



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

20.07.2021 № 70/70 – р/к

Справа № 2/20-48-20

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

Дії ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ – ПІДПРИЄМЦЯ ЛЮБІНА РОМАНА ГРИГОРОВИЧА (ідентифікаційний номер – (конфіденційна інформація)) (надалі ФОП ЛЮБІН Р.Г., Відповідач) полягають у розміщенні на етикетках пляшок Концентрату карбоксилатної охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE та гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 неправдивої інформації щодо країни виробника «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), в той час, коли це не відповідає дійсності та є таким, що вводить в оману.

За результатами розгляду справи № 2/20-48-20 дії ФОП ЛЮБІНА Р.Г. кваліфіковано як порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 грн. та зобов'язано припинити поширення вищезазначеної інформації, про що повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України в 2-місячний строк з дня отримання рішення.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/20-48-20 про порушення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання другого відділу досліджень та розслідувань від 07.06.2021 № 70-03/279-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процедурні дії

- (1) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 22.04.2020 № 70-03/131п, за ознаками вчинення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г.

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, а саме: повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб відомостей, які містять неправдиві дані про походження товару, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 28.04.2020 № 70/53-рп/к про початок розгляд справи № 2/20-48-20 (надалі - Справа).

- (2) Згідно з розпорядження Голови Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23 – рп (у редакції розпорядження від 07.05.2020 № 5-рп) Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з 12.06.2020 змінило найменування на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (3) Листами Відділення від 07.06.2021 № 70-02/2-4731 та від 24.06.2021 № 70-02/2-5097 та № 70-02/2-5096 копія подання з попередніми висновками у Справі була надіслана ФОП ЛЮБІНУ Р.Г., заявникам Нестерчуку Олександровичу Романовичу та Дехтяруку Дмитру Володимировичу (відповідно) за їх місцями проживання.
- (4) Листом від 24.06.2021 № 24/06/2021 (вх. від 25.06.2021 № 3736) Відповідач надав заперечення на Подання з попередніми висновками у Справі.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачем у Справі є ФОП ЛЮБІН Р.Г.
- (6) Згідно з відомостями, які містяться в ЄДИНОМУ ДЕРЖАВНОМУ РЕЄСТРІ ЮРИДИЧНИХ ОСІБ, ФІЗИЧНИХ ОСІБ-ПІДПРИЄМЦІВ ТА ГРОМАДСЬКИХ ФОРМУВАНЬ дата і номер запису про проведення державної реєстрації ФОП ЛЮБІНА Р.Г. 11.11.2005 за № 2 480 017 0000 037216, ідентифікаційний номер – (конфіденційна інформація), місце проживання: (конфіденційна інформація).
- (7) Основним видом діяльності ФОП ЛЮБІНА Р.Г. є виробництво іншої хімічної продукції, н.в.і.у. (код за КВЕД 20.59).
- (8) Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП ЛЮБІН Р.Г. є суб'єктом господарювання.

3. Обставини Справи

- (9) На ринку виробництва хімічної продукції здійснюють діяльність суб'єкти господарювання, серед них: ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ХАДО», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЧЕРКАСЬКИЙ ЗАВОД АВТОХІМІЇ», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СП ЮКОЙЛ», ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕЛФІН ДИСТРИБ'ЮШН УКРАЇНА» та інші. Отже, зазначений ринок є конкурентним.
- (10) Одним із учасників цього ринку є ФОП ЛЮБІН Р.Г.
- (11) ФОП ЛЮБІН Р.Г. здійснює виробництво та реалізацію, зокрема, охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE та гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 (надалі – Продукція).
- (12) Зовнішнє оформлення лицьової сторони Продукції має наступний вигляд:



- (13) На лицевій стороні етикетки Продукції, крім інших написів, міститься напис «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині) (надалі – Інформація), виконаний великими літерами чорного кольору, які легко прочитати.
- (14) Зворотна частина пляшки Продукції має такий вигляд:



- (15) На зворотній частині пляшки Продукції зверху основної етикетки розміщена наклейка, на якій українською мовою зазначено інформацію, зокрема: «Виготовлено та розфасовано на потужностях заводу автохімії та технічних олів ФОП ЛЮБІН Р.Г. м. Харків, вул. Єнакіївська, 11» (мова оригіналу).
- (16) Напис Інформації, яка міститься на лицьовій стороні етикетки Продукції, виконана великими літерами чорного кольору, які легко прочитати, у той час як напис «Виготовлено та розфасовано на потужностях заводу автохімії та технічних олів ФОП ЛЮБІН Р.Г. м. Харків, вул. Єнакіївська, 11», який розміщено на зворотній частині пляшки Продукції, виконано

літерами значно меншого розміру, цей напис можна побачити лише з близької відстані до Продукції, якщо ретельно роздивитись пляшку.

- (17) Отже, напис «MADE IN GERMANY» можна побачити лише з близької відстані до Продукції при уважному вивченні всіх написів.
- (18) На вимогу голови територіального відділення від 25.03.2020 № 70-02/2-1848 та від 18.11.2020 № 70-02/2-7195 (надалі разом – Вимога) ФОП ЛЮБІН Р.Г. листами від 03.04.2020 № 03/04-20 (вх. від 06.04.2020 № 1851) та від 08.12.2020 № 08/12/2020-1 (вх. від 09.12.2020 № 6903) зазначив, що здійснює виробництво Продукції у власному та орендованому приміщеннях, які знаходяться за адресою: м. Харків, вул. Єнакіївська, 11.
- (19) Крім цього, ФОП ЛЮБІН Р.Г. (лист від 06.02.2020 № 06/02-20 (вх. № 566)) зазначив, що не має у володінні або користуванні (оренді, суборенді тощо) потужностей у Німеччині для виробництва Продукції.
- (20) За інформацією, наданою ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г., виробництво етикеток для охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE здійснено ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ПОЛІЕМОС» на підставі договорів від 11.01.2016 № 20 та від 01.02.2019 № 9 на замовлення ФОП ЛЮБІНА Р.Г.
- (21) Як вбачається із вищезазначених договорів ПАТ «ПОЛІЕМОС» на підставі заявки, надісланої ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г., та погоджених обома сторонами, зобов'язується поставляти ФОП ЛЮБІНУ Р.Г. етикетки для його продукції.
- (22) Відповідно до інформації, наданої ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г., виробництво літографованої жерстяної тари для гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 здійснено ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФАВОР» на підставі договору від 14.11.2011 № 75 на замовлення ФОП ЛЮБІНА Р.Г.
- (23) За результатами аналізу вищезазначеного договору встановлено, що ТОВ «ФАВОР» зобов'язується виготовляти та поставляти ФОП ЛЮБІНУ Р.Г. літографовану тару на підставі заявки та дизайну (макету), надісланих ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г.
- (24) За інформацією, наданою ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г., поставка Продукції здійснюється наступним покупцям, зокрема: ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕПІЦЕНТР К», ПРИВАТНОМУ АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВУ «НОВА ЛІНІЯ», ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ОІЛТРЕЙДБАТЕРІ», ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НАФТОТЕХ – СЕРВІС» тощо, які здійснюють подальшу реалізацію Продукції через роздрібні торгові точки.

- (25) Тобто, з інформацією «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), розміщеною на етикетках Продукції безпосередньо ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г., може ознайомитись невизначене коло осіб.
- (26) Напис «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), розміщений на етикетках Продукції ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г., може сприйматися споживачами як той факт, що Продукцію виготовлено у Німеччині, тоді як ФОП ЛЮБІН Р.Г. вищезазначеного не підтвердив.
- (27) Отже, напис «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), розміщений на етикетках Продукції, є неправдивим та може створювати у споживачів враження, що Продукція дійсно виготовлена у Німеччині, в той час коли це не відповідає дійсності та є таким, що вводить в оману.
- (28) Розміщення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. на етикетках Продукції напису MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), може вплинути на наміри потенційних споживачів та спонукати їх до придбання саме цієї продукції.
- (29) Обираючи серед аналогічних товарів, пересічний покупець сподівається отримати продукт, що відповідає його потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником, зокрема, про те, що зазначений продукт вироблено у Німеччині.
- (30) А отже, ФОП ЛЮБІН Р.Г. може посилити свою конкурентну позицію та отримати неправомірні переваги не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.
- (31) Як вбачається з листів ФОП ЛЮБІНА Р.Г. від 06.02.2020 № 06/02-20 (вх. № 566) та від 08.12.2020 № 08/12/2020-1 (вх. від 09.12.2020 № 6903) розміщення Інформації на етикетках пляшок охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE розпочалось з 01.11.2019, а на етикетках гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 з 01.04.2020.
- (32) Відповідно до листів ФОП ЛЮБІНА Р.Г. від 28.02.2020 № 28/02-20 (вх. № 1068) та від 20.04.2021 № 20/04/2021-1 (вх. від 21.04.2021 № 2306) з моменту розміщення Інформації на етикетках пляшок реалізовано охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE на суму 2 558 900 гривень, а гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 на суму 299 500 гривень.
- (33) З метою з'ясування сприйняття інформації на етикетках Продукції Відділенням проведено електронне анкетування, в ході якого опитано 49 потенційних споживачів, за результатами якого отримано наступні результати:

- 87,8 % респондентів зазначили, що на їх вибір охолоджуючої рідини для автомобільних двигунів впливає інформація щодо країни виготовлення такої продукції;
 - ознайомившись з етикеткою Продукції у 100 % респондентів виникло враження, що Продукцію виробляють у Німеччині;
 - 100 % респондентів зазначили, використання написів «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині) на етикетці Продукції, при тому, що даний продукт вироблено в Україні, є інформацією, що може ввести споживача в оману.
- (34) Таким чином, потенційні споживачі при виборі продукції звертають увагу на її зовнішній вигляд та написи, що розміщені на ній, зокрема, щодо країни походження продукції.
- (35) Розміщення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. на етикетках пляшок Концентрату карбоксилатної охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE та гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 неправдивих відомостей «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині) може стимулювати зацікавленість споживачів до придбання продукції, виробником яких є ФОП ЛЮБІН Р.Г. і може поставити його у більш вигідне становище стосовно інших суб'єктів господарювання, які дотримуються вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (36) Таким чином, ФОП ЛЮБІН Р.Г. може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення інформації, що вводить в оману.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (37) В частині першій статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» недобросовісну конкуренцію визначено як поширення інформації, що вводить в оману, шляхом 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.
- (38) Відповідно до частини другої статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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.

- (39) Враховуючи вищенаведене, дії ФОП ЛЮБІНА Р.Г., які полягають у розміщенні на етикетках пляшок Концентрату карбоксилатної охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE та гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 неправдивої інформації щодо країни виробника «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. безпосередньо невизначеному колу осіб відомостей, які містять неправдиві дані про походження товару, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів ФОП ЛЮБІНА Р.Г.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (40) На подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслане до ФОП ЛЮБІНА Р.Г. листом від 07.06.2021 № 70-02/2-4731, Відповідач надав свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.
- (41) На подання з попередніми висновками у Справі, які були надіслані до заявників Нестерчука Олександра Романовича та Дехтярука Дмитра Володимировича листами від 24.06.2021 № 70-02/2-5097 та № 70-02/2-5096 (відповідно), заперечення та зауваження до Відділення не надходили.

6. Остаточні висновки Відділення

- (42) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться висновок про те, що дії ФОП ЛЮБІНА Р.Г., які полягають у розміщенні на етикетках пляшок Концентрату карбоксилатної охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE та гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 неправдивої інформації щодо країни виробника «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. безпосередньо невизначеному колу осіб відомостей, які містять неправдиві дані про походження товару, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів ФОП ЛЮБІНА Р.Г.
- (43) Доказами, які підтверджують вчинення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, є документи, що містяться в матеріалах Справи.

- (44) Згідно з абзацом першим статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

7. Визначення розміру штрафу

- (45) Згідно з абзацом першим 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.
- (46) Відповідно до інформації, отриманої від ФОП ЛЮБІНА Р.Г листом від 20.04.2021 № 20/04/2021-1 (вх. від 21.04.2021 № 2306), обсяг його доходу (виручки) за 2020 рік становить 112 477 205 (сто дванадцять мільйонів чотириста сімдесят сім тисяч двісті п'ять) гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ – ПІДПРИЄМЦЯ ЛЮБІНА РОМАНА ГРИГОРОВИЧА (ідентифікаційний номер – (конфіденційна інформація)) по розміщенню на етикетках пляшок Концентрату карбоксилатної охолоджуючої рідини BARREL COOLANT CONCENTRATE та гальмівної рідини BARREL BRAKE FLUID DOT-4 неправдивої інформації щодо країни виробника «MADE IN GERMANY» (переклад на українську мову – виготовлено у Німеччині), порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ФОП ЛЮБІНИМ Р.Г. безпосередньо невизначеному колу осіб відомостей, які містять неправдиві дані про походження товару, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів ФОП ЛЮБІНА Р.Г.

2. За порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ФІЗИЧНУ ОСОБУ – ПІДПРИЄМЦЯ ЛЮБІНА РОМАНА ГРИГОРОВИЧА (ідентифікаційний номер – (конфіденційна інформація)) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. Зобов'язати ФІЗИЧНУ ОСОБУ – ПІДПРИЄМЦЯ ЛЮБІНА РОМАНА ГРИГОРОВИЧА (ідентифікаційний номер – (конфіденційна інформація)) припинити поширення інформації, визнаної в пункті 1 резолютивної частини цього рішення як порушення, та повідомити Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України в 2-місячний строк з дня отримання рішення.

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

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 територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК