



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28 лютого 2019 р. № 3

м. Луцьк

Справа № 5-18

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

Вчинення ПП «Любодар» (код ЄДРПОУ) порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

За результатами розгляду адміністративною колегією Відділення справи № 5-18 такі дії ПП «Любодар» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, що є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 35 тис. грн.

Адміністративна колегія Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія територіального відділення), розглянувши матеріали справи № 5-18 за поданням управління Служби безпеки України у Волинській області про порушення приватним підприємством «Любодар» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» (далі – Закон), та подання Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.01.2019 № 5-18/3,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) 05.05.18 до Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надійшло подання управління Служби безпеки України у Волинській області від 04.05.18 року № 54/6-1456 щодо наявності в діях приватного підприємства «Любодар» м. Луцьк вул. при виробництві і реалізації масел «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності (фото етикеток в додатку) із вмістом в їх складі рослинних жирів ознак недобросовісної конкуренції у вигляді поширення інформації, що вводить в оману невизначене коло осіб.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 22 травня 2018 р. № 6-рк розпочато розгляд справи № 5-18 у зв'язку з наявністю в діях ПП «Любодар» ознак порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від

недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення неправдивих відомостей щодо споживчих властивостей та виду продукції (розміщення на споживчих упаковках масла «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності власного виробництва твердження «масло» при наявності у складі рослинних жирів).

(3) Головою Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надіслано Відповідачеві вимогу про надання інформації від 22.05.18 № 26/1.34-543.

(4) Листом від 28.01.19 № 26/1.34-148 Відповідачеві було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 24.01.19 № 5-18/3.

(5) В запропонований термін (до 10.02.19) Відповідач не надав Відділенню відповідь на Подання з попередніми висновками.

2. Сторони

(6) Подання про виявлені ознаки порушення у справі надійшло від управління Служби безпеки України у Волинській області (надалі – управління СБУ).

(7) Згідно подання, управлінням СБУ у Волинській області в ході здійснення оперативно-службової діяльності було отримано інформацію про порушення окремими виробниками продуктів харчування вимог чинного законодавства України з питань якості та безпечності продуктів харчування та Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», що може створити істотні загрози життєво важливим інтересам держави. Зокрема, на адресу управління 17.04.18 надійшла інформація щодо можливої реалізації ПП «Любодар» в заклади освіти та заклади роздрібної торгівлі на території Волинської області молочної продукції, яка не відповідає встановленим вимогам якості даних продуктів в частині вмісту жирів, зразки такої продукції. Отримані зразки вказаного масла управлінням, з метою проведення відповідної експертизи, були направлені до ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія «Держпродспоживслужби», за результатами експертизи якою було зафіксовано наявність в наданих зразках рослинних жирів. Зазначене може здійснюватися з метою збільшення своїх прибутків, свідомо вводячи в оману споживачів шляхом вказування на упаковці продукції неправдивої інформації.

(8) Відповідачем у справі є приватне підприємство «Любодар» (і.к. _____, м. Луцьк вул. _____) (надалі – ПП «Любодар», Відповідач).

(9) Як вбачається із відомостей щодо Відповідача, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом його діяльності є оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами (КВЕД 46.33). Під час здійснення господарської діяльності ПП «Любодар» виробляє та реалізує на території України масло солодковершкове селянське. Реалізується дане масло у Волинській області та наявне у роздрібній торгівельній мережі за всіма каналами збуту.

(10) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

(11) Під час розгляду справи за результатами збирання та аналізу доказів на підтвердження вказаних порушень встановлено наступне.

(12) Протягом 2017 – 2018 років у маслі солодковершковому селянському виробництва ПП «Любодар» неодноразово було виявлено рослинні жири.

- (13) Ринок масла солодковершкового селянського є загальнодержавним та конкурентним. Так, разом з ПП «Любодар», на ринку діють інші товаровиробники Волинської області – публічне акціонерне товариство «Ковельмолоко» (м. Ковель, Волинська обл.), приватне акціонерне товариство «Ратнівський молокозавод» (сmt. Ратне, Волинська обл.) та товариство з обмеженою відповідальністю «Шацький молокозавод» (сmt. Шацьк, Волинська обл.) та інших регіонів, а саме: приватного акціонерного товариства «Галичина» (м. Радехів, Львівська обл.), приватного підприємства «Чортківський сирзавод» (м. Чортків, Тернопільська обл.), відкритого акціонерного товариства «Львівхолодокомбінат» (м. Львів), товариства з обмеженою відповідальністю «МіК» (м. Трускавець, Львівська обл.), яке входить до молочного комплексу «Карпатські луки», та інших.

(14)

Згідно інформації зазначеної на споживчих упаковках ПП «Любодар» виробляє масло «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності.

Виробництво масла в Україні регламентується державним стандартом ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове. Технічні умови», який введено в дію 01.07.2006.

У ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове Технічні умови» (далі – ДСТУ 4399:2005) наводяться терміни та визначення понять видів масла, а також його класифікація.

Відповідно до ДСТУ 4399:2005 масло (з коров'ячого молока) – це харчовий жировий продукт, вироблений тільки з коров'ячого молока та продуктів його перероблення з рівномірно розподіленою в жировому середовищі вологою і сухими знежиреними речовинами.

Вершкове масло – вироблене з вершків та/або продуктів перероблення молока, яке має специфічний притаманний йому смак, запах та пластичну консистенцію за температури $(12 \pm 2)^\circ\text{C}$, із вмістом молочного жиру не менше ніж 61,5 відсотка, що становить однорідну емульсію типу «вода в жирі».

Солодковершкове масло виробляється з пастеризованих натуральних вершків.

Залежно від масової частки жиру, що є одним з фізико-хімічних показників масла, вершкове масло поділяється на групи:

вершкове масло «екстра» – з масовою часткою жиру від 80 до 85 %;

вершкове масло «селянське» – з масовою часткою жиру від 72,5 до 79,9 %;

вершкове масло «бутербродне» – з масовою часткою жиру від 61,5 до 72,4 %;

топлене масло (молочний жир) з масовою часткою молочного жиру не менше ніж 99% (99,8).

Пунктом 5.3.3 ДСТУ 4399:2005 заборонено для виробництва масла застосовувати будь-які жири та вершки, крім тих, що отримані з коров'ячого молока.

Відповідно до пункту 5.1 ДСТУ 4399:2005 масло повинно відповідати вимогам цього стандарту.

Згідно з частиною третьою статті 5 Закону України «Про молоко та молочні продукти» (надалі – Закон) не допускається використання назв молочних продуктів у власних назвах продуктів та торговельних марках, якщо ці продукти виробляються з використанням сировини немолочного походження.

Статтею 6 Закону України «Про молоко та молочні продукти» заборонено використовувати у виробництві традиційних молочних продуктів жири та білки немолочного походження, а також будь-які стабілізатори і консерванти.

Суб'єкти господарювання зобов'язані додержуватися вимог нормативних документів при виробництві молока, молочної сировини і молочної продукції, а також при їх зберіганні, транспортуванні та реалізації (абзац другий частини другої статті 13 Закону).

Пунктом 5.4.2 ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове. Технічні умови» визначено, що при маркуванні масла вершкового слід зазначати назву й адресу виробника, повну

назву продукту, його склад, кінцеву дату зберігання або дату виробництва та строк придатності, умови зберігання, масу нетто, бруто, тару, номер партії, інформаційні дані про харчову цінність 100 г продукту, штрих-код ЕАН та інше.

Відповідно до пункту 3 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів (далі – Технічний регламент), затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 28.10.2010 № 487 та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 11.02.2011 за № 183/18921, 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.

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

Згідно з пунктом 7 Технічного регламенту назва харчового продукту повинна бути зрозумілою для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його природу, походження, надавати можливість відрізнити певний вид харчового продукту від інших аналогічних видів харчових продуктів. Назва харчового продукту повинна відповідати назві, установленій нормативно-правовими актами. Назву продукту встановлює виробник з урахуванням вимог цього Технічного регламенту.

Аналогічні вимоги щодо маркування харчової продукції містяться і в положеннях ДСТУ 4518:2008 «Продукти харчові, маркування для споживачів» (далі – ДСТУ 4518:2008) (у п.р. втратив чинність).

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»).

Постановою Кабінету Міністрів України від 2 вересня 2015 р. № 667 затверджено Положення про Державну службу України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів (далі – Положення), відповідно до якого Державна служба України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів (далі – Держпродспоживслужба України) входить до системи органів виконавчої влади і реалізує державну політику у сфері державного контролю за додержанням законодавства про захист прав споживачів.

Держпродспоживслужба України здійснює, зокрема, державний контроль за дотриманням законодавства про захист прав споживачів у межах своєї компетенції, державний нагляд за додержанням технічних регламентів, стандартів, норм і правил (пункт 4 Положення).

- (15) Відповідно до пункту 7 Положення Держпродспоживслужба України здійснює свої повноваження безпосередньо та через свої територіальні органи.

У 2018 році у Волинській області територіальним органом Держпродспоживслужби України, під час здійснення контролю за додержанням законодавства про захист прав споживачів та державного нагляду за додержанням технічних регламентів, стандартів, норм і правил, були виявлені та встановлені непоодинокі факти наявності рослинних жирів у маслі солодковершковому селянському виробництва ПП «Любодар», зокрема:

- згідно подання управління СБУ у Волинській області масло «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар» виробництва ПП «Любодар», відповідно до протоколів випробувань даної продукції проведених

ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів» на замовлення управління безпечності харчових продуктів та ветеринарної медицини головного управління Держпродспоживслужби у Волинській області за поданням (листом) управління СБУ у Волинській області (протокол випробувань від 24.04.18 р. № 000546п/18 р.), містить в складі рослинні жири, внаслідок чого (згідно висновків ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів») не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове»; дата виготовлення – 18.04.18 р.; регіон виявлення неналежної продукції – Волинська область;

- згідно подання управління СБУ у Волинській області масло «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності виробництва ПП «Любодар», відповідно до протоколів випробувань даної продукції проведених ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів» на замовлення управління безпечності харчових продуктів та ветеринарної медицини головного управління Держпродспоживслужби у Волинській області за поданням (листом) управління СБУ у Волинській області (протокол випробувань від 24.04.18 р. № 000546п/18 р.), містить в складі рослинні жири, внаслідок чого (згідно висновків ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів») не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове»; дата виготовлення – 18.04.18 р.; регіон виявлення неналежної продукції – Волинська область;

- згідно подання управління СБУ у Волинській області масло солодковершкове «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності виробництва ПП «Любодар», відповідно до протоколів випробувань даної продукції проведених ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів» на замовлення управління безпечності харчових продуктів та ветеринарної медицини головного управління Держпродспоживслужби у Волинській області за поданням (листом) управління СБУ у Волинській області (протокол випробувань від 24.04.18 р. № 000546п/18 р.), містить в складі рослинні жири, внаслідок чого (згідно висновків ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів») не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове»; дата виготовлення – 18.04.18 р.; регіон виявлення неналежної продукції – Волинська область

(замовник: Головне управління Держпродспоживслужби у Волинській області м. Луцьк; акт (лист) відбору зразків № 02.01-07/2031 від 18.04.18, проведений згідно з Порядком відбору зразків продукції для визначення її якісних показників та форми акту відбору зразків продукції, затвердженим постановою Кабінету міністрів України від 31.10.17 № 1280).

- (16) Дослідні випробування вищезазначеного масла солодковершкового селянського проводили належно акредитовані суб'єкти: ДП «Волиньстандартметрологія», Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів, ДП «Дніпростандартметрологія», ДП "ІВАНО-ФРАНКІВСЬКСТАНДАРТМЕТРОЛОГІЯ", Державний науково-дослідний інститут з лабораторної діагностики та ветеринарно-санітарної експертизи, Дніпропетровська регіональна державна лабораторія Державної служби України з

питань безпеки харчових продуктів та захисту споживачів, Державне підприємство «Всеукраїнський державний науково-виробничий центр стандартизації, метрології, сертифікації та захисту прав споживачів» (далі – ДП «Укрметртестстандарт») та Івано-Франківська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпеки харчових продуктів та захисту споживачів з дотриманням передбачених нормативних вимог до таких дій.

(17)

У матеріалах справи № 5-18 містяться й інші протоколи випробувань, які також свідчать про факти наявності рослинних жирів у маслі солодковершковому селянському виробництва ПП «Любодар», а саме:

- Протокол випробувань харчової продукції ДП «УКРМЕТРТЕСТСТАНДАРТ» від 14.11.17 № 11823-11836/17-х: заявник – Громадська організація «Громадський контроль захисту прав споживачів»; об'єкт випробувань – масло солодковершкове «Селянське» 200 гр. 72,6 %, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – 17.10.2017, виробник – ТОВ «Інтер-мол»; Замовник виробництва – ПП «Любодар»; висновок: виявлено немолочні жири, вміст немолочного жиру становить 95 % загального вмісту жиру, регіон виявлення (відбору) неналежної продукції – магазин «Фуршет» ДП «Рітейл Центр» м. Київ, вул. П.Вершигори, 1, чек № 1366; заявник: громадська організація «Громадський контроль захисту прав споживачів» м. Київ; акт відбору зразків №№ 1-14 від 30.10.17, проведений згідно з Порядком відбору зразків продукції для визначення її якісних показників та форми акту відбору зразків продукції, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 31.10.17 № 1280;

(18)

- Протокол випробувань харчової продукції ДП «УКРМЕТРТЕСТСТАНДАРТ» від 06.03.17 № 1986/17-х: заявник – Громадська організація «Громадський контроль захисту прав споживачів»; об'єкт випробувань – масло «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – 02.01.2017, виробник – ТОВ «Іва-Арт»; Замовник – ПП «Любодар»; висновок: виявлено немолочні жири, вміст немолочного жиру становить 55 % загального вмісту жиру, регіон виявлення неналежної продукції – м. Львів; місце відбору: ТзОВ «ПАККО Холдинг», супермаркет «Вопак», м. Львів вул. Мазепи, 20, чек № 346; заявник: громадська організація «Громадський контроль захисту прав споживачів» м. Київ; акт відбору зразків № 3 від 23.02.17, проведений згідно з Порядком відбору зразків продукції для визначення її якісних показників та форми акту відбору зразків продукції, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 31.10.17 № 1280.

(19)

Згідно інформації зазначеної на споживчих упаковках, інформації наданої ТОВ «Іва-Арт» Івано-Франківська обл. (лист від 11.06.18 № 165-06/18) та ТОВ «Інтер-мол» м. Дніпро (лист від 25.05.18 р. № 91) на відповідні вимоги територіального відділення, вказаними суб'єктами господарювання на замовлення ПП «Любодар» виробляється та фасується в діючі споживчі упаковки, затверджені ПП «Любодар», масло «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар» (ТОВ «Іва-Арт») з жовтня 2016 року, «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності (ТОВ «Інтер-мол») з 2017 року згідно ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове» (договори відповідно від 05 жовтня 2016 р. та від 01.01.17 р. № 1001). Відповідно до укладеного між ПП «Любодар» та ТОВ «Інтер-мол» договору постачання № 1001 від 10.01.17 р. Постачальник (ТОВ «Інтер-мол») зобов'язується поставити та передати Товар (масло солодковершкове «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6

% жирності) згідно з заявкою Покупця (ПП «Любодар»), а Покупець – прийняти та оплатити на умовах даного договору.

Водночас, за дозволом (фактично вказівкою) ПП «Любодар» (на підставі інформаційного листа від 06.03.17 № 0603.2) ТОВ «Інтер-мол» усю виготовлену на його замовлення продукцію (масло солодковершкове «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності) постачає ПП «...» (м. Луцьк вул. ..., власником якого є директор ПП «Любодар»). Відповідно до укладеного між ПП «Любодар» та ПП «...» договору поставки від 04.09.17 № 0409-2017 Постачальник (ПП «...») зобов'язується поставити та передати Товар (масло солодковершкове «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності) згідно з заявкою Покупця (ПП «Любодар»), а Покупець – прийняти та оплатити на умовах даного договору. З іншої сторони, відповідно до укладеного між ПП «...» та ТОВ «Інтер-мол» договору постачання № 2513 від 25.12.16 р. Постачальник (ТОВ «Інтер-мол») зобов'язується поставити та передати Товар (масло солодковершкове «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності) згідно з заявкою Покупця (ПП «...»), а Покупець – прийняти та оплатити на умовах даного договору.

Відповідно до укладеного між ПП «Любодар» та ТОВ «Іва-Арт» договору постачання № 101 від 05.10.16 р. Постачальник (ТОВ «Інтер-мол») зобов'язується поставити та передати Товар (масло солодковершкове масло «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар») згідно з заявкою Покупця (ПП «Любодар»), а Покупець – прийняти та оплатити на умовах даного договору.

(20) Усю отриману продукцію (усі 3 види масла) ПП «Любодар» постачає ПП «...» відповідно до укладеного між ними договору постачання від 05.12.16 р. № 0512-2016Л з метою подальшого оптового продажу.

(21)

Згідно з пунктом 5.1 ДСТУ 4834:2007 «Молоко та молочні продукти. Правила приймання, відбирання та готування проб до контролювання» (далі – ДСТУ 4834:2007) продукт приймається партіями. Кожну партію супроводжують документами, що підтверджують якість та безпечність продукту.

Відповідно до пункту 3.1 ДСТУ 4834:2007 партія – це будь-яка визначена кількість продукту з однаковою назвою та властивостями, яку вироблено за однакових умов на одній і тій самій потужності, за один технологічний цикл.

Відповідно до інформації, отриманої від ТОВ «Іва-Арт» та ТОВ «Інтер-мол»:

– загальний обсяг та вартість виробництва масла солодковершкового селянського у 2017 – 2018 роках з назвами «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності на дати виготовлення масла, що вказані у вищезазначених протоколах випробувань, становить:

Назва масла	Дати виготовлення	Загальна кількість (кг) виготовленя масла (щодо кожної назви масла окремо) на дату	Загальна кількість усього виготовленого масла	Загальна вартість (з ПДВ) виготовленого масла (щодо кожної назви масла окремо) на дату виготовлення	Загальна вартість усього виготовленого масла (грн)

«Домашнє солодковерш кове бутербродне»	18.04.18	кг	шт	грн	-
«Селянське»	18.04.18	лгт	шт	грн	
«Славне масло селянське»	18.04.18	шт	шт	грн	

(22) ПП «Любодар» за 2017 р. реалізовано вказаної продукції у кількості: пачок на суму: грн.

Відповідно до матеріалів справи № 5-18 у період 2017 – 2018 роки ПП «Любодар» здійснювало виробництво, фасування (на виробничих потужностях ТОВ «Іва-Арт» та ТОВ «Інтер-мол» за відповідними угодами) та реалізацію власного виробленого товару в упаковках із назвою «масло солодковершкове селянське», з використанням позначень «бутербродне», ТМ «Любодар», «Селянське», «Славне масло селянське» та зазначенням на упаковках ДСТУ 4399:2005 і складу: вершки з коров'ячого молока; зазначенням реквізитів виробників (відповідно ТОВ «Іва-Арт» та ТОВ «Інтер-мол») та замовника: ПП «Любодар».

Автором і замовником, розробником ескізу споживчих упаковок масла, усіх позначень на них, є ПП «Любодар» (листи ТОВ «Іва-Арт» від 11.06.18 № 165-06/18 та ТОВ «Інтер-мол» від 25.05.18 р. № 91). ТОВ «Іва-Арт» та ТОВ «Інтер-мол» є лише виконавцями безпосередньо виробництва даної продукції (виробничим цехом) та не є відповідачами/співвідповідачами по справі. Постачальником етикеток для ТОВ «Інтер-мол» ж ПП «Любодар» (лист ТОВ «Інтер-мол» від 06.05.18 № 124), для ТОВ «Іва-Арт» аналогічно.

Виробляючи та реалізуючи у 2017 – 2018 роках вищезазначене в протоколах випробування масло солодковершкове селянське (далі – Продукт), ПП «Любодар» позиціонувало свій товар як молочну продукцію із назвою «масло солодковершкове селянське», яка відповідає ДСТУ 4399:2005 та має у складі вершки з коров'ячого молока.

ПП «Любодар» на упаковках Продукту поширило неправдиві відомості щодо приналежності Продукту до молочного продукту масло солодковершкове селянське, а саме наявності в ньому лише жирів молочного походження з відповідною масовою часткою та відповідності його ДСТУ 4399:2005. Назва та характеристики товару впливають на намір споживача щодо його придбання, дозволяють відрізнити один товар від іншого та забезпечують можливість споживачу зробити свій свідомий і компетентний вибір.

Неправдиві назва та характеристики товару вводять споживача в оману.

Про факт поширення на упаковці Продукту оманливої інформації свідчить і подання правоохоронного органу про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції від 04.05.18 року № 54/6-1456, що надійшло до територіального відділення від управління СБУ у Волинській області, яке отримало товар виробництва ПП «Любодар» саме як масло, яке відповідає нормативним вимогам.

Використання при виробництві масла солодковершкового селянського рослинних жирів створює інший продукт ніж масло солодковершкове селянське, який може бути віднесений до спреду.

Відповідно до ДСТУ 4445:2005 «Спреди та жирові суміші» спред – це харчовий жировий продукт (емульсія типу «вода в жирі»), який складається з молочного та

рослинного жиру з масовою часткою загального жиру від 50 % до 85% і в якому частка молочного жиру не менше ніж 25 % загального жиру, із щільною або м'якою консистенцією з (без) додавання харчових добавок, наповнювачів та вітамінів.

Масло солодковершкове селянське та спред – це різні харчові продукти, які відрізняються один від одного не тільки вищезазначеними характеристиками цих продуктів, але і за значною розбіжністю їх цін.

Ціни реалізації у 2018 році різними суб'єктами господарювання, у тому числі ПП «Любодар», масла солодковершкового селянського та спреду (мережі ТОВ «Континіум-Трейд» та ПП ТД «Салют» м. Луцьк):

Назва товарної позиції	Роздрібна ціна у I кв. 2018 р., грн. за шт.	Роздрібна ціна у III кв. 2018 р., грн. за шт.
масло «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар»	26,89-27,54	23,14-23,5
масло «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності	18,04	18,04
масло «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності	17,49-17,94	13,9-18,9
масло солодковершкове 63 % «Ферма»	38,99-39,40	26,9-42,9
масло солодковершкове 73 % ТМ «Яготинