



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Дніпропетровське обласне територіальне відділення

Р І Ш Е Н Н Я
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

14 травня 2020 року

м. Дніпро

№ 54/7- р/к
Справа № 127-26.4/117-17

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

Відповідачем у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» (сmt Царичанка, Дніпропетровська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36710304).

Товариство з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» (сmt Царичанка, Дніпропетровська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36710304) розміщувало на етикетках алкогільних напоїв торгівельної марки «AL CAPONE» «Односолодовий» та «Витриманий» позначення «WHISKEY» (назви продукції) в той час, як ця продукція не є віскі, та поширювало у такий спосіб неправдиві відомості про споживчі властивості напою.

За результатами розгляду справи № 127-26.4/117-17 такі дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» визнано недобросовісною конкуренцією, у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, що є порушенням статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Дніпропетровським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/117-17 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» (сmt Царичанка, Дніпропетровська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36710304) та подання з попередніми висновками Управління недобросовісної конкуренції № 127-26.4/117-17/491-спр від 26.12.2017,

ВСТАНОВЛЕНО:

- (1) Територіальним відділенням за дорученням Антимонопольного комітету України від 17.10.2019 року № 13-010/1078 розглядається справа № 127-26.4/117-17 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

1. Сторони

- (2) Відповідачем у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» (далі – ТОВ «АБК Дніпро», Товариство, Відповідач).
- (3) Як вбачається із відомостей щодо Відповідача, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом діяльності є 11.01 дистиляція, ректифікація та змішування спиртних напоїв.
- (4) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії





- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 10.10.2017 № 09/209-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/117-17 за ознаками вчинення ТОВ «АБК Дніпро» порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення на етикетках алкогольних напоїв «AL CAPONE» «Односолодовий» та «AL CAPONE» «Витриманий» позначення «WHISKEY», що є неправдивою інформацією та може ввести в оману споживачів про склад цих напоїв.
- (6) Листом Комітету від 27.12.2017 № 127-26/09-14224 Відповідачу надіслане подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/117-17/491-спр від 26.12.2017.
- (7) Крім того, інформація про подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/117-17/491-спр від 26.12.2017 опублікована 16.02.2018 на веб-сайті Комітету 16.02.2018.
- (8) Із зауваженнями та запереченнями на подання про попередні висновки Відповідач до Комітету не звертався.

3. Обставини справи

3.1 Обставини справи, встановлені за результатами діяльності Відповідача

- (9) Комітетом під час проведення дослідження ринку алкогольних напоїв виявлено, що в торговельних мережах України здійснювалась реалізація алкогольних напоїв з позначенням «WHISKEY» «AL CAPONE» «Односолодовий» та «WHISKEY» «AL CAPONE» «Витриманий» виробництва ТОВ «АБК Дніпро».
- (10) ТОВ «АБК Дніпро» на території України здійснює виробництво та реалізацію алкогольних напоїв, зокрема, горілки «Колос», «Петриківська», коньяків «Перший Український», сидру «BRAVO», а також алкогольних напоїв з позначенням «WHISKEY» «AL CAPONE» «Односолодовий» та «WHISKEY» «AL CAPONE» «Витриманий» (далі – Напій 1 та Напій 2 або разом Напої).
- (11) Листом від 23.06.2017 № 2306/01 (zareєстрований в Комітеті 30.06.2017 за № 8-127/6354) ТОВ «АБК Дніпро» повідомило Комітет про те, що воно почало виробляти Напої 10.12.2016

- (12) За наданою до Комітету інформацією Напої реалізуються по всій території України, Товариством самостійно.
- (13) За наданою ТОВ «АБК Дніпро» інформацією Напої розливаються у пляшки місткістю 0,2, 0,5, 0,7 л. Вартість пляшки Напою 1 місткістю - 0,5 л з 10.12.2016 по 31.03.2017 складала (інформація з обмеженим доступом) за пляшку, а з 01.04.2017 по 23.06.2017 – (інформація з обмеженим доступом) за пляшку.
- (14) Ціна Напою 2 місткістю - 0,5 л з 10.12.2016 по 31.03.2017 складала (інформація з обмеженим доступом) за пляшку, а з 01.04.2017 по 23.06.2017 – (інформація з обмеженим доступом) за пляшку.
- (15) ТОВ «АБК Дніпро» здійснює виробництво Напою 1 та Напою 2, використовуючи оформлення етикеток, яке в пересічного споживача може скласти враження, що зазначений напій – це віскі.
- (16) Зовнішній вигляд етикеток та контретикеток Напоїв такий:

<p>Етикетка Напою 1</p>	<p style="text-align: right;">Фотокопія 1</p> <p>Контретикетка Напою 1</p>
	
<p>Етикетка Напою 2</p>	<p style="text-align: right;">Фотокопія 2</p> <p>Контретикетка Напою 2</p>
	

- (17) На лицьовій стороні етикеток Напою 1 та Напою 2 розміщено такі позначення: великими літерами – «WHISKEY» «AL CAPONE», меншими – «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий».
- Також на лицьовій стороні етикеток Напою 1 та Напою 2 зазначено: «вміст спирту 40 % об. Місткість (об'єм) 0.5 л.
Юридична адреса та адреса потужностей виробництва Товариства: вул. Царичанська, буд. 168, смт Царичанка, Царичанський район, Дніпропетровська обл., Україна, 51000, тел. /факс: +38 (05690) 311-31.
ТУ У 11.0-40734958-001:2016».
- (18) На контретикетках Напою 1 та Напою 2 містяться позначення «AL CAPONE» «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий».
- Під ним розміщено таку інформацію:
«Склад: Вода питна підготовлена, спирт етиловий ректифікований «Люкс», солод натуральний, екстракт дубовий або солодовий екстракт, цукор.
Поживна цінність: 100 г продукту: вуглеводи 0,1 г, жири – 0 г, білки 0 г.
Термін придатності до споживання: 12 місяців.
Енергетична цінність: (калорійність) 100 г продукту - 976 кДж (233 ккал).
Строк придатності – 36 місяців з дати виробництва.
Пляшки з напоями необхідно зберігати за температури від мінус 5°C до плюс 25°C та відносній вологості повітря не більшої 85 %.
Не рекомендується вживати дітям до 18 років, вагітним жінкам, людям похилого віку, операторам машин, водіям за кермом, спортсменам та алергікам.
ТУ У 11.0-40734958-001:2016.
Код ЄДРПОУ 36710304, Ліцензія № 323.
Номером партії вважати дату розливу».
- (19) Крім того, за наданою Відповідачем інформацією на сайті ТОВ «АБК Дніпро» (<http://abkdniipro.com>) станом на 23.06.2017 також розміщена інформація про Напої.
- (20) На етикетках Напоїв зазначено інформацію щодо виду цих Напоїв, а саме, що ці Напої - «WHISKEY» та «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий».
- (21) Позначення «WHISKEY» на етикетках Напоїв зроблено великими жирними літерами чорного кольору, які легко прочитати, на відміну від позначення «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий», які виконані меншим шрифтом на світлому фоні, що ускладнює сприйняття споживачами інформації щодо виду Напою.
- (22) Написи «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий» розміщені на етикетці в такий спосіб, що їх можна побачити при уважному вивченні всіх написів, в той час як позначення «WHISKEY» можна легко прочитати.
- (23) Крім того, на контретикетках Напоїв розміщено позначення «AL CAPONE» «напій алкогольний «Односолодовий» та «AL CAPONE» «напій алкогольний «Витриманий», виконані великими літерами чорного кольору, а позначення «WHISKEY» відсутнє.
- (24) На етикетках та контретикетках Напоїв зазначено суперечливу інформацію про вид продукції, оскільки зазначено: «WHISKEY», «напій алкогольний «Односолодовий» та «WHISKEY» «напій алкогольний «Витриманий», що може скласти у споживачів враження, що зазначений алкогольний напій - це віскі.
- (25) Також, на етикетках та контретикетках Напоїв розміщено позначення «The Chicago» «AL CAPONE» «WHISKEY», які є домінуючими, в порівнянні із позначенням,

розміщеним на лицьовій частині етикетки який зазначено меншим шрифтом: «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий».

