



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

28 грудня 2023 р.

Київ

№ 405-р

Про закриття провадження
у справі

Антимонopolний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/2-23 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Вересень плюс» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції про попередні висновки від 18.12.2023 № 127-26.4/2-23/386-спр/кі у справі № 127-26.4/2-23,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Вересень плюс» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання без дозволу (згоди) дочірнього підприємства «Кондитерська корпорація «Рошен» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель «Luxberi «Cocoa cream», «Luxberi «Our Artek», «Luxberi «Milk» (далі разом – вафлі «Luxberi», Продукція Товариства), схожого на оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Hazelnut», «Roshen Wafers Milk» (далі разом – вафлі «Roshen Wafers», Продукція Заявника), яке дочірнє підприємство «Кондитерська корпорація «Рошен» раніше за товариство з обмеженою відповідальністю «Вересень плюс» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю дочірнього підприємства «Кондитерська корпорація «Рошен».

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником є дочірнє підприємство «Кондитерська корпорація «Рошен» (далі – Заявник, Підприємство, ДП «КК «Рошен») (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (3) Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) ДП «КК «Рошен»

zareєстровано *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (4) Відповідно до відомостей з ЄДР основним видом господарської діяльності ДП «КК «Рошен» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД) є: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (5) Іншими видами господарської діяльності Заявника згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД) є, зокрема, *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (6) Отже, Заявник є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (7) Відповідачем є товариство з обмеженою відповідальністю «Вересень плюс» (далі – Товариство, ТОВ «Вересень плюс») (*«інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (8) ТОВ «Вересень плюс» відповідно до відомостей з ЄДР зареєстровано *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (9) Основним видом господарської діяльності ТОВ «Вересень плюс» згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД) є: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (10) Іншим видом господарської діяльності Товариства згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД) є, зокрема, *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (11) Отже, ТОВ «Вересень плюс» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (12) ТОВ «Вересень плюс» і ДП «КК «Рошен» здійснюють господарську діяльність на ринках кондитерських виробів – вафель, а отже, перебувають у конкурентних відносинах.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (13) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява ДП «КК «Рошен» від 16.09.2022 № 16-09/2022 (вх. Комітету № 8-01/125-АМк від 20.09.2022) про наявність у діях ТОВ «Вересень плюс» і товариства з обмеженою відповідальністю «КФ «Східні ласощі» (далі – ТОВ «КФ «Східні ласощі») ознак порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання оформлення упаковок (далі – Заява).
- (14) Заявнику направлено лист державного уповноваженого Комітету від 28.09.2022 № 127-26.4/04-2170е про залишення Заяви без руху й надання інформації, на який Підприємство надало відповідь листом від 22.10.2022 № 21/10/22-1 (вх. Комітету № 8-04/670-кі від 26.10.2022) (далі – Лист).
- (15) Листом державного уповноваженого Комітету від 09.11.2022 № 127-26.4/04-3012е строк розгляду Заяви продовжено на 60 календарних днів.
- (16) До ТОВ «КФ «Східні ласощі» направлено вимогу державного уповноваженого Комітету від 11.11.2022 № 127-26.4/04-3091е про надання інформації, яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515292589 ТОВ «КФ «Східні ласощі» отримало 23.11.2023.
- (17) ТОВ «КФ «Східні ласощі» надіслало до Комітету клопотання від 09.12.2022 б/н

- (вх. Комітету № 8-04/11085 від 09.12.2022) про продовження строку надання інформації на вимогу державного уповноваженого Комітету від 11.11.2022 № 127-26.4/04-3091е про надання інформації.
- (18) До ТОВ «КФ «Східні ласощі» надіслано лист від 13.12.2023 № 127-26.4/04-4420е про продовження строку надання інформації на вимогу державного уповноваженого Комітету від 11.11.2022 № 127-26.4/04-3091е про надання інформації до 20.12.2023 включно.
- (19) Відповідь на вимогу державного уповноваженого Комітету від 11.11.2022 № 127-26.4/04-3091е ТОВ «КФ «Східні ласощі» надало Комітету листом від 16.12.2022 № 520 (вх. Комітету № 8-04/12136 від 22.12.2022) (далі – Лист 2).
- (20) До ТОВ «Вересень плюс» направлено вимогу державного уповноваженого Комітету від 11.11.2022 № 127-26.4/04-3092е про надання інформації, яку відповідно рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515292570 ТОВ «Вересень плюс» отримало 22.11.2023.
- (21) Відповідь на вимогу державного уповноваженого Комітету від 11.11.2022 № 127-26.4/04-3092е про надання інформації ТОВ «Вересень плюс» надало Комітету листом від 12.12.2022 № 1109 (вх. Комітету № 8-04/11739 від 19.12.2022) (далі – Лист 3).
- (22) Заявнику надіслано лист державного уповноваженого Комітету від 16.01.2023 № 127-26.4/04-252 про результати розгляду Заяви.
- (23) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 16.01.2023 № 04/7-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/2-23 за ознаками вчинення ТОВ «Вересень плюс» порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Розпорядження № 04/7-р).
- (24) Заявнику направлено копію Розпорядження № 04/7-р листом від 16.01.2023 № 127-26.4/04-252, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515453485 отримано 24.01.2023.
- (25) ТОВ «Вересень плюс» направлено копію витягу з Розпорядження № 04/7-р листом від 18.01.2023 № 127-26.4/04-1879е, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515453086 отримано 31.01.2023.
- (26) Дорученням Голови Комітету від 17.02.2023 № 13-01/84 міжобласним територіальним відділенням Комітету доручено провести опитування споживачів, предметом якого є оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель «Luxberi «Cocoa cream», «Luxberi «Our Artek», «Luxberi «Milk» та оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Hazelnut», «Roshen Wafers Milk».
- (27) Північне міжобласне територіальне відділення Комітету листами від 13.03.2023 № 60-02/371е (вх. Комітету № 60-01/915 від 13.03.2023) та від 20.07.2023 № 60-02/1366е (вх. Комітету № 60-01/2745 від 20.07.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (28) Південне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 16.03.2023 № 65-02/125е (вх. Комітету № 65-01/953 від 17.03.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (29) Східне міжобласне територіальне відділення Комітету листами від 17.03.2023

- № 70-02/171е (вх. Комітету № 70-01/973 від 20.03.2023) та від 02.06.2023 № 70-02/518е (вх. Комітету № 70-01/2077 від 02.06.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (30) Південно-західне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 14.03.2023 № 72-02/198е (вх. Комітету № 72-01/1008 від 22.03.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (31) Південно-східне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 13.03.2023 № 54-02/482 (вх. Комітету № 54-01/944 від 16.03.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (32) Західне міжобласне територіальне відділення Комітету листом від 10.03.2023 № 63-02/179е (вх. Комітету № 63-01/914 від 13.03.2023) та від 11.04.2023 № 63-02/290е (вх. Комітету № 63-01/1392 від 11.04.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (33) До Південно-східного міжобласного територіального відділення Комітету направлено лист Голови Комітету від 05.07.2023 № 127-26.4/01-8138е про надання інформації, відповідь на який Південно-східне міжобласне територіальне відділення Комітету надало листами від 10.07.2023 № 54-02/673е (вх. Комітету № 54-01/2612 від 10.07.2023) та від 12.07.2023 № 54-02/685е (вх. Комітету № 54-01/2646 від 12.07.2023).
- (34) Західне міжобласне територіальне відділення Комітету надіслало до Комітету лист від 11.07.2023 № 63-02/541е (вх. Комітету № 63-01/2623 від 11.07.2023) про надання доручення на проведення повторного опитування споживачів.
- (35) Дорученням Голови Комітету 14.07.2023 № 13-01/409 Західному міжобласному територіальному відділенню Комітету доручено провести опитування споживачів, предметом якого є оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель «Luxberi «Cocoa cream», «Luxberi «Our Artek», «Luxberi «Milk» та оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Hazelnut», «Roshen Wafers Milk».
- (36) Західне міжобласне територіальне відділення Комітету листами від 21.07.2023 № 63-02/576е (вх. Комітету № 63-01/2786 від 21.07.2023), від 26.07.2023 № 63-02/585е (вх. Комітету № 63-01/2829 від 26.07.2023) та від 02.08.2023 № 63-02/612е (вх. Комітету № 63-01/2989 від 04.08.2023) надало результати проведеного опитування споживачів.
- (37) До Державної податкової служби України направлено лист державного уповноваженого Комітету від 18.07.2023 № 127-26.4/04-8410е про надання інформації, на який Державна податкова служба України надала відповідь листом від 19.07.2023 № 8810/5/99-00-04-03-01-05 (вх. Комітету № 7-04/995-кі від 19.07.2023).
- (38) Заявнику надіслано лист державного уповноваженого Комітету від 19.07.2023 № 127-26.4/04-8435е про надання інформації, який відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515857500 Заявник отримав 11.07.2023.
- (39) Відповідь на лист державного уповноваженого Комітету від 19.07.2023 № 127-26.4/04-8435е про надання інформації Заявник надав Комітету листом

від 28.07.2023 б/н (вх. Комітету № 8-04/9631 від 31.07.2023).

- (40) До ТОВ «Вересень плюс» надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету від 19.07.2023 № 127-26.4/04-8440е про надання інформації, яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515857365 Товариство отримало 25.07.2023.
- (41) Відповідь на вимогу державного уповноваженого Комітету від 19.07.2023 № 127-26.4/04-8440е Товариство надало Комітету листом від 03.08.2023 № 1307 (вх. Комітету № 8-04/1042-кі від 07.08.2023) (далі – Лист 4).
- (42) ТОВ «Вересень плюс» надіслано вимогу державного уповноваженого Комітету від 14.08.2023 № 127-26.4/04-9027е про надання інформації, яку відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515617887 Товариство отримало 17.08.2023.
- (43) Відповідь на вимогу державного уповноваженого Комітету від 14.08.2023 № 127-26.4/04-9027е про надання інформації ТОВ «Вересень плюс» надало листом від 24.08.2023 № 1339 (вх. Комітету № 8-04/10538 від 28.08.2023).
- (44) ДП «КК «Рошен» надіслало до Комітету клопотання від 22.08.2023 б/н (вх. Комітету № 8-01/10469 від 25.08.2023) про відмову від Заяви.
- (45) ТОВ «КФ «Східні ласощі» надіслало до Комітету клопотання від 24.08.2023 № 1340 (вх. Комітету № 8-04/10539 від 28.08.2023) про закриття провадження у справі № 127-26.4/2-23, на яке Комітет надав відповідь листом від 21.09.2023 № 127-26.4/04-10237е.
- (46) Листом від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13091е до ДП «КК «Рошен» надіслано копію подання з попередніми висновками від 18.12.2023 № 127-26.4/2-23/386-спр/кі (далі – Подання з попередніми висновками) у справі № 127-26.4/2-23, а також запропоновано взяти участь в засіданні Комітету за результатами розгляду справи № 127-26.4/2-23.
- (47) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303516059721 лист від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13091е ДП «КК «Рошен» отримало 20.12.2023.
- (48) Зауважень чи заперечень від ДП «КК «Рошен» на Подання з попередніми висновками до Комітету не надходило.
- (49) Листом від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13092е до ТОВ «Вересень плюс» надіслано копію витягу з Подання з попередніми висновками, а також запропоновано взяти участь в засіданні Комітету за результатами розгляду справи № 127-26.4/2-23.
- (50) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303516059659 лист від 18.12.2023 № 127-26.4/04-13092е ТОВ «Вересень плюс» отримало 26.12.2023.
- (51) Зауважень чи заперечень від ТОВ «Вересень плюс» на Подання з попередніми висновками до Комітету не надходило.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини, повідомлені ДП «КК «Рошен»

- (52) Заявник реалізує на території України кондитерський виріб – вафлі «Roshen

Wafers» з «інформація з обмеженим доступом» 2018 року.

- (53) Як зазначає Заявник, вафлі «Roshen Wafers» представлені у фірмових магазинах «ROSHEN» та більшості торговельних мереж України, зокрема: у Novus, АТБ, Varus, Сільпо, МегаМаркет, Фора, Metro, Епіцентр, Акваркет тощо. Крім того, вафлі «Roshen Wafers» постачаються приблизно у тридцять країн світу, зокрема в Азербайджан, Бельгію, Великобританію, Німеччину, Ізраїль, Казахстан, ОАЕ, Молдову, Польщу, США тощо.
- (54) За інформацією ДП «КК «Рошен», за довгі роки безперервного виробництва та реалізації вафлі «Roshen Wafers» стали широко відомими та впізнаваними серед споживачів. Вафлі «Roshen Wafers» неодноразово брали участь у виставках, що підтверджує напрацьовану ділову репутацію з відповідним оформленням упаковок такої Продукції Заявника.
- (55) Кондитерський виріб – вафлі «Roshen Wafers» виробництва Заявника представлений в асортименті з трьох видів, які мають таке оформлення (див. фотокопії 1–3):



Фотокопія 1.

Вафлі «Roshen Wafers Choco»



Фотокопія 2.
Вафлі «Roshen Wafers Hazelnut»



Фотокопія 3.
Вафлі «Roshen Wafers Milk»

- (56) Дизайн (оформлення) упаковок кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Hazelnut», «Roshen Wafers Milk» за весь час їх виробництва та реалізації не змінювався.
- (57) Заявник є «інформація з обмеженим доступом».
- (58) Господарська діяльність Заявника з реалізації кондитерських виробів – вафель «Roshen

Wafers» супроводжується використанням таких торговельних марок (далі разом – Торговельні марки): **«інформація з обмеженим доступом»**.

- (59) Крім того, торговельна марка «**ROSHEN**», розміщена на упаковках Продукції Заявника, визнана добре відомою в Україні станом на 01.01.2004 відповідно до рішення Апеляційної палати від 18.08.2016, затвердженого наказом Державної служби інтелектуальної власності України № 420-Н від 21.11.2016 (далі – ТМ «ROSHEN»).
- (60) Заявник також повідомив, що виробництво кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Hazelnut», «Roshen Wafers Milk» з використанням Торговельних марок здійснює **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (61) Рекламування кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers» здійснювалося та здійснюється з використанням різних медіазасобів, зокрема телебачення, соціальних мереж тощо:
- на власному вебсайті за посиланням¹;
 - на офіційній сторінці в соціальній мережі «Фейсбук» за посиланням²;
 - в соціальній мережі «Інстаграм» за посиланням³;
 - на каналі «Ютуб» каналі за посиланням⁴.
- (62) Рекламні ролики кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers» у період 2019–2020 років транслювалися на телеканалах ICTV, ТРК Україна, Інтер, СТБ, Новий канал.
- (63) Обсяги реалізації ДП «КК «Рошен» кондитерських виробів – вафель «Roshen Wafers» у період з 2020 року по перше півріччя 2022 року на території України становили: **«інформація з обмеженим доступом»**.
- (64) Заявник за період виробництва та реалізації вафель «Roshen Wafers» активно рекламував таку продукцію, що забезпечило популярність цього кондитерського виробу у відповідному оформленні упаковки.
- (65) В серпні 2022 року Заявнику стало відомо, що ТОВ «Вересень Плюс» використовує оформлення упаковок кондитерських виробів – вафель під позначенням «Luxberi «Cocoa cream», «Luxberi «Our Artek», «Luxberi «Milk» («Крем какао», «Наш Артек» та «Молочні»), яке схоже на оформлення упаковок кондитерських виробів виробництва ДП «КК «Рошен» – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Milk», «Roshen Wafers Hazelnut».
- (66) Згідно з фіскальним чеком від 14.09.2022 № 799489 ДП «КК «Рошен» здійснило закупівлю вафель «Luxberi «Cocoa cream» («Крем какао») та «Luxberi «Milk» («Молочні») у мережі магазинів ТОВ «Вересень Плюс» – «Файно маркет», торговельні точки якої знаходяться в Кіровоградській та Черкаській областях.
- (67) ДП «КК «Рошен» вважає, що зовнішнє оформлення упаковок вафель «Roshen Wafers» та вафель «Luxberi» є схожим настільки, що їх можна сплутати, зокрема, внаслідок схожості:

¹ <https://www.roshen.com/pro-roshen/pro-produktsiyu/pechyvo-i-vafli>;

² <https://www.facebook.com/roshen.com.ua/>;

³ https://instagram.com/roshen_ukraine?igshid=YmMyMTA2M2Y=;

⁴ <https://www.youtube.com/c/roshencom/featured>.

- загальної композиції та кольорової гамми;
 - основних позначень, малюнків та окремих композиційних елементів, які використовуються на упаковці, способу їх розміщення;
 - смакових якостей.
- (68) При цьому дозволу ТОВ «Вересень плюс» на використання схожого зовнішнього оформлення упаковок вафель «Roshen Wafers» ДП «КК «Рошен» не надавало.
- (69) Заявник зазначає, що враховуючи те, що упаковки вафель ДП «КК «Рошен» і ТОВ «Вересень Плюс» є ідентичними, споживач може переплутати товари й помилково надати перевагу вафлям ТОВ «Вересень Плюс», у результаті чого його очікування щодо якості, смакових властивостей товару та дійсного виробника товару будуть не виправдані.
- (70) За інформацією Заявника, вафлі «Roshen Wafers» та вафлі «Luxberi» реалізовувалися в одному магазині, зокрема, у мережі магазинів ТОВ «Вересень Плюс» – «Файно маркет», на підтвердження чого Заявник надав фото продуктових полиць з розташованими на них кондитерськими виробами (див. фотокопію 4):



- (71) Відповідно до фотокопії 4 вартість кондитерських виробів Заявника й Товариства є такою:

- вафлі «Luxberi «Milk» – 9,75 грн;
 - вафлі «Roshen Wafers Milk» – 11,99 грн;
 - вафлі «Luxberi «Cocoa cream» – 9,75 грн;
 - вафлі «Roshen Wafers Choco» – 14,99 грн.
- (72) Заявник зазначив, що вафлі «Roshen Wafers» постачав до мережі магазинів ТОВ «Вересень плюс» – «Файно маркет» дистриб'ютор ДП «КК «Рошен» **«інформація з обмеженим доступом».**
- (73) Зважаючи на вказане, Заявник вважає, що в діях ТОВ «Вересень плюс» (яке є замовником вафель «Luxberi») містяться ознаки порушення, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання без дозволу (згоди) Заявника оформлення упаковки кондитерського виробу – вафель «Luxberi «Cocoa cream», «Luxberi «Our Artek», «Luxberi «Milk», схожого на оформлення упаковки кондитерського виробу – вафель «Roshen Wafers Choco», «Roshen Wafers Hazelnut», «Roshen Wafers Milk», яке ДП «КК «Рошен» раніше за ТОВ «Вересень плюс» почало використовувати в господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю Заявника.

4.2. Обставини, повідомлені ТОВ «Вересень Плюс» і ТОВ «КФ «Східні ласощі»

- (74) ТОВ «Вересень плюс» здійснює господарську діяльність з реалізації кондитерських виробів – вафель із жовтня 2012 року.
- (75) Товариство зазначило, що реалізація вафель «Luxberi» здійснювалася через торговельну мережу «Файно Маркет», яка належить Товариству, у Кіровоградській та Черкаській областях, включаючи магазини «VARTO» та «Вересень».
- (76) Відповідно до інформації, наданої Листом 3, ТОВ «Вересень плюс» є замовником та реалізатором вафель «Luxberi», виробником вафель «Luxberi» є ТОВ «КФ «Східні ласощі».
- (77) Оформлення упаковок вафель «Luxberi», представлених в асортименті з трьох видів, має таке зовнішнє оформлення (див. фотокопії 5–7):



Фотокопія 5.

Вафлі «Luxberi «Cocoa cream»



Фотокопія 6.
Вафлі «Luxberi «Our Artek»»



Фотокопія 7.
Вафлі «Luxberi «Milk»»

- (78) ТОВ «КФ «Східні ласощі» у Листі 2 повідомило, що здійснює виробництво вафель «Luxberi» на замовлення ТОВ «Вересень Плюс» відповідно до договору поставки № 1527/СТМ від 22.10.2021 у червні-жовтні 2022 року.
- (79) Також ТОВ «КФ «Східні ласощі» у Листі 2 зазначило, що розробником упаковок вафель «Luxberi» є ТОВ «Вересень Плюс».
- (80) ТОВ «Вересень плюс» у Листі 3 щодо упаковок вафель «Luxberi» повідомило таке:
- виробником упаковок вафель «Luxberi» є товариство з обмеженою відповідальністю «Трелакс-пак» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) (договірні відносини між ТОВ «Вересень плюс» і ТОВ «Трелакс-пак» відсутні);
 - замовником упаковок вафель «Luxberi», а саме ескізу дизайну макета упаковки, є ТОВ «Вересень плюс», а розробником – товариство з обмеженою відповідальністю «Медмаркетинг» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація, доступ до якої обмежено»*) відповідно до укладеного з ТОВ «Вересень плюс» договору про

надання послуг із графічного дизайну № 1/30/07/20 від 30.07.2020.

- (81) ТОВ «Вересень плюс» погодило зовнішнє оформлення упаковок вафель «Luxbergi».
- (82) ТОВ «КФ «Східні ласощі» повідомило, що погодило зовнішній вигляд та оформлення упаковки вафель «Luxbergi» у частині відповідності її змісту вимогам чинного законодавства щодо розміщення інформації для споживачів про харчові продукти.
- (83) ТОВ «КФ «Східні ласощі» також зазначило, що саме таке зовнішнє оформлення упаковок вафель «Luxbergi» (див. фотокопії 5, 6, 7) використано тому, що такий макет надав замовник вафель – ТОВ «Вересень плюс».
- (84) За розміщену інформацію та позначення на упаковці вафель «Luxbergi», дизайн упаковки відповідальність несе ТОВ «Вересень плюс».
- (85) ТОВ «Вересень плюс» також зазначило, що дизайн упаковок вафель «Luxbergi» за весь час їх виробництва та реалізації в Україні не змінювався.
- (86) Товариству відомо про наявність на ринку вафель «Roshen Wafers» виробництва Заявника з 24.04.2018.
- (87) Крім цього, Відповідач зазначив, що реалізація вафель «Luxbergi» та вафель «Roshen Wafers» здійснювалася в одній торговельній мережі – «Файно Маркет».
- (88) ТОВ «Вересень плюс» не вважає оформлення упаковок вафель «Luxbergi» схожим на оформлення упаковок вафель «Roshen Wafers», про що зазначило в Листі 3. Також Товариство зазначило, що не володіє спеціальними знаннями у відповідній галузі для того, щоб визначати, чи зможе використання такого оформлення упаковок вафель «Luxbergi» призвести до змішування продукції та/або діяльності Заявника й Товариства.
- (89) Відповідач також зазначив, що саме таке зовнішнє оформлення упаковок вафель «Luxbergi» Товариство використало на власний розсуд без наміру порушення інтересів третіх осіб.
- (90) ТОВ «Вересень плюс» не здійснювало напрацювання відповідної ділової репутації на ринку кондитерських виробів – вафель, зокрема, і вафель «Luxbergi», а також їх рекламування.
- (91) Як повідомило Товариство, елементи, розміщені на упаковках продукції, виробленої на замовлення Товариства, не мають правового захисту в Україні.
- (92) ТОВ «Вересень плюс» повідомило, що реалізує вафлі «Luxbergi», вироблені ТОВ «КФ «Східні ласощі» на замовлення Товариства, з 02.07.2022 та надало періоди їх реалізації:

Вид продукції – вафель у фасуванні 65 г	Дата початку реалізації	Дата закінчення реалізації
Вафлі «Luxbergi» «Cocoa cream» («Крем какао»)	02.07.2022	30.09.2022
Вафлі «Luxbergi» «Milk» («Молочні»)	02.07.2022	30.09.2022
Вафлі «Luxbergi» «Our Artek» («Наш Артек»)	02.07.2022	30.09.2022

- (93) Обсяги за весь період реалізації ТОВ «Вересень плюс» кондитерських виробів – вафель «Luxberi» на території України становили:

Обсяги реалізації в Україні (в грн без ПДВ)			
Рік	Вафлі «Luxberi» «Cocoa cream», 65 г	Вафлі «Luxberi» «Our Artek», 65 г	Вафлі «Luxberi» Milk», 65 г
2022	100 712,64	172 880,31	188 435,16
Загалом	462 028,11		

- (94) Отже, за період реалізації Продукції Товариства (з 02.07.2022 по 30.09.2022) загальна сума реалізації вафель «Luxberi» становила 462 028 грн за 56 613 шт.
- (95) За повідомленою ТОВ «Вересень плюс» інформацією в Листі 4, реалізацію вафель «Luxberi» після 30.09.2022 Товариство не здійснювало, замовлення на виробництво зазначеної продукції ТОВ «Вересень плюс» не подавало.
- (96) Отже, ТОВ «Вересень плюс» припинило використання в господарській діяльності оформлення упаковок вафель «Luxberi» (див. фотокопії 5, 6, 7) з 30.09.2022.

5. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАКРИТТЯ ПРОВАДЖЕННЯ У СПРАВІ

- (97) До Комітету надійшло клопотання від Заявника про відмову від Заяви (лист від 22.08.2023 б/н (вх. Комітету № 8-01/10469 від 25.08.2023)) (далі – Клопотання про відмову від Заяви).
- (98) У Клопотанні про відмову від Заяви ДП «КК «Рошен» повідомило, що з 30.09.2022 ТОВ «Вересень плюс» припинило реалізацію вафель «Luxberi», у зв'язку із чим у Заявника відсутні будь-які претензії чи вимоги до ТОВ «Вересень Плюс».
- (99) З огляду на вказане ДП «КК «Рошен» просить прийняти Клопотання про відмову від Заяви.
- (100) Відповідно до частини третьої статті 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у разі надходження від заявника клопотання про відмову від заяви про захист своїх прав органи Комітету можуть прийняти рішення про закриття провадження у справі.

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

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/2-23.

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

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО