



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26 лютого 2020 р. № 58/4 - рш

Запоріжжя

Справа № 02/18-18

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 02/18-18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю фірмою «Оліс Лтд» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками Відділення від 10.02.2020 № 58-06-спр,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) До Відділення листом від 02.07.2018 № б/н (вх. № 58-14/37М від 09.07.2018) надійшла заява громадянина Мягкова Р. І. (м. Макіївка, Донецька обл.) про порушення товариством з обмеженою відповідальністю фірмою «Оліс Лтд» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (2) Дорученням в.о. Голови Антимонопольного комітету України від 24.07.2018 № 13-02/568 уповноважено Відділення розглянути заяву щодо ознак порушення товариством з обмеженою відповідальністю фірмою «Оліс Лтд» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції на ринку масложирової продукції (зокрема майонезів) та за явності підстав прийняти відповідне рішення.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 05.10.2018 № 29-р розпочато розгляд справи № 02/18-18 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону, у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (4) Листом від 08.10.2018 № 58-02/10-2000 товариству з обмеженою відповідальністю фірмі «Оліс Лтд» направлено копію розпорядження від 05.10.2018 № 29-р про початок справи № 02/18-18 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (5) Листом від 08.10.2018 № 58-02/10-1998 громадянину Мягкову Р. І. повідомлено про початок справи № 02/18-18 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

2. Сторони

- (6) Заявником у справі є громадянин України Мягков Р.І. (далі – Заявник).

- (7) Відповідачем у справі є товариство обмеженою відповідальністю фірма «Оліс Лтд» (ідентифікаційний код юридичної особи 20478063, вул. Карпенка-Карого, буд. 47, м. Запоріжжя, 69014) (далі – ТОВ фірма «Оліс Лтд», Відповідач).
- (8) Основним видом діяльності Відповідача є виробництво олії та тваринних жирів (код КВЕД 10.41).
- (9) Тобто, ТОВ фірма «Оліс Лтд» є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (10) Заявником у торгівельній мережі ТОВ «АТБ-маркет» м. Маріуполь був придбаний майонез «Сметанный™» «Нацыянальныя беларускія традыцыі» в упаковці типу «дой-пак», виробництва ТОВ фірми «Оліс Лтд». За твердженням Заявника, враховуючи позначення «Сметанный», яке нанесено великими літерами у центральній частині упаковки та створює враження, що це є назва майонезу, він був впевнений, що купує майонез, до складу якого входить натуральна сметана. При вивченні інформації на упаковці було виявлено, що придбаний майонез має назву «Майонез «До улюблених страв» 67% жиру» зі смаком сметани» торговельної марки «Нацыянальныя беларускія традыцыі» (далі – Продукція), до складу якого входить ароматизатор «Сметана».
- (11) ТОВ фірма «Оліс Лтд» є виробником масложирової продукції, зокрема майонезів, яка реалізується на території України.
- (12) Майонез ТОВ фірма «Оліс Лтд» пакує у споживчу тару (упаковку).
- (13) Зовнішнє оформлення упаковки Продукції має наступний вигляд.
- (14) Загальний фон упаковки Продукції виконано у біло-блакитному кольорі. У верхній частині лицьової сторони упаковки Продукції розміщено напис, виконаний великими літерами білого кольору на стрічці коричневого кольору: «Нацыянальныя беларускія», під яким на блакитному фоні розміщений напис, виконаний літерами коричневого кольору «традыцыі». Нижче розміщено загальну назву Продукції «Майонез». Під назвою Продукції на білому фоні розміщений напис «зі смаком сметани», виконаний дрібними літерами коричневого кольору та нижче напис «Сметанный™», виконаний великими літерами синього кольору. Крім того, в нижній частині розміщено напис «67 % жиру» та інформація, виконана дрібними літерами: «До улюблених страв», «Зразок сервіровки», «350 д(г)».
- (15) Виробництво Продукції здійснюється згідно з ДСТУ 4487:2015.
- (16) Згідно з пунктом 3.1 ДСТУ 4487: 2015 «Майонези та майонезні соуси Загальні технічні умови» (далі – ДСТУ 4487:2015), майонез – дрібнодисперсний однорідний емульсійний продукт з вмістом жиру не менше ніж 50 відсотків, що виготовляють з олії, води, яєчних продуктів, з додаванням або без продуктів перероблення молока, харчових добавок та інших харчових інгредієнтів (відповідно до рецептури). Для майонезу масова частка яєчних продуктів у перерахунку на сухий жовток не менше ніж 1,0 відсоток. Кожний вид майонезу залежно від рецептури виробляють з конкретною комерційною (фірмовою) назвою.
- (17) Майонез «До улюблених страв» виготовляється за рецептурою «Майонез «К любимым блюдам» СТБ 2286-2012 (мова оригін.), наданою ТОВ фірмою «Оліс Лтд» листом від 10.08.2018 № 150 (далі – Рецептура).
- (18) Відповідно до Рецептури, до складу майонезу «До улюблених страв» входять: масло соняшникове рафіноване дезодороване, вода питна, цукор, сухий яєчний жовток, сіль поварена харчова йодована, ароматизатор «Сметана», емульгатор (крохмаль модифікований), регулятор кислотності (кислота оцтова 99,8%), консервант (сорбат калія), стабілізатор (камідь ксантанова), ароматизатор «Гірчиця 1135».

- (19) Такий же склад інгредієнтів зазначено на зворотній стороні упаковки Продукції.
- (20) Отже, за Рецептурою до складу майонезу «До улюблених страв» додається ароматизатор «Сметана».
- (21) Водночас, на упаковці Продукції міститься напис «Сметанный™», що є вказівкою на наявність сметани, яка відсутня у складі самої Продукції.
- (22) Інформація на упаковці товару, як одна із суттєвих умов придбання товарів, є одним із факторів, що може вплинути на вибір споживачем виробника продукту.
- (23) Основні вимоги до маркування харчових продуктів визначені Законом України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів», ДСТУ 4518-2008 «Продукти харчові. Маркування для споживачів. Загальні правила», який діяв до 01.01.2018 (далі – ДСТУ 4518-2008), та «Технічним регламентом щодо правил маркування харчових продуктів» (далі – Технічний регламент), затвердженим наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 28.10.2010 № 487, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 11.02.2011 № 183/18921 (зі змінами), який діяв до 06.08.2019.
- (24) Згідно з вимогами ДСТУ 4518-2008 виробник (продавець) зобов'язаний своєчасно надавати споживачу інформацію про харчові продукти. Ця інформація не повинна вводити в оману споживача. Інформація для споживача повинна бути чіткою, конкретною, однозначною, забезпечувати споживачу можливість правильного вибору продукту та нести правдиві відомості щодо продукту. Інформація, яка стосується складу, властивостей, харчової цінності, природи походження, способів виготовлення та споживання, а також інших властивостей, які характеризують прямо або опосередковано безпечність і якість харчового продукту, повинна забезпечувати однозначне сприйняття споживачем та унеможливити помилкове сприйняття цього продукту за інший, близький до нього за зовнішнім виглядом або органолептичними показниками. Викладена інформація повинна бути зрозумілою, чіткою, легко сприйнятою та прочитаною пересічним споживачем.

В разі включення в склад таких продуктів ароматизаторів, що імітують наявність в них натуральних харчових продуктів (інгредієнтів), в їх назві зазначають, що ці продукти з ароматом м'яса, риби, молока, фруктів, овочів та ін. залежно від того, аромат якого продукту він набув).

Примітка. Під час маркування харчових продуктів дозволено наносити позначку, яка імітує продукти, сировинні компоненти, рослини, тварини, які не було використано під час виготовлення харчового продукту:

а) за рецептурою (технологічною інструкцією), згідно з якою виробляють харчовий продукт, передбачено використання ароматизаторів, ароматичних препаратів, які надають продукту смаку (аромату) продуктів, сировинних компонентів, рослин, які не були використані під час виготовлення харчового продукту;

б) у безпосередній близькості з ідентифікаційною позначкою розташовано напис: «зі смаком» або «з ароматом».

- (25) Відповідно до вимог Технічного регламенту:
- маркування харчових продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинні вводити в оману споживача стосовно характеристик харчового продукту, зокрема його природи, ідентичності, властивостей, стану, складу, кількості, часових характеристик придатності (зберігання), походження, способу виробництва чи одержання (пункт 5);
 - вимоги до маркування харчових продуктів повинні забезпечувати надання споживачу необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про харчовий продукт. У

маркуванні, оформленні, рекламуванні харчових продуктів забороняється використання будь-якої інформації, яка вводить в оману споживача або містить інформацію щодо властивостей харчового продукту, яких у нього немає (пункт б).

- (26) Листом від 07.12.2018 № 20-57/389 Державним підприємством «Всеукраїнський державний науково-виробничий центр стандартизації, метрології, сертифікації та захисту прав споживачів» зазначено наступне.

Згідно з підпунктом 5 пункту 1 статті 1 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» ароматизатори – продукти, за винятком тих, що мають виключно солодкий, кислий чи солоний смак, які не вживаються окремо та додаються до харчових продуктів з метою надання їм аромату та/або смаку, або модифікації аромату та/або смаку і можуть містити харчові продукти та/або ароматизатори, та/або харчові добавки.

Також згідно з пунктом 7 преамбули до Регламенту (ЄС) № 1334/2008 Європейського Парламенту та Ради «Про ароматизатори та деякі харчові інгредієнти з ароматизованими властивостями, що застосовується в та на продуктах харчування, та вносить зміни до Регламенту Ради (СЕС) № 1601/91, Регламентів (ЄС) № 2232/96 і (ЄС) № 110/2008 та Директиви 2000/13/ЄС» від 16 грудня 2008 року «Ароматизатори використовуються для того, щоб покращити чи змінити смак та/або запах їжі задля користі споживача.» «Для цілей цього Регламенту застосовуються такі визначення: «ароматизатори» означають продукти, що не призначені для споживання як такі, а додаються до продуктів харчування, щоб покращити чи змінити аромат і/чи смак;...».

Тобто, у разі використання ароматизатора для придання харчовому продукту певного смаку та/або аромату, у маркуванні харчового продукту зазначається або «зі смаком», або «з ароматом».

- (27) Враховуючи, що серед складових Продукції є штучний ароматизатор, який надає Продукції смаку, подібного смаку сметани, розміщенням на упаковці Продукції позначення «зі смаком» до споживача доводиться інформація, що він купує майонез з ароматизатором, в даному випадку ароматизатором «Сметана».

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (28) 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, поширення інформації, що вводить в оману (стаття 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).
- (29) Відповідно до 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 відомостей, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (30) Враховуючи той факт, що до складу Продукції додається штучний ароматизатор «Сметана», на упаковці Продукції дрібними літерами розміщено позначення «зі смаком сметани».
- (31) Тобто, зазначена інформація на лицьовій стороні упаковки повідомляє споживачам про наявність саме ароматизатора сметани.

- (32) Отже, наявність в діях ТОВ фірми «Оліс Лтд» ознак 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, шляхом поширення суб'єктом господарювання інформації через інших осіб невизначеному колу осіб неточних відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, не доведено.
- (33) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.
- (34) Враховуючи, що наявність в діях ТОВ фірми «Оліс Лтд» ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», не доведено, за таких умов провадження у справі № 02/18-18 відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підлягає закриттю.
- (35) На подання про закриття провадження у справі № 02/18-18 ТОВ фірмою «Оліс Лтд» і Заявником відповіді не надано.

5. Висновок

- (36) Розглянувши матеріали справи № 02/18-18, подання про закриття провадження у справі № 02/18-18 від 10.02.2020 № 58-06-спр у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що факт вчинення порушення ТОВ фірми «Оліс Лтд» не доведено.

Ураховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної 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 від 30 березня 2001 року за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), із змінами та доповненнями, адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 02/18-18.

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

Голова адміністративної колегії відділення



Олександр БІЛИЙ