



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАКАРПАТСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

18.04.2018

м. Ужгород

№ 2-р/к

справа № 127-26.4/75-17

**Про порушення законодавства про захист
від недобросовісної конкуренції з боку
приватного підприємства Фірма «Глобус»
та накладення штрафу**

Адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання відділу досліджень і розслідувань від 03.04.2018 № 14.2-3/4-пв та матеріали справи № 127-26.4/75-17 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку приватного підприємства Фірма «Глобус»,

ВСТАНОВИЛА:

До Антимонопольного комітету України надійшла заява від 24.02.2017 № 272 (zareestrovano в Комітеті 27.02.2017 за № 8-01/59-AM) (далі-Заява) товариства з додатковою відповідальністю «Свалявські мінеральні води» (далі - ТДВ «Свалявські мінеральні води», Товариство, Заявник) (м. Свалява, Закарпатська обл., код ЄДРПОУ 00371512) про недобросовісну конкуренцію в діях приватного підприємства Фірма «Глобус» (далі - ПП Фірма «Глобус») (с. Голубине, Свалявський р-н, Закарпатська обл., код ЄДРПОУ 20432813) під час виробництва та реалізації води мінеральної природної лікувально-столової гідрокарбонатної натрієвої борної фасованої сильногазованої штучно насиченої CO₂ «Лужанська-15» (далі - вода «Лужанська-15»).

До заяви додані придбані в роздрібній мережі України фотографії продукції виробництва ПП Фірма «Глобус», а саме мінеральної води «Лужанська-15» об'ємом 0,5 літра, торгової точки де було придбано продукцію та відповідний касовий чек.

Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.06.2017 № 09/126-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/75-17 відносно приватного підприємства Фірма «Глобус» у зв'язку з наявністю в його діях ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

ТДВ «Свалявські мінеральні води» - суб'єкт господарювання, зареєстрований Свалявською районною державною адміністрацією Закарпатської області 12.09.1995.

Основним видом господарської діяльності Товариства є виробництво мінеральних вод.

Відповідно до інформації, наданої Заявником, ТДВ «Свалявські мінеральні води» здійснює виробництво гідрокарбонатної натрієвої борної води мінеральної природної лікувально-столової фасованої сильно газованої, із збереженням природного CO₂, донасиченої штучним CO₂ «Лужанська» (далі - вода «Лужанська») з 1998 року, а

виробництво та реалізацію води «Лужанська» саме з такою етикеткою, про яку йдеться в Заяві, - з 2009 року.

Відповідно до свідоцтв на знаки для товарів та послуг Заявник використовує такі знаки для товарів та послуг:

- № 25807 від 15.07.2002 - знаки відповідності, зображення штрих-коду, всі словесні та цифрові позначення, що входять до складу етикетки, крім слів «Лужанська» та «Luzhanska»;

- № 102923 від 10.02.2009 - зображення знака для товарів і послуг «Гуцул з трембітою на фоні ландшафту»;

- № 124151 від 10.06.2010 - зображення знака для товарів і послуг «Гуцул з трембітою»;

- № 102925 від 10.02.2009 - зображення знака для товарів і послуг «Ялини на фоні ландшафту».

Вода «Лужанська» виробництва ТДВ «Свалявські мінеральні води» реалізується у пляшці, виготовленій зі скла зеленого кольору, місткістю 0,5 л, з кришкою зеленого кольору.

Етикетка води виробництва Заявника виконана в зеленому, синьому, блакитному та жовтому кольорах.

Справа міститься виконаний у білому, сріблястому та жовтому кольорах напис – «Гідрокарбонатна натрієва борна вода мінеральна природна лікувально-столова фасована сильногазована, із збереженням природного CO₂, донасичена штучним CO₂ «Лужанська».

Зліва зображено чоловіка (гуцула) з трембітою, одягненого в національний гуцульський одяг, на фоні зеленого гірського ландшафту.

У нижній правій частині етикетки розміщено зображення медалей.

Відповідно до Договору генеральної дистрибуції № 100101/КР від 02.01.2010, генеральним дистриб'ютором продукції Товариства є товариство з обмеженою відповідальністю «Корпорація «Українські мінеральні води» (далі - генеральний дистриб'ютор).

Генеральний дистриб'ютор згідно з Ліцензійним договором на використання торговельних марок від 01.12.2014 має невиключну ліцензію (невиключні права) на використання зазначених у свідоцтвах знаків для товарів та послуг Заявника.

Товариство та генеральний дистриб'ютор брали участь у вітчизняних та міжнародних виставках, конкурсах у 1997, 1999, 2003, 2006, 2007, 2008, 2009 та 2012 роках, що підтверджується дипломами.

Генеральний дистриб'ютор має власний веб-сайт у мережі Інтернет <http://umw.com.ua>, на якому міститься інформація щодо діяльності ТДВ «Свалявські мінеральні води», виробництва та лікувальних властивостей мінеральних вод.

Таким чином, вже багато років поспіль вода «Лужанська» Заявника з оригінальним оформленням етикетки, активно просувається на усій території України і як наслідок цього є добре відомою українським споживачам.

Тривалий безперервний строк виробництва та реалізації води «Лужанська» виробництва ТДВ «Свалявські мінеральні води», обізнаність про цю продукцію споживачів сприяли набуттю позитивної ділової репутації ТДВ «Свалявські мінеральні води» та зростанню обсягів продажу цієї продукції в Україні.

14.02.2017 в одній з торгових точок мережі «Таврія плюс» в місті Миколаєві Заявником було виявлено реалізацію води «Лужанська-15» виробництва ПП Фірма «Глобус».

Придбання вказаного товару підтверджується фіскальним чеком від 14.02.2017.

ПП Фірма «Глобус» - суб'єкт господарювання, дата державної реєстрації - 18.10.1996.

ПП фірма «Глобус» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатку зі своїм найменуванням та інші реквізити.

Юридична адреса: с. Голубине, 367А, Свалявський р-н.

Ідентифікаційний код: 20432813.

Основним видом господарської діяльності ПП Фірма «Глобус» є виробництво безалкогольних напоїв, мінеральних вод та інших вод, розлитих у пляшки, тощо.

Виходячи з вищезазначеного, ПП фірма «Глобус» є суб'єктом господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Виготовлення та реалізація мінеральної води «Лужанська-15» з використанням дизайну етикетки схожим із етикеткою Заявника здійснюється з 2016 року, (лист ПП фірма «Глобус» від 09.10.2017 року №035).

Вода «Лужанська-15» виробництва ПП Фірма «Глобус» реалізується в пляшці виготовленій зі скла зеленого кольору, місткістю 0,5 л. з кришкою зеленого кольору.

Етикетка води виробництва Відповідача виконана в синьому, зеленому, блакитному, жовтому та червоному кольорах.

Внизу етикетки міститься напис, виконаний у білому та червоному кольорах, - «Вода мінеральна природна лікувально-столова гідрокарбонатна натрієва борна фасована сильно газована штучно насичена CO₂ «Лужанська-15».

Справа зображено чоловіка (гуцула) з трембітою, одягненого в національний гуцульський одяг, на фоні зеленого гірського ландшафту.

Зліва розміщено зображення медалей.

Аналіз зовнішнього оформлення етикеток води «Лужанська» виробництва Заявника та зовнішнього оформлення етикеток води «Лужанська-15» виробництва ПП Фірма «Глобус» свідчить про те, що оформлення етикеток є схожим: за загальною композицією, розміщенням основних написів, окремих елементів.

За наявною в Комітеті інформацією, Заявник не надавав дозволу (згоди) ПП Фірма «Глобус» на використання їхнього або схожого на їхнє оформлення етикеток.

Розробником дизайну макету етикетки мінеральної води «Лужанська-15» схожим із етикеткою Заявника є ПП Фірма «Глобус» (лист ПП фірма «Глобус» від 09.10.2017 року №035).

Виготовлення, друк етикеток здійснювало ТОВ «Мартек друкарський двір» (м. Дніпро) згідно з договором на виготовлення та поставку поліграфічної продукції №МПД0468 від 05.10.2016 р.

Відповідно до зазначеного договору, розробником оригінал-макетів продукції, відповідальним за його оформлення та зміст є ПП Фірма «Глобус».

За інформацією, наданою ПП Фірма «Глобус», видобуток та розлив мінеральної води «Лужанська-15» здійснюється з Голубинського родовища (свердловина № 15).

ПП Фірма «Глобус» брало участь у вітчизняних та міжнародних виставках, конкурсах у 2001, 2002, 2003, 2005 роках, що підтверджується дипломами.

Аналіз зовнішнього оформлення етикеток води «Лужанська-15» виробництва Заявника та ПП Фірма «Глобус» свідчить про те, що оформлення етикеток є схожим: за використанням схожої гама кольорів (синій, зелений, білий, жовтий, червоний), загальною композицією, розміщенням основних написів, окремих елементів.

Продукція 1





За наявною в Комітеті інформацією, Заявник не надавав дозволу (згоди) ПП Фірма «Глобус» на використання їх або схожого на їхнє оформлення етикеток.

За результатами аналізу ринку мінеральних вод, представлених у торговельних мережах України встановлено, що цей ринок є висококонкурентним.

У торговельних мережах України присутні мінеральні води інших виробників. Кожній етикетці продукції притаманне оригінальне зовнішнє оформлення, основний фон та оформлення етикетки, розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, шрифту в назві продукції, використання відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність кожної продукції, визначає оригінальність дизайну етикеток, відрізняє продукцію одного виробника від іншого та виключає змішування продукції.

На підтвердження того, що етикетки мінеральних вод інших виробників, які теж реалізуються території України, жодним чином не схожі на продукцію Заявника, Заявник надав до матеріалів справи докази, зокрема, кольорові фотокопії продукції (мінеральної води) інших виробників, зокрема:

«Лужанська 4» виробництва МПП «Алекс» (м. Свалява);

«Лужанська 3» виробництва ТОВ «Аква Поляна» (с. Поляна, Свалявський р-н);

«Лужанська 7» виробництва ТОВ «Маргіт» (с. Солочин, Свалявський р-н).

При цьому, кожна етикетка та торговельна марка зазначеної мінеральної води є індивідуальною і не схожою одна на одну та цілком відрізняються від етикетки Заявника, що підтверджує чітку індивідуальну виважену політику кожного виробника з метою уникнення в подальшому будь-яких сплутувань та схожості між торговельними марками та етикетками своїх напоїв з продукцією інших виробників.

Аналіз зовнішнього оформлення етикеток мінеральних вод свідчить про те, що кожній етикетці притаманне своє оригінальне, зовнішнє оформлення зокрема, основний фон та загальне оформлення (композиція етикетки), розміщення основних написів та зображень, окремих елементів, шрифту, використання відповідної гами кольорів, що забезпечує розпізнавальну здатність продукції та визначає оригінальність дизайну етикеток, що відрізняє продукцію одного виробника від іншого і виключає змішування їх діяльності.

Продукція заявника та ПП Фірма «Глобус» реалізується на одному і тому ж товарному ринку, через одні й ті ж канали збуту. В торговельних мережах продукція ПП Фірма «Глобус» розташована на одних полицях, тобто поруч з продукцією Заявника та мінеральною водою інших учасників ринку, що може призвести до того, що споживач може помилково придбати мінеральну воду «Лужанська-15» виробництва ПП Фірма «Глобус», помилково вважаючи ніби придбав мінеральну воду «Лужанська» Заявника.

Ціна реалізації в торговельних мережах мінеральної води «Лужанська» Заявника є вища ніж ціна мінеральної води виробництва ПП Фірма «Глобус».

Враховуючи рівень цін на мінеральну воду «Лужанська», споживачі можуть надавати перевагу продукції виробництва ПП Фірма «Глобус», а не продукції Заявника, помилково вважаючи, що купують мінеральну вод виробництва Заявника, але значно дешевше. Крім того, продукція ПП Фірма «Глобус» має таку ж назву та схоже оформлення етикеток з продукцією Заявника. Отже, може відбутися змішування діяльності заявника та ПП Фірма «Глобус».

Зазначене призводить до того, що необізнаний споживач, під час вибору необхідної продукції, може обмежуватись лише візуальним сприйняттям, що у свою чергу може призвести до сприйняття продукції ПП Фірма «Глобус» як до такої, що вироблена безпосередньо Заявником.

Для з'ясування можливості змішування продукції виробництва Заявника та ПП Фірма «Глобус», територіальним відділенням було проведено опитування споживачів щодо сприйняття споживачами схожості зовнішнього оформлення етикеток продукції. Загальна кількість опитуваних склала 350 респондентів.

За результатами аналізу встановлено, що 65,2 відсотків вважають схожими зовнішнє оформлення етикетки (використання однакової гами кольорів, загальної композиції, розміщення основних написів, окремих елементів) Продукції 1 з Продукцією 2.

75,5 відсотків опитаних ототожнюють Продукцію 1 та Продукцію 2 з одним виробником.

69,2 відсотків опитаних відповіли, що могли б придбати Продукцію 2 внаслідок сплутування з Продукцією 1.

Крім того, результати відповідей свідчили про те, що споживачі, приймаючи зображення товарів, складають лише загальне враження про характеристики товару та рідко володіють детальними знаннями, наприклад про назву виробника. Тому, схожість позначень на етикетці товару може ввести споживача в оману, призвести до змішування та сформувати хибне уявлення про схожість характеристик товарів (в даному випадку, про приналежність товару одному виробнику).

Отже, як свідчать результати опитування, більшість споживачів може прийняти Продукцію 2 виробництва ПП Фірма «Глобус», за Продукцію 1 виробництва Заявника, тобто у споживача може виникнути асоціаційний зв'язок між продукцією та господарською діяльністю Заявника та продукцією та господарською діяльністю ПП Фірма «Глобус», що може призвести до змішування діяльності цих суб'єктів господарювання.

Таким чином, виходячи із вищевикладеного, ПП Фірма «Глобус» використовуючи, напрацьовану репутацію Заявника із відповідною назвою та відповідним оформленням етикеток, може отримати неправомірні переваги у конкуренції не завдяки власним досягненням, а від використання схожого оформлення етикеток мінеральної води «Лужанська-15».

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.

Отже, використання ПП Фірма «Глобус» без дозволу (згоди) Заявника при виробництві та реалізації води «Лужанська-15» оформлення етикетки, яке є схожим з оформленням етикетки води «Лужанська» виробництва ТДВ «Свалєвські мінеральні води», яке раніше почало використовувати його у своїй господарській діяльності, може призвести до змішування з його діяльністю, є порушенням, передбаченим статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання позначень.

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.

Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення порушення у вигляді недобросовісної конкуренції тягне за собою накладення штрафу у розмірі до 5 відсотків виручки(доходу) від реалізації товарів за останній фінансовий рік, що передував року в якому накладається штраф.

Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ПП Фірма «Глобус» за 2017 рік становить 7 512 400,00 (сім мільйонів п'ятсот дванадцять тисяч чотириста) гривень.

Слід також зазначити, що ПП Фірма «Глобус» розроблено та використовуються нові етикетки мінеральної води «Лужанська-15» (див. фото)



На подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/75-17 ПП Фірма «Глобус» листом від 05.04.2018 № 037 надано заперечення, які не впливають на висновки відділення в даній справі. Також, ПП Фірма «Глобус» просило не застосовувати жорстких штрафних санкцій у зв'язку з важким фінансовим становищем.

При визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення припинено.

Враховуючи викладене та на підставі статей 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.01 року № 32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.01 року за № 291/5482 зі змінами та доповненнями, пункту 33 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), адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що приватне підприємство Фірма «Глобус» (с. Голубине, Свалявський р-н, Закарпатська обл., код ЄДРПОУ 20432813) вчинило порушення, передбачене статтею 4 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді використання без дозволу (згоди) компанії ТДВ «Свалявські мінеральні води» сукупності позначень в зовнішньому оформленні етикетки мінеральної води «Лужанська-15», яке раніше почало використовувати їх або схожі на них позначення у господарській діяльності, що може призвести до змішування з діяльністю цього суб'єкта господарювання.

2. На підставі статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначеного в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне підприємство Фірма «Глобус» штраф у розмірі 12 000,00 (дванадцять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

У разі незгоди з цим рішенням зацікавлені особи згідно частини 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у двомісячний строк з дня одержання рішення мають право звернутися до суду з відповідною заявою.

Голова колегії

П. Калинич