідчить про те, що кожному такому товару – вологим серветкам – притаманне своє оригінальне оформлення упаковки, зокрема, загальна композиція, основний фон, розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, використання відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожного такого засобу та визначає оригінальність їхнього дизайну.
- (97) Отже, наведені в пункті 95 цього рішення товари – вологі серветки – мають своє оригінальне оформлення упаковки, що відрізняє їх від оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці), реалізацію якого здійснює Заявник, що унеможливує змішування діяльності між цими суб'єктами господарювання та діяльністю Заявника.

5. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (98) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності (стаття 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).
- (99) 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 може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

- (100) Заявник та Відповідач здійснюють господарську діяльність із виробництва та реалізації паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення, на відповідному ринку, який є конкурентним.
- (101) Вологі серветки дитячі «Superfresh» та Вологі серветки «Summer fresh» реалізуються як в різних, так, зокрема, в одних і тих самих торговельних закладах (магазинах).
- (102) Заявник здійснює реалізацію Вологих серветок дитячих «Superfresh» в оформленні упаковок, наведеному на фотокопії 1 – 3, з 18 листопада 2019 року.
- (103) ТОВ «САНВІТА ГРУП» здійснює реалізацію Вологих серветок «Summer fresh» в оформленні упаковок, наведених на фотокопіях 4 – 6, з *«інформація з обмеженим доступом»* року (Вологі серветки «Summer fresh» з кількістю в пачці 72 та 120 штук) та *«інформація з обмеженим доступом»* року (Вологі серветки «Summer fresh» з кількістю в пачці 15 штук).
- (104) Тобто ТОВ «КПД» раніше за ТОВ «САНВІТА ГРУП» почало реалізовувати Вологі серветки дитячі «Superfresh» у вищенаведеному оформленні упаковки, схожому на оформлення упаковки Вологих серветок «Summer fresh».
- (105) Заявник не надавав дозволу (згоди) ТОВ «САНВІТА ГРУП» на використання оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh», що схоже на оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh».
- (106) З порівняльного аналізу оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» з упаковками Вологих серветок дитячих «Superfresh» можна зробити висновок про те, що оформлення є схожим, зокрема, за аналогічною художньою композицією та стилем, кольоровою гамою (фоном, кольором написів), розміщенням і способом нанесення домінуючих написів та окремих елементів.
- (107) Висновок експерта також вказує на схожість оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» з оформленням упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» настільки, що зазначене може призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника.
- (108) **Наявність окремих відмінностей в оформленнях упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та упаковок Вологих серветок «Summer fresh», а також використання** звичайної і загальноприйнятої для цієї категорії виробів упаковки з ламінованої плівки форми прямокутника не вплинуло на встановлену Комітетом загальну схожість оформлення упаковок спірної продукції до ступеня змішування як кваліфікуючу ознаку за статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (109) Про зазначене свідчать також результати Опитування, відповідно до якого:
 - 238 респондентів (79 %) вважають схожим оформлення упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 15 шт.) та оформлення упаковки Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 15 шт.) настільки, що їх можна сплутати;
 - 230 респондентів (76 %) могли б придбати Вологі серветки «Summer fresh»

- (номіналом 15 шт.), замість Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 15 шт.), внаслідок їх сплутування;
- у 230 респондентів (76 %) складається враження, що виробник Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 15 шт.) та Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 15 шт.) один і той самий;
 - 256 респондентів (85 %) вважають схожим оформлення упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 72 шт.) та оформлення упаковки Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 72 шт.) настільки, що їх можна сплутати;
 - 245 респондентів (81 %) могли б придбати Вологі серветки «Summer fresh» (номіналом 72 шт.), замість Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 72 шт.), внаслідок їх сплутування;
 - у 251 респондента (83 %) складається враження, що виробник Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 72 шт.) та Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 72 шт.) один і той самий;
 - 263 респонденти (87 %) вважають схожим оформлення упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 120 шт.) та оформлення упаковки Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 120 шт.) настільки, що їх можна сплутати;
 - 247 респондентів (82 %) могли б придбати Вологі серветки «Summer fresh» (номіналом 120 шт.), замість Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 120 шт.), внаслідок їх сплутування;
 - у 252 респондентів (83 %) складається враження, що виробник Вологих серветок «Summer fresh» (номіналом 120 шт.) та Вологих серветок дитячих «Superfresh» (номіналом 120 шт.) один і той самий;
 - 195 споживачам (65 %) відомі Вологі серветки дитячі «Superfresh» (номіналом 15, 120, 72), тобто асоціюються у споживача з певним суб'єктом господарювання.
- (110) Отже, аналіз зовнішнього оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та Вологих серветок «Summer fresh», Висновок експерта, результати Опитування свідчать про те, що зазначені упаковки схожі настільки, що така схожість може призвести до змішування діяльності ТОВ «САНВІТА ГРУП» з діяльністю ТОВ «КПД».
- (111) З урахуванням наведеного, дії ТОВ «САНВІТА ГРУП» у вигляді використання оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) без дозволу (згоди) ТОВ «КПД», яке раніше почало використовувати схожі оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) у своїй діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника, є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (112) Отже, ТОВ «САНВІТА ГРУП» може посилити конкурентну позицію на ринку паперових виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення та отримати неправомірні переваги в конкуренції не завдяки власним досягненням, а шляхом неправомірного використання позначень.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ НА ПОДАННЯ ПРО ПОПЕРЕДНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (113) Листом від 08.12.2023 № 08-1223/01 (вх. Комітету № 8-04/1640-кі від 12.12.2023) Відповідач надіслав до Комітету заперечення на Подання про попередні висновки (далі – Заперечення).
- (114) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет порушив норми процесуального права під час розгляду Заяви.** Так, ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет не встановив точного дня коли Заявник у Справі дізнався або повинен був дізнатися про порушення своїх прав, як того вимагають приписи статті 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції». Необхідні процесуальні дії, на думку ТОВ «САНВІТА ГРУП», вчиняють органи Комітету до прийняття заяв про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції до розгляду, оскільки встановлення відповідної інформації згідно з приписами вищевказаної статті Закону обумовлює подальші процесуальні рішення:
- прийняття заяви до розгляду за умови дотримання шестимісячного строку звернення із заявою, або
 - відмову у прийнятті заяви до розгляду за умови пропуску шестимісячного строку звернення із заявою, або
 - в окремих виключних випадках прийняття заяви до розгляду за умови порушення шестимісячного строку звернення із заявою, водночас за умови визнання органами Комітету причин пропуску строку звернення із заявою поважними.
- (115) **Зазначене заперечення спростовується таким.** Відповідно до пункту 19 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим 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) (далі – Правила розгляду заяв і справ), заява про порушення розглядається протягом 30 календарних днів, а у разі потреби одержання додаткової інформації, яка не може бути надана заявником, строк розгляду заяви може бути подовжений державним уповноваженим, головою відділення на 60 календарних днів, про що письмово повідомляється заявнику. Отже, Заява розглядалася протягом 30 календарних днів та з метою одержання додаткової інформації, яка не могла бути надана ТОВ «КПД», строк розгляду цієї заяви державний уповноважений Комітету продовжив на 60 календарних днів, про що письмово повідомлялося ТОВ «КПД». У свою чергу, зазначені Відповідачем у Запереченнях стадії до «прийняття заяв до розгляду» та «подальші процесуальні рішення» не передбачені законодавством про захист економічної конкуренції.
- (116) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило щодо пропущеного Заявником строку звернення із Заявою та неповного з'ясування Комітетом обставини, коли Заявник дізнався або повинен був дізнатися про порушення своїх прав.** Заяву подало ТОВ «КПД» 04.04.2023, що означає, що для безумовного прийняття Комітетом такої заяви до розгляду ТОВ «КПД» повинно було дізнатися про порушення своїх прав, визначених, на його думку, як недобросовісна конкуренція, не раніше 04.10.2022. У Заяві зазначалося: *«Проте в на початку листопада 2022 року, нам від наших дистриб'юторів стало відомо, про активне пропонування ТОВ «САНВІТА ГРУП» до купівлі продукцію під назвою «Summer fresh», зі схожим дизайном та тим самим*

номіналом 15, 72 та 120 штук. Рекламні брошури від ТОВ «САНВІТА ГРУП» для дистриб'юторів було розіслано в наступному вигляді: ...».

Комітет Листом пропонував надати інформацію та документи щодо документального підтвердження факту повідомлення Заявника дистриб'ютором на початку листопада 2022 року про продаж дитячих вологих серветок під позначенням «Summer fresh».

Після отримання від ТОВ «КПД» відповіді на Лист службовці Комітету, незважаючи на відсутність документальних підтверджень поясненням Заявника про те, що йому стало відомо про дії, визначені, на його думку, як недобросовісна конкуренція, саме на початку листопада 2022 року, розпочали розгляд відповідної заяви.

Листом вих. № 20 від 20.08.2022 (далі – Претензія), який міститься в матеріалах Справи, компанія «РІОВАРА ЛІМІТЕД» (далі – Компанія) (Кіпр) звернулася до ТОВ «САНВІТА ГРУП» із претензією, у якій, зокрема, повідомила: «...що Ви використовуєте позначення «Summer fresh» на вологих серветках. Зазначений знак, упаковка та продукція на якій розміщено Ваш знак схожі до ступеню змішування із продукцією та нашою торговельною маркою «Superfresh» за свідоцтвом № 147649 (пріоритет від 07.07.2011 року), в Україні шляхом пропонування до продажу та безпосереднього продажу вологих серветок...

Так, реалізація через роздрібні мережі та активне надсилання комерційних пропозицій із використанням позначення «Summer Fresh» у словесно графічному вигляді (у тому числі у схожому дизайні упаковки) є порушенням прав компанії РІОВАРА ЛІМІТЕД...».

При цьому в розділі II Претензії Компанія з посиланням на статтю 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вказала в тому числі на: (1) «нібито схожі ознаки дизайну упаковки продукції, (2) нібито можливість пересічного споживача сплутати упаковки, стикаючись у точках продажу».

Більше того, Компанія повідомила у Претензії: «...У випадку відсутності у нашого представника ТОВ «СЕРВІС ПРО» вашого письмового підтвердження про припинення порушення наших прав інтелектуальної власності компанії протягом місяця з дати отримання даного листа, компанія зберігає за собою право вчинити всі необхідні дії та розпочати процеси в Антимонопольному комітеті України...».

Отже, є підстави для єдиного висновку про те, що Компанія принаймні, починаючи з 20.08.2023, дізналася про порушення своїх прав, визначених як недобросовісна конкуренція, шляхом реалізації через роздрібні мережі та активне надсилання комерційних пропозицій із використанням позначення «Summer fresh» у словесно-графічному вигляді (у тому числі у схожому дизайні упаковки), як повідомила сама Компанія.

Відповідно до статті 63 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкти господарювання, пов'язані відносинами контролю відповідно до статті 1 цього Закону та вживають інших заходів у такий спосіб та в такому обсязі, які б забезпечували запобігання вчиненню порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

Отже, суб'єкти господарювання у складі ТОВ «КПД», Компанії та корпорації «БІОСФЕРА» принаймні, починаючи з 20.08.2023, дізналися про порушення ТОВ «САНВІТА ГРУП» своїх прав, визначених, на думку ТОВ «КПД», як недобросовісна конкуренція.

Крім того, факт, що ТОВ «КПД» дізналося про порушення своїх прав, визначених, на його думку, як недобросовісна конкуренція, за будь-яких обставин до листопада 2023 року, підтверджується також скріншотом із переписки директора ТОВ «САНВІТА ГРУП» Ігоря Левшуна та генерального менеджера бізнес-напрямку «Гігієна корпорації «БІОСФЕРА» Олександра Лаврова у програмі обміну текстовими повідомленнями (месенджері) WhatsApp.

(117) **Зазначене заперечення спростовується таким:** ТОВ «САНВІТА ГРУП» у рамках розгляду Заяви (до прийняття Розпорядження) у відповідь на Вимогу 1 повідомляло тотожні зазначеним у Запереченнях обставини, зокрема, що Компанія зверталася 20.08.2022 до ТОВ «САНВІТА ГРУП» з Претензією, у якій, крім іншого, повідомила: *«...Ви використовуєте позначення «Summer fresh» на вологих серветках. Зазначений знак, упаковка та продукція на якій розміщено Ваш знак схожі до ступеню змішування із продукцією та нашою торговельною маркою «Superfresh» за свідоцтвом № 147649 (пріоритет від 07.07.2011 року), в Україні шляхом пропонування до продажу та безпосереднього продажу вологих серветок»*, на яку не отримала відповіді від ТОВ «САНВІТА ГРУП».

До відповіді на Вимогу 1 ТОВ «САНВІТА ГРУП» додавалася Претензія (додаток 18 до листа від 07.07.2023 № 07-0723/01 (вх. Комітету № 8-04/951-кі від 10.07.2023)).

Разом із тим нездійснення ТОВ «КПД» відповідно до статті 63 Закону України «Про захист економічної конкуренції» обміну інформацією з Компанією з приводу обставин, викладених у Заяві та Листі щодо дня, коли ТОВ «КПД» дізналося або повинно було дізнатися щодо порушення своїх прав, не може бути застосовано як обґрунтування подання ТОВ «КПД» недостовірної інформації Комітету з огляду на реалізацію останнім права на звернення до Комітету із заявою про захист своїх прав, а не виконання покладеного Комітетом обов'язку.

