



ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

08 жовтня 2020р.

м. Львів

№ 63/98-р/к

Справа № 3/9-15-1-78-2020/67-01/15/5-19

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції

Товариство з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ» (далі – Товариство) (33024, м. Рівне, вул. Вербова, б. 41, кв. 84, ідентифікаційний код 41774223) здійснює виробництво кондитерських виробів – сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа».

За результатами розгляду справи № 63/9-15-1-78-2020/67-01/15/5-19 такі дії Товариства, кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «ДН Класик» (35600, м. Дубно, вул. Семидубська, б. 89, ідентифікаційний код 36714492) оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», схожих на оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», яке раніше почало використовувати ТОВ «ДН Класик» для сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ДН Класик».

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/9-15-1-78-2020/67-01/15/5-19 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ» та подання з попередніми висновками у справі Відділу досліджень і розслідувань у Рівненській області від 21.09.2020 № 63-03/170п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії.

(1) 25 лютого 2019 р. до Рівненського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України звернулося із заявою товариство з обмеженою відповідальністю «ДН Класик» (надалі - Заявник) (35600, м. Дубно, вул. Семидубська, б. 89, ідентифікаційний код 36714492) щодо ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях Товариства під час виготовлення та реалізації сувенірних

наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», а саме щодо оформлення упаковок вищезазначених наборів цукерок.

(2) Розпорядженням адміністративної колегії Рівненського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) від 11.06.2019р. № 67/6-рп/к розпочато розгляд справи № 67-01/15/5-19 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді неправомірного використання оформлення упаковки товарів без дозволу суб'єкта господарювання, який раніше почав використовувати її у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

(3) Листом від 12.06.2019р. № 67-02/563 Товариству було направлено копію розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції від 11.06.2019р. № 67/6-рп/к.

(4) Листом від 12.06.2019р. № 67-02/563 ТОВ «ДН Класик» було повідомлено про початок розгляду справи.

(5) З 1 червня 2020 року відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп (зі змінами) Рівненське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України припинило виконання своїх функцій, правонаступником прав та обов'язків відділення визначено Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України. Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення від 02.07.2020 року № 63/53-рп/к справу № 67-01/15/5-19 прийнято до свого розгляду та присвоєно їй новий номер, а саме № 63/9-15-1-78-2020/67-01/15/5-19.

(6) Листом від 08.07.2020р. № 63-02/2862 Товариству було направлено копію розпорядження про прийняття Західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України до свого розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(7) Листом від 23.09.2020 № 63-02/3996 Товариству направлено копію подання з попередніми висновками у справі від 11.06.2020 № 63-03/170п.

(9) Листом від 23.09.2020 № 63-02/4012 Заявнику направлено копію подання з попередніми висновками у справі від 11.06.2020 № 63-03/170п.

(10) Інформація про попередні висновки у справі № 63/9-15-1-78-2020/67-01/15/5-19 та про дату, час і місце розгляду справи 02.10.2020 року розміщена на сайті Відділення.

2. Сторони у справі.

(11) Відповідачем у справі є Товариство з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ», ідентифікаційний код 41774223 (надалі – ТОВ «СМАРТ РІВНЕ»).

(12) ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» має статус юридичної особи, що зареєстрована та провадить господарську діяльність в Україні.

(13) Юридична адреса особи: Україна, 33024, м. Рівне, вул. Вербова, б. 41, кв. 84.

(14) Одними із видів діяльності Товариства є: код КВЕД 10.82 Виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів; код КВЕД 10.89 Виробництво інших харчових продуктів, не віднесених до інших угруповань; код КВЕД 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами; код КВЕД 82.92 Пакування (основний);

(15) Заявником у справі є Товариство з обмеженою відповідальністю «ДН Класик» (надалі - ТОВ «ДН Класик»), ідентифікаційний код 36714492.

(16) ТОВ «ДН Класик» має статус юридичної особи, що зареєстрована та провадить господарську діяльність в Україні.

(17) Юридична адреса особи: Україна, 35600, м. Дубно, вул. Семидубська, б. 89.

(18) Одними із видів діяльності ТОВ «ДН Класик» є: код КВЕД 10.73 Виробництво макаронних виробів і подібних борошняних виробів; код КВЕД 10.82 Виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів; код КВЕД 46.39 Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля (основний).

(19) Отже, Заявник та Відповідач є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та здійснюють діяльність на одному товарному ринку, а саме, на ринку реалізації кондитерських виробів, тобто, є конкурентами.

3. Обставини справи.

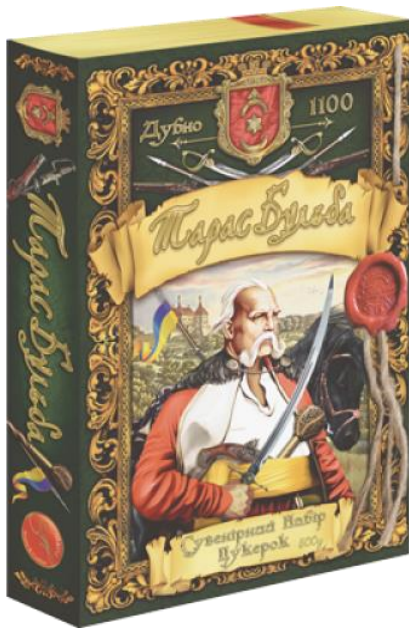
3.1 Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника.

(20) Відповідно до інформації, наданої Заявником, одним із видів діяльності ТОВ «ДН Класик», зокрема, є виробництво та реалізація цукрових кондитерських виробів, одним із яких є сувенірний набір цукерок «Тарас Бульба».

(21) Кондитерський виріб – сувенірний набір цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик» виробляється вагою 0,5 кг, з орієнтовною роздрібною ціною 160 грн, у коробках, що вироблені з картону, мають прямокутну форму й таке зовнішнє оформлення:

- зображення на обкладинці набору цукерок героя козацької доби військових часів, який за задумом художника зображений у вигляді Тараса Бульби;
- на звороті передньої обкладинки коробки цукерок міститься художнє зображення героя козацької доби із коротким описом-висловом про його життя;
- упаковка для цукерок оформлена у вигляді закритої книжки;
- коробка закривається шляхом шнурування мотузкою, яка закріплюється печаткою із сургучу;
- шнурування мотузкою із печаткою із сургучу розташоване на фронтальному боці коробки;

Фотокопія 1



(22) Зазначені елементи становлять оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», що є індивідуалізуючим, тобто такими, що мають відрізнити продукцію Заявника з-поміж іншої продукції, що реалізується на ринку.

(23) Виробництво сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» ТОВ «ДН Класик» розпочало у 2012 році.

(24) Розробка дизайну упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» було виконано ФОП Гошко С.М. на замовлення ТОВ «ДН Класик» згідно умов Договору розробки дизайну етикетки № 12-06-12 від 12.07.2012р.

(25) Реалізація сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва Заявника здійснюється, як через мережу магазинів «Фоззі», «Сільпо», «Новус» тощо по всій території України, так і через інтернет-магазини.

(26) Тривалий строк реалізації зазначеного кондитерського виробу – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» з використанням зазначеного оформлення упаковки допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів та відповідну позитивну ділову репутацію.

(27) 27.11.2018 представником Заявника виявлено факт реалізації кондитерських виробів – сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» у інтернет-магазині «Шоколадний бутік» за адресою посилання <https://shokoladnuybutik.com.ua/>, оформлення упаковки яких, на думку Заявника, є схожим з оформленням упаковки кондитерського виробу – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва Заявника. Фасувальником зазначених кондитерських виробів є ТОВ «СМАРТ РІВНЕ».

(28) Придбання вказаного товару підтверджується бланком замовленням товару від 26.11.2018р. № 64891823, який долучено до Заяви.

(29) Дозволу на використання оформлення упаковки кондитерського виробу – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», або схожого на нього ТОВ «ДН Класик» ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» не надавало.

3.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Відповідача.

(30) Згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» є пакування.

(31) ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» реалізує сувенірні набори цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» вагою 0,5 кг з орієнтовною роздрібною ціною 170 грн.

(32) За наданою Відповідачем інформацією, ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» реалізовано за весь період господарської діяльності кондитерського виробу сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» на загальну суму 1339732,11 (один мільйон триста тридцять дев'ять тисяч сімсот тридцять дві) гривні 11 копійок.

(33) Сувенірні набори цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» реалізується в коробках, що вироблені з картону, мають прямокутну форму й таке зовнішнє оформлення:

- зображення на коробці героїв козацької доби військових часів, який за задумом художника зображений у вигляді Івана Мазепи та Петра Дорошенка;
- на звороті передньої обкладинки коробки міститься художнє зображення героя козацької доби із коротким описом-висловом про його життя;
- коробка оформлена у вигляді закритої книжки;
- коробка закривається шляхом шнурування мотузкою, яка закріплюється печаткою із сургучу;
- шнурування мотузкою із печаткою із сургучу розташоване на фронтальному боці коробки;

Фотокопія 2



(34) Поєднання зазначених елементів (картонної коробки у вигляді книжки та шнуровання мотузкою, яка закріплюється печаткою із сургучу) утворює зовнішнє оформлення сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «СМАРТ РІВНЕ».

(35) Аналіз зовнішнього оформлення кондитерського виробу – набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва Заявника та зовнішнього оформлення кондитерського виробу – сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» свідчить про те, що за загальною композицією (оформленням упаковки), розміщенням окремих елементів оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» та «Тарас Бульба», є схожим.

(36) На вимогу голови Відділення від 25.11.2019 № 67-02/929 (далі – Вимога) листом № 05/12/19 від 10.12.2019 (вх. від 11.12.2019 за № 67-01/695) (далі – Лист 1) ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» повідомило про те, що пакування та реалізація кондитерських виробів - сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» здійснюється з 2018 року.

(37) Відповідач повідомив Відділення, що продукція ТОВ «СМАРТ РІВНЕ», а саме сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», реалізовується на території всієї України, зокрема, через торговельні мережі, компанії- дистрибутори, гуртових покупців.

3.3. Обставини справи встановлені за результатами наявних у Відділенні документів.

(38) ТОВ «ДН Класик» зверталося до Відділення з приводу порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді використання зовнішнього оформлення упаковки для сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», яке є схожим на зовнішнє оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик» (заява від 03.03.2015, зареєстрована у Відділенні 03.03.2015 за № 01/32-263) (далі – Заява 2).

(39) За Заявою 2 Відділенням було відкрито справу № 05-03/4-15 (далі – Справа 2), за якою відповідачем було товариство з обмеженою відповідальністю «МаКра Прод Рівне» (далі – ТОВ «МаКра Прод Рівне»).

(40) Рішенням Відділення від 04.05.2016 № 10 по Справі 2 визнано, що ТОВ «МаКра Прод Рівне» вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання без дозволу (згоди) ТОВ «ДН Класик» оформлення упаковки сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», схожих на оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», яке раніше почало використовувати ТОВ «ДН Класик» для сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ДН Класик».

(41) На підставі вищезазначеного, є необхідність при розгляді Справи 1 враховувати встановлені раніше обставини при розгляді справи № 2.

(42) Порівняльний аналіз зовнішнього оформлення упаковки сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» та сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «МаКра

Прод Рівне» (відповідача по Справі 2) свідчить про те, що зразки є схожими між собою (див. фотокопію 3):

Фотокопія 3



(43) Зовнішнє оформлення коробок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» Відповідачем використовується на підставі ліцензійного договору від 04.12.2017 № 33762 б/н, укладеного між ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» та гр. Мамонтовим І.В., про що Відділення повідомлено листом від 22.03.2019р. за № 2203/2019-1 предметом якого є передача права на використання промислового зразка згідно патенту № 31496 від 25.02.2016р. права на який належать гр. Мамонтову І.В. Одночасно слід зазначити, що гр. Мамонтов І.В. є керівником та засновником ТОВ «МаКра Прод Рівне» (відповідача по Справі 2) згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.

(44) За наявною інформацією, ТОВ «МаКра Прод Рівне» припинило пакування та реалізацію сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» із зовнішнім оформленням, що було предметом розгляду Справи 2, при цьому випуск сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» з ідентичною назвою та зовнішнім

оформленням упаковки розпочато з 2018 року Відповідачем, про що свідчить інформація на маркуваннях упаковки – пакувальником зазначається ТОВ «СМАРТ РІВНЕ».

(45) Аналіз вищевикладеного свідчить про те, що пакування та реалізацію сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» ТОВ «МаКра Прод Рівне» у спірному зовнішньому оформленні упаковки припинило, проте, фактично пакування та реалізацію сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» у притаманному йому зовнішньому оформленні упаковки продовжено ТОВ «СМАРТ РІВНЕ».

(46) З огляду на схожість зовнішнього оформлення сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» та сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «МаКра Прод Рівне» є підстави взяти до уваги наступні встановлені обставини.

(47) У рамках розгляду Справи 2 для з'ясування схожості та можливості змішування продукції – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик» і сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «МаКра Прод Рівне» Відділенням було доручено Науково-дослідному інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України (вул. Боженка, 11, корп. 4, 13 поверх, м. Київ, МСП, 03680) проведення експертизи.

(48) Згідно висновку № 1052 Науково-дослідного інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України:

1. Сувенірні набори цукерок (коробки) виробництва ТОВ «ДН Класик» та ТОВ «МаКра Прод Рівне» є однорідними.

2. Оформлення упаковки (коробок) сувенірних наборів цукерок ТОВ «МаКра Прод Рівне» є схожим з оформленням упаковки сувенірних наборів цукерок ТОВ «ДН Класик» до ступеня змішування.

3. Використання у господарській діяльності (зокрема - торгівлі) упаковки сувенірних наборів цукерок виробництва ТОВ «МаКра Прод Рівне» у такому вигляді може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ДН Класик» в частині використання упаковки сувенірних наборів цукерок виробництва ТОВ «ДН Класик».

4. Висновки та кваліфікація дій відповідача.

(49) Відповідно до статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції адміністративна колегія територіального відділення має повноваження розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами; при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

(50) Оформлення упаковок сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик» та оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» пакування ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» є схожим: за загальною композицією (образним рішенням виробу, складом, кількістю та взаємним розташуванням основних композиційних елементів, формою виробу, графічними ознаками).

(51) Здійснюючи реалізацію кондитерського виробу – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» з використанням вказаного оформлення упаковки з 2012 року, Заявник має пріоритет на використання зазначеного оформлення упаковки.

(52) У період виробництва та реалізації кондитерського виробу – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» ТОВ «ДН Класик» здійснювало його рекламування, зокрема, на телеканалах «Інтер» та «Новий канал», а також за допомогою розміщення плакатів, що надаються в магазини та інші точки продажу для рекламування кондитерського виробу – сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба».

(53) Крім того, тривалий та безперервний строк реалізації ТОВ «ДН Класик» сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» з використанням зазначеного оформлення упаковки допомогли Заявнику здобути велику кількість споживачів та контрагентів та набути позитивної ділової репутації.

(54) Зазначене підтверджується наданою Заявником інформацією стосовно обсягів реалізації сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба». Так, за період з 2012 по I півріччя 2020 ТОВ «ДН Класик» було реалізовано 855918 шт. сувенірних наборів цукерок «Тарас Бульба» вагою 0,5 кг.

(55) Заявник не надавав дозволу (згоди) Відповідачу на використання схожих позначень за загальною композицією (образним рішенням виробу, складом, кількістю та взаємним розташуванням основних композиційних елементів, формою виробу, графічними ознаками) при оформленні упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», схожих на позначення в оформленні упаковок, які раніше почало використовувати ТОВ «ДН Класик» для реалізації сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба».

(56) Оформлення Відповідачем упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», схожих з оформленням упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» ТОВ «ДН Класик», може призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника внаслідок використання ділової репутації, напрацьованої Заявником.

(57) Відповідно до статті 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним є використання імені, комерційного (фірмового) найменування, торговельної марки (знака для товарів та 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.

(58) Отже, використання ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» у своїй господарській діяльності оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», яке схоже на оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик», яке раніше почало використовувати ТОВ «ДН Класик» у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ДН Класик», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

5. Заперечення сторін та його спростування.

(59) На подання з попередніми висновками у справі від 11.06.2020 № 63-03/170п Відповідач листом від 07.10.2020 року № 0710/20-1 надав свої зауваження.

(60) Заявник листом від 01.10.2020 року б/н (вх. №63-01/2806 від 02.10.2020) підтримав пропозиції, викладені у поданні з попередніми висновками у справі від 11.06.2020 № 63-03/170п.

(61) У своїх зауваженнях ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» звертає увагу на необґрунтованість та безпідставність подання з попередніми висновками у даній справі з огляду на наступні обставини:

- рішення Рівненського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України № 10 від 04.05.2016 року у Справі 2 стосується ТОВ «МаКра Прод Рівне» та ніякого відношення до ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» не має;

- порушення процедури призначення експертизи у Справі 2, за результатами якої надано висновок № 1052 Науково-дослідного інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України;

- ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» добросовісно використовує коробку для фасування цукерок із застосуванням шнура та сургучної печатки.

(62) Проаналізувавши доводи ТОВ «СМАРТ РІВНЕ», адміністративна колегія вважає їх безпідставними, документально необґрунтованими та такими, що спростовуються матеріалами Справи 1.

(63) Як вбачається з матеріалів справи з 2018 року ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» реалізуються сувенірні набори цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» в коробках з відповідним зовнішнім оформленням. При цьому, зовнішнє оформлення вищевказаних коробок згідно патенту № 31496 від 25.02.2016 року Відповідач використовує на підставі ліцензійного договору від 04.12.2017 року № 33762 укладеного між ним та гр. Мамонтовим І.В. В свою чергу, гр. Мамонтов І.В. є керівником та засновником ТОВ «МаКра Прод Рівне». Використання зовнішнього оформлення сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа» було предметом розгляду Справи 2 за заявою ТОВ «ДН Класик» (заявник у даній справі), у якій прийнято рішення № 10 від 04.05.2016 року та визнано дії ТОВ «МаКра Прод Рівне» порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

(64) Відтак, рішення № 10 від 04.05.2016 року у Справі 2 має безпосереднє значення для Справи 1, оскільки встановлює та доводить факт неправомірного використання без дозволу ТОВ «ДН Класик» оформлення вищевказаних упаковок сувенірних наборів, схожих на зовнішнє оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик», що може призвести до змішування з діяльністю останнього.

(65) Разом з тим, рішення № 10 від 04.05.2016 року у Справі 2 в судовому порядку не скасоване, є чинним та таким, що відповідає вимогам конкурентного законодавства.

(66) Обставини, про які зазначає ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» щодо порушення процедури призначення та проведення експертизи у Справі 2 не можуть братись до уваги, оскільки не мають жодного юридичного значення для Справи 1. Відповідна експертиза призначалась під час розгляду Справи 2, а тому оцінка правомірності порядку її призначення, відповідно, мала б здійснюватися виключно в межах вказаної справи.

(67) Більш того, постановою Рівненського апеляційного господарського суду від 07.02.2018 року у справі № 918/497/17 підтверджено правомірність призначення експертизи, чинність висновку Науково-дослідного інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України № 1052 від 18.11.2015 року та взяття його Відділенням до уваги при прийнятті рішення у Справі 2.

(68) Зовнішнє оформлення упаковок сувенірних наборів виробництва Відповідача та Заявника є схожим за загальною композицією. Заявник, використовуючи оформлення упаковки цукерок «Тарас Бульба» з 2012 року, має пріоритет на використання її оформлення. Крім того, Заявник не надавав дозволу (згоди) Відповідачу на використання схожих позначень за загальною композицією при оформленні сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», а отже такі дії можуть призвести до змішування діяльності Відповідача з діяльністю Заявника внаслідок використання ділової репутації, напрацьованої Заявником.

(69) Таким чином, твердження ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» щодо добросовісного використання упаковок сувенірних наборів цукерок є безпідставним та не відповідає вимогам законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

6. Остаточні висновки у справі.

(70) Таким чином, матеріали справи підтверджують а Відповідачем не спростовано, що використання ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» у своїй господарській діяльності оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», яке схоже на оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба» виробництва ТОВ «ДН Класик», яке раніше почало використовувати ТОВ «ДН Класик» у своїй господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ДН Класик», є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафу.

(71) 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.

(72) Відповідно до частини першої 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.

(73) Сума доходу ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» за 2019 рік становить 2074691 (два мільйони сімдесят чотири тисячі шістьсот дев'яносто одна) гривня 74 коп.

(74) При визначенні розміру штрафу враховано, тривалість вчинення порушення та те, що Відповідач не визнав вчинення порушення та не припинив його.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 21, 27, 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 року за № 291/5482, зі змінами та доповненнями, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ),

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), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ» (33024, м. Рівне, вул. Вербова, б. 41, кв. 84, ідентифікаційний код 41774223) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді використання без дозволу (згоди) товариства з обмеженою відповідальністю «ДН Класик» (35600, м. Дубно, вул. Семидубська, б. 89, ідентифікаційний код 36714492) оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», схожих на оформлення упаковки сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», яке раніше почало використовувати ТОВ «ДН Класик» для сувенірного набору цукерок «Тарас Бульба», що може призвести до змішування з діяльністю ТОВ «ДН Класик».

2. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ» (33024, м. Рівне, вул. Вербова, б. 41, кв. 84, ідентифікаційний код 41774223) штраф у розмірі 68 000 грн.

3. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «СМАРТ РІВНЕ» (33024, м. Рівне, вул. Вербова, б. 41, кв. 84, ідентифікаційний код 41774223) припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції шляхом припинення використання у господарській діяльності оформлення упаковок сувенірних наборів цукерок «Петро Дорошенко» та «Іван Мазепа», які ТОВ «ДН Класик» раніше за ТОВ «СМАРТ РІВНЕ» почало використовувати у своїй господарській діяльності про що повідомити відділення у тримісячний строк з дня одержання рішення з наданням підтверджуючих документів.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова Колегії

Р.Лещишин