- (26) Позначення, які розміщені на лицьовій стороні етикеток Напоїв «The Chicago» «AL CAPONE» «WHISKEY» перекладаються на українську мову, як «Чікаго», «Аль Капоне», «Віскі», що може скласти у споживача враження, що зазначені Напої є віскі.
- (27) Зазначаючи на етикетках та контретикетках Напоїв суперечливу інформацію про вид продукції, а саме: «WHISKEY» та «напій алкогольний «Односолодовий», «WHISKEY «напій алкогольний «Витриманий», ТОВ «АБК Дніпро», як виробник продукції, поширює неправдиву інформацію про вид продукції, що може надати йому неправомірні переваги у конкуренції на ринку алкогольних напоїв, зокрема перед іншими учасниками ринку алкогольних напоїв.
- (28) Крім того, ТОВ «АБК Дніпро» повідомило Комітет, що елементи розміщені на етикетках напоїв, зокрема позначення «AL CAPONE», мають правовий захист на території України.
- (29) Відповідач надав до Комітету копію свідоцтва на знак для товарів та послуг від 10.02.2017 № 222544 «AL CAPONE».
- (30) Відповідно до вказаного свідоцтва власником знаку «AL CAPONE» є товариство з обмеженою відповідальністю «Вертикально інтегрована компанія алгоритм» (м. Дніпро, ідентифікаційний код юридичної особи 40734958) (далі – ТОВ «Вертикально інтегрована компанія алгоритм»).
- (31) Згідно з Ліцензійним договором від 10.02.2017, б/н на використання товарного знаку, укладеного між ТОВ «Вертикально інтегрована компанія алгоритм» (Ліцензіар) та ТОВ «АБК Дніпро» (Ліцензіат), зокрема, Ліцензіар передає Ліцензіатові виключне право на використання знаку для товарів та послуг «AL CAPONE» певним способом (визначеним цим договором і у встановлених межах (визначених цим договором) виключно Ліцензіатом з наданням права дозволяти або забороняти таке використання іншим особам.

3.2. Виробництво та реалізація Напоїв

- (32) Листом від 23.06.2017 № 2306/01 ТОВ «АБК Дніпро» повідомило Комітет про те, що у 2016 році Відповідач виготовив Напоєм 1 у кількості (інформація з обмеженим доступом), у 2017 році Відповідач виготовив Напій 2 у кількості (інформація з обмеженим доступом).
- (33) Листом від 19.03.2018 № 1903/01 (вхідна Комітету від 27.03.2018 № 8-127/3612) ТОВ «АБК Дніпро» повідомив Комітет, що виготовив Напоєм 1 у пляшках 0,5 у кількості (інформація з обмеженим доступом), та Напоєм 2 у пляшках 0,5 у кількості (інформація з обмеженим доступом).
- (34) Листом від 21.09.2018 № 2109/01 (вхідна Комітету від 02.10.2018 № 8-09/11841) ТОВ «АБК Дніпро» повідомив Комітет, що інформація щодо об'ємів виготовлення та реалізації Напоїв з позначенням «WHISKEY» на етикетках також надавалась в листі ТОВ «АБК Дніпро» від 12.03.2018 року №1203/1. В подальшому оригінал-макет був перезатверджений і слово «WHISKEY» більше не використовувалось.
- (35) ТОВ «АБК Дніпро» повідомило Комітет, що не здійснювало рекламування Напоїв на території України, у виставках, конкурсах участь не брало, нагород не одержувало.
- (36) Стосовно вибору позначень «AL CAPONE» «WHISKEY» на етикетках Напоїв Відповідач надав Комітету наступні пояснення: «ТОВ «АБК Дніпро» використовує при маркуванні продукції низку позначень, що мають таке значення:

1. Напій алкогольний «Односолодовий» та Напій алкогольний «Витриманий» - загальна та власна назви продукції згідно з технічною документацією ТУ У 11.0-40734958-001:2016 «Напої алкогольні. Технічні умови»; ТІ 36353120-201-2016 «Технологічна інструкція на виробництво напою алкогольного «Витриманий»; РЦ 36353120-201-2016 «Рецептура на напій алкогольний «Витриманий»; ТІ 26353120-203-2016 «Технологічна інструкція на виробництво напою алкогольного «Односолодовий»; РЦ 26353120-203-2016» «Рецептура на напій алкогольний «Односолодовий».
 2. «AL CAPONE» є знаком для товарів та послуг, що підтверджується свідоцтвом на знак для товарів і послуг № 222544 від 10.02.2017 р.
 3. Слово «WHISKEY» є частиною заголовку газетної статті, в якій описується діяльність Альфонсе Габрієля Капоне, відомого як Аль Капоне. Повна назва статті є «Whiskey is an illegal drink!» (дослівний переклад «Віскі є забороненим напоєм»). Ця стаття інформує про діяльність Аль Капоне під час «сухого закону», коли міцний алкоголь був заборонений».
- (37) Листом від 12.03.2018 № 1203/01 (вхідна Комітету від 15.03.2018 № 8-127/2952) Відповідач повідомив Комітет що комплект етикеток змінювався через те, що після отримання першої партії етикеток було виявлено , що виробником оригінал-макетів етикеток ТОВ «Авангард» при виконанні замовлення ТОВ «АБК Дніпро» допущена помилка: використано слово «whiskey» замість слова «alcohol».
- (38) В той же час, відповідно до пункту 2.1 договору поставки від 01.11.2016 № 0111/01, укладеного між ТОВ «АБК Дніпро» (Покупець) та ТОВ «Авангард» (Постачальник), Покупець зобов'язується сповіщати Постачальника про свій намір здійснити чергову закупівлю Товару шляхом оформлення замовлення в якому зазначає кількість та асортимент товару. Замовлення передається Постачальнику в будь-якій зрозумілій формі (шляхом оформлення замовлення, поштою електронною поштою, факсимільним зв'язком.
- (39) Таким чином, Відповідач відповідно до договору передає ТОВ «Авангард» макети комплектів етикеток Напоїв.
- (40) Також, Відповідач у цьому ж листі зазначає «перша партія напою алкогольного «Односолодовий» з некоректною етикеткою обсягом (інформація з обмеженим доступом) вироблена 10.12.2016, а напою алкогольного «Витриманий» (інформація з обмеженим доступом) вироблена 26.12.2016».
- (41) Крім того Відповідач повідомляє, що після випуску першої партії ним почала використовуватись інша етикетка без слова «whiskey».
- (42) Цим же листом Відповідач надав до Комітету макети нових етикеток Напоїв, які виглядають наступним чином:



Етикетка Напою 2

Фотокопія 4



Висновки експертних установ

- (43) Комітетом для отримання інформації про алкогольну продукцію «віскі» надіслано запити про надання інформації до спеціалістів, які володіють необхідними знаннями.

Висновки Європейської Бізнес Асоціації

- (44) Листом від 17.02.2017 № 162/2017/19 (zareestrovanim y Komiteti 10.02.2017 za № 8-01/1516) Європейська бізнес Асоціація (далі – Асоціація) надала, зокрема, наступну інформацію.

- (45) Віскі – це категорія, родове поняття виду спиртних алкогольних напоїв. За даними компаній-членів Комітету Асоціації в цій категорії представлена найбільша кількість брендів порівняно з іншими категоріями міцних алкогольних напоїв, таких як горілка, бренді, коньяк тощо.
- (46) Оскільки поняття віскі є родовим, вимоги до складу конкретного виду напою визначаються на рівні законодавств країн, де цей вид напою виробляється.
- (47) Відповідно до пункту 2 Додатку II Регламенту (ЄС) №110/2008 Європейського парламенту і Ради ЄС від 15 січня 2008 року про визначення, опис, представлення на ринку, маркування і захист найменувань місць походження спиртних напоїв і скасування Регламенту ЄС № 1576/89 (надалі – Регламент №110/2008) віскі – це спиртний напій, отриманий виключно:
- (i) внаслідок дистиляції солодових зернових культур у присутності або без присутності інших зернових, який був:
 - осолоджений діастазою, що міститься в солоді, з додаванням або без додавання інших природних ензимів;
 - заброджений під впливом дріжджів;
 - (ii) з допомогою однієї або декількох дистиляцій мінімум до 94,8% об'ємних одиниць таким чином, щоб дистилят мав аромат та смак, отримані від застосованої сировини;
 - (iii) внаслідок витримки кінцевого дистиляту не менше трьох років у дерев'яних бочках місткістю не більше 700 літрів.
- (48) Кінцевий дистилят, до якого можуть бути додані вода або природна карамель (в якості барвника), повинен зберігати свій колір, аромат і смак, які виникають внаслідок процедур, зазначених у пунктах i), ii) та iii). Мінімальний вміст алкоголю у віскі повинен становити 40% об'ємних одиниць. Не дозволяється здійснювати додавання розчиненого або нерозчиненого спирту в розумінні пункту 5 Додатку I Регламенту №110/2008 (згідно із цим пунктом, додаванням спирту вважається «додавання етилового спирту сільськогосподарського походження та/або дистилятів сільськогосподарського походження до спиртного напою»).
- (49) Не дозволяється підсолоджувати чи ароматизувати віскі, а також не дозволяється додавання інших добавок, крім звичайної карамелі, що використовується в якості барвника.
- (50) В Україні поняття «віскі» визначено виключно у ДСТУ 3297-95.
- (51) ДСТУ 3297-95 «Лікero-горілчана промисловість. Терміни та визначення» установлює терміни і визначення основних понять у галузі лікero-горілчаної промисловості. Стосовно віскі у пункті 4.13 стандарту зазначено, що віскі це настоянка міцністю від 40 % до 45%, з характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (52) Асоціації не відомі українські виробники, які виробляють алкогольний напій «віскі» в Україні.

Висновки Державної фіскальної служби України

- (53) Листом від 23.02.2017 № 2919/5/99-99-12-01-01-16 (зареєстрованим у Комітеті 27.02.2017 за № 11-01/1781) Державною фіскальною службою України (надалі – ДФС) надано, зокрема наступну інформацію.

- (54) ДСТУ 3297-95 «Лікero-горілчана промисловість. Терміни та визначення» (далі - ДСТУ 3297-95) установлює терміни і визначення основних понять у галузі лікero-горілчаної промисловості. Стосовно віскі у пункті 4.13 стандарту зазначено, що віскі це настоянка міцністю від 40 % до 45%, з характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (55) Вимоги до цього стандарту є чинними для використання в роботі підприємств, організацій, що діють в Україні, технічних комітетів зі стандартизації, науково-технічних та інженерних товариств, міністерств (відомств).

Висновки Міністерства аграрної політики та продовольства України

- (56) Листом від 24.01.2017 № 37-32-3-10/1259 Міністерство аграрної політики та продовольства України (далі – Міністерство) підтвердило висновки, надані Державною фіскальною службою та підтвердило вимоги до виготовлення «віскі» відповідно до Регламенту Європейського Парламенту і Ради (ЄС) № 110/2008.
- (57) Міністерство зазначило, що пунктом 5 додатку I до цього Регламенту визначено, що додаванням спирту вважається додавання етилового спирту сільськогосподарського походження та/або дистилятів сільськогосподарського походження до спиртного напою.
- (58) Інша інформація, окрім наведеної вище щодо наявності нормативних документів в Україні, які містять вимоги щодо виробництва алкогольного напою «віскі», в Міністерстві відсутня.
- (59) В Міністерстві відсутня інформації щодо виробників віскі в Україні.

3.3. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів.

- (60) Для з'ясування рівня можливості введення в оману споживачів шляхом розміщення на етикетках алкогольної продукції позначення «WHISKEY» в той час, як це є інший напій, було опитано 1000 осіб та отримано наступні результати.
- (61) 91 % опитуваних вважають, що одночасне зазначення на лицьовій стороні етикетки Продукції позначень «WHISKEY» та напій алкогольний міцний може ввести їх в оману щодо дійсного виду продукції.
- (62) На питання: «Чи є на Ваш погляд різниця між такими видами продукції як «віскі» («WHISKEY») та напій алкогольний міцний 91 % опитуваних відповіли – ТАК.
- (63) 90 % опитуваних не придбали б продукцію, на лицьовій стороні етикетки, якої містяться позначення «WHISKEY», якщо б знали, що дійсний вид продукції – напій алкогольний міцний.
- (64) Таким чином, інформація, розміщена на етикетці Товару, асоціюється у переважній більшості опитаних, саме з віскі.

3.4. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності інших суб'єктів господарювання, що здійснюють господарську діяльність на ринку алкогольних напоїв.

- (65) Ринок алкогольних напоїв в Україні, на якому діють Відповідачі, є конкурентним. Зокрема, серед основних брендів віскі, які реалізуються в Україні є: «Wild Turkey»; «Jack Daniel's»; «Jack Daniel's Single Barrel»; «Jack Daniel's Silver Select Single Barrel»; «Jack Daniel's Tennessee Honey»; «Gentleman Jack»; «American Honey»; «Hankey Bannister»; «MacArthur's»; «Jameson Irish Whiskey»; «Glen Grant Old

Smuggler»; «Ballantine's»; «Ballantine's Very Old»; «Glen Grant Majors Reserve»; «Highland Park»; «Douglas Laing Provenance Linkwood Vintage»; «Dewar's»; «The Macallan Rare»; «The Famous Grouse 16 YO Special Edition»; «Tullamore Dew Original», «Irishman Single Malt Irish Whisky», «William Lawson's»; «Chivas», «Old Smuggler».

- (66) Зважаючи на той факт, що на полицях магазинів Напої розміщено лицьовою стороною до споживачів, які бачать позначення «WHISKEY», виконане великими літерами, це може привернути їхню увагу та спонукати до придбання цього продукту, зокрема внаслідок нижчої ціни порівняно з віскі, у той час, як справжній вид Напоїв не віскі, а «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий». У наслідок цього, Відповідач може посилити свою конкурентну позицію та отримати неправомірні переваги в конкуренції не завдяки власним досягненням, а завдяки поширенню неправдивих відомостей щодо виду своєї продукції.
- (67) Отже, стимулювання зацікавленості споживачів шляхом поширення неправдивої інформації про споживчі властивості, характеристики товару, може надати неправомірні переваги на ринку, та поставити Відповідача у більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку.
- (68) Таким чином, поширення ТОВ «АБК Дніпро» неправдивої інформації, може (могло) вплинути на наміри споживачів щодо придбання Напоїв, а конкуренти можуть втратити своїх, потенційних споживачів, у наслідок чого Відповідач може, отримати переваги у конкуренції при реалізації Напоїв.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (69) 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 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»). Недобросовісною конкуренцією є такі дії у конкуренції, як, зокрема, поширення інформації, що вводить в оману (стаття 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).
- (70) Відповідно до вимог статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема, внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на намір цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (71) Інформацією, що вводить в оману, є, зокрема, відомості, які:
- містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела та спосіб придбання, реалізації, кількість, споживчі властивості, якість, комплектність, придатність до застосування, стандарти, характеристики, особливості реалізації товарів, робіт, послуг, ціну і знижки на них, а також про істотні умови договору;
- містять неповні, неточні або неправдиві дані про фінансовий стан чи господарську діяльність суб'єкта господарювання;

приписують повноваження та права, яких не мають, або відносини, в яких не перебувають;

містять посилання на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.

- (72) Відповідно до ДСТУ 3297-95, який встановлює терміни та визначення основних понять у галузі лікєро-горілчаної промисловості, віскі – це настоянка міцністю від 40 % до 45 %, з характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (73) Відповідно до Технічних умов від 24.10.2016 № ТУ У 11.0-40734958-001:2016, затверджених генеральним директором товариства з обмеженою відповідальністю «Вертикально інтегрована компанія Алгоритм» (м. Дніпро) (інформація з обмеженим доступом), для виготовлення напоїв використовують таку сировину: (інформація з обмеженим доступом).
- (74) Відповідно до Технологічної інструкції на виробництво напою алкогольного «Односолодовий» ТІ 26353120-203-2016, затвердженої у 2016 році директором асоціації «Укрводка» (інформація з обмеженим доступом), для виготовлення напою «Односолодовий» використовують: (інформація з обмеженим доступом).
- (75) Згідно з Рецептурою на виробництво напою алкогольного «Односолодовий» від 11.10.2016 № РЦ 26353120-203-2016, затвердженою у 2016 році директором асоціації «Укрводка» (інформація з обмеженим доступом), для виготовлення напою «Односолодовий» використовують: (інформація з обмеженим доступом).
- (76) Відповідно до Технологічної інструкції на виробництво напою алкогольного «Витриманий» ТІ 36353120-201-2016, затвердженої у 2016 році директором асоціації «Укрводка» (інформація з обмеженим доступом), для виготовлення напою «Витриманий» використовують: (інформація з обмеженим доступом).
- (77) Згідно з Рецептурою на виробництво напою алкогольного «Витриманий» від 11.10.2016 № РЦ 36353120-201-2016, затвердженою у 2016 році директором асоціації «Укрводка» (інформація з обмеженим доступом), для виготовлення напою «Витриманий» використовують: (інформація з обмеженим доступом).
- (78) Отже, виробництво Напоїв виробництва ТОВ «АБК Дніпро» відрізняється від складу віскі.
- (79) Тобто, Напої - це продукт, який відрізняється від віскі за своїм складом та способом виготовлення.
- (80) Оскільки на етикетках та контретикетках Напоїв одночасно розміщено позначення «WHISKEY» та написи «напій алкогольний «Односолодовий» та «WHISKEY» «напій алкогольний «Витриманий», враховуючи загальне композиційне оформлення етикетки «The Chicago» «AL CAPONE» «WHISKEY», а також те, що ціна на віскі вища за ціну Напоїв, потенційний покупець може ідентифікувати зазначений продукт як віскі, а не як інший напій алкогольний, та зацікавитися такою продукцією, вважаючи, що вона віскі та придбати її, оскільки вартість продукції Відповідача в торговельній мережі нижча ніж вартість віскі.
- (81) Обираючи серед видів алкогольної продукції, споживачі сподіваються отримати таку продукцію, яка відповідає їх потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником. Зокрема, споживачі обирають алкогольну продукцію виходячи зі

- смакових, поживних властивостей, які присутні в такому алкогольному напої, зокрема, як віскі.
- (82) Зважаючи на те, що Напої і віскі є різними продуктами за своїми споживчими властивостями, розміщення на їх етикетках назви виду продукції - «WHISKEY» разом з одночасним зазначенням, що це напій алкогольний, позбавляє споживачів можливості визначитись щодо виду цієї продукції. Внаслідок цього споживач може придбати Напої замість віскі.
- (83) Отже, Відповідач шляхом розміщення на етикетках Напоїв позначення «WHISKEY» у той час, як ці Напої не відповідають властивостям, яким має відповідати віскі, поширюють серед невизначеного кола осіб неправдиві відомості про споживчі властивості, характеристики своєї продукції, що може ввести в оману споживачів та вплинути на їх наміри щодо придбання вказаної продукції.
- (84) Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист прав споживачів» споживач має право на одержання необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про продукцію, що забезпечує можливість її свідомого і компетентного вибору.
- (85) Отже, назва та вид алкогольної продукції повинні бути зрозумілими для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкрити його походження, надавати можливість відрізнити певний вид алкогольної продукції від інших видів алкогольної продукції.
- (86) ТОВ «АБК Дніпро» шляхом розміщення на етикетках Напоїв позначення «WHISKEY» у той час, як до їх складу не входять інгредієнти, притаманні такому алкогольному напою як віскі, а на етикетці напою розміщено зовсім іншу інформацію щодо виду продукції: «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий», поширює невизначеному колу осіб неправдиві відомості про споживчі властивості продукції та її вид, що може ввести в оману споживачів та вплинути на їхні наміри щодо придбання продукції цього суб'єкта господарювання.
- (87) Відповідно до частини першої статті 11 Закону України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового кон'ячного і плодового, алкогольних напоїв та тютюнових виробів» маркування алкогольних напоїв, які реалізуються в Україні, здійснюється з урахуванням того, що на лицьовій стороні етикетки кожної пляшки або самої пляшки (іншого посуду) алкогольних напоїв, які реалізуються через торговельну мережу, в доступній для споживача формі згідно з чинним законодавством про мови вказується, зокрема загальна та власна назва виробу.
- (88) Згідно з абзацом другим частини четвертої статті 11 цього Закону етикеточна продукція розробляється товаровиробником алкогольних виробів і повинна відповідати вимогам чинного законодавства про мови (крім додаткової інформації щодо характеристик продукту), не потребує додаткових узгоджень, є промисловою власністю виробника.
- (89) Отже, виробник несе відповідальність за розміщення достовірної, повної, правдивої інформації на етикетці його продукції, зокрема в частині розміщення на етикетці інформації щодо виду його продукції.
- (90) Листом від 23.06.2017 № 2306/01 (зареєстрований в Комітеті 30.06.2017 за № 8-127/6354) ТОВ «АБК Дніпро» повідомило Комітет про те, що замовником та розробником оригінал макетів комплектів етикеток Напоїв є ТОВ «АБК Дніпро», відповідальність за розміщення інформації на етикетках Напоїв Відповідач несе самостійно.

- (91) У ДСТУ 3297-95 зазначено, що віскі - це настоянка міцністю від 40% до 45 % з характерним ароматом, виготовлена з витриманого в обвуглених в середині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (92) Оскільки Напої містять у складі воду питну підготовлену, спирт етиловий ректифікований «Люкс», солод натуральний, екстракт дубовий або солодовий екстракт, цукор - вони є продуктами, які відрізняються від віскі своїм складом та способом виготовлення.
- (93) За інформацією від ТОВ «АБК Дніпро» Напої не проходять такий етап виготовлення, як витримка в бочках.
- (94) Тобто, Напої, які виробляє Відповідач, не можуть мати у назві позначення «WHISKEY».
- (95) Розміщуючи на етикетці Напоїв великими літерами позначення «WHISKEY» та в той самий час зазначаючи на етикетці, що ці напої є «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий», та виготовлені по іншій технології ніж віскі, ТОВ «АБК Дніпро» поширює інформацію, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивої інформації через обраний спосіб її викладення. У зв'язку з тим, що на лицьовій поверхні Напоїв інформацію «WHISKEY» зазначено великими шрифтом, що є домінуючим, у той час як інформацію про вид Напоїв зазначено меншим шрифтом, це може вплинути на наміри споживачів стосовно придбання Напою саме як віскі.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (96) Листом Комітету від 27.12.2017 № 127-26/09-14224 Відповідачу було надіслане подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/117-17/491-спр від 26.12.2017.
- (97) В той же час, лист Комітету від 27.12.2017 № 127-26/09-14224, яким направлялось подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/117-17/491-спр від 26.12.2017 повернувся до Комітету із відміткою «за закінченням терміну зберігання».
- (98) У зв'язку з цим, інформація про подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/117-17/491-спр від 26.12.2017 опублікована на веб-сайті Комітету 16.02.2018.
- (99) Крім того, Відповідач із запереченнями чи зауваженнями до подання про попередні висновки до Комітету не звертався.
- (100) На запрошення на участь в засіданні Відповідач листом від 04.10.2018 року № 0410/01 визнав (початок цитати) «факт недовгого використання етикетки напоїв алкогольних «Односолодовий» та «Витриманий», до графічної частини яких як частина газетної статті було включено слово «WHISKEY» (кінець цитати). Також Відповідач у цьому листі зазначив, що пояснення такого використання та щодо об'ємів партії напоїв алкогольних «Односолодовий» та «Витриманий» з включенням слова «WHISKEY» були ним надані листом від 12.03.2018 № 1203/01 (вхідна Комітету від 15.03.2018 № 8-127/2952).

6. Остаточні висновки у справі

- (101) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, висновок Комітету про те, що дії Відповідача, які полягали у розміщенні на етикетках Напоїв - «напій алкогольний «Односолодовий» та «напій алкогольний «Витриманий» «AL CAPONE» позначення «WHISKEY» є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на етикетках Напоїв

неправдивої інформації, через обраний спосіб її викладення, що може ввести в оману споживачів щодо її складу.

- (102) 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.

7. Визначення відповідальності Відповідача

- (103) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.

- (104) 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.

Якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав відомостей про розмір доходу (виручки), штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (105) Відповідно до листа Державної фіскальної служби України, дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг), звіт про фінансові результати код рядка 2000, ТОВ «АБК Дніпро» від будь-якої діяльності за 2019 рік становить (інформація з обмеженим доступом) гривень.

- (106) Відповідно до копії «Звіту про фінансові результати» Ф.2, а саме інформація с кодом рядка №2000 частини I Фінансові результати, наданої листом ТОВ «Алкогольно-безалкогольний комбінат Дніпро», сума рядка №2000 за 2019 рік становить (інформація з обмеженим доступом).

- (107) Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:

- (і) При визначенні розміру штрафу за порушення ТОВ «АБК Дніпро» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції враховано, що оформлення етикеток були змінені до прийняття відповідного рішення у справі.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», частиною першою статті 21, статтями 27, 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 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), адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» (сmt Царичанка, Дніпропетровська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36710304) щодо розміщення на етикетках алкогільних напоїв торгівельної марки «AL CAPONE» «Односолодовий» та «Витриманий» позначень «WHISKEY» (назви продукції), в той час, як ця продукція не є віскі, та поширення у такий спосіб неправдивих відомостей про споживчі властивості напою, порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Алкогільно-безалкогольний комбінат Дніпро» (ідентифікаційний код юридичної особи 36710304) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова
адміністративної колегії

О.Я. ТУРКОВСЬКИЙ

Члени Колегії:

Є.О. ВАРНАКОВ

В. М. ОНІЩЕНКО

В.П. ГАРАГУЛЯ

Н.В. ІГНАТЕНКО

Секретар Колегії

С.О. НАЛІВКІНА