



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
КІРОВОГРАДСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

31.03.2016

м. Кіровоград

№ 4-р/к

Справа № 01-СДР/01-15

*Про порушення законодавства про
захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу*

Адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи щодо ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях фізичної особи-підприємця Луканової Ю.В. (просп. Леніна, 98, кв. 99, м. Олександрія, Кіровоградська обл., 28000, ідентифікаційний номер 3050202543) (надалі – Підприємець) та товариства з обмеженою відповідальністю «ДАЛОС» (вул. Харківське шосе, 6 Б, м. Полтава, 36016, код ЄДРПОУ 37958761) (надалі – Товариство),

ВСТАНОВИЛА:

Вінницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України в роздрібній торгівлі м. Вінниця було виявлено реалізацію сухариків житніх з назвою «Сухарики холодець з хріном», які вироблені Підприємцем на замовлення Товариства.

Дорученням в.о. Голови Антимонопольного комітету України від 13.10.2014 року до № 12-01/6167 уповноважено Кіровоградське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) провести дослідження щодо наявності в діях Підприємця та Товариства ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 27.01.2015 року № 1-рп/к у зв'язку з наявністю в діях Підприємця та Товариства щодо пакування та реалізації сухариків з розміщенням на упаковці позначення «Холодець з хріном», в той час, як відповідні добавки у складі сухариків відсутні, ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про споживчі властивості товару, зокрема внаслідок обраного способу її викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо

придбання (замовлення) товарів цього суб'єкта господарювання, розпочатий розгляд справи № 01-СДР/01-15.

В ході розгляду справи встановлено наступне.

Основний вид діяльності Підприємця – роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами.

Видами діяльності Товариства за КВЕД є: оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними і молюсками, оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами та інше.

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Підприсмець та Товариство є суб'єктами господарювання.

На вимогу Відділення Товариство листом від 18.12.2014 року № 16 повідомило, що не виробляє сухариків житніх з назвою «Сухариків холодець з хрінном», а самостійно розробило макет упаковки зазначених сухариків та закупило плівку у товариства з обмеженою відповідальністю «Поліграфічний Центр «Максим» (м. Луганськ). Плівку Товариство передало Підприємцю для пакування сухариків. Товариство обрало назву сухариків «Холодець з хрінном» (мова оригіналу), тому що на ринку цей вид сухариків користується великим попитом. Товариство на працьовує ділову репутацію з реалізації сухариків в Україні, планує брати участь у виставках, проводити акційні заходи щодо їх збуту, а також проведення маркетингових досліджень, рекламних заходів в засобах масової інформації тощо.

За наданою Товариством інформацією (лист від 18.12.2014 року № 16) сухариків житніх з назвою «Сухариків холодець з хрінном» введені в господарський обіг 24.07.2013 року.

Листом від 19.06.2015 року № 18 Товариство повідомило, що обсяг реалізації вказаної продукції за 2013 рік склав 508,20 кг на загальну суму 12 597,25 грн., за 2014 рік – 134,40 кг на загальну суму 3169,20 грн.

На вимогу Відділення Підприсмець листом від 27.12.2014 року б/н повідомила, що макет упаковки сухариків житніх з назвою «Сухариків холодець з хрінном» не розробляла та не замовляла, а була виробником даних сухариків на замовлення Товариства, яке самостійно обрало саме таку назву сухариків – «Сухариків холодець з хрінном» та надало відповідну плівку упаковок Підприємцю для упаковки сухариків.

За результатами аналізу зовнішнього оформлення упаковки сухариків житніх з назвою «Сухариків холодець з хрінном» встановлено, що на лицьовій стороні упаковки розміщено зображення сухариків, холодцю та хрону, назву продукту: «Сухариків холодець з хрінном» на фоні колосків, в верхній частині зображено позначення «Оксан изобилия» (мова оригіналу). По сторонам від вказаного позначення розміщено написи: «сухариків ржаные» (мова оригіналу) та «сухариків житні».

Згідно з інформацією, розміщеною на зворотній частині упаковки, склад продукту: хліб пшенично-житній (борошно пшеничне, борошно житнє, вода питна, дріжджі пресовані, сіль), мальтодекстрин, сіль поварена харчова, глюкоза харчова, кристалічна гідратна, цукор білий, часник сушений мелений, ароматизатор ідентичний натуральному «Холодець з хрінном»: глутамат натрію, гуанілат натрію, інозинат натрію, цибуля смажена мелена, кислота лимонна, діоксид кремнію.

Холодець – це народна українська страва, яка готується з часником, цибулею, лавровим листям, чорним перцем за старовинним рецептом. Холодець готується з м'яса яловичини, свинини чи ніжок, а також з м'яса птиці та подається з хрінном чи цвіклями та з столовою гірчицею, оцтом. Особливо поціновується холодець, заварений з м'яса півня.

Хрін – це багаторічна трав'яна рослина висотою 40-150 см з родини хрестоцвітих, коріння якої вживають як приправу до їжі, у консервуванні та в домашньому лікуванні.

В ході розгляду справи № 01-СДР/01-15 Відділенням було встановлено, що Підприсмець, крім сухариків житніх з назвою «Сухариків холодець з хрінном», виробляв та пакував на замовлення Товариства сухариків житніх з назвами «Сухариків з беконом», «Сухариків сало+гірчиця» та «Сухариків зі смаком шапlickу».

На вимогу Відділення Товариство листом від 19.06.2015 року № 18 повідомило, що є розробником дизайну макету упаковок сухариків житніх з позначенням «Сухарики з беконом», «Сухарики сало+гірчиця» та «Сухарики зі смаком шашлику», який розробило самостійно та закупило плівку у товариства з обмеженою відповідальністю «Поліграфічний Центр «Максим» (м. Луганськ). Плівку Товариство передало Підприємцю для виробництва та пакування сухариків. Товариство обрало назву сухариків «Сухарики з беконом», «Сухарики сало+гірчиця» та «Сухарики зі смаком шашлику», тому що на ринку цей вид сухариків користується великим попитом. Товариство напрацьовує ділову репутацію з реалізації сухариків житніх з назвами «Сухарики з беконом», «Сухарики сало+гірчиця» та «Сухарики зі смаком шашлику» в Україні, планує брати участь у виставках, проводити акційні заходи щодо їх збуту, а також проведення маркетингових досліджень, рекламних заходів в засобах масової інформації тощо.

При цьому, Товариство надало копію договору поставки № 2983 від 10.07.2013 року, укладеного між Товариством (Покупець) та Підприємцем (Постачальник), у пункті 1.1. якого зазначено: «Постачальник постачас і передас у власність Покупцеві, а Покупець приймас та оплачує товари згідно з замовленнями Покупця (Додаток № 1 «Бланк замовлення») та товаросупровідною документацією, які складають невід'ємну частину цього Договору, на умовах цього Договору.»

За повідомленням Товариства (лист від 19.06.2015 року № 18) сухарики житні із назвами «Сухарики з беконом», «Сухарики сало+гірчиця» та «Сухарики зі смаком шашлику» введені в господарський обіг 24.07.2013 року. Обсяг реалізації сухариків житніх з назвою «Сухарики з беконом» за 2013 рік склав 378,00 кг на загальну суму 9 303,50 грн., за 2014 рік – 306,60 кг на загальну суму 7 495,80 грн., «Сухарики сало+гірчиця» за 2013 рік – 436,80 кг на загальну суму 10 791,00 грн., за 2014 рік – 277,20 кг на загальну суму 6 756,60 грн. з ПДВ та «Сухарики зі смаком шашлику» за 2013 рік – 428,40 кг на загальну суму 10 578,80 грн. з ПДВ, за 2014 рік – 193,20 кг на загальну суму 4 644,60 грн. з ПДВ.

За результатами аналізу зовнішнього оформлення упаковки сухариків житніх з назвою «Сухарики з беконом» встановлено, що на лицьовій стороні упаковки розміщено зображення сухариків та бекону, назву продукту: «Сухарики з беконом» на фоні колосків, в верхній частині зображено позначення «Океан изобилия» (мова оригіналу). По сторонам вказаного позначення розміщено написи: «сухарики ржаные» (мова оригіналу) та «сухарики житні».

Згідно з інформацією, розміщеною на зворотній частині упаковки, склад продукту: хліб пшенично-житній (борошно пшеничне, борошно житнє, вода питна, дріжджі пресовані, сіль), олія рослинна, цибуля смажена, мальтодекстрин, екстракт паприки, сіль, цукор, ароматизатор ідентичний натуральному «Бекон»: глутамат натрію, гуанілат натрію, інозинат натрію, диоксид кремнію.

Бекон – це малосольна свинина з туш спеціально вигодованих молодих свиней. Відзначається високою калорійністю, ніжністю, добре засвоюється організмом людини. Виготовляють бекон методом холодного чи мокрого соління з додаванням різноманітних приправ.

За результатами аналізу зовнішнього оформлення упаковки сухариків житніх з назвою «Сухарики сало+гірчиця» встановлено, що на лицьовій стороні упаковки розміщено зображення сухариків, сала та гірчиці, назву продукту: «Сухарики сало+гірчиця» на фоні колосків, в верхній частині зображено позначення «Океан изобилия» (мова оригіналу). По сторонам вказаного позначення розміщено написи: «сухарики ржаные» (мова оригіналу) та «сухарики житні».

Згідно з інформацією, розміщеною на зворотній частині упаковки, склад продукту: хліб пшенично-житній (борошно пшеничне, борошно житнє, вода питна, дріжджі пресовані, сіль), мальтодекстрин, сіль поварена харчова, цукор білий, ароматизатор ідентичний натуральному «Сало та гірчиця»: глутамат натрію, гуанілат натрію, інозинат натрію, диоксид кремнію.

Сало – це тваринний підшкірний жир, найчастіше свинячий.

Гірчиця – це популярна приправа від світло-жовтого до коричневого кольору, яка виходить в результаті обробки зерен однойменного рослини. При додаванні додаткових інгредієнтів, таких як сіль, цукор, вода, рослинна олія, різних харчових добавок, маса стає схожою на соус, її легко намазувати на бутерброди, використовувати для запікання м'яса та як самостійну приправу до холодних страв і закусок.

Що стосується сухариків житніх з назвою «Сухарики зі смаком шашлику», то до їх складу входить ароматизатор ідентичний натуральному «Шашлик», як і зазначено на лицьовій стороні упаковки даного продукту.

Згідно статті 1 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» від 23.12.1997 № 771/97-ВР (зі змінами) ароматизатори – це 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. До ароматизаторів належать ароматичні речовини, ароматичні препарати, термічно оброблені ароматизатори, ароматизатори копильні, попередники аромату, а також інші ароматизатори та їх суміші, що не підпадають під зазначені категорії.

Отже, сухарики житні із назвами «Сухарики холодець з хріном», «Сухарики з беконом» та «Сухарики сало+гірчиця» не містять такі інгредієнти, як холодець, хрін, бекон, сало та гірчицю відповідно, а лише ароматизатори їх смаку.

Відповідно до пункту 5 наказу Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики за № 487 від 28.10.2010 року «Про затвердження Технічного регламенту щодо правил маркування харчової продукції», який зареєстровано в Міністерстві юстиції України 11.02.2011 року за № 183/18921 (зі змінами, внесеними Наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі № 639 від 28.05.2012 року) (надалі – Наказ) маркування харчових продуктів та способ, 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.

Таким чином, розміщена на упаковках сухариків житніх інформація про споживчі властивості продукту є неправдивою. В той же час, інформація про наявність натуральних компонентів – холодоцю, хріну, бекону, сала та гірчиці у вказаному продукті може приваблювати споживачів.

Пересічний споживач, побачивши на упаковці сухариків житніх позначення «холодець з хріном», «з беконом» та «сало+гірчиця» може сприйняти їх як свідчення того, що сухарики житні, виробником яких є Підприсмець на замовлення Товариства, містять натуральні інгредієнти – холодець, хрін, бекон, сало та гірчицю, що могло поставити Підприємця та Товариство у більш вигідне становище у порівнянні з конкурентами, які дотримуються вимог чинного законодавства України, оскільки здатне привернути увагу споживача і виступає додатковим стимулом до придбання цього продукту.

З метою вивчення думки споживачів щодо використання Підприсмцем та Товариством на упаковці сухариків житніх позначення «холодець з хріном», Відділенням було проведено опитування 134 респондентів різної вікової категорії, перед якими були поставлені нижченаведені запитання та одержані відповіді:

1. Як часто Ви купуєте сухарики? – 8 респондентів відповіли «Кожен день», 9 – «Декілька разів на тиждень», 55 – «Декілька разів на місяць» та 62 – «Не купую».

2. Як Ви вважаєте, до складу цих сухариків (оригінал-макет упаковки додається) входить: «Холодець з хріном» або «Ароматизатор ідентичний натуральному «Холодець з хріном»»? – 49 респондентів відповіли «Холодець з хріном», 85 – «Ароматизатор ідентичний натуральному «Холодець з хріном»».

3. Що саме спонукало Вас до думки, викладеної Вами в пункті 2 даної анкети: «Назва

продукту», «Склад продукту», «Інша інформація на упаковці», «Власний досвід», «Інше»? – 47 респондентів відповіли «Назва продукту», 42 – «Склад продукту», 12 – «Інша інформація на упаковці», 40 – «Власний досвід» та 6 – «Інше».

4. Якби Ви знали, що до складу даних сухариків не входять такі інгредієнти, як холодець з хріном, це вплинуло б на Ваш намір щодо їх придбання? – 71 респондент відповів «Так», 55 – «Ні», 8 – «Інше».

З метою вивчення думки споживачів щодо використання Підприємцем та Товариством на упаковці сухариків житніх позначення «з беконом», Відділенням було проведено опитування 133 респондентів різної вікової категорії, перед якими були поставлені нижченаведені запитання та одержані відповіді:

1. Як часто Ви купуєте сухарики? – 8 респондентів відповіли «Кожен день», 10 – «Декілька разів на тиждень», 56 – «Декілька разів на місяць» та 59 – «Не купую».

2. Як Ви вважаєте, до складу цих сухариків (оригінал-макет упаковки додається) входить: «Бекон» або «Ароматизатор ідентичний натуральному «Бекон»»? – 47 респондентів відповіли «Бекон», 86 – «Ароматизатор ідентичний натуральному «Бекон»».

3. Що саме спонукало Вас до думки, викладеної Вами в пункті 2 даної анкети: «Назва продукту», «Склад продукту», «Інша інформація на упаковці», «Власний досвід», «Інше»? – 46 респондентів відповіли «Назва продукту», 46 – «Склад продукту», 17 – «Інша інформація на упаковці», 34 – «Власний досвід» та 4 – «Інше».

4. Якби Ви знали, що до складу даних сухариків не входить такий інгредієнт, як бекон, це вплинуло б на Ваш намір щодо їх придбання? – 79 респондентів відповіли «Так», 50 – «Ні», 4 – «Інше».

З метою вивчення думки споживачів щодо використання Підприємцем та Товариством на упаковці сухариків житніх позначення «сало+гірчиця», Відділенням було проведено опитування 138 респондентів різної вікової категорії, перед якими були поставлені нижченаведені запитання та одержані відповіді:

1. Як часто Ви купуєте сухарики? – 7 респондентів відповіли «Кожен день», 9 – «Декілька разів на тиждень», 51 – «Декілька разів на місяць» та 71 – «Не купую».

2. Як Ви вважаєте, до складу цих сухариків (оригінал-макет упаковки додається) входить: «Сало та гірчиця» або «Ароматизатор ідентичний натуральному «Сало та гірчиця»»? – 50 респондентів відповіли «Сало та гірчиця», 88 – «Ароматизатор ідентичний натуральному «Сало та гірчиця»».

3. Що саме спонукало Вас до думки, викладеної Вами в пункті 2 даної анкети: «Назва продукту», «Склад продукту», «Інша інформація на упаковці», «Власний досвід», «Інше»? – 50 респондентів відповіли «Назва продукту», 45 – «Склад продукту», 16 – «Інша інформація на упаковці», 40 – «Власний досвід» та 2 – «Інше».

4. Якби Ви знали, що до складу даних сухариків не входять такі інгредієнти, як сало та гірчиця, це вплинуло б на Ваш намір щодо їх придбання? – 85 респондентів відповіли «Так», 48 – «Ні», 5 – «Інше».

Вищенаведені відповіді респондентів свідчать про те, що більшість населення різної вікової категорії є споживачами сухариків житніх та на них при їх придбанні вплине розміщена на упаковках інформація «холодець з хріном», «з беконом» та «сало+гірчиця».

До того ж, результати опитування свідчать, що значна кількість респондентів при огляді упаковок сухариків житніх вважають, що до їх складу входять такі інгредієнти, як холодець з хріном, бекон, сало та гірчиця. При цьому, більшість респондентів до такої думки спонукала назва сухариків житніх: «Сухарики холодець з хріном», «Сухарики з беконом» та «Сухарики сало+гірчиця», яка розміщена на лицьовій стороні упаковки зазначених продуктів.

Слід зазначити, що Товариство листом від 18.12.2014 року № 16 надало видатков накладну № 002 від 05.08.2013 року, відповідно до якої постачальником плівки для сухариків є Товариство, а одержувачем Підприємцем. При цьому, в колонці «Товар» зазначено: «Плєнка: сухарики со вкусом холодца и хрена», «Плєнка: сухарики со вкусом сала».

горчиць», «Плєнка: сухарики со вкусом шашлыка» та «Плєнка: сухарики со вкусом бекона» (мова оригіналу).

Разом з тим, Підприємець листом від 27.12.2014 року б/н надав видаткову накладну від 24.07.2013 року № 369, відповідно до якої постачальником сухариків житніх є Підприємець, а покупцем Товариство. При цьому, в колонці «Товар» зазначено: «Сухарики житні зі смаком бекону 35 г (120 шт/упак)», «Сухарики житні зі смаком сала та гірчиці 35 г (120 шт/упак)», «Сухарики житні зі холодцю з хреном 35 г (120 шт/упак)» та «Сухарики житні зі смаком папшлику 35 г (120 шт/упак)».

Така поведінка Підприємця та Товариства на ринку сухариків є недобросовісною у відношенні як до споживачів, так і до їх конкурентів.

Ринок сухариків в межах України є конкурентним. Крім Підприємця та Товариства, на ринку протягом липня-грудня 2013 року та січня-грудня 2014 року діяли, зокрема, товариство з обмеженою відповідальністю «Мерідіан Плюс Україна» (м. Вишгород, Київська обл.) (надалі – ТОВ «Мерідіан Плюс Україна») та товариство з обмеженою відповідальністю «Фактор» (м. Дніпропетровськ) (надалі – ТОВ «Фактор»), яких у своїх відповідях Підприємець (лист від 27.12.2014 року б/н) та Товариство (листи від 18.12.2014 року № 16 та від 19.06.2015 року № 18) зазначили конкурентами.

На вимоги Відділення ТОВ «Мерідіан Плюс Україна» та ТОВ «Фактор» в додаток до листів від 11.09.2015 року № 418 та від 14.09.2015 року № 14/09-15 відповідно надали зразки всіх упаковок продукції зазначених товариств, у назві яких присутні позначення «Сухарики».

Аналізом упаковок сухариків житніх, які надали ТОВ «Мерідіан Плюс Україна» та ТОВ «Фактор», встановлено наступне.

На упаковках сухариків житніх, які протягом липня-грудня 2013 року та січня-грудня 2014 року використовувало у своїй діяльності ТОВ «Мерідіан Плюс Україна», на лицьовій стороні упаковки перед назвою ароматизатору смаку інгредієнту, який входить до складу сухариків, зазначено «зі смаком». При цьому, ТОВ «Мерідіан Плюс Україна» у своїй діяльності протягом зазначеного періоду використовувало, зокрема, упаковки сухариків житніх з позначеннями: «Сухарики житні зі смаком бекону», «Сухарики житні по-російськи зі смаком холодцю та хрону» та «Сухарики житні по-українськи зі смаком сала та гірчиці».

ТОВ «Фактор» надало Відділенню інформацію (лист від 14.09.2015 року № 14/09-15), яку зазначило, як конфіденційну. *****

Листом від 18.11.2015 року № 18 ТОВ «Фактор» повідомило наступне: «Якщо припустити, що написи «зі смаком» або «з ароматом» на упаковках сухариків відсутні, то реалізація суб'єктом господарювання через іншу особу сухариків з позначенням «холодець з хріном», «з беконом» та «сало+гірчиця», в той час, як до складу сухариків не входять такі натуральні інгредієнти, могла вплинути на стан конкуренції на ринку сухариків».

Отже, конкуренти Підприємця та Товариства могли втратити невизначене коло споживачів внаслідок неправомірних дій Підприємця та Товариства, тобто Підприємець та Товариство могли отримати неправомірні переваги у конкуренції не завдяки власним досягненням, що є однією із ознак економічної конкуренції, а шляхом поширення неправдивих відомостей внаслідок обраного способу їх викладення.

На подання з попередніми висновками у справі № 01-СДР/01-15 Товариство листом від 24.12.2015 року № 32 надало заперечення, в яких зазначило наступне.

Маркування харчових продуктів сухарики «з беконом», «сало і гірчиця», «холодець з хріном» та спосіб, яким його виконують, не вводять в оману споживачів стосовно характеристик харчових продуктів, зокрема їх природи, ідентичності, властивостей, стану, складу, кількості, часових характеристик придатності (зберігання), походження, способу виробництва чи одержання, тому що основна інформація щодо складу продукції міститься на зворотній стороні упаковки.

З метою вивчення думки споживачів щодо використання Товариством на упаковці сухариків житніх з позначенням «з беконом», «сало і гірчиця», «холодець з хріном»,

Товариством було проведено опитування респондентів різної вікової категорії, серед яких школярки, студенти і люди від 25 до 40 років. Загальна кількість опитаних склала 52 чоловіки. Опитування довело, що кожен споживач знає, що в шнековій продукції, а саме в сухариках, чіпсах, арахісі, грінках, скрізь використовують смакові добавки.

Кожен споживач знає з різних джерел (власного досвіду, батьки, засоби масової інформації), що основна інформація про шнекові види товарів або інші міститься у його складі (на зворотній стороні).

В сухариках «з беконом», «сало і гірчиця», «холодець з хріном» також входять до складу ароматизатори ідентичні натуральним (смакові добавки).

Таким чином, розміщена на упаковках сухариків житніх інформація про споживчі властивості продукту на покупця не впливає при придбанні, і не вводить його в оману.

До того ж, за результатами опитування на питання: «Чи знаєте Ви, що «Сухарики з беконом» не містять шматочки бекона у пачці? «Сухарики сало і гірчиця» не містять шматки сала з гірчицею у пачці? А «Сухарики холодець з хріном» не містять холодець з хріном у пачці?» 52 респондента одногосно відповіли, що звичайно знають, і дане маркування упаковки в оману їх не вводить.

Зазначені заперечення спростовуються наступним.

Жодних документів, які підтверджують вивчення думки споживачів щодо використання Товариством на упаковці сухариків житніх з позначенням «з беконом», «сало і гірчиця», «холодець з хріном», Товариством до Відділення не надано.

При цьому, в матеріалах справи № 01-СДР/01-15 наявна інформація щодо вивчення Відділенням думки споживачів щодо використання Товариством на упаковці сухариків житніх з позначенням «з беконом», «сало і гірчиця», «холодець з хріном».

Так, з метою вивчення думки споживачів щодо використання Підприємцем та Товариством на упаковці сухариків житніх позначення «холодець з хріном», Відділенням було проведено опитування 134 респондентів різної вікової категорії, перед якими були поставлені нижченаведені запитання та одержані відповіді:

1. Як часто Ви купуєте сухарики? – 8 респондентів відповіли «Кожен день», 9 – «Декілька разів на тиждень», 55 – «Декілька разів на місяць» та 62 – «Не купую».

2. Як Ви вважаєте, до складу цих сухариків (оригінал-макет упаковки додається) входить: «Холодець з хріном» або «Ароматизатор ідентичний натуральному «Холодець з хріном»»? – 49 респондентів відповіли «Холодець з хріном», 85 – «Ароматизатор ідентичний натуральному «Холодець з хріном»».

3. Що саме спонукало Вас до думки, викладеної Вами в пункті 2 даної анкети: «Назва продукту», «Склад продукту», «Інша інформація на упаковці», «Власний досвід», «Інше»? – 47 респондентів відповіли «Назва продукту», 42 – «Склад продукту», 12 – «Інша інформація на упаковці», 40 – «Власний досвід» та 6 – «Інше».

4. Якби Ви знали, що до складу даних сухариків не входять такі інгредієнти, як холодець з хріном, це вплинуло б на Ваш намір щодо їх придбання? – 71 респондент відповів «Так», 55 – «Ні», 8 – «Інше».

З метою вивчення думки споживачів щодо використання Підприємцем та Товариством на упаковці сухариків житніх позначення «з беконом», Відділенням було проведено опитування 133 респондентів різної вікової категорії, перед якими були поставлені нижченаведені запитання та одержані відповіді:

1. Як часто Ви купуєте сухарики? – 8 респондентів відповіли «Кожен день», 10 – «Декілька разів на тиждень», 56 – «Декілька разів на місяць» та 59 – «Не купую».

2. Як Ви вважаєте, до складу цих сухариків (оригінал-макет упаковки додається) входить: «Бекон» або «Ароматизатор ідентичний натуральному «Бекон»»? – 47 респондентів відповіли «Бекон», 86 – «Ароматизатор ідентичний натуральному «Бекон»».

3. Що саме спонукало Вас до думки, викладеної Вами в пункті 2 даної анкети: «Назва продукту», «Склад продукту», «Інша інформація на упаковці», «Власний досвід», «Інше»? – 46 респондентів відповіли «Назва продукту», 46 – «Склад продукту», 17 – «Інша інформація

на упаковці», 34 – «Власний досвід» та 4 – «Інше».

4. Якби Ви знали, що до складу даних сухариків не входить такий інгредієнт, як бекон, це вплинуло б на Ваш намір щодо їх придбання? – 79 респондентів відповіли «Так», 50 – «Ні», 4 – «Інше».

З метою вивчення думки споживачів щодо використання Підприємцем та Товариством на упаковці сухариків житніх позначення «сало+гірчиця», Відділенням було проведено опитування 138 респондентів різної вікової категорії, перед якими були поставлені нижченаведені запитання та одержані відповіді:

1. Як часто Ви купуєте сухарики? – 7 респондентів відповіли «Кожен день», 9 – «Декілька разів на тиждень», 51 – «Декілька разів на місяць» та 71 – «Не купую».

2. Як Ви вважаєте, до складу цих сухариків (оригінал-макет упаковки додається) входить: «Сало та гірчиця» або «Ароматизатор ідентичний натуральному «Сало та гірчиця»? – 50 респондентів відповіли «Сало та гірчиця», 88 – «Ароматизатор ідентичний натуральному «Сало та гірчиця»».

3. Що саме спонукало Вас до думки, викладеної Вами в пункті 2 даної анкети: «Назва продукту», «Склад продукту», «Інша інформація на упаковці», «Власний досвід», «Інше»? – 50 респондентів відповіли «Назва продукту», 45 – «Склад продукту», 16 – «Інша інформація на упаковці», 40 – «Власний досвід» та 2 – «Інше».

4. Якби Ви знали, що до складу даних сухариків не входять такі інгредієнти, як сало та гірчиця, це вплинуло б на Ваш намір щодо їх придбання? – 85 респондентів відповіли «Так», 48 – «Ні», 5 – «Інше».

Вищенаведені відповіді респондентів свідчать про те, що більшість населення різної вікової категорії є споживачами сухариків житніх та на них при їх придбанні вплине розміщена на упаковках інформація «холодець з хрінном», «з беконом» та «сало+гірчиця».

До того ж, результати опитування свідчать, що значна кількість респондентів при огляді упаковок сухариків житніх вважають, що до їх складу входять такі інгредієнти, як холодець з хрінном, бекон, сало та гірчиця. При цьому, більшість респондентів до такої думки спонукала назва сухариків житніх: «Сухарики холодець з хрінном», «Сухарики з беконом» та «Сухарики сало+гірчиця», яка розміщена на лицьовій стороні упаковки зазначених продуктів.

Згідно 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 наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

Інші зауваження Товариства, зокрема, щодо неправильного викладення Відділенням в подані з попередніми висновками у справі № 01-СДР/01-15 інформації про обсяги реалізації сухариків житніх з назвою «Сухарики холодець з хрінном» та «Сухарики з беконом», а також інформації щодо загальної суми доходу є такими, що не спростовують вчинення порушення Товариством.

На засіданні адміністративної колегії Відділення, яке відбулося 31.03.2016 року, представник Товариства Фатовенко О.О., що діяв від імені Товариства згідно довіреності № 2 від 31.03.2016 року, визнав факт вчинення Товариством порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції. Це зафіксовано в протоколі засідання адміністративної колегії Відділення.

Крім того, Фатовенко О.О. просив при прийнятті рішення у справі № 01-СДР/01-15 врахувати, що Товариство під час розгляду зазначеної справи зняло з реалізації продукцію, щодо якої порушено справу, чим фактично припинило порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Разом тим, Фатовенко О.О. повідомив, що Товариство має скрутний фінансовий стан, а також надає по мірі можливості допомогу в зону АТО.

Отже, матеріалами справи доведено, що дії Товариства щодо розміщення на упаковці сухариків позначень «холодець з хрінном», «з беконом» та «сало+гірчиця», в той час, як відповідні інгредієнти у складі сухариків відсутні, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про споживчі властивості товару, зокрема внаслідок обраного способу її викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) товарів цього суб'єкта господарювання.

Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії Підприємця щодо реалізації Товариству сухариків житніх в упаковці з позначеннями «холодець з хрінном», «з беконом» та «сало+гірчиця», в той час, як відповідні інгредієнти у складі сухариків відсутні, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання, через іншу особу, невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про споживчі властивості товару, зокрема внаслідок обраного способу її викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) товарів цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до частини 1 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення порушення у вигляді недобросовісної конкуренції 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.

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

28.01.2016 року Відділенням на адресу Товариства було направлено вимогу від 27.01.2016 року № 02-12/73, в якій в пункті 1 вимагалось надання копії податкової декларації за 2015 рік, яку Товариство подавало до податкової інспекції.

На вимогу Відділення від 27.01.2016 року № 02-12/73 Товариство не надало інформацію на пункт 1 зазначеної вимоги.

Згідно абзацу 2 частини 5 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі потреби розмір доходу (виручки) може бути визначений органами Антимонопольного комітету України на підставі адміністративної інформації, отриманої з інших джерел.

За інформацією, наданою Державною податковою інспекцією у м. Полтаві Головного управління Державної фіскальної служби у Полтавській області (лист від 26.02.2016 року № 2065/9/16-01-12-04-27) сума доходу Товариства за 2015 рік становить 1 148 320 (один мільйон сто сорок вісім тисяч триста двадцять) грн.

На вимогу Відділення Підприємець листом від 08.02.2016 року б/н повідомив, що з 03.02.2016 року зупинив підприємницьку діяльність, що підтверджується інформацією з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

Частиною 3 статті 46 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців» від 15.05.2003 року № 755, із змінами, встановлено, що фізична особа позбавляється статусу підприємця з дати внесення до Єдиного державного реєстру запису про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця.

Відтак, Підприємець не є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а тому не може бути притягнутий до відповідальності відповідно до вказаного закону.

При визначенні розміру штрафу враховане таке:

- припинення Товариством реалізації сухариків з позначеннями на упаковці «холодець з хріном», «з беконом» та «сало+гірчиця» до прийняття рішення у справі № 01-СДР/01-15;
- співпраця Товариства з Відділенням під час розгляду справи № 01-СДР/01-15, що сприяла з'ясуванню обставин справи.

Враховуючи вищевказане, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 21, 27, 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3(2), 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 р. № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 р. за № 291/5482, із змінами та доповненнями, пунктом 29 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.04.1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 року №169-р), із змінами та доповненнями, адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, -

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «ДАЛЮС» (вул. Харківське шосе, 6 Б, м. Полтава, 36016, код ЄДРПОУ 37958761) щодо розміщення на упаковці сухариків позначень «холодець з хріном», «з беконом» та «сало+гірчиця», в той час, як відповідні інгредієнти у складі сухариків відсутні, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про споживчі властивості товару, зокрема внаслідок обраного способу її викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) товарів цього суб'єкта господарювання.
2. За порушення, вказане у пункті 1 цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «ДАЛЮС» штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
3. На підставі статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції» закрити провадження у справі № 01-СДР/01-15 відносно фізичної особи-підприємця Луканової Ю.В. у зв'язку з припиненням підприємницької діяльності.

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 Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольному комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Кіровоградської області у двомісячний строк з дня його одержання.

В.о. Голови Відділення -
голова адміністративної колегії



А.Пастушенко