



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26 липня 2018 року № 81- р/к

Справа № 127-26.4/151-16/20-7515

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» полягають у поширенні на упаковках снекової рибної продукції «ТУНЕЦЬ» неправдивої інформації про її назву.

За результатами розгляду справи № 127-26.4/151-16/20-7515, такі дії ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, що є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 грн. та зобов'язано припинити поширювати неправдиву інформацію, шляхом приведення інформації про назву продукції, розміщеної на упаковках рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ» у відповідність із властивостями цієї продукції.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/151-16/20-7515 про порушення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання третього відділу досліджень та розслідувань від 22.06.2018 № 311,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Дорученням в.о. Голови Антимонопольного комітету України від 15.09.2014 № 12-01/5483 (вх. № 1/492) Харківському обласному

територіальному відділенню Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) передано матеріали дослідження щодо дотримання ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» (далі – ТОВ «ВІТСНЕК») законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 07.05.2015 № 82-рп/к розпочато розгляд справи № 3/20-75-15 за ознаками вчинення ТОВ «ВІТСНЕК» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (3) На виконання Доручення Голови Антимонопольного комітету України від 22.07.2016 № 13-01/291 (вх. № 127-01/234) матеріали справи № 3/20-75-15 щодо дотримання ТОВ «ВІТСНЕК» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції передано до Антимонопольного комітету України.
- (4) В Антимонопольному комітеті України Справі присвоєно № 127-26.4/151-16/20-7515.
- (5) Дорученням Голови Комітету від 21.11.2017 № 13-01/443 (вх. 1/624) запропоновано Відділенню розглянути справу № 127-26.4/151-16/20-7515 за ознаками вчинення ТОВ «ВІТСНЕК» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та прийняти відповідні рішення (далі – Справа).

2. Відповідач

- (6) Відповідачем у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «ВІТСНЕК» (далі – ТОВ «ВІТСНЕК», Товариство, Відповідач), відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців від 02.04.2014 серії АГ 596503 зареєстроване 18.08.2011, юридична адреса – м. Харків, просп. Гагаріна, будинок 7, кімната 1, індекс 61001, ідентифікаційний код – 37764591.
- (7) Як вбачається з відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «ВІТСНЕК», за класифікацією видів економічної діяльності є Пакування (код КВЕД 82.92).
- (8) Тобто, відповідач є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (9) Під час проведення Відділенням дослідження ринку рибної снекової продукції, на якій міститься позначення «Тунець», було виявлено, що в

торговельних мережах України здійснюється реалізація рибної снекової продукції з написом «ТУНЕЦЬ» (далі – Продукція) виробництва товариства з обмеженою відповідальністю «ВІТСНЕК».

- (10) За інформацією, наявною у Відділенні, снекова продукція — це висококалорійні готові продукти, створені для перекусу.
- (11) До снекової продукції відносять натуральні, поживні сухі продукти, повністю готові до вживання, якими можна швидко перекусити в перерві між основними прийомами їжі. Наразі до даної категорії відносять: чіпси, сухарики, фісташки, арахіс, екструзійні продукти, морепродукти, пластівці, сухофрукти, попкорн та іншу подібну продукцію.

Інформація про виробництво рибної снекової продукції з написом «ТУНЕЦЬ»

- (12) За інформацією наявною у Відділенні, Товариство є виробником на території України рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ», продукція виготовлялась на замовлення мережі магазинів «Фуршет».
- (13) Продукція реалізовувалась (реалізується) через мережу магазинів «Фуршет», розташованих, зокрема в м. Хмельницькому, м. Сімферополі, про що свідчать фіскальні чеки на придбання споживачами цієї Продукції.
- (14) Також, на упаковці Продукції зазначено, що ТОВ «ВІТСНЕК» виробляє Продукцію відповідно до Технічних умов 15.2-37764591-001:2011.
- (15) На упаковці Продукції зазначено назву продукції «Тунець», в той же час до її складу входить риба сушена синій хек.
- (16) Хек, або мерлуза (лат. *Merluccius*) — рід риби родини Хекових. Поширені мерлузи на континентальному шельфі Атлантичного та Тихого океанів, на глибині від 100 до 1000 м.
- (17) Тунець (*Thunnus*) — рід риб родини тунцевих (*Scombridae*), ряду окунеподібних (*Perciformes*), поширений у тропічних і частково в помірних водах.

Інформація про упаковку рибної снекової продукції з написом «ТУНЕЦЬ»

- (18) За наявною у Відділенні інформацією, Товариство виробляє Продукцію в поліетиленовій упаковці масою 60 г.
- (19) Оформлення упаковок Продукції виробництва Товариства є наступним (див фотокопію 1):

Фотокопія 1

Лицьова сторона упаковки Продукції

Зворотна сторона упаковки
Продукції

- (20) Упаковка Продукції виконана у червоно-синіх кольорах.
- (21) У верхній частині упаковки Продукції містяться написи: «ТУНЕЦЬ» «солоно-сушений», виконані великими літерами білого та жовтого кольору, напис «ТУНЕЦЬ» є домінуючим.
- (22) З лівого боку лицьової сторони упаковки розміщено позначення, яке виконане зеленим кольором з написом «100% натуральний продукт».
- (23) Зворотна частина упаковки Продукції має такий вигляд: зверху в центральній частині розміщено позначення «ТУНЕЦЬ» «солоно-сушений», виконані великими літерами білого та жовтого кольору, напис «ТУНЕЦЬ» також є домінуючим.
- (24) Під ним наведено інформацію «Виготовлено на замовлення мережі магазинів «Фуршет».

- (25) Нижче зображено позначення мережі магазинів «Фуршет».
- (26) Під написом українською мовою міститься інформація про те, що до складу Продукції входять такі інгредієнти: риба сушена синій хек, сіль.
- (27) Також на зворотній стороні етикетки зазначена така інформація:
Вид розбирання: випотрошені тушки без голови, шинковані шматочками або соломкою, розміром не більше 120 мм, середньосолоні
Поживна (харчова) цінність 100 г продукту: білки-28,2 г, жири -3,6 г, вуглеводи 0,0 г.
Енергетична цінність (калорійність) 100 г. продукту: 609,0 кДж (145,0 ккал).
Термін придатності до споживання: 9 місяців.
Умови зберігання: зберігати в сухих, добре провітрюваних, захищених від світла приміщеннях, при t° від -5°C до $+20^{\circ}\text{C}$, за відповідної вологості повітря не більше 75%.
Дата виготовлення на упаковці.
- (28) Виробник: ТОВ «ВІТСНЕК», Україна, 61001, м. Харків, проспект Гагаріна, 7, к. 1, Тел.: +38(099) 607-91-06.
- (29) Адреса потужностей виробництва: Харківська обл., с. Пісочин, вул. Некрасова, 13. Тел.: +38(099) 607-91-06.
- (30) ТУ У 15.2-37764591-001:2011, Маса нетто 60 г +/- 4,5 г.

Результати проведеного опитування споживачів

- (31) З метою з'ясування можливості введення в оману споживачів, шляхом розміщення на упаковці рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ» неправдивих відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товару, виробником якого є ТОВ «ВІТСНЕК», проведено опитування потенційних споживачів.
- (32) За результатами опитування встановлено наступне:
- 75 % респондентів звертає увагу на назву та склад, обираючи рибну снекову продукцію;
 - 95 % респондентів ознайомившись з лицевою стороною упаковки рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ», вважають, що до складу зазначеної продукції входить солоно-сушений тунець;
 - 80 % респондентів відмовились би придбати рибну снекову продукцію «ТУНЕЦЬ» коли дізналися, що до її складу входить риба синій хек.

- (33) Отже, як свідчать результати проведеного опитування, більшість споживачів, ознайомившись з упаковкою рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ», не придбали б її, оскільки до її складу входить синій хек.
- (34) Таким чином, поширення ТОВ «ВІТСНЕК» на упаковці рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ» неправдивої інформації, може вплинути на наміри споживачів та спонукати їх до придбання саме його продукції.
- (35) А отже, ТОВ «ВІТСНЕК» може посилити свою конкурентну позицію та отримати неправомірні переваги не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.

5. Висновки у справі

- (36) Текстова та графічна інформація на лицьовій та зворотній сторонах упаковки Продукції розміщена таким чином, що у споживача може сформуватись думка про те, що у складі продукції є тунець.
- (37) На зворотній частині упаковки розміщено інформацію, що до складу Продукції входить риба синій хек.
- (38) Рибна снекова продукція, до складу якої входить синій хек солоно-сушений – це зовсім інший продукт, який не містить споживчих властивостей, які містить снекова продукція, до складу якої входить риба тунець.
- (39) Крім того, рибна снекова продукція, до складу якої входить синій хек солоно-сушений, відрізняється споживчими властивостями.
- (40) Інформація, розміщена на упаковці Продукції про її назву, є неправдивою.
- (41) Обраний спосіб викладення інформації на етикетці Продукції може ввести в оману споживача щодо її властивостей (виду риби).
- (42) Обираючи серед аналогічних товарів, пересічний покупець сподівається отримати продукт, який відповідає його потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником.
- (43) Під час придбання Продукції у споживача формується певне уявлення про споживчі властивості саме цього виду продукції – «ТУНЕЦЬ», що відрізняє певний продукт за його споживчими властивостями від аналогічних продуктів одного виробника та від продуктів, які виробляють конкуренти.
- (44) Відповідно до пункту 5 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, затвердженого Наказом Держспоживстандарту України від 28.10.2010 № 487 та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 11.11.2011 за № 183/18921, маркування харчових продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинні:

а) 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;

необґрунтованого зазначення інформації про властивості харчового продукту, яких у нього немає;

повідомлення щодо особливих властивостей харчового продукту, хоча всі подібні продукти мають такі самі властивості.

- (45) Споживач може обрати Продукцію виходячи зі смакових, поживних властивостей, які обумовлені наявністю в ній риби тунець, а в разі якщо до складу Продукції входить інша риба споживач отримає продукцію зовсім з іншими смаковими та поживними властивостями, ніж заявлено на упаковці Продукції.
- (46) Поширення Товариством на етикетці Продукції інформації про вид продукції «ТУНЕЦЬ», у той час як на зворотній частині етикетки зазначено риба синій хек, може ввести в оману невизначене коло споживачів унаслідок розміщення на упаковці неправдивої інформації про споживчі властивості Продукції через обраний спосіб її викладення.

6. Кваліфікація дій відповідача

- (47) Відповідно до частини другої статті 39 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.
- (48) Відповідно до частини першої 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.
- (49) Дії ТОВ «ВІТСНЕК» щодо поширення неправдивої інформації на упаковці снекової рибної продукції «ТУНЕЦЬ», у той час як до складу Продукції входить риба синій хек, є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у

вигляді поширення на упаковках Продукції інформації, яка є неправдивою через спосіб її викладення, що може ввести в оману споживачів щодо її складу.

- (50) Крім того, необхідно зазначити, що органи Комітету неодноразово звертались до Товариства (за адресою просп. Гагаріна, будинок 7, кімната 1, м. Харків, 61001) з відповідними вимогами (далі – Вимоги), про надання інформації щодо встановлення фактичних обставин справи.
- (51) Вимоги поверталися до Відділення або Комітету з поміткою «за закінченням терміну зберігання», або отримувалась представником ТОВ «ВІТСНЕК», після чого інформація до Комітету від Товариства не надходила.
- (52) Враховуючи наведене, керуючись частиною 5 статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Комітет звернувся до Державної фіскальної служби України листом № 127-26/09-1348 від 08.02.2017 та до Східної ОДПІ м. Харкова ГУ ДФС у Харківській області листом № 127-26/09-1349 від 08.02.2017 з проханням надати інформацію про фактичне місцезнаходження ТОВ «ВІТСНЕК».
- (53) Державна фіскальна служба та Східна ОДПІ м. Харкова ГУ ДФС у Харківській області повідомили Комітет, що відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру місцезнаходження ТОВ «ВІТСНЕК» за адресою: просп. Гагаріна, будинок 7, кімната 1, м. Харків, 61001, інформації щодо змін фактичного місцезнаходження Товариство до вказаних органів не подавало.
- (54) Таким чином, фактичне місцезнаходження ТОВ «ВІТСНЕК» не змінювалось.

7. Заперечення Відповідача

- (55) На подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/151-16/3/20-7515 направлене разом із супровідним листом від 23.06.2018 № 02-26/3-2541, Відповідач своїх заперечень та зауважень не надав.

8. Визначення розміру штрафу

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

- (57) 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.
- (58) 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.
- (59) Листом від 17.05.2018 № 8569/5/99-99-12-03-06-16 (вх. від 18.05.2018 № 7-01/5810) Державна фіскальна служба України повідомила, що розмір доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ВІТСНЕК» за 2017 рік становить 0 (нуль) гривень.
- (60) Згідно з частиною другою статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», 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.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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 Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» (ідентифікаційний код – 37764591) поширюючи неправдиву інформацію на упаковках рибної снекової продукції «ТУНЕЦЬ», у той час як до складу цієї продукції входить риба синій хек, вчинило порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, на підставі статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» (ідентифікаційний код – 37764591) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Припинити поширення ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» (ідентифікаційний код – 37764591) інформації, визнаної в пункті 1 резолютивної частини цього рішення як порушення, повідомити Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України в 2-місячний строк з дня отримання цього рішення.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВІТСНЕК» зобов'язане протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 зазначеного Закону рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Приймак Є.Б.

Печенізька А.С.

Тевелєва Ю.В.

Аврамова С.П.