



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАКАРПАТСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

26.12.2018 року

м. Ужгород

№ 57/32-рк/к

ФОП Фіцай Ю.І.
вул. Народна, 266, с. Ганичі
Тячівського р-ну, 90535

Про припинення дій, які містять
ознаки порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції

До Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надійшла скарга ФОП Поп Л.І. (с. Середнє Водяне, Рахівський р-н) щодо порушення ФОП Фіцай Ю.І. (с. Ганичі, Тячівський р-н) та ФОП Куцин В.М. (с. Розівка, Ужгородський р-н) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції під час виробництва та реалізації насіння соняшника «ХЕРСОНСЬКИЙ *елітний соняшник*» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ».

В ході розгляду скарги встановлено наступне.

Фізична особа-підприємець Фіцай Ю.І. (надалі - ФОП Фіцай Ю.І.) є юридичною особою, володіє і користується майном, несе відповідні обов'язки, укладає договори, виступає позивачем і відповідачем в судах, має розрахунковий рахунок в банку, печатку зі своїм найменуванням тощо.

Юридична адреса: вул. Народна, 266, с. Ганичі, Тячівський р-н, Закарпатська область, 90535.

Ідентифікаційний код: 2469916591.

Відповідно до Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, основним видом діяльності ФОП Фіцай Ю.І. за кодом КВЕД є:

- 46.21 Оптова торгівля зерном, необробленим тютюном, насінням і кормами для тварин;
- 10.39 Інші види перероблення та консервування фруктів і овочів;
- 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та моллюсками;
- 82.92 Пакування;
- 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля;
- 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;
- 47.99 Інші види роздрібною торгівлі поза магазинами.

ФОП Фіцай Ю.І. є суб'єктом господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Діяльність з виробництва та реалізації насіння соняшника «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» ФОП Фіцай Ю.І. здійснює на підставі ТУ У 15.3-2469916591.001:2005, висновку державної санітарно-епідеміологічної експертизи Закарпатської обласної санітарно-епідеміологічної станції від 06.04.2005 № 05.03.02-06/14618 тощо.

На ринку реалізації насіння соняшника у територіальних межах Закарпатської області здійснюють діяльність понад 20 суб'єктів господарювання. Отже, зазначений ринок є конкурентним.

ФОП Фіцай Ю.І. розпочав виробництво насіння соняшника в упаковці з написом «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» з жовтня 2018 року. (Фотокопія упаковки 1).



Упаковка оформлена наступний чином: зверху великими літерами контрастного білого кольору відносно основного помаранчевого фону розміщений напис «НОВИНКА». По середині основного поля на червоній плашці розміщено напис-назву продукту поміщеного в упакування, а саме: «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник». Під написом літерами червоного кольору середнього розміру з білим обрамленням (на білому тлі) міститься напис «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ». Напис «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» зверху та знизу обрамлений низкою насіння соняшника, а саме 8 зернин соняшника зверху та 8 знизу.

Тобто, потенційні споживачі, внаслідок способу оформлення упаковки, а саме нанесення напису «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» можуть бути введені в оману щодо смакових та споживчих властивостей насіння соняшнику чи способу його виробництва.

Упаковка товару «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» використовується з 25 жовтня 2018 року відповідно патенту на промисловий зразок № 37928 упаковка для насіння.

Розробником споживчої упаковки (тари) з «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» є ФОП Фіцай Ю.І. (лист від 05.11.2018 б/н), виробником даної

упаковки є товариство з обмеженою відповідальністю «Т.Д.К.» (с. Великі Гаї, Тернопільський р-н, Тернопільська обл.) відповідно до договору № 575 від 18.05.2018 року.

Реалізацію насіння соняшника «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» ФОП Фіцай Ю.І. здійснює через ФОП Куцин В.М. (с. Розівка, Ужгородський р-н) на підставі договору поставки № 11/2013 від 01.01.2013 року.

За інформацією ФОП Куцин В.М. (лист від 08.11.2018 № 02/2018), реалізація насіння соняшника здійснюється в торгових мережах ТОВ «Маркет рітейл» (мережа магазинів «Silverland»), ТОВ «Тиса прім», ТОВ «Плодоовоч» (мережа магазинів «ТИСА»), ТОВ «Терен торг», ТОВ «Ровакс» тощо.

Обсяг реалізації насіння соняшника з написом «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» за жовтень 2018 року становив: 157,50 кг на суму 7979,40 грн.

Основні вимоги до етикетування харчових продуктів визначені Законом України «Про безпечність та якість харчових продуктів», «Технічним регламентом щодо правил маркування харчових продуктів», затвердженим Наказом Держспоживстандарту України № 487 від 28.10.2010 (надалі - Технічний регламент).

Відповідно до пункту 3 Технічного регламенту маркування – це усі слова, описи, знаки для товарів і послуг, назва марки, зображення чи символи, що стосуються харчових продуктів і розміщені на будь-якій упаковці, етикетці (стікері), споживчій тарі, контретикетці, кольєретці, ярлику, пробці, листку-вкладиші, документі, повідомленні, інших елементах упаковки, що супроводжують чи належать до цього виду харчових продуктів.

Згідно з пунктом 5 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, маркування харчових продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинні вводити в оману споживача стосовно: характеристик харчового продукту, зокрема його природи, ідентичності, властивостей, стану, складу, кількості, часових характеристик придатності (зберігання), походження, способу виробництва чи одержання; повідомлення щодо особливих властивостей харчового продукту, хоча всі подібні продукти мають такі самі властивості.

Пунктом 6 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів визначено, що вимоги до маркування харчових продуктів повинні забезпечувати надання споживачу необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про харчовий продукт.

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

Права споживача вважаються в будь-якому разі порушеними, якщо будь-яким чином обмежується право споживача на одержання необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про відповідну продукцію або споживачу реалізовано продукцію, яка є небезпечною, неналежної якості, фальсифікованою, у тому числі шляхом порушення технології виготовлення (стаття 21 Закону України «Про захист прав споживачів»).

На вимогу територіального відділення (від 26.10.2018 № 57-02/03-15/1019) щодо надання документального підтвердження того, що насіння соняшнику проходить процес смаження на дровах, а саме: перелік технічного обладнання, копії договорів купівлі деревини, опису технологічного процесу смаження насіння соняшника тощо ФОП Фіцай Ю.І. не надано жодного документа.

В Технічних умовах «Насіння соняшника смажене» ТУ У 15.3-2469916591.001:2005 також не передбачено спосіб обжарення насіння соняшника з використання обладнання на дровах.

Зазначення на упаковці насіння соняшнику напису «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» підкреслює його значимість поміж іншої продукції на ринку, надає йому переваг та властивостей, яких в нього немає.

ФОП Фіцай Ю.І. листом від 05.11.2018 б/н (вх. від 19.11.2018 № 57-01/10/994) на вимогу територіального відділення від 26.10.2018 №57-02/03/1019 повідомив, що напис

«СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» з упаковки насіння соняшника з написом «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник»: буде забраний (пряма мова).

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.

Статтю 10^{bis} Паризької конвенції з охорони промислової власності від 20 березня 1883р., що набула чинності для України 25 грудня 1991р. передбачено, що:

«(1) Країни Союзу зобов'язані забезпечити громадянам країн, що беруть участь у Союзі, ефективний захист від недобросовісної конкуренції.

(2) Актом недобросовісної конкуренції вважається будь який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах.

(3) Зокрема підлягають забороні:

1. Всі дії, здатні яким би то не було способом викликати змішування відносно підприємства, продуктів чи промислової або торговельної діяльності конкурента;

2. Неправильні ствердження при існуванні комерційної діяльності, що здатні дискредитувати підприємство, продукти чи промислову або торговельну діяльність конкурента;

3. Вказівки чи ствердження, використання яких при здійсненні комерційної діяльності може ввести громадськість в оману щодо характеру, способу виготовлення, властивостей, придатності до застосування чи кількості товарів».

Отже, внаслідок зазначення на упаковці насіння соняшника «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» інформації, про те що дана продукція проходила процес смаження на дровах, яка не підтверджена відповідними документами, ФОП Фіцай Ю.І. вводив в оману споживачів стимулюючи їх до придбання насіння сошника саме його виробництва.

В результаті ФОП Фіцай Ю.І. може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неповної інформації, що вводить в оману.

Таким чином, дії ФОП Фіцай Ю.І., щодо зазначення на упаковці насіння соняшника «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» інформації, про те що дана продукція проходила процес смаження на дровах, яка не підтверджена відповідними документами, можуть містити ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

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.

Згідно вимог частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, якщо вчинені дії не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдали значних збитків окремим особам чи суспільству.

Звернень та скарг від споживачів до територіального відділення на дії ФОП Фіцай Ю.І. не надходило, період виробництва та реалізації насіння соняшнику є незначним (жовтень -

листопад 2018 року) Тому, його дії є такими, що не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдали значних збитків окремим особам чи суспільству.

Враховуючи викладене, керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», частиною першою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», підпунктом 13 частини першої пункту 3 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), адміністративна колегія Закарпатського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

РЕКОМЕНДУЄ:

1. Фізичній особі-підприємцю Фіцай Ю.І. (ідентифікаційний код 2469916591) припинити дії, які полягають у зазначенні на упаковці насіння соняшника «ХЕРСОНСЬКИЙ елітний соняшник» «СМАЖЕНИЙ НА ДРОВАХ» інформації, про те що дана продукція проходила процес смаження на дрова, яка не підтверджена відповідними документами, що містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неповних відомостей, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. Про результати розгляду рекомендацій повідомити територіальне відділення у десятиденний строк з дня їх отримання.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду особами, яким вони надані.

Згідно з частиною третьою статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень рекомендацій та вжиття відповідних заходів, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції розпочинатись не буде.

Голова Відділення -
голова колегії

В. Шаленик