



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«27» лютого 2020 року

м.Львів

№ 63/18-рк/к

ПП «Сан-Венто»
вул. Залізняка, будинок 3,
с.Зубра,Пустомитівський район,
Львівська обл., 81135

Копія
ПП «Сан-Венто»
вул. Ів. Франка,83, смт. Красне,
Буський р-н.

Про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та умов що їм сприяють

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 27.11.2019 №13-01/1227 Львівським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) розглянуто заяву ТОВ «ВВВВ»(адреса - вул. Рішельєвська,9, м. Херсон,73000), (ідентифікаційний номер юридичної особи - 36719773) (далі – Заявник) від 12.11.2019 б/н щодо ознак порушення, законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях Приватного підприємства «Сан-Венто»(адреса - вул. Залізняка, будинок 3, с. Зубра,Пустомитівський район, Львівська обл., 81135), (ідентифікаційний номер юридичної особи - 32262480).

Заявником повідомлено, що за ТОВ «ВВВВ» зареєстрована торгова марка «Добра олія», що підтверджується свідоцтвом України на знак для товарів і послуг № 26563, виданим Державним департаментом інтелектуальної власності Міністерства освіти і науки України та зареєстроване у Державному реєстрі свідоцтва України на знаки для товарів і послуг 15.08.2002 року.

Торгова марка «Добра олія» використовується в господарській діяльності підприємства для виробництва та продажу соняшникової олії починаючи з 2000 року.

У жовтні 2019 року Заявнику стало відомо, далі пряма мова: «з боку наших конкурентів по виробництву та продажу соняшникової олії використовується торгова марка «Добренька олія», яка має ознаки схожості з нашою торговою маркою «Добра олія. Так при більш детальному дослідженні етикетки, на якій міститься відповідне зображення соняшника з надписом «Добренька олія», встановлено, що фасувальником вказаної продукції є ПП «Сан-Венто», адреса виробничих потужностей: Львівська область, Буський район, смт. Красне, вул. І.Франка,83. У межах встановлених законодавством, нами була замовлена перевірка «на чистоту» ТМ «Добренька олія» в Херсонській торгово-промисловій палаті, за наслідком чого, було виявлено, що така торгова марка не зареєстрована. ПП «Сан-Венто» та ТОВ «ВВВВ» надають однакові послуги на одному ринку з продажу соняшникової олії, зокрема 29 класу за Міжнародною класифікацією товарів та послуг для реєстрації знаків (Ніццька конвенція). Крім того, вказане приватне підприємство здійснює підприємницьку діяльність в мережах Інтернет. Зазначена схожість у назвах торгових марок може

привести до того, що споживач може сплутати діяльність ТОВ «ВВВВ» та ПП «Сан-Венто»».

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «ВВВВ» є юридичною особою, дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи – у разі, коли державна реєстрація юридичної особи була проведена після набрання чинності Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців» 07.10.2009, номер запису: 1 500 102 0000 000612. Видами діяльності ТОВ «ВВВВ» є:

- Код КВЕД 10.41 Виробництво олії та тваринних жирів (основний);
- Код КВЕД 46.19 Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту;
- Код КВЕД 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та моллюсками;
- Код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля;
- Код КВЕД 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна.

Таким чином, Заявник у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

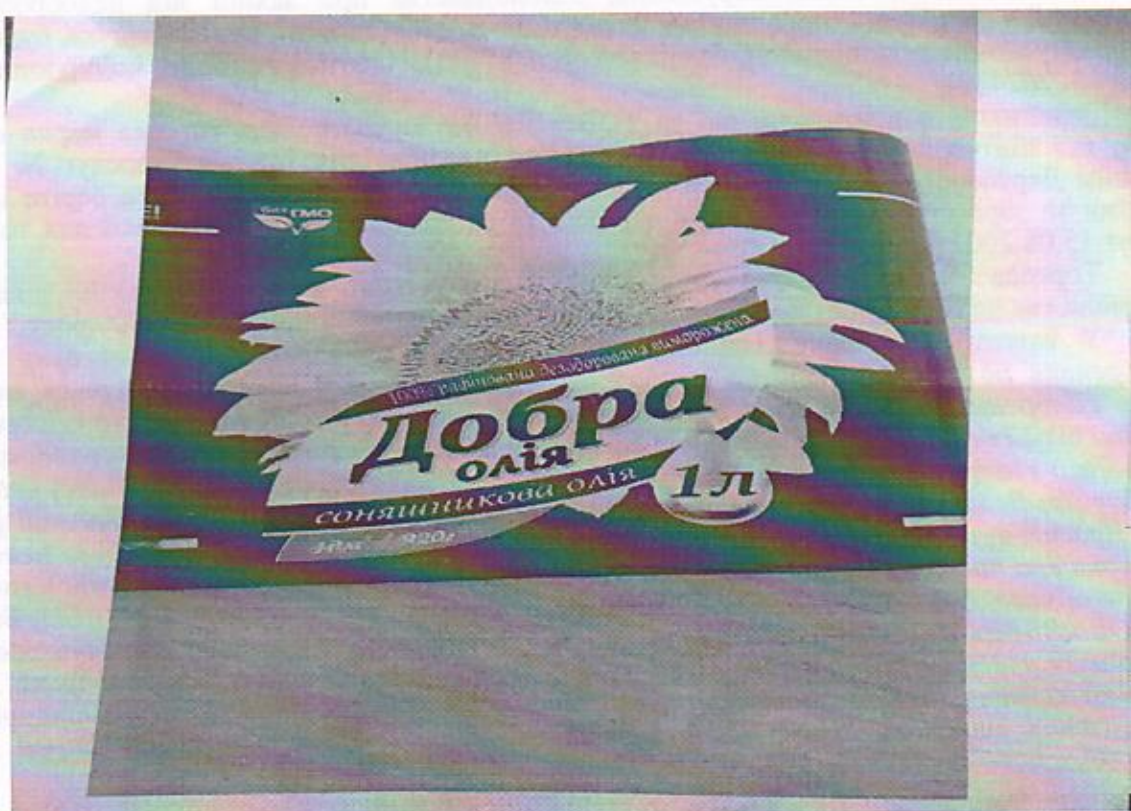
Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ПП «Сан-Венто» є юридичною особою, дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи – у разі, коли державна реєстрація юридичної особи була проведена після набрання чинності Законом України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців» дата державної реєстрації: 12.12.2002, дата запису: 28.10.2015, номер запису: 1 415 120 0000 037493.

Видами діяльності ПП «Сан-Венто» є:

- Код КВЕД 10.84 Виробництво прянощів і приправ;
- Код КВЕД 46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами (основний);
- Код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля;
- Код КВЕД 47.19 Інші види роздрібною торгівлі в неспеціалізованих магазинах.

Таким чином, ПП «Сан-Венто» у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

Заявник здійснює господарську діяльність, зокрема з виробництва олії та тваринних жирів. Одним із товарів, які виробляє та реалізує Заявник, є олія ТМ «Добра олія» (далі – Товар). Оформлення упаковки цього товару наведено на фотокопії 1.



На блакитному фоні, у центрі копії етикетки зображено соняшник жовтого кольору, на $\frac{1}{2}$ нижнього зображення соняшника розміщено текст «Добра олія» виконано синіми літерами на жовтому фоні та «соняшникова олія» виконано жовтими літерами на синьому фоні.

За інформацією Заявника, Товар з наведеним оформленням упаковки введено в господарський обіг з 2000 року. Заявником надано копії:

- Свідоцтва на знак для товарів і послуг від 15.08.2002 № 26536 № 139629 (дійсна до 25.01.2020), виданого акціонерному товариству закритого типу «Чумак» класу 29;
- Рішення Державного департаменту інтелектуальної власності від 24.03.2010 про передачу права власності ЗАТ «Чумак» на знак, відповідно до яких право власності на знак для товарів класу 29, на які зареєстровано знак свідоцтво України №26563 ТОВ «ВВВВ»;
- Виписка з Державного реєстру свідоцтв України на знаки для товарів і послуг в якій зазначено: номер свідоцтва 26563, дата реєстрації 15.08.2002, номер заявки 2000020599, дата подання заявки 16.02.2000, номер бюлетеня та дата публікації про передачу права власності №7 від 12.04.2010

З метою всебічного, повного та об'єктивного з'ясування обставин викладених у заяві Відділення, направило вимогу про надання інформації до ПП «Сан-Венто»: на фактичну адресу смт. Красне, Буський р.-н, вул. І.Франка,83 лист від 23.01.2020 №63-02/273в. Листом від 07.02.2020 №14 (вхідний Відділення від 11.02.2020 №63-01/414) ПП «Сан-Венто» надало запитувану інформацію, за результатами аналізу якої встановлено наступне.

На етикетці олії з позначенням «Добренька олія» міститься інформація, що фасувальником вказаної продукції є ПП «Сан-Венто», адреса виробничих потужностей: Львівська область, Буський район, смт. Красне, вул. І.Франка,83. Оформлення етикетки цього товару наведено на фотокопії 2



На червоному фоні, у центрі копії етикетки зображено соняшник жовтого кольору, на $\frac{1}{2}$ нижнього зображення соняшника розміщено текст «Добренька олія» виконано синіми літерами на золотистому фоні та «соняшникова рафінована» виконано чорними літерами знизу етикетки.

В липні-серпні 2019 року ПП «Сан-Венто» було розроблено дизайн і пробні екземпляри етикеток олії під торговою маркою «Добренька». На момент розроблення етикеток Підприємству не було відомо про існування олії під торговою маркою «Добра», далі пряма

мова «Про існування олії під торговою маркою «Добра» нам не було відомо (дана олія не представлена в Західному регіоні і виробляється в Херсоні як ми потім з'ясували. Нами було замовлено пробні етикетки в кількості по 1 тис. шт. (1л. і 5л.) для вивчення попиту. В той час подана була заявка для затвердження торгової марки. Відповідь нам була надана (про затвердження марки), що продукція під торговою маркою «Добренька в Україні не виробляється, але є виробництво під торговою маркою «Добра». Після того нами було прийнято рішення, ми не будемо виробляти продукцію під торговою маркою «Добренька» тому що на ринку вже існує схожа назва. Пробна партія етикеток в кількості 1 тис. шт. (для вивчення попиту) було вироблено та реалізовано продукцію через нашу торгову точку в смт. Красне».

Також ПП «Сан-Венто» проінформувало Відділення про таке:

- дизайн етикетки «Добренька олія» підприємством розроблялось самостійно;
- правового захисту позначення «Добренька олія» в Україні немає;
- ділова репутація за весь час з моменту початку здійснення діяльності (участь у конкурсах, виставках/ конкурсах) відсутня;
- рекламування своєї діяльності підприємство не здійснює;
- підприємством було розфасовано продукцію з назвою «Добренька олія» в кількості 1 тис. шт. 1 л. розфасовці та 1 тис. шт. в 5л. розфасовці;
- за період реалізації олії під назвою «Добренька олія» до підприємства не надходило звернень, скарг, заяв про те, що використання етикеток з назвою «Добренька олія» призводить до змішування олією під назвою «Добра олія».

Враховуючи те, що предметом звернення заявника є оформлення упаковки (етикетки) олії, Відділення провело зіставлення оформлення етикеток.

Під час зіставлення оформлення етикеток: а саме оформлення етикетки заявника «Добра олія» та оформлення етикетки ПП «Сан-Венто» «Добренька олія» встановлено таке: спільними елементами їх оформлення є: зображення соняшника, напис тексту розміщений на ½ нижньої частини зображення соняшника.

Для порівняння наведено етикетку заявника «Добра олія» та етикетку ПП «Сан Вено» «Добренька олія» див фотокопії 3,4.

фотокопія 3



фотокопія 4



Тобто, етикетки товарів схожі за оформленням домінуючим елементом у двох етикетках є зображення соняшника.

Отже, етикетки якої за своїм зовнішнім оформленням мають певний ступінь схожості. При цьому, заявник раніше почав використовувати схоже оформлення у своїй господарській діяльності.

З метою підтвердження можливості змішування діяльності ТОВ «ВВВВ» -заявника із діяльністю ПП «Сан Вено» шляхом поширення ними схожих позначень у своїй господарській діяльності, зокрема оформлення етикеток олії, Відділенням проведено опитування (анкетування) громадян (опитано 100 респондентів). Провівши таке дослідження та оцінивши

рівень сприйняття респондентами етикетки олії заявника «Добра олія» та етикетки олії ПП «Сан Венто» «Добренька олія», зроблено наступні висновки: 100 опитаним відомий товар з етикеткою «Добра олія», 40 відомий товар з етикеткою «Добренька олія», 92 опитаних вважає схожим позначення «Добра олія» та «Добренька олія», у 82 опитаних складається уявлення про приналежність товару «Добренька олія» до товару «Добра олія», 92 опитаних вважають, що товари з етикеткою «Добра олія» та «Добренька олія» можна сплутати.

Висновки Відділення

Згідно зі статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів і послуг), рекламних матеріалів, оформлення упаковки товарів і періодичних видань, інших позначень без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання. Відповідно до 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). Недобросовісною конкуренцією є такі дії у конкуренції, як, зокрема, неправомірне використання позначень (стаття 4 Закону).

В ході розгляду заяви встановлено:

- упаковки товарів схожі за низкою спільних основних елементів оформлення, що може призвести до змішування.
- ТОВ «ВВВВ» заявник, з 2000р. почав використовувати оформлення етикетки олії з назвою «Добра олія». ПП «Сан-Венто» почало використовувати оформлення етикетки олія з назвою «Добренька олія» у вересні 2019р.
- за ТОВ «ВВВВ» зареєстрована торгова марка «Добра олія», що підтверджується свідоцтвом на знак для товарів і послуг № 26563.
- ТОВ «ВВВВ» заявник раніше почав використовувати оформлення етикетки олія під назвою «Добра олія» у своїй господарській діяльності, та міг напрацювати позитивну репутацію товару серед споживачів.
- ПП «Сан-Венто» правового захисту позначення «Добренька олія» немає.
- ділова репутація ПП «Сан-Венто» за весь час з моменту початку здійснення діяльності (участь у конкурсах, виставках/ конкурсах) відсутня.
- рекламування своєї діяльності ПП «Сан-Венто» не здійснює
- ТОВ «ВВВВ» заявник не надавав згоди ПП «Сан-Венто» на використання цього позначення.

У контексті дефініції статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» суб'єкту господарювання забороняється використання оформлення упаковки без дозволу (згоди) суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що призвело чи може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

Таким чином в ході розгляду заяви ТОВ «ВВВВ» дослідивши обставини викладені у заяві перевіривши їх поданою сторонами інформацією встановлено: використання ПП «Сан-Венто» без дозволу (згоди) ТОВ «ВВВВ» оформлення упаковки (етикетки) олії «Добренька олія», яка за своїм зовнішнім оформленням має певний ступінь схожості з оформленням упаковки (етикетки) олії «Добра олія» ТОВ «ВВВВ», яке раніше почало використовувати етикетку, що може призвести до змішування їх діяльності, і містить ознаки порушення, яке передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Враховуючи зазначене, дії ПП «Сан-Венто», що полягають у використанні оформлення упаковок (етикеток) олії із позначенням «Добренька олія», без дозволу (згоди) ТОВ «ВВВВ», яке раніше почало використовувати позначення «Дора олія», у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування діяльності ПП «Сан-Венто» з діяльністю ТОВ «ВВВВ», містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначення на етикетках.

У зв'язку із вищенаведеним, керуючись статтями 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3,11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядження Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001

року за №291/5482 (із змінами), з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про від недобросовісної конкуренції, Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає Приватному підприємству «Сан-Венто» обов'язкові для розгляду такі

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

1. Приватному підприємству «Сан-Венто» (адреса - вул. Залізняка, будинок 3, с. Зубра, Пустомитівський район, Львівська обл., 81135), (ідентифікаційний номер юридичної особи - 32262480), припинити дії, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції шляхом припинення використання у господарській діяльності оформлення упаковок (етикеток) олії із позначенням «Добренька олія» без дозволу ТОВ «ВВВВ», при оформленні упаковок (етикеток) олії, що може призвести до змішування з діяльністю цих суб'єктів господарювання.
2. Повідомити Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України **протягом 30 днів з дня їх отримання.**

Звертаємо Вашу увагу, що відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду суб'єктом господарювання, якому вони надані.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень наданих рекомендацій, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова колегії:

Р.Лещини