



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28 листопада 2017 р. № 23

Справа № 23-17

м. Луцьк

Про порушення
законодавства про захист
від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія територіального відділення), розглянувши матеріали справи № 23-17 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції фізичною особою-підприємцем (Волинська обл., _____, дата та номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця: 27.05.2016 № _____ місцезнаходження реєстраційної справи - Луцька районна державна адміністрація Волинської області; міні-гуртівня «Кубик» м. Луцьк, вул. Шевченка, 88) (надалі за текстом – ФОП _____, Підприємець) та подання юридичного сектору за результатами розгляду справи № 23-17/21 від 07.11.2017,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12 жовтня 2017 р. № 25-рк за власною ініціативою розпочато розгляд справи № 23-17 у зв'язку з наявністю в діях ФОП _____ ознак порушення, передбаченого статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

За результатами аналізу матеріалів, отриманих у ході розслідування у справі, встановлено наступне.

ФОП _____ є фізичною особою-підприємцем, яка здійснює діяльність на ринку роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, що є основним видом її діяльності (КВЕД 47.11). В місті Луцьку Підприємець представлений мережею магазинів «Кубик», без використання франшизи.

Підприємець має самостійний баланс, рахунки у банківських установах, бланки, може мати торговельну марку (знак для товарів та послуг), іншу атрибутику суб'єкта господарювання. У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Підприємець є суб'єктом господарювання.

Упродовж періоду часу грудень 2016 року - жовтень 2017 року у мінімаркеті «Кубик» по вул. Шевченка, 88 м. Луцьку Підприємець на цінниках та чеках до вод питних різних товаровиробників в асортименті розміщував неправдиву інформацію (маркування) про те, що дана продукція є «Мінеральною водою».

Так, 13.12.2016 року в міні-гуртівні «Кубик» ФОП _____ по вул. Шевченка, 88 м. Луцька працівниками територіального відділення у відділі соків та води було виявлено наявність в продажі, окрім мінеральних вод інших товаровиробників (приблизно 6 різних

видів), воду питну очищену сильногазовану «Ранкова роса» 2 л., виробництва ТОВ «Аквапласт», м. Дніпропетровськ.

Цінник на товар для даної води містив інформацію про те, що вищезазначена продукція є «Мінеральною водою». Аналогічна інформація міститься і на касовому чеку, виданому за покупку даного товару (№ 44114 від 13.12.16 р.).

10.10.2017 р. в магазині «Кубик» ФОП по вул. Шевченка, 88 в м. Луцьку у відділі соків та води було виявлено наявність в продажі, окрім мінеральних, питних вод та напоїв безалкогольних інших товаровиробників (приблизно 8 різних видів), напій безалкогольний на ароматизаторах сильногазований «Оболонська вода зі смаком лимона та апельсина» з цукром та підсолоджувачами виробництва ПАТ «Оболонь» м. Київ ємністю 1 л.

Цінник на товар до напою безалкогольного виробництва ПАТ «Оболонь» м. Київ містив інформацію про те, що вищезазначена продукція є «Мінеральна вода «Оболонська» (фото в додатку). Аналогічна інформація містилася і на касовому чеку, виданому за покупку даного напою (чек № 119973 від 10.10.2017 р.), що свідчить про його кодування саме під виглядом мінеральної води.

За змістом інформація ФОП, розташована на цінниках та касових чеках до води питної виробництва ТОВ «Аквапласт» м. Дніпропетровськ і до напою безалкогольного виробництва ПАТ «Оболонь» м. Київ (відповідно вода мінеральна «Ранкова роса» та «Мінеральна вода «Оболонська» лимон-апельсин), суперечить інформації, викладеній на споживчих етикетках даних напоїв, розміщеній їх виробниками (відповідно вода питна очищена сильногазована «Ранкова роса» та Напій безалкогольний на ароматизаторах сильногазований «Оболонська вода зі смаком лимона та апельсина» з цукром та підсолоджувачами) і є неправдивою.

Зазначене свідчить, що при покупці води питної виробництва ТОВ «Аквапласт» м. Дніпропетровськ (вода питна очищена сильногазована «Ранкова роса») та напою безалкогольного виробництва ПАТ «Оболонь», м. Київ (Напій безалкогольний на ароматизаторах сильногазований «Оболонська вода зі смаком лимона та апельсина» з цукром та підсолоджувачами) покупець може бути впевнений, що придбав «Мінеральну Воду» (згідно нормативних вимог та вимог ДСТУ 878-93 мінеральна вода та вода питна (газована, негазована), напій безалкогольний (газований, негазований) є різними видами продукції із різними споживчими властивостями (при цьому вода питна (газована, негазована) є значно дешевшою)). Так, води мінеральні виготовляються по ДСТУ 878:2006 «Води мінеральні природні фасовані», тоді як на споживчій етикетці даного напою зазначається ДСТУ 4069 «Напої безалкогольні. Загальні технічні умови».

Згідно з вимогами діючих державних стандартів України безалкогольним напоєм є напій, виготовлений з питної, питної підготовленої води, мінеральної природної столової води, соків, концентрованих соків, зернової сировини та продуктів її перероблення, концентратів, спиртованих соків, продуктів бджільництва, настоїв і екстрактів рослинної сировини, виноматеріалів, цукру, підсолоджувачів, смако-ароматичних домішок (ароматизаторів, ароматичних основ, емульсій тощо), барвників, вітамінів та інших складників, насичений або ненасичений двоокисом вуглецю, з об'ємною часткою спирту не більше ніж 0,5 %, а для напоїв бродіння та напоїв, виготовлених із використанням пряно-ароматичної рослинної сировини, виноматеріалів, спиртованих соків — не більше ніж 1,2 %.

Питтеві (питні) мінеральні води – це природні води, які вміщують у підвищених концентраціях мінеральні, органічні речовини, гази або мають специфічні властивості, завдяки чому проявляють лікувальну дію. Мінеральні води мають певний хімічний склад за рахунок вилужнювання різних гірських порід розчинення солевих і карбонатних утворень, біохімічних процесів, що проходять в надрах земної кори. Відповідно до ДСТУ 878:2006 «Води мінеральні природні фасовані» фасовані природні підземні мінеральні води водних

об'єктів використовують без додаткового оброблення, що може вплинути на їх хімічний склад і мікробіологічні властивості.

Ринок роздрівної торгівлі в неспеціалізованих магазинах переважно продовольчого асортименту в межах м. Луцька є висококонкурентним. Так, на території міста діє понад 10 розгалужених торговельних мереж, які спеціалізуються переважно на реалізації продовольчих товарів і площа яких дозволяє віднести їх до міні-, гіпер- та супермаркетів. Найбільшими серед них є торговельні мережі «Вопак», «Наш Край», «Фудмаркет», «Сільпо», «Фуршет», «Салют», «7-23». Всього у 2017 році діє понад 30 торгових точок – супермаркетів та мінімаркетів.

Відповідно, розміщення ФОП у її магазинах на цінниках та касових чеках до води питної виробництва ТОВ «Аквапласт» м. Дніпропетровськ і до напою безалкогольного виробництва ПАТ «Оболонь» м. Київ (відповідно вода мінеральна «Ранкова роса» та «Мінеральна вода «Оболонська» лимон-апелсин) твердження «Мінеральна вода» вводить в оману покупців, та може вплинути на їх наміри щодо придбання саме цього товару в магазинах мережі «Кубик» Підприємця, а також призвести до отримання неправомірних переваг перед іншими учасниками ринку реалізації аналогічної продукції, так як інші мережі, зокрема «Вопак», маркують цей напій як відповідно питна вода «Ранкова роса» та «Напій «Оболонська вода».

В попередні періоди часу ФОП надавалися рекомендації з метою припинити аналогічні дії при маркуванні вод питних (рекомендації від 26.01.17 р. № 12), однак виявлені факти свідчать про не вжиття Підприємцем заходів для припинення виявлених порушень вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Відповідно до вимог статті 15-1 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.

З письмового пояснення ФОП у справі, наданого 25.10.17 р. на відповідну вимогу територіального відділення, встановлено наступне:

причиною неправильного кодування питної води «Оболонська» стала помилка;

всього за весь час продажу із спірним маркуванням було реалізовано 4 пляшки даної води питної як мінеральна із першої партії з 12 пляшок;

висловлено прохання при прийнятті рішення врахувати незначний час роботи на ринку (перший рік), відсутність прибутку за цей час, що пов'язано із відсутністю досвіду та значними обсягами товарів крадіжок із магазину, що, в свою чергу, пов'язано із специфікою району розміщення торгового місця та відсутністю правових механізмів боротьби з цим.

Водночас, Підприємцем повідомлено про те, що одразу після отримання інформації про факт зазначення невірних даних про товар на його цінниках та чеках, було здійснено виправлення інформації в цінниках та чеках на правильну та достовірну (копії цінників та чеків із виправленими даними додано).

Тобто, в ході проведення розслідування у справі Підприємцем припинено порушення, що підтверджується копіями цінників та чеків.

В ході проведення розслідування по справі № 60-13 про вчинення аналогічного порушення конкурентом Підприємця територіальним відділенням з метою вивчення рівня використання на цінниках та чеках до вод питних в асортименті інформації, що може ввести в оману споживачів (покупців), було проведено анонімне опитування 180 потенційних

покупців різних вікових категорій та отримано наступні результати: 83,9 % опитаних розрізняють між собою «Питну воду» і «Мінеральну воду»; 42,2 % опитаних вважає, що якщо б в магазині на полиці поруч з «Мінеральною водою», що зазначено на ціннику, був розміщений товар з позначенням на ціннику «Питна вода», то вони надали б перевагу воді, назва якої на ціннику «Мінеральна вода», 38,9 % - воді з позначенням на упаковці «Мінеральна вода», 8,4 % - будь-якій воді, оскільки при виборі написи не мають значення; 73,9 % опитаних вважає, що розміщення інформації на ціннику до води питної - «Мінеральна вода» вводить їх в оману; 67,8 % опитаних вважає, що інформація «Мінеральна вода» на ціннику впливає на їх намір щодо придбання (замовлення) відповідного товару.

Зазначене підтверджує вчинення кваліфікованого територіальним відділенням порушення.

Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії ФОП в період часу грудень 2016 року - жовтень 2017 року з повідомлення невизначеному колу осіб на цінниках та касових чеках до води питної в асортименті виробництва ТОВ «Аквапласт» та напою безалкогольного виробництва в асортименті виробництва ПАТ «Оболонь» (відповідно вода питна «Ранкова роса» та напій безалкогольний на ароматизаторах сильногазований «Оболонська вода зі смаком лимона та апельсина» з цукром та підсолоджувачами) в мінімаркеті «Кубик» по вул. Шевченка, 88 в м. Луцьку неправдивих відомостей щодо назви та властивостей даного продукту (твердження «Мінеральна Вода»), могли вплинути на наміри цих осіб з придбання товарів цього суб'єкта господарювання і призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції перед іншими учасниками ринку, та є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

За результатами розгляду справи № 23-17 було підготовлено подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та 07.11.17 р. надіслано відповідачу для надання зауважень та пропозицій до його змісту.

Реагуючи на подання за результатами розгляду справи № 23-17 Підприємцем не надано зауважень і пропозицій до його змісту та кваліфікації порушення. При цьому, висловлено прохання врахувати при прийнятті рішення наступні обставини: ненавмисність дій; визнання факту вчинення порушення; негайне припинення порушення; фінансовий стан.

На засіданні адміністративної колегії із прийняття рішення у справі представником Підприємця визнано факт вчинення кваліфікованого у справі порушення та висловлено прохання врахувати при прийнятті рішення, що ним вжито заходів для його припинення, скрутний фінансовий стан (пов'язано із відсутністю прибутку за поточний рік та значними обсягами товарів крадіжок із магазину, зокрема, молочки на 3 тис. грн. за останні 2 місяці).

Обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції Підприємцем за 2016 рік не наданий.

Відповідно до частин першої та другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за порушення, передбачене статтею 15-1 цього закону, на суб'єкта господарювання накладається штраф у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) від реалізації, товарів, робі, послуг за рік, що передував року, в якому накладається штраф. Якщо доходу (виручки) немає штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподаткованих мінімумів доходів громадян.

Рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян, згідно з частиною шостою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

При визначенні розміру штрафу враховані наступні обставини:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції вчинене відповідачем вперше;
- визнання факту вчинення порушення;
- припинення порушення;

- сприяння розгляду справи.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", зі змінами та доповненнями, статтями 48 і 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції", ст. 27 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.01 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 зі змінами та доповненнями, п. 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94 р. № 5-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України № 169-р від 29.06.98 р.), зі змінами та доповненнями, адміністративна колегія територіального відділення,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії ФОП (Волинська обл., , дата та номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця: 27.05.2016 № ; місцезнаходження реєстраційної справи - Луцька районна державна адміністрація Волинської області) в період часу грудень 2016 року - жовтень 2017 року з повідомлення невизначеному колу осіб на цінниках та касових чеках до води питної в асортименті виробництва ТОВ «Аквапласт» та напою безалкогольного виробництва в асортименті виробництва ПАТ «Оболонь» (відповідно вода питна «Ранкова роса» та напій безалкогольний на ароматизаторах сильногазований «Оболонська вода зі смаком лимона та апельсина» з цукром та підсолоджувачами) в мінімаркеті «Кубик» по вул. Шевченка, 88 в м. Луцьку неправдивих відомостей щодо назви та властивостей даного продукту (твердження «Мінеральна Вода»), могли вплинути на наміри цих осіб з придбання товарів в цього суб'єкта господарювання та могли призвести до досягнення неправомірних переваг у конкуренції, і є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

2. Відповідно до частини другої статті 21 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції" накласти на ФОП (Волинська обл., , дата та номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця: 27.05.2016 № ; місцезнаходження реєстраційної справи - Луцька районна державна адміністрація Волинської області) штраф у розмірі 5 000 (п'яти тисяч) гривень за порушення, вказане в п. 1 даного рішення.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до ч.8 ст.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 (завірену копію платіжного доручення про сплату штрафу з відміткою банківської установи).

Рішення може бути оскаржене до господарського суду Волинської області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії
В.о.голови відділення

С.А.Луговий