



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

06 вересня 2018 року № 98- р/к

Справа № 3/20-62-17

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Дії ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ КОВАЛЕНКА СЕРГІЯ ВАСИЛЬОВИЧА полягають у поширенні на веб-сайті з доменним ім'ям: «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» (надалі – Сайт) в мережі Інтернет інформації:

- «...всегда есть в наличии большой выбор оборудования.» (мова оригіналу);

- «Мы имеем реальный склад продукции...» (мова оригіналу);

- «Огромный ассортимент и низкие цены. Сотни монтажников из разных уголков Украины предлагают своим клиентам, при выборе отопительного оборудования, ориентироваться именно на наши цены, потому что в нашем магазине цены всегда низкие» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності, що не відповідає дійсності.

За результатами розгляду справи № 3/20-62-17, такі дії ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ КОВАЛЕНКА СЕРГІЯ ВАСИЛЬОВИЧА 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 17 086 грн. та зобов'язано припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3/20-62-17 про порушення ФІЗИЧНОЮ ОСОБОЮ-ПІДПРИЄМЦЕМ КОВАЛЕНКОМ СЕРГІЄМ ВАСИЛЬОВИЧЕМ (надалі – ФОП Коваленко С.В.)

законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання третього відділу досліджень та розслідувань від 23.08.2018 № 406,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Харківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України проводиться дослідження ринку опалювальної техніки в межах Харківської області (включаючи м. Харків).
- (2) Адміністративною колегією територіального відділення ФОП Коваленку С.В надані рекомендації від 27.09.2016 № 102 – рк/к щодо припинення вищевказаних дій, а також усунення причин виникнення цього порушення і умов, що йому сприяють.
- (3) Рекомендації від 27.09.2016 № 102 – рк/к направлені 07.10.2016 рекомендованим листом № 6102219014766 за місцем проживання ФОП Коваленка С.В.: 61009, м. Харків, вул. О कोरोкова, 20-А.
- (4) Листом від 25.10.2017 № 01-20/705 (вх. від 27.10.2017 № 3556) Харківська дирекція ПАТ «УКРПОШТА» повідомила, що рекомендований лист № 6102219014766 вручено 17.10.2016 ФОП Коваленку С.В. особисто.
- (5) Рекомендації від 27.09.2016 № 102 – рк/к ФОП Коваленком С.В. необхідно було виконати в 20-денний строк з дня отримання рекомендацій.
- (6) Отже, строк виконання рекомендацій від 27.09.2016 року № 102 – рк/к ФОП Коваленком С.В. сплинув 07.11.2016.
- (7) Втім, зазначена на Сайті Інформація не зазнала змін, що зафіксовано протоколами від 28.07.2017 та від 07.08.2017.
- (8) Отже, положення рекомендацій від 27.09.2016 № 102 – рк/к ФОП Коваленко С.В. не виконав.
- (9) На підставі подання третього відділу досліджень та розслідувань від 11.08.2017 № 335, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 15.08.2017 № 124-рп/к про початок розгляду справи № 3/20-62-17 за ознаками вчинення ФОП Коваленком С.В. порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (надалі – Справа).
- (10) Листом від 23.08.2018 № 02-26/3-3700 Відповідачеві направлено Подання про попередні висновки у Справі.
- (11) Станом на 17.05.2018 ФОП Коваленко С.В. не розміщує на Сайті Інформацію. Отже, порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції припинено.

2. Відповідач

- (12) Відповідачем у справі є ФОП Коваленко С.В. зареєстрований Департаментом реєстрації Харківської міської ради 26.05.2015 за № 2 480 000 0000 173453, ідентифікаційний номер – 2812804277, місце проживання: 61009, м. Харків, вул. Окорокова, 20-А.
- (13) Як вбачається з відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, одним із видів діяльності Коваленка С.В. є оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього (код за КВЕД 46.74).
- (14) Тобто, відповідач є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

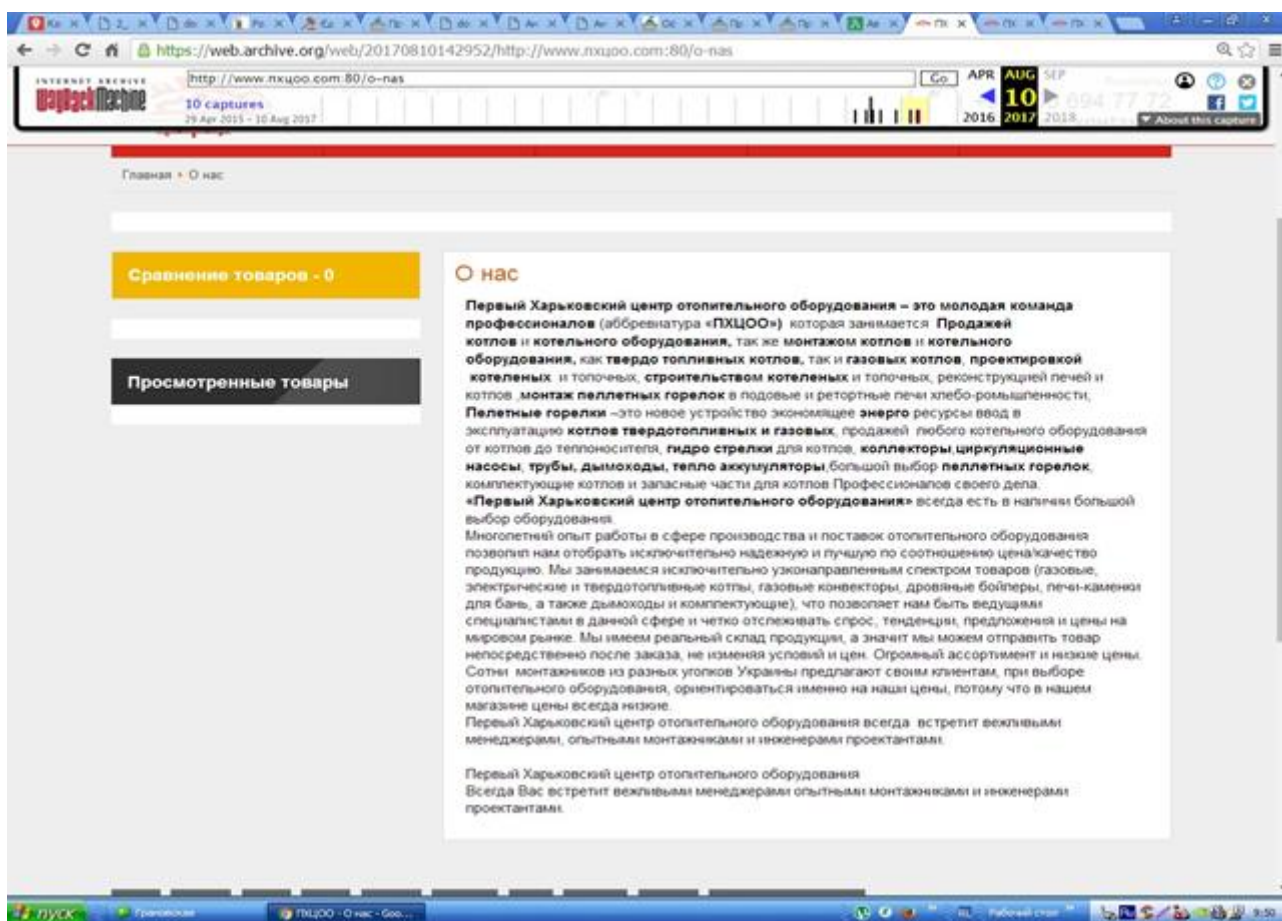
3. Обставини справи

- (15) На ринку опалювальної техніки в межах Харківської області (включаючи м. Харків) здійснюють діяльність суб'єкти господарювання, серед них: ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОМПАНІЯ БІОПРОМ ХАРКІВ», ТОВАРИСТВО З ДОДАТКОВОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «РОСС», ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ ГАЙДАБРУС ОЛЕГ ВАСИЛЬОВИЧ та інші. Отже, зазначений ринок є конкурентним.
- (16) Одним із учасників цього ринку є ФОП Коваленко С.В., який здійснює свою господарську діяльність на веб-сайті з доменним ім'ям: «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» в мережі Інтернет.
- (17) Листом (вх. від 22.04.2016 № 1325) ФОП Коваленко С.В. повідомив територіальне відділення, що він є власником Сайту, підтримка та наповнення якого здійснюється власними силами.
- (18) ФОП Коваленком С.В. укладено договір з приватним підприємством «ArtNeonov» на умовах публічної оферти про реєстрацію сайту з доменним ім'ям «www.xn--n1aabyf.com/».
- (19) Враховуючи, що мережа Інтернет є загальнодоступною, з інформацією, розміщеною на Сайті, має можливість ознайомитись невизначене коло осіб.
- (20) Споживачами опалювальної техніки є фізичні особи, що придбавають зазначену техніку для задоволення особистих потреб.
- (21) Ознайомившись з Інформацією, потенційні споживачі можуть дійсно вважати, що ФОП Коваленко С.В., здійснюючи свою діяльність в мережі Інтернет:
- має в наявності великий вибір устаткування, величезний асортимент та низькі ціни;

- має реальний склад продукції;
 - відомий сотням монтажників з різних куточків України, які пропонують власним клієнтам при здійсненні вибору опалювального устаткування орієнтуватися саме на ціни ФОП Коваленка С.В., тому що вони завжди низькі.
- (22) На вимогу територіального відділення від 06.04.2016 № 02-26/3-1124 ФОП Коваленко С.В. будь-яких підтверджуючих документів щодо правдивості Інформації не надав.
- (23) В листі від 22.04.2016 (вх. № 1325) ФОП Коваленко С.В. зазначив наступне:
- ...ФОП Коваленко С.В. не має складів продукції. Підприємець реалізовує товар, що виготовляється виробниками обладнання та поставляється за дилерськими договорами...
 - ...Щодо наявності асортименту, повідомляємо, що фактично у власності ФОП Коваленка С.В. товару немає, але весь перелік обладнання, що представлений на сайті «ПХЦОО.com», може бути поставлений кінцевому покупцю у найкоротший термін.
 - Стосовно надання пропозицій сотень монтажників різних регіонів України щодо орієнтації на ціни «ПХЦОО», повідомляємо наступне: починаючи з 2015 року ФОП Коваленко С.В. проводить активну рекламну роботу з інформування потенційних споживачів, монтажників та проектних підприємств та підприємців, що реалізують опалювальне обладнання відносно асортименту, умов продажу, гарантійних зобов'язань та післягарантійного обслуговування котлів опалення, що можуть бути поставлені ФОП Коваленком С.В. за дилерським договорами з виробниками такого обладнання... Так, особисто мною за 2015 – поточний період 2016 року було надруковано на власному принтері кілька десятків тисяч інформаційних бюлетенів та візиток. Всі ці друковані матеріали було роздано безпосередньо особам, що цікавились опалювальним обладнанням...» (мова оригіналу).
- (24) Отже, Інформація, яку ФОП Коваленко С.В. розповсюдив на Сайті, є неправдивою внаслідок обраного способу її викладення.
- (25) Листом від 28.08.2017 (вх. від 05.09.2017 № 2937) ФОП Коваленко С.В. повідомив, що рекомендації від 27.09.2016 № 102-рп/к були виконані в повному обсязі, але у зв'язку зі збоєм бази даних на хостингу «Україна» пошкодились бази даних MySQL Сайту, а тому було проведено відновлення («відкат») бази даних на останню копію, що підлягала зберіганню. Остання база даних MySQL була збережена на хостингу «Україна» більше пів року тому. Наразі на Сайті були проведені повторні зміни згідно рекомендацій від 27.09.2016 № 102-рп/к.
- (26) Проте, листом від 13.11.2017 № 1341 (вх. від 17.11.2017 № 82 КІ) ТОВ «Хостінг Україна» повідомило, що надає сервіс по створенню

резервних копій Абонентом. Абонент може самостійно замовити резервну копію веб-сайту та резервні копії бази даних MySQL. Також, резервні копії автоматично створюються один раз у два дні – для веб-сайтів, для баз даних резервна копія автоматично створюється кожен ніч, копії зберігаються за останні сім днів і за перше число теперішнього місяця. Відновлення бази даних MySQL відбувається через запит Абонента за його бажанням у будь-який момент з будь-яких причин.

- (27) Протоколом від 02.03.2018 № 8 на веб-сайті з доменним ім'ям: «<https://web.archive.org/>» в мережі Інтернет було зафіксовано інформацію, що веб-сайт з доменним ім'ям: «www.xn--n1aabyf.com/» 30.10.2016, 15.04.2017, 18.07.2017, 10.08.2017 мав наступний вигляд:



- (28) Отже, станом на 10.08.2017 порушення ФОП Коваленком С.В. не було припинено.
- (29) Листом від 22.04.2018 (вх. № 1325) ФОП Коваленко С.В. повідомив наступне: «...умовами договорів між виробниками обладнання та ФОП Коваленком С.В. передбачено чітку політику ціноутворення та затверджено конкретні ціни реалізації, допустимі знижки, можу стверджувати, що ціни реалізації товару ФОП Коваленка С.В. рівні відпускним цінам заводів-виробників такого товару» (мова оригіналу).
- (30) Протоколами від 16.08.2017 № 41, № 42, № 43, № 44 зафіксовано інформацію про рівень цін на опалювальне обладнання. На веб-сайтах «<http://www.climatroom.com.ua/>», «<http://teplo-klimat.co.ua/>» та

«<http://bioprom.com.ua/>» в мережі Інтернет ціни на опалювальне обладнання є нижчими порівняно з цінами на веб-сайті «<http://www.xn--n1aabyf.com/>».

Наприклад:

- на веб-сайті «<http://www.climatroom.com.ua/>» пропонують споживачам придбати одноконтурний котел Vaillant atmo TEC plus VU INT 240/3-5 Н вартістю 16 300 грн, в той час як на веб-сайті «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» зазначений котел коштує 18 965,90 грн;

- на веб-сайті «<http://teplo-klimat.co.ua/>» пропонують споживачам придбати твердопаливний котел Viadrus Hercules U22 C 8 вартістю 27 0253,50 грн, в той час як на веб-сайті «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» зазначений котел коштує 30 532,89 грн;

- на веб-сайті «<http://bioprom.com.ua/>» пропонують споживачам придбати термостат Fantini Cosmi з капіляром та колбою вартістю 186 грн, в той час як на веб-сайті «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» зазначений термостат коштує 220 грн.

- (31) Таким чином, вислів «низкие цены», що був розміщений на веб-сайті з доменним ім'ям: «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» в мережі Інтернет ФОП Коваленко С.В. не підтвердив.

5. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (32) Поширення ФОП Коваленком С.В. на Сайті неправдивої Інформації щодо придбання опалювального устаткування, може вплинути на наміри потенційних споживачів та спонукати їх до придбання саме його продукції.

- (33) А отже, ФОП Коваленко С.В. може посилити свою конкурентну позицію та отримати неправомірні переваги не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.

- (34) Розповсюдження Інформації стимулює зацікавленість потенційних споживачів щодо придбання товарів, що реалізуються саме ФОП Коваленком С.В., тому повідомлення неправдивих відомостей може надати йому переваги перед іншими суб'єктами господарювання, які здійснюють діяльність на ринку опалювальної техніки. А отже, поставити його у більш вигідне становище в конкуренції.

Результати проведеного опитування споживачів

- (35) З метою з'ясування можливості введення в оману споживачів, шляхом повідомлення на веб-сайті з доменним ім'ям: «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» в мережі Інтернет неправдивих відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання послуг у ФОП Коваленка С.В., проведено опитування потенційних споживачів.

За результатами опитування встановлено:

- для 81 % респондентів текст «...всегда есть в наличии большой выбор оборудования» слугує як один із стимулів для придбання продукції;
- при ознайомленні з текстом «Мы имеем реальный склад продукции...» у 90 % респондентів виникає враження, що продавець дійсно має склад продукції з якою можливо ознайомитись;
- при ознайомленні з текстом «Огромный ассортимент и низкие цены. Сотни монтажников из разных уголков Украины предлагают своим клиентам, при выборе отопительного оборудования, ориентироваться именно на наши цены, потому что в нашем магазине цены всегда низкие» у 78 % респондентів виникає враження, що ціни на опалювальне обладнання завжди низькі, порівняно з конкурентами та потенційні споживачі придбали б опалювальне обладнання, орієнтуючись на вищевказаний текст.

6. Остаточні висновки Відділення

(36) Враховуючи наведене, дії ФОП Коваленка С.В., які полягають у поширенні на веб-сайті з доменним ім'ям: «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» в мережі Інтернет інформації:

- «...всегда есть в наличии большой выбор оборудования.» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності;
- «Мы имеем реальный склад продукции...» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності;
- «Огромный ассортимент и низкие цены. Сотни монтажников из разных уголков Украины предлагают своим клиентам, при выборе отопительного оборудования, ориентироваться именно на наши цены, потому что в нашем магазине цены всегда низкие» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності,

є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим 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 послуг цього суб'єкта господарювання.

(37) Доказами, які підтверджують вчинення ФОП Коваленком С.В. порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи..

(38) 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, 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.

7. Заперечення Відповідача

- (39) На подання про попередні висновки у Справі Відповідач листом від 31.08.2018 (вх. від 03.09.2018 № 3970) надав заперечення та зазначив, що веб-сайт «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» був створений 09.01.2015 та ФОП Коваленко С.В. не є його власником та ніколи не був. Також, Відповідач вказав, що договірних відносин з приватним підприємством «ArtNeonov» не мав, фінансових операцій на його користь не проводив.
- (40) Але, вищезазначене не може бути прийняте до уваги з огляду на наступне.

Листом (вх. від 22.04.2016 № 1325) ФОП Коваленко С.В. зазначив, що сайт був створений у 2014 році дизайнерською студією «ArtNeonov», підтримка та наповнення якого здійснюється власними силами.

ТОВ «Хостінг Україна» листом від 13.11.2017 № 1341 (вх. від 17.11.2017 № 82 КІ) повідомило, що надає послуги з реєстрації (делегуванню) доменного імені «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» Сергію Коваленку на підставі реєстрації споживача послуг на веб-сайті ТОВ «Хостінг Україна», що означає прийняття ним умов публічного договору, а також на підставі відповідної оплати за такі послуги. За період з 09.01.2015 по 13.11.2017 зміни щодо Реєстрантів домену не здійснювались.

8. Визначення розміру штрафу

- (41) 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.
- (42) 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.
- (43) Відповідно до листа Головного управління ДФС у Харківській області від 20.04.2018 № 8950/9/20-40-13-09-20 (вх. від 24.04.2018 № 1754) обсяг доходу (виручки), отриманого ФОП Коваленком С.В. від реалізації продукції, товарів, робіт та послуг за 2017 рік складає 341 714 (триста сорок одна тисяча сімсот чотирнадцять тисяч) гривень 78 копійок.

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 дії ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ-ПІДПРИЄМЦЯ КОВАЛЕНКА СЕРГІЯ ВАСИЛЬОВИЧА (ідентифікаційний номер – 2812804277), по поширенню на веб-сайті з доменним ім'ям: «<http://www.xn--n1aabyf.com/>» в мережі Інтернет інформації:

- «...всегда есть в наличии большой выбор оборудования.» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності;

- «Мы имеем реальный склад продукции...» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності;

- «Огромный ассортимент и низкие цены. Сотни монтажников из разных уголков Украины предлагают своим клиентам, при выборе отопительного оборудования, ориентироваться именно на наши цены, потому что в нашем магазине цены всегда низкие» (мова оригіналу), що не відповідає дійсності, порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим 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 послуг 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» накладати на ФІЗИЧНУ ОСОБУ-ПІДПРИЄМЦЯ КОВАЛЕНКА СЕРГІЯ ВАСИЛЬОВИЧА (ідентифікаційний номер – 2812804277) штраф у розмірі 17 086 (сімнадцять тисяч вісімдесят шість) гривень.

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» ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КОВАЛЕНКО СЕРГІЙ ВАСИЛЬОВИЧ зобов'язаний 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.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.