



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

27 лютого 2018 р. №4

Справа № 27-17

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 № 27-17 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції фізичною особою-підприємцем К (юридична адреса: Київська обл., місто Біла Церква, вул. , місцезнаходження: Волинська обл., м. Луцьк, вул. , і.к.) (надалі – ФОП О.А., ФОП , підприємець) та подання юридичного сектору за результатами розгляду справи № 27/17-2 від 31.01.2018 року,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія) від 16 листопада 2017 р. № 29-рк розпочато розгляд справи № 27-17 у зв'язку з наявністю у діях ФОП ознак порушення, передбаченого статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

Дорученням від 17.05.17 р. № 12-01/3535 Головою Антимонопольного комітету України делеговано Волинському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України провести дослідження щодо наявності в діях мережі спеціалізованих магазинів із назвою «Країна солодошів» в м. Луцьку ФОП К із розміщення в рекламі тверджень «...Солодоші ...Найнижчі ціни в місті» в м. Луцьку ознак порушення конкурентного законодавства та прийняти відповідне рішення.

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

ФОП К – суб'єкт господарювання, одним з основних видів діяльності якого є роздрібна реалізація цукерок та печива в мережі спеціалізованих магазинів із назвою «Країна солодошів» (в 2017 р. в м. Луцьку представлений 12 магазинами, у м. Любомль та м. Вараш – по одному).

Ринок реалізації кондитерських виробів та солодошів (цукерок та печива) у м. Луцьк є висококонкурентним. Представлений пропозиціями близько 30 суб'єктів господарювання, в т.ч. в мережі Інтернет. Окрім того наявні безпосередньо товаровиробники, що також виходять на даний ринок із своїми пропозиціями. При цьому, роздрібні ціни на вказані товари та їх вартість зазнають значної динаміки змін як в сторону збільшення так і в сторону зменшення в залежності від кон'юнктури даного ринку.

Упродовж періоду часу квітень-травень 2016 року ФОП К у м. Луцьку розповсюджував рекламні флаєри із твердженнями «У нас найнижчі ціни» (лист від 12.08.16

р. б/н; договір на виготовлення реклами від 08.04.16 р. № 08042016, укладений із ПП м. Луцьк) та на вітрині магазину «Країна солодошів» по пр. Грушевського, 33 в м. Луцьк розміщував рекламну інформацію, що містила, окрім іншого, наступний зміст: - «...Солодоші ...Найнижчі ціни в місті» (фото реклами в додатку).

В ході перевірки даного твердження («найнижчі ціни») із реклами територіальному відділенню на відповідну вимогу не було надано підприємцем належного обґрунтування вживання такого твердження в рекламі щодо всіх пропозицій на ринку; зазначене було маркетингово-соціальною акцією (лист від 12.08.16 р. б/н). Тобто, ініціатором розміщення та оформлення реклами з текстом «найнижчі ціни» був безпосередньо ФОП К. Розміщення підприємцем реклами із твердженням «найнижчі ціни» не супроводжувалося належним дослідженнями ринку, цін конкурентів. Тому дана інформація могла бути неправдивою, так як містила пряму вказівку на найнижчі ціни на його товари в асортименті.

Враховуючи вищезазначене, керуючись ст. ст. 7, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», з метою захисту інтересів споживачів та розвитку підприємництва і конкуренції на ринках, територіальне відділення листом від 24 листопада 2016 року № 22 рекомендувало ФОП К припинити та в подальшому вживати заходи по недопущенню дій щодо розміщення у будь-якій формі неправдивих відомостей шляхом повідомлення в рекламі невизначеному колу осіб неправдивих відомостей (твердження «найнижчі ціни»), що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів в цього суб'єкта господарювання, призвести до отримання неправомірних переваг перед іншими учасниками ринку та містити ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого ст. 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення рекламної інформації, що вводить в оману.

На виконання рекомендацій територіального відділення ФОП К листом від 02.12.16 р. б/н повідомив про вжиття наступних заходів для запобігання та припинення порушення: ФОП К вжито заходів, щодо виконання рекомендацій Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, які зазначені в листі; як вже зазначалося в попередньому листі проведення соціальної акції "Ціни від виробника" на окремі товари в магазині "Країна солодошів" (в якій містилося твердження "Найнижчі ціни") було припинено в травні 2016 року і на сьогоднішній день не проводиться; було роздано 200 флаєрів із спірною рекламою, залишок флаєрів, які не були роздані під час акції були знищені; із вітрини магазину вилучено рекламний напис: "...Солодоші...Найнижчі ціни в місті"; ФОП К в подальшому буде вживати заходи по недопущенню дій щодо розміщення в будь-якій формі реклами із твердженням "Найнижчі ціни" та не допускати порушення законодавства передбаченого Законами України "Про захист від недобросовісної конкуренції" та "Про захист економічної конкуренції"; зважаючи, що всі рекомендації Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, які зазначені в листі від 24.11.2016 № 22 ФОП К виконані повністю прошу провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинати.

У зв'язку з чим територіальним відділенням 07.12.16 року було прийнято рішення визнати, що ФОП К припинені дії, що могли 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; встановлено контроль за подальшим виконанням приписів рекомендацій.

Однак, при перевірці даної інформації працівниками територіального відділення було проведено наступні заходи і встановлено наступне:

- 11.04.17 р. виявлено розміщення ФОП К на вітрині магазину «Країна солодошів» по пр. Соборності, 11 в м. Луцьк рекламної інформації, що містить, окрім іншого, наступний зміст: - «...Солодоші ...Найнижчі ціни в місті»;

- аналогічна реклама виявлена територіальним відділенням того ж дня на вітрині магазину «Країна солодошів» по пр. Грушевського, 33 в м. Луцьк (фото реклами в додатку).

Тобто, ФОП К не було вжито заходів для припинення порушення вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції при розповсюдженні рекламних оголошень.

Згідно письмового пояснення ФОП К (лист від 06.06.17 р. б/н) встановлено наступне: ФОП К було замовлено та розміщено плакат-банер "найкращі ціни в місті" (що спростовується зазначеним вище) під час проведення соціальної акції за цінами виробника (з 01 по 25 травня 2017 року) на окремі товари в магазинах "Країна солодоців", що знаходяться за адресою: м. Луцьк, пр-т. Соборності 11е та пр. Грушевського 33 (договір на виготовлення реклами від 08.04.17 р. № 08042017, укладений із ПП м. Луцьк); зазначена акція стосувалася трьох найменувань товарів: пряник новий, печиво Марія та вафлі Артек (уточнюючої інформації щодо власне такого формату акції на рекламних носіях не розміщувалося); жодних термінів та умов придбання товару не визначалось; на банері тільки доводилася інформація до споживача про можливість придбати зазначені соціальні товари за цінами від виробника, а тому найнижчими; завітавши в магазин покупець сам міг переконатися в цінах та якості товару і самостійно прийняти рішення про придбання чи відмову від придбання товару; акція проводилася на період травневих свят.

ПП листом від 24.11.17 р. № 19, наданим на відповідну вимогу територіального відділення, спростувало виготовлення у 2017 р. нових рекламних банерів для підприємця, що засвідчує розміщення ним попередніх із твердженням «...Солодоців... Найнижчі ціни в місті».

Твердження із реклами «Найнижчі ціни в місті» та «У нас найнижчі ціни», які є домінуючими, мовними засобами подано споживачам інформацію, про можливість придбати товари підприємця за цінами нижчими за конкурентів або найнижчими цінами.

За результатами перевірки вищезазначеного твердження типу «Найнижчі ціни» підприємця територіальним відділенням було порівняно роздрібні ціни на аналогічні товари (15 позицій із), реалізацію яких здійснює ФОП К з конкурентами в місті Луцьку та встановлено наявність нижчих цін за аналогічний період часу (травень 2017 р.) при реалізації такої ж продукції, а саме: вартість коробки «Набір цукерок Святковий» ТМ «Волинські Солодоціви» 500 гр. ФОП К становила грн/шт. та була дорожчою на 6,9 грн, ніж у ФОП (мережа), роздрібна вартість у якого була грн/шт і т.і. Наявні були і однакові ціни, а саме: халва соняш. шоколадна ТМ «ЖАДАНА» ваг. у мережі та коштувала грн/кг, а у ФОП К грн/кг зв'язку із фактичною відсутністю в Україні товарів по

На підставі вищевикладеного відділенням встановлено, що твердження «Найнижчі ціни в місті» та «У нас найнижчі ціни» із реклами ФОП К внаслідок способу її викладення містила неправдиву інформацію щодо найнижчої ціни на продукцію, що реалізувалася ним в м. Луцьку.

Мотивація ФОП К ґрунтується на можливості передбачити поведінку середньостатистичного покупця, коли розміщення на рекламному носії твердження «Найнижчі ціни в місті» та «У нас найнижчі ціни» створює умови для виникнення в уяві покупця зацікавленості. Тому, незважаючи на те, що у покупців залишається можливість свідомого вибору товару з – поміж усіх пропозицій на ринку, зазначене твердження «Найнижчі ціни в місті» та «У нас найнижчі ціни» здатне досягти мети підприємця і для здійснення покупок покупці звернуться до мережі.

Відповідно до Закону України «Про рекламу», рекламою вважається інформація про особу чи товар, розповсюджена в будь-якій формі та в будь-який спосіб і призначена сформулювати або підтримати обізнаність споживачів та їх інтерес щодо таких осіб чи товару.

Враховуючи, що реклама стимулює зацікавленість споживачів до отримання товарів, повідомлення в рекламі неправдивих відомостей ставить даного суб'єкта в більш вигідне становище та надає йому переваги серед інших суб'єктів господарювання, які здійснюють діяльність на ринку роздрібною реалізації кондитерський виробів та солодоців (цукерок та печива) та дотримуються вимог законодавства України.

Крім цього, ФОП К здійснюючи свою діяльність на такому конкурентному ринку, зацікавлений з метою отримання більшого прибутку звернути на себе увагу якомога більшої кількості покупців, зокрема, шляхом розповсюдження неправдивої інформації про свою продукцію, що ним реалізується.

Отже, ФОП К міг здобути неправомірні переваги на ринку відносно конкурентів, одночасно посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей про ціни на його товари.

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.

Згідно письмового пояснення щодо вчинення порушення по справі (лист від 14.12.17 р. б/н) підприємцем повністю продубльовано власний лист від 06.06.17 р. б/н та ще раз підтверджено видалення спірного твердження із рекламних банерів у червні 2017 р. і врахування вимог територіального відділення щодо припинення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції вказаним способом.

Тобто, підприємцем припинено порушення в ході проведення розслідування у справі.

Крім того, відділенням було запитано конкурентів ФОП К щодо добросовісності використання рекламного слогану «Солодощі...Найнижчі ціни в місті» та отримано наступні відповіді:

«... м. Львів. – використання в рекламі магазинів «Країна солодощів» твердження «Солодощі...Найнижчі ціни в місті» розцінюю як результат їхньої необізнаності з вимогами антимонопольного законодавства України;

«... супермаркетів ...») та інтернет-магазин продуктів (... м. Луцьк – конкуренти, що здійснюють діяльність на ринках продовольчих товарів в межах міста Луцька та Волинської області, зазначаючи в своїй рекламі твердження «Солодощі...Найнижчі ціни в місті», вводять в оману споживачів, чим роблять спробу досягти успіху в конкуренції шляхом впливу на споживчий попит покупців неправдивими твердженнями;

«... м. Луцьк – використання конкурентом рекламного слогану «Солодощі...Найнижчі ціни в місті» є порушенням з його сторони законодавства про захист економічної конкуренції;

ТОВ «...» м. Луцьк – конкуренти, що здійснюють діяльність на ринках продовольчих товарів в межах Волинської області, при використанні реклами, що містить слоган стосовно його товарів «Солодощі...Найнижчі ціни в місті», і при цьому їхні ціни не є найнижчими в регіоні, вводять в оману споживачів, чим роблять спробу досягти успіху в конкуренції шляхом впливу на споживчий попит покупців неправдивими твердженнями; відповідне використання рекламного слогану є додатковим стимулом для придбання товарів саме в таких торгівельних закладах конкурентів, проте є недобросовісним та нечесним у відношенні як до його конкурентів, так і до покупців товару; отже, неправомірне використання рекламного слогану «Солодощі...Найнижчі ціни в місті» є недобросовісною конкуренцією, оскільки може ввести в оману споживачів та завдати шкоду добросовісним конкурентам.

Тобто, на думку конкурентів розміщення підприємцем в рекламі інформації «Найнижчі ціни» є недобросовісною конкуренцією.

Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії ФОП К в період часу квітень 2016 р. – червень 2017 р. з повідомлення невизначеному колу осіб в рекламі неправдивих відомостей (твердження «Найнижчі ціни в місті» та «У нас найнижчі ціни») 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, 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 № 27-17 було підготовлено подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та 31.01.18 р. надіслано відповідачу для надання зауважень та пропозицій до його змісту.

Реагуючи на подання за результатами розгляду справи (лист від 26.02.18 р. б/н) ФОП К не надано зауважень і пропозицій до його змісту та кваліфікації порушення: визнано вчинення порушення, причиною його зазначено неналежний стан виконавчої дисципліни окремих найнятих працівників; водночас висловлено прохання при прийнятті рішення по справі врахувати вжиття заходів для його припинення, скрутний фінансовий стан та, як наслідок, закриття 5 магазинів мережі.

На засіданні адміністративної колегії із прийняття рішення по справі представник за довіреністю підприємця визнала факт вчинення кваліфікованого у даній справі порушення, підтвердила його припинення шляхом зняття рекламних носіїв із спірними твердженнями.

Обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції за 2017 рік підприємцем відповідну вимогу територіального відділення не надано.

Відповідно до частини першої 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 від доходу (виручки), 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.

При визначенні розміру штрафу враховані наступні обставини:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції вчинене відповідачем вперше;
- визнання порушення;
- припинення порушення;
- сприяння розгляду справи.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12-1 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», зі змінами та доповненнями, статтями 21, 27, 30 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 фізичної особи-підприємця К

(юридична адреса:

місцезнаходження:

повідомлення в період часу квітень 2016 р. – червень 2017 р. невизначеному колу осіб в рекламі неправдивих відомостей (твердження «Найнижчі ціни в місті» та «У нас найнижчі ціни»), що може вплинути на наміри цих осіб з придбання даних товарів/послуг цього суб'єкта господарювання і призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції, 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 ⁶ Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції" накласти на ФОП К (юридична адреса: _____) штраф місцезнаходження: Волинська обл., м. Луцьк, _____ у розмірі 10 000 (десяти 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