У свою чергу, щодо строку звернення із Заявою до Комітету у відповіді на Вимогу 2 (від 18.07.2023) ТОВ «КПД» у межах цієї заяви зазначало таке:

- Компанія зверталася до ТОВ «САНВІТА ГРУП» з Претензією щодо саме незаконного використання торговельної марки «Summer fresh», яка схожа на торговельну марку «Superfresh», оскільки Компанія є власником виключно торговельної марки;
- після того, як Компанії не вдалося припинити використання ТОВ «САНВІТА ГРУП» торговельної марки «Summer fresh», Компанія через адвоката та представника ТОВ «СЕРВІС ПРО» повідомила ТОВ «КПД» про те, що таке використання не припинено. ТОВ «КПД» після отримання інформації розпочало збирання доказів про те, що такі дії дійсно мають ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції;
- у листопаді 2022 року ТОВ «КПД» не змогло повноцінно оцінити свої збитки, оскільки були відсутні дані щодо показників продажу. У лютому 2023 року ТОВ «КПД» стало відомо, що продажі в цій категорії значно знизилися порівняно з іншими періодами у зв'язку з появою на ринку продукції ТОВ «САНВІТА ГРУП». Отже, ТОВ «КПД», зрозумівши, що це має вплив на конкуренцію та отримання прибутку ТОВ «САНВІТА ГРУП», розпочало підготовку документів та звернулося до Комітету.

Про факт звернення Компанії з Претензією до ТОВ «САНВІТА ГРУП» було відомо ТОВ «КПД», про що товариство зазначило у відповіді на Вимогу 2.

Вищезазначеним обставинам, повідомленим як ТОВ «КПД» у Заяві, відповіді на Лист та Відповіді 2, так і ТОВ «САНВІТА ГРУП» – у Відповіді 1, надано оцінку, що відображено в Розпорядженні про початок розгляду Справи.

Відповідно до статті 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» особи, права яких порушені діями, визначеними цим Законом як недобросовісна конкуренція, можуть протягом шести місяців з дня, коли вони дізнались або повинні були дізнатися про порушення своїх прав, звернутися до Комітету, його територіальних відділень із заявою про захист своїх прав.

Відповідно до частини другої статті 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» закінчення строку звернення із заявою є підставою для відмови у прийнятті заяви, якщо орган Комітету не визнає поважними причини пропуску строку звернення із заявою.

Отже, державний уповноважений визнав поважними причини пропуску строку звернення із Заявою.

(118) Тобто Комітет з'ясував обставини щодо строку звернення із Заявою, при цьому дотримано норми процесуального права під час її розгляду.

Крім того, ТОВ «САНВІТА ГРУП» у Справі надавало Комітету пояснення від 05.09.2023 № 05-0923/01 (вх. Комітету № 8-04/11058 від 11.09.2023) (далі – Пояснення), у яких зазначено, зокрема, таке:

- розглянути питання притягнення ТОВ «КПД» до відповідальності за вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді подання недостовірної інформації Комітету на Вимогу 2;
- повторно розглянути питання пропуску ТОВ «КПД» строку звернення із Заявою про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, а також відсутності підстав для визнання причин пропуску такого строку поважними та закриття провадження у Справі.

Комітет повідомив ТОВ «САНВІТА ГРУП» про результати розгляду Пояснень листом від 09.10.2023 № 127-26.4/04-10807е, у якому зазначено, що державний уповноважений Комітету вже розглянув питання строків звернення до Комітету із Заявою за результатами оцінки сукупності доводів ТОВ «САНВІТА ГРУП» та ТОВ «КПД», а також копій наданих ними підтверджувальних документів, про що свідчить прийняте розпорядження про початок розгляду Справи. Відповідно таке питання не потребує повторного розгляду.

Отже, ТОВ «САНВІТА ГРУП» неодноразово зверталось до Комітету щодо пропущення Заявником строку звернення із Заявою та отримувало вмотивовану відповідь Комітету з приводу зазначеного питання.

(119) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Висновок експерта складений за результатами методично некоректного й неповного дослідження і не має бути врахований Комітетом як належний доказ у справі.**

Опис наданих для аналізу об'єктів дослідження, зокрема зображень зразків вологих серветок «Superfresh» виробництва ТОВ «КПД» (с. 5 Висновку експерта), містить лише загальні ознаки без їх чіткого визначення й деталізації:

- *«в центрі середньої частини міститься овальна фігура синього кольору з написом, виконаним латиницею»*, при цьому, який саме напис, не наведено;
- *«з лівого боку ... зверху ... кольору з написом, виконаним кирилицею/латиницею»*, при цьому, які саме, не наведено;
- *«реалістичне зображення немовля»* – така ознака є неповною й необ'єктивною, оскільки не наведено істотних елементів композиції такого зображення.

Отже, є підстави для висновку, що саме дослідження вологих серветок «Superfresh» проведено з порушенням вимог щодо його повноти.

Опис наданих для аналізу об'єктів дослідження, зокрема зображень зразків вологих серветок «Summer fresh» виробництва ТОВ «САНВІТА ГРУП» (с. 7 Висновку експерта), містить лише загальні ознаки без їх чіткого визначення й деталізації та, крім того, майже повністю повторює текст на с. 5 Висновку експерта в частині опису зображень зразків вологих серветок «Superfresh, а саме:

- *«в центрі середньої частини міститься овальна фігура синього кольору з написом, виконаним латиницею»*, при цьому, який саме напис, не наведено»;
- *«з лівого боку ... зверху ... кольору з написом, виконаним кирилицею/латиницею»*, при цьому, які саме, не наведено;
- *«реалістичне зображення немовля»* – така ознака є неповною й необ'єктивною, оскільки не наведено істотних елементів композиції такого зображення.

(120) **Зазначене заперечення спростовується таким:** для дослідження Судовому експерту надавалися, зокрема, зразки продукції Вологих серветок дитячих «Superfresh» та Вологих серветок «Summer fresh», упаковки яких зображено на сторінках, зокрема, 5, 6, 7 Висновку експерта та нижче від яких зазначаються ознаки, які впливають на формування виробів, якими є дев'ять ознак, а не три, як зазначило ТОВ «САНВІТА ГРУП» у Запереченнях.

У свою чергу, три ознаки, які впливають на формування виробів, що згадує ТОВ «САНВІТА ГРУП» у Запереченнях, як *«опис наданих для аналізу об'єктів дослідження»*, зазначаються у Висновку експерта більш детально, ніж у Запереченнях, як щодо вологих серветок Заявника, а саме:

- *«в центрі середньої частини міститься овальна фігура синього кольору з написом, виконаним білим кольором латиницею»;*
- *«З лівого боку містяться позначки синього кольору, що вказують на якісні характеристики продукту. Зверху розташована овальна фігура рожевого кольору, що містить напис білого кольору кирилицею/латиницею»;*
- *«З правого боку міститься коло, у якому на білому тлі зображено реалістичне обличчя немовля»*,

так і щодо вологих серветок ТОВ «САНВІТА ГРУП», а саме:

- *«В центрі середньої частини міститься овальна фігура синього кольору з написом, виконаним білим кольором латиницею»;*
- *«З лівого боку містяться позначки синього кольору, що вказують на якісні характеристики продукту. Зверху розташована овальна фігура рожевого кольору, що містить напис білого кольору кирилицею/латиницею»;*
- *«З правого боку міститься коло, у якому на білому тлі зображено реалістичне обличчя немовляти»*.

Крім того, Судовий експерт обізнаний про відповідальність за завідомо неправдивий висновок за статтею 384 Кримінального кодексу України, а упаковки Вологих серветок дитячих «Superfresh» та Вологих серветок «Summer fresh» досліджував безпосередньо.

Отже, Висновок експерта є належним доказом в Справі у розумінні статті 41 Закону.

(121) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило:** результати маркетингового дослідження, проведеного ТОВ «КБЮ ЕНД КБЮ ДІДЖИТАЛ», є неналежними доказами у Справі. У пункті 45 Подання про попередні висновки Комітет посилається на результати маркетингового дослідження за напрямом «Споживацька оцінка ступеню схожості дизайнів упаковок ТМ «Summer fresh» та «Superfresh» в категорії дитячих вологих серветок», проведеного ТОВ «Кбю енд Кбю Діджитал» за замовленням ТОВ «КПД» на підставі укладеного між ними договору № 10 від 20.12.2022 про надання маркетингових послуг (далі – Результати маркетингового дослідження), який додано до Заяви.

(122) **Зазначене заперечення спростовується таким:** відповідно до абзацу третього частини першої статті 40 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особи, які беруть (брали) участь у справі, мають право наводити докази, подавати клопотання, усні й письмові пояснення (заперечення), пропозиції щодо питань, які виносяться на експертизу.

Відповідно до пункту 16 Правил розгляду заяв і справ, особи, які беруть (брали) участь у справі, мають право, зокрема, наводити докази, подавати клопотання, усні й письмові пояснення, подавати свої міркування та заперечення.

Отже, Заявник, подавши до Комітету Результати маркетингового дослідження та копії документів щодо його проведення, реалізував надане йому право.

У пункті 51 Подання про попередні висновки (підрозділ 3.1 «Обставини, повідомлені ТОВ «КПД») (пункт 62 цього рішення) Результати маркетингового дослідження зазначаються виключно як обставина, повідомлена Заявником.

У свою чергу, висновки щодо схожості оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» і Вологих серветок дитячих «Superfresh» містяться в розділі 4 «Висновки Комітету та кваліфікація дій Відповідача» Подання про попередні висновки, відповідно до якого схожість та ймовірність змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника Комітет встановив з огляду на наявність: Висновку експерта, результатів Опитування, порівняльного аналізу оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» з упаковками Вологих серветок дитячих «Superfresh».

- (123) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило про порушення порядку проведення Комітетом Опитування, прав та законних інтересів ТОВ «САНВІТА ГРУП», порушення принципу репрезентативності під час його проведення.**

ТОВ «САНВІТА ГРУП» не було повідомлене про проведення службовцями Комітету Опитування, про право надавати пропозиції до формування питань, які потребують включення до анкет з огляду на порядок проведення експертизи, передбачений статтею 43 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а також положення проекту розпорядження «Про затвердження Порядку проведення опитувань споживачів під час розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (про захист від недобросовісної конкуренції), дослідженні ринків», схваленого Комітетом у липні 2023 року (далі – Порядок проведення опитувань).

При цьому ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначає, що кількість опитаних респондентів не відповідає мінімальному порогу щодо кількості опитаних респондентів, встановленому Регламентом Апеляційної палати Національного органу інтелектуальної власності, затвердженим наказом міністерства розвитку економіки, торгівлі та сільського господарства України від 07.05.2021 № 433, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 07.05.2021 за № 610/36232 (далі – Регламент), а з матеріалів Справи не вбачається, що Опитування не проводилося поблизу торговельних закладів (супермаркетів, магазинів тощо), у яких продукція Заявника й ТОВ «САНВІТА ГРУП» представлена в найбільшій кількості.

- (124) **Зазначене заперечення спростовується таким:** відповідно до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення.

Ці дані встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами і висновками експертів.

Комітет проводив Опитування споживачів із метою отримання додаткових доказів для встановлення фактичних обставин, зокрема, доказів того, що оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh»:

- асоціюються у споживачів із конкретним суб'єктом господарювання чи товаром;
- схожі між собою;
- можуть призвести до сплутування певних товарів (вологих серветок);
- можуть призвести до змішування діяльності певних суб'єктів господарювання.

При цьому опитування споживачів, проведене органами Комітету, не є експертизою в розумінні Закону, оскільки є способом збору доказів, який Комітет використовує не з

метою отримання експертної оцінки відповідного фахівця, а з метою з'ясування думки пересічного споживача щодо предмета Справи, у зв'язку із чим зазначена аналогія не може бути застосована.

У свою чергу, Порядок проведення опитувань не є нормативно-правовим актом, який набрав чинності та регулював би зазначені правовідносини на час проведення Опитування, оскільки Комітет лише схвалив проєкт розпорядження «Про затвердження Порядку проведення опитувань споживачів під час розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (про захист від недобросовісної конкуренції), дослідження ринків».

Отже, права й законні інтереси ТОВ «САНВІТА ГРУП» не порушені під час проведення Опитування.

Положення пункту 7 підрозділу 1 «Умови визнання торговельної марки добре відомою в Україні» розділу IV «Порядок визнання торговельної марки добре відомою в Україні» Регламенту, зокрема в частині кількості опитаних споживачів та локацій для його проведення, не можуть бути застосовані до проведеного Комітетом Опитування, оскільки ці положення регулюють інші суспільні відносини, а саме, які виникають у зв'язку з визнанням торговельної марки добре відомою в Україні.

У свою чергу, Вологі серветки «Summer fresh» та Вологі серветки дитячі «Superfresh» є товарами господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення, перебувають у вільному обігу, тобто є товарами загального вжитку, що свідчить про відповідність кількості опитаних споживачів (302 особи) та локацій (поблизу торговельних закладів (супермаркетів, магазинів тощо) під час проведеного Опитування меті такого опитування – з'ясуванню об'єктивної думки споживачів як доказів у Справі.

Отже, Комітет дотримав принципу репрезентативності в частині кількості опитаних споживачів та локацій під час проведення Опитування.

- (125) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило про опитування Комітетом нецільової аудиторії респондентів під час проведення Опитування.**

Відповідно до змісту Подання про попередні висновки за результатами змісту відповідних анкет респондентів є підстави для висновку, що цільова аудиторія респондентів не була визначена Комітетом взагалі.

- (126) **Зазначене заперечення спростовується таким:** як вже зазначено, Вологі серветки «Summer fresh» та Вологі серветки дитячі «Superfresh» є товарами господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення, перебувають у вільному обігу, тобто є товарами загального вжитку.

Крім того, ТОВ «САНВІТА ГРУП» у Відповідь на Вимогу 1 зазначало, що Вологі серветки «Summer fresh» мають загальну назву «вологі серветки», а не дитячі вологі серветки, що також підтверджується інформацією на зворотній стороні упаковки цих вологих серветок.

Відповідно до результатів Опитування: 195 споживачам (65 %) відомі Вологі серветки дитячі «Superfresh» (номіналом 15, 120, 72), графічні зображення яких відповідають фотокопіям 1–3 та розміщалися в анкеті.

Отже, Комітет під час проведення Опитування дотримав принципу репрезентативності в частині цільової аудиторії споживачів вологих серветок.

- (127) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило: для респондентів некоректно представлені в анкетах об'єкти аналізу та порівняння.**

При цьому зазначено, що з аналізу матеріалів Справи вбачається, що як об'єкти для аналізу й порівняння Комітет представив зображення упаковок дитячих вологих серветок «Superfresh» та дитячих вологих серветок «Summer fresh» і при цьому

виключно з лицьової сторони (поверхні) упаковок таких серветок. Тобто респонденти не порівнювали упаковки в цілому.

Аналіз анкет, які були запропоновані до заповнення респондентам, свідчить, що відповідне позначення «BIOSPHERE», завдяки якому, на думку ТОВ «КПД», сформована обізнаність споживачів про відповідну продукцію й належність такої продукції саме до її виробника, взагалі приховано від респондентів через некоректне представлення об'єкта аналізу.

- (128) **Зазначене заперечення спростовується таким:** під час Опитування респондентам пропонувались анкети, у яких у кольоровому вигляді зображено лицьові та частково бокові сторони оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh».

Основні ознаки, які впливають на формування виробів – Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh», розміщуються на лицьовій стороні упаковок. Про такі основні ознаки на лицьовій стороні упаковок також зазначається в Експертному висновку.

Саме в такому вигляді продукція як ТОВ «КПД», так і ТОВ «САНВІТА ГРУП», що є предметом Справи, пропонується до продажу споживачу, наприклад на полицях супермаркетів, що підтверджується наданими Заявником фотокопіями (додатки 22, 23, 24 до відповіді на Лист), маркетплейсах, вебсайтах, що підтверджується наданими Заявником фотокопіями (містяться в Заяві) тощо.

При цьому факти пропонування Вологих серветок «Summer fresh» до продажу виключно лицьовою стороною через вебсайти, маркетплейси тощо Комітет підтверджує також актом фіксації інформації в мережі Інтернет № 13/12 від 13.12.2023.

Крім того, ТОВ «САНВІТА ГРУП» розміщує зображення Вологих серветок «Summer fresh» на власному вебсайті за адресою <https://www.sunvitagroup.com/> виключно лицьовою стороною, що зафіксували працівники Комітету в акті № 13/12 від 13.12.2023 фіксації інформації в мережі Інтернет.

Також до відповіді на Вимогу 1 ТОВ «САНВІТА ГРУП» додало друковані брошури та листівки (додатки 13, 14 до відповіді на Вимогу 1), які містять зображення виключно лицьової сторони Вологих серветок «Summer fresh».

Тобто для респондентів коректно представлені в анкетах об'єкти аналізу та порівняння, оскільки відповідають умовам пропозиції цього товару до продажу.

Отже, результати Опитування взято до уваги як належний доказ у Справі.

Одночасно ТОВ «САНВІТА ГРУП» надало Комітету заключення б/н, б/д на № 09.11.2023 від 09.11.2023 (далі – Заключення) спеціаліста з питань інтелектуальної власності, патентного повіреного (свідоцтво № 198 від 18.07.2001) (далі – Патентний повірений), зразки продукції ТОВ «КПД» (Вологі серветки дитячі «Superfresh») у якому зображені виключно лицьовою стороною (сторінка третя Заключення).

- (129) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет порушив вимоги щодо всебічного, повного й об'єктивного з'ясування дійсних обставин.**

Відповідно до пункту 20 Інформаційного листа Комітету № 55/01 (від 25.01.2010 № 21-29/02-564) «Про деякі питання порядку підготовки та оформлення процесуальних документів, пов'язаних із розглядом органами Комітету справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» (далі – Інформаційний лист 55/01), подання з попередніми висновками має містити, зокрема:

- пояснення (заперечення) відповідача, третіх осіб щодо вчиненого порушення;
- доводи та мотиви, за якими пропонується відхилити ті чи інші докази та врахувати (відхилити) заперечення відповідача та третіх осіб.

ТОВ «САНВІТА ГРУП» наголошує, що під час розгляду Заяви / Справи надавало численні докази на підтвердження відсутності в його діях ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, водночас жодний із таких доказів навіть не згадується в тексті Подання про попередні висновки, не наведено доводів та мотивів, за якими пропонується відхилити ті чи інші докази та врахувати (відхилити) заперечення ТОВ «САНВІТА ГРУП».

- (130) **Зазначене заперечення спростовується таким:** Інформаційний лист 55/01 визначає деякі питання порядку підготовки та оформлення передбачених законодавством процесуальних документів, необхідних для початку розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у тому числі справи про недобросовісну конкуренцію, та закінчення розгляду цієї справи відповідно до Законів України «Про захист економічної конкуренції», «Про захист від недобросовісної конкуренції», а також Правил розгляду заяв і справ. Інформаційний лист 55/01 не є нормативно-правовим актом, а визначає деякі питання порядку підготовки та оформлення, зокрема, Подання про попередні висновки. Одночасно ТОВ «САНВІТА ГРУП» не зазначає, які саме «численні докази» на підтвердження відсутності в його діях ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, які товариство надало Комітету, не були враховані Комітетом.
- (131) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що висновки Комітету не відповідають обставинам Справи при проведенні порівняльного аналізу упаковок вологих серветок «Summer fresh».** Листом від 07.07.2023 № 07-0723/01 (вх. Комітету № 8-04/951-кі від 10.07.2023), зокрема, у відповідь на пункт 10 Вимоги 1 ТОВ «САНВІТА ГРУП» надало ґрунтовні пояснення, чому обрало оформлення упаковок дитячих вологих серветок «Summer fresh» саме у такому вигляді. Такі пояснення залишені поза увагою Комітету та не отримали жодної оцінки в Поданні про попередні висновки.
- (132) **Зазначене заперечення спростовується таким:** у відповідь на питання 10 Вимоги 1 ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило обґрунтування, зокрема те, що обране оформлення упаковок відтворює графічне зображення для опаккування, що є об'єктом правової охорони, яка надається на зареєстрований промисловий зразок № 45183. Крім того, щодо зображення знаків «Ромашка» та «Summer fresh» подано заявки на торговельні марки № m202210619 та № m202205745. У свою чергу, обставини щодо підстав використання ТОВ «САНВІТА ГРУП» спірного оформлення упакування зазначались у Поданні про попередні висновки, зокрема в пунктах 55, 57 Подання про попередні висновки (пункти 66, 68 цього рішення).
- (133) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило:** у пункті 71 Подання про попередні висновки наведено порівняльний аналіз оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh», водночас акцентовано увагу лише на елементах, які, на думку Комітету, мають хоча б найменші спільні риси, при цьому повністю проігноровані істотні відмінності в оформленні обох упаковок.
- (134) **Зазначене заперечення спростовується таким:** у пункті 72 Подання про попередні висновки за результатами обставин, викладених у пункті 71 цього подання, зроблено висновок, що оформлення спірних упаковок мають схожі між собою позначення.

З огляду на приписи статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» обов'язком Комітету є встановлення наявності чи відсутності схожості між оформленням упаковки, а не розбіжностей між ними.

При цьому в пункті 73 Подання про попередні висновки зазначено, що Комітет врахував, що зазвичай для такої категорії товарів виробники використовують ламіновану плівку у формі прямокутника.

У свою чергу, саме в пункті 108 цього рішення Комітет робить висновок, що наявність окремих відмінностей в оформленнях упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та упаковок Вологих серветок «Summer fresh», а також використання звичайної і загальноприйнятої для цієї категорії виробів упаковки з ламінованою плівки форми прямокутника не вплинуло на встановлену Комітетом загальну схожість оформлення упаковок спірної продукції до ступеня змішування як кваліфікуючої ознаки за статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Отже, Комітет під час здійснення вищезазначеного аналізу порівнював спірні упаковки в цілому, а не окремі їх позначення.

- (135) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило:** на полицях торговельних мереж вологі серветки розміщені до споживача зазвичай саме боковою стороною (поверхнею) упаковки, на підтвердження чого надано фотоархіви ТОВ «САНВІТА ГРУП», водночас ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначає, що порівняльний аналіз відсутній щодо зворотної та лицьової сторін упаковки й бокових сторін.
- (136) **Зазначене заперечення спростовується таким:** надані під час розгляду Справи ТОВ «САНВІТА ГРУП» фотоархіви не є доказом підтвердження фактів пропонування до продажу вологих серветок саме боковою стороною упаковки, оскільки з огляду на ці фото лицьові сторони упаковок продукції пропонуються для ознайомлення споживачу, у той час як бокові та зворотна сторони приховані поруч розміщеними упаковками.
Крім того, ракурс та масштаб зображення торгової полиці в наданому ТОВ «САНВІТА ГРУП» фото не надає можливості зробити висновок щодо загального розміщення цього товару на полицях.
У свою чергу, Заявник додав фотокопії щодо пропонування до продажу вологих серветок, зокрема Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh», на полицях супермаркетів лицьовою стороною упаковки, та Комітет також зафіксував пропонування Вологих серветок «Summer fresh» до продажу саме лицьовою стороною через вебсайти, маркетплейси тощо, про що зазначалось у пункті 128 цього рішення.
- (137) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет залишив поза увагою відсутність фактів змішування, підтверджених листами великих оптових і роздрібних продавців вологих серветок, та не надав таким фактам відповідної оцінки.**
У відповідь на пункт 12 Вимоги 1 ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що до нього не надходило звернень (скарг, претензій, повідомлень тощо) від споживачів щодо випадків змішування діяльності ТОВ «САНВІТА ГРУП» з діяльністю ТОВ «КПД».
Крім того, ТОВ «САНВІТА ГРУП» звернулося до *«інформація з обмеженим доступом»* (оператор мережі магазинів *«інформація з обмеженим доступом»*), які представлені на всій території України (у сукупності понад 1000 магазинів) та є найбільшим суб'єктом господарювання у структурі купівлі / продажу Вологих серветок «Summer fresh».
У відповідь на звернення ТОВ «САНВІТА ГРУП» щодо фактів змішування його діяльності з діяльністю ТОВ «КПД» жоден із суб'єктів господарювання не повідомив

ТОВ «САНВІТА ГРУП» про надходження до нього таких звернень (скарг, претензій, повідомлень тощо).

- (138) **Зазначене заперечення спростовується таким:** у додатку 10 до відповіді на Вимогу 1 ТОВ «САНВІТА ГРУП» надає копії надісланих йому листів від «інформація з обмеженим доступом»; у відповідь на звернення ТОВ «САНВІТА ГРУП» про ненадходження до цих суб'єктів господарювання звернень (скарг, претензій, повідомлень тощо) від споживачів щодо випадків змішування діяльності ТОВ «САНВІТА ГРУП» з діяльністю ТОВ «КПД».

Одночасно Комітет цим рішенням кваліфікує дії ТОВ «САНВІТА ГРУП» як такі, що можуть призвести до змішування діяльності ТОВ «САНВІТА ГРУП» з діяльністю ТОВ «КПД», а не як такі, що призвели до такого змішування.

У свою чергу, для кваліфікації дій суб'єктів господарювання за статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не є обов'язковим з'ясування настання наслідків у формі недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів), зокрема, через заподіяння їм шкоди (збитків) або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків. Достатнім є встановлення можливості настання зазначених наслідків (можливості змішування) у зв'язку з відповідними діями таких суб'єктів господарювання.

Крім того, листи зазначених контрагентів ТОВ «САНВІТА ГРУП» не свідчать про відсутність фактів змішування діяльності ТОВ «САНВІТА ГРУП» з діяльністю Заявника внаслідок обраного оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh», а є свідченням того, що відповідні звернення споживачів до контрагентів не надходили.

- (139) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет неповно з'ясував обставини справи в частині встановлення профілю пересічного споживача дитячих вологих серветок та ненадання оцінки доказам ТОВ «САНВІТА ГРУП» у цій частині.**

При цьому щодо встановлення профілю пересічного споживача ТОВ «САНВІТА ГРУП» посиляється на судову практику у справах, зокрема, про порушення прав інтелектуальної власності, стягнення заборгованості на користь банку, а також на законодавство Європейського Союзу.

- (140) **Зазначене заперечення спростовується таким:** Комітет провів опитування пересічних споживачів вологих серветок.

Споживачами Вологих серветок «Summer fresh» як виробів господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення можуть бути не тільки споживачі дитячих вологих серветок.

Отже, під час проведення Опитування Комітет не повинен орієнтуватися виключно на споживача дитячих вологих серветок, оскільки зазначені товари є товарами загального вжитку.

Відповідно твердження ТОВ «САНВІТА ГРУП» про те, що Комітет не врахував профіль пересічного споживача дитячих вологих серветок під час проведення Опитування є не обґрунтованим.

Оскільки обізнані та проінформовані споживачі через власні індивідуальні відмінності мають набагато меншу від звичайної вірогідність придбати продукцію не того призначення або не того виробника (навіть за умови її схожості), то у вирішенні питань недобросовісної конкуренції Комітет орієнтується на звичайного пересічного споживача, у цьому випадку – звичайного пересічного споживача вологих серветок як товару загального вжитку (виробу господарсько-побутового та санітарно-гігієнічного призначення).

- (141) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет неповно з'ясував обставини під час проведення дослідження діяльності інших виробників вологих серветок, у тому числі огляду відповідних вебсайтів.**

ТОВ «САНВІТА ГРУП» звертає увагу на дискримінуючу вибірковість такої процесуальної дії, оскільки Комітет обрав до порівняння зразки, які мають найменше схожих елементів як щодо продукції ТОВ «КПД», так і щодо продукції ТОВ «САНВІТА ГРУП», що створює хибне уявлення про експлуатацію виробниками дитячих вологих серветок виключно різних образів, кольорів, інших зображувальних і словесних елементів тощо.

ТОВ «САНВІТА ГРУП» повідомило, що в портфелі виробників дитячих вологих серветок присутня велика кількість продукції, що експлуатує подібні елементи і при цьому відрізняється за іншими, зокрема, засобами індивідуалізації тощо.

ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що на ринку України присутня велика кількість дитячих вологих серветок із використанням на упаковці зображень малюка, кольорової гами з домінуванням блакитних, синіх, рожевих, білих кольорів, зображення яких зазначено в Запереченнях (такі оформлення надано в Запереченнях у чорно-білому кольорі).

- (142) **Зазначене заперечення спростовується таким:** фото упаковок вологих серветок із використанням на упаковці зображень малюка, кольорової гами з домінуванням блакитних, синіх, рожевих, білих кольорів Комітет, крім зазначених у цьому пункті, відобразив також у пункті 95 цього рішення, зазначення яких, у свою чергу, ТОВ «САНВІТА ГРУП» вважає «дискримінуючою вибірковістю».

Одночасно Комітет зафіксував актом фіксації від 13.12.2023 № 13/12-01 інформацію в мережі Інтернет про факт продажу вологих серветок, про які зазначає ТОВ «САНВІТА ГРУП» у Запереченнях (трьох зразків) та які зображено нижче:



На засіданні Комітету під час розгляду Справи Заявник підтвердив, що продукція під позначенням «bambik» є його продукцією.

Комітет проаналізував фотокопії оформлення зазначених упакувань під час розгляду Справи, а також на засіданні Комітету та встановив, що вони мають своє індивідуальне оформлення, зокрема за загальною композицією, основним фоном, розміщенням основних написів та зображень, окремих елементів, використанням відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожного такого товару та визначає оригінальність їхнього дизайну.

У свою чергу, заяв щодо схожості зазначених упаковок із продукцією Заявника та/або ТОВ «САНВІТА ГРУП» Комітету не надано.

- (143) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що після виходу ТОВ «САНВІТА ГРУП» на ринок і здобуття значного репутаційного капіталу з продукцією, маркованою позначенням «Super Baby», Заявник випустив лінійку власної продукції,**

маркованої позначенням «Superfresh», адаптувавши як позначення, так і загальне оформлення упаковки такої продукції, у наближенні до відповідних дизайнерських рішень, втілених в оформленні продукції ТОВ «САНВІТА ГРУП», а саме:

- позначення «Superfresh» замінено на позначення «Baby Superfresh», схоже до виконання позначення «Super Baby», першість у використанні якого належить ТОВ «САНВІТА ГРУП»;
- образ малюка, який раніше експлуатував Заявник, замінено на образ малюка-супергероя, першість у використанні якого належить Відповідачу;
- кольорова гама, композиція, інші окремі елементи Заявник виконав у подібному стилі, який раніше використало ТОВ «САНВІТА ГРУП».

(144) **Зазначене заперечення спростовується таким:** ТОВ «САНВІТА ГРУП» не зверталося до Комітету із заявою про порушення своїх прав унаслідок використання ТОВ «КПД» оформлення упаковок «Baby Superfresh», схожих на упаковки вологих серветок «Super Baby», які раніше почало використовувати ТОВ «САНВІТА ГРУП». Одночасно предметом розгляду Справи є використання спірних упаковок, а саме, Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh», при цьому Вологі серветки дитячі «Superfresh» є окремою торговою позицією ТОВ «КПД» та оформлення упаковок від початку їх виготовлення не змінювалось.

(145) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що в нього наявні належні правові підстави використання позначення «Summer fresh» та оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh», а саме:**

- лист-погодження «інформація з обмеженим доступом», яке заявлено на реєстрацію в Україні як торговельна марка, номер заявки m2022055745;
- зареєстрований промисловий зразок № 45183 від 14.07.2022.

(146) **Зазначене заперечення спростовується таким:** Комітет зазначав у пунктах 66, 68 цього рішення обставини щодо правових підстав використання ТОВ «САНВІТА ГРУП» позначення «Summer fresh» та оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh», проте положення статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» забезпечують захист від недобросовісної конкуренції у вигляді неправомірного використання позначень не на підставі охоронного документа, до прикладу, патента на промисловий зразок чи свідоцтва на знак для товарів і послуг, а виходячи з першості у використанні будь-якого позначення чи сукупності позначень у господарській діяльності, що забезпечують індивідуалізацію діяльності відповідного суб'єкта господарювання з-поміж інших.

(147) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що факти змішування, що підтверджується динамікою продажів ТОВ «САНВІТА ГРУП» вологих серветок, відсутні.**

ТОВ «САНВІТА ГРУП» надало таблицю, у якій зазначило обсяги реалізації:

- всієї продукції на суму «інформація з обмеженим доступом» грн (з «інформація з обмеженим доступом» по «інформація з обмеженим доступом») (динаміка зростання у 2,32 разу) та на суму «інформація з обмеженим доступом» грн (з «інформація з обмеженим доступом» по «інформація з обмеженим доступом») (динаміка зростання у 2,36 разу);
- вологих серветок, маркованих позначенням «Summer fresh», на суму «інформація з обмеженим доступом» грн (з «інформація з обмеженим доступом» по «інформація з обмеженим доступом») (динаміка зростання у 2,31 разу) та на суму «інформація з обмеженим доступом» грн (з «інформація з

обмеженим доступом» по «інформація з обмеженим доступом») (динаміка зростання у 2,82 разу).

З вищевказаної таблиці очевидно, що зростання реалізації ТОВ «САНВІТА ГРУП» Вологих серветок «Summer fresh» повністю співмірне із зростанням реалізації усієї виробленої ТОВ «САНВІТА ГРУП» продукції.

- (148) **Зазначене заперечення спростовується таким:** динаміка продажів, зазначена ТОВ «САНВІТА ГРУП» за період з *«інформація з обмеженим доступом» по «інформація з обмеженим доступом»*, не свідчить про наявність або відсутність фактів змішування діяльності ТОВ «САНВІТА ГРУП» із діяльністю ТОВ «КПД», оскільки не дає можливості зробити Комітету висновок про динаміку продажів усієї продукції, зокрема вологих серветок, за період, що не охоплював використання цим суб'єктом господарювання спірного оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh». Одночасно у Справі встановлено саме можливість змішування діяльності.
- (149) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет помилково врахував 18.11.2019 як дату виходу вологих серветок дитячих «Superfresh» на ринок і формування обізнаності споживачів про такі серветки, починаючи з такої дати.** Факт реалізації ТОВ «КПД» Вологих серветок дитячих «Superfresh» ТОВ «СЕРВІС ПРО» не означає факт виведення відповідної продукції на ринок і пропонування до продажу такої продукції кінцевим споживачам.
- (150) **Зазначене запереченням спростовується таким:** Комітет встановив 18.11.2019 як дату використання ТОВ «КПД» оформлення упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh», тобто раніше, ніж ТОВ «САНВІТА ГРУП» використовує оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh». У свою чергу, видаткова накладна № 684 від 18.11.2019 підтверджує факт постачання ТОВ «КПД» покупцеві ТОВ «СЕРВІС ПРО», зокрема, Вологих серветок дитячих «Superfresh» на підставі договору від 01.04.2018 № 010412, відповідно до якого ТОВ «КПД» постачає та передає у власність ТОВ «СЕРВІС ПРО» продукцію, а ТОВ «СЕРВІС ПРО» зобов'язується прийняти та оплатити товар на умовах цього договору. Крім того, ТОВ «КПД» листом від 13.12.2023 № 13/20/2023 (вх. Комітету № 8-01/14750 від 13.12.2023) у відповідь на Подання про попередні висновки надало копії документів щодо подальшого продажу Вологих серветок дитячих «Superfresh», а саме, видаткову накладну від 20.11.2019 № 1СППФ000087547 (щодо постачання Вологих серветок дитячих «Superfresh» до товариства з обмеженою відповідальністю «Ашан Україна Гіпермаркет»), від 06.12.2019 № 1СППФ000092343 (щодо постачання Вологих серветок дитячих «Superfresh» до товариства з обмеженою відповідальністю «Астерс Груп»), від 11.11.2019 № 1СППФ000085410 щодо постачання Вологих серветок дитячих «Superfresh» до товариства з обмеженою відповідальністю «ОМЕГА». Крім того, надані ТОВ «КПД» обсяги реалізації Вологих серветок дитячих «Superfresh» за роками з 2021 року свідчать про реалізацію цих серветок раніше факту реалізації ТОВ «САНВІТА ГРУП» Вологих серветок «Summer fresh». Отже, Комітет підтвердив першість використання спірних оформлень упакувань.
- (151) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» зазначило, що Комітет некоректно порівняв канали збуту продукції ТОВ «КПД» та ТОВ «САНВІТА ГРУП».** Представлення інформації в Поданні про попередні висновки формує викривлене враження, що відповідна продукція ТОВ «КПД» та ТОВ «САНВІТА ГРУП» масово представлена в одних і тих же торговельних закладах та/або на ресурсах онлайн-

рїтейлерів. У той же час Комїтет проїгнорував, що найбільшим покупцем дитячих вологих серветок «Summer fresh» є товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГІДНА ПОКУПКА», частка якого становить майже половину від загальних обсягів продажів відповідної продукції ТОВ «САНВІТА ГРУП».

- (152) **Зазначене заперечення спростовується таким:** ТОВ «САНВІТА ГРУП» підтвердило висновки Комїтету про те, що Вологі серветки дитячі «Superfresh» та Вологі серветки «Summer fresh» реалізуються як в різних, так, зокрема, в одних і тих самих торговельних закладах (магазинах), про що зазначається в пункті 101 цього рішення.

Разом із тим для квалїфікації дій суб'єкта господарювання як порушення законодавства, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», не є необхідним визначення частки на ринку суб'єктів господарювання.

- (153) **ТОВ «САНВІТА ГРУП» надає Заключення Патентного повіреного.**

Відповідно до Заключення за результатами проведених досліджень наявності індивідуального характеру зображення для опаккування вологих серветок для дітей виробництва ТОВ «САНВІТА ГРУП» та виробництва ТОВ «КПД», опаккування вологих серветок під торговою назвою «Summer fresh» не схоже на опаккування вологих серветок під торговою назвою «Superfresh».

- (154) **Зазначене заперечення спростовується таким:**

Відповідно до Заключення Патентний повірений зробив висновок: за результатами проведених досліджень наявності індивідуального характеру зображення для опаккування вологих серветок для дітей виробництва ТОВ «САНВІТА ГРУП» та виробництва ТОВ «КПД» приходимо до висновку, що опаккування вологих серветок під торговою назвою «Summer fresh» не схоже на опаккування вологих серветок під торговою назвою «Superfresh».

Як зазначено в Заключенні:

- на дослідження надано промисловий зразок «Графічне зображення для опаккування» за свідоцтвом України № 45183 від 14.07.2022, зразки вологих серветок та зображення опаккування для серветок виробництва ТОВ «КПД»;
- при ознайомленні з наданими на дослідження матеріалами слід зауважити, що тут наявні два об'єкти промислової власності: торговельні марки (знаки для товарів і послуг) та промислові зразки;
- тому при проведенні досліджень потрібно порівнювати два об'єкти: як нанесені на упаковку торговельні марки, так і зовнішній вигляд виробів, тобто промислові зразки.

Тобто в Заключенні порівнювалися окремо між собою торговельні марки «Summer fresh» та «Superfresh», зображені на упаковках Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh», а також промисловий зразок «Графічне зображення для опаккування» за свідоцтвом України № 45183 від 14.07.2022 із графічним зображенням опаккування продукції ТОВ «КПД».

Отже, оформлення упаковок Вологих серветок «Summer fresh» та Вологих серветок дитячих «Superfresh», що є предметом розгляду Справи, Патентний повірений у Заключенні не порівнював.

За результатами проведених досліджень схожості торговельних марок Патентний повірений зробив висновок, що позначення «Summer fresh» не є тотожним чи схожим настільки, що його можна сплутати з позначенням «Superfresh».

За результатами дослідження та порівняння промислового зразка № 45183 від 14.07.2022 із графічним зображенням опаккування продукції ТОВ «КПД» встановлено, що виріб ТОВ «КПД» не містить усіх ознак промислового зразка за Свідоцтвом України № 45183 від 14.07.2022. А це свідчить про те, що кожне з досліджуваних зображень має свій індивідуальний характер.

Отже, з огляду на порівняння зазначених на упаковках Вологих серветок дитячих «Superfresh» та Вологих серветок «Summer fresh» позначень окремо, а не упаковок у цілому Заклучення не спростовує факту схожості упаковок Вологих серветок дитячих «Superfresh» та Вологих серветок «Summer fresh», що є предметом розгляду Справи, а тому ТОВ «САНВІТА ГРУП» не спростовано висновки Комітету про наявність схожості спірних упаковок між собою.

- (155) Враховуючи наведене, Заперечення ТОВ «САНВІТА ГРУП» не спростовують висновків Комітету та останні вважаються доведеними.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (156) Доказами, зібраними у справі № 127-26.4/96-23, підтверджується, що дії ТОВ «САНВІТА ГРУП» у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок вологих серветок під позначенням «Summer fresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «КПД» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*), яке раніше почало використовувати схожі оформлення упаковок дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) у своїй діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання, є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧА

- (157) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (158) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.
- (159) Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (160) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «САНВІТА ГРУП» у відповідь на Вимогу 1 листом від 07.07.2023 № 07-0723/01 (вх. Комітету № 8-04/951-кі від 10.07.2023), дохід (виручка) ТОВ «САНВІТА ГРУП» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становить *«інформація з обмеженим доступом»* (*«інформація з обмеженим доступом»*) гривень, що також підтверджується інформацією від Державної

податкової служби України листом від 16.10.2023 № 12730/5/99-00-04-03-01-05 (вх. Комітету № 7-04/12494 від 17.10.2023).

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок вологих серветок під позначенням «Summer fresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «КПД» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація з обмеженим доступом»*), яке раніше почало використовувати схожі оформлення упаковок дитячих вологих серветок під позначенням «Superfresh» (по 15, 72, 120 штук в упаковці) у своїй діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» штраф у розмірі 17 200 704 (сімнадцять мільйонів двісті тисяч сімсот чотири) гривні.

3. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «САНВІТА ГРУП» припинити порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк із дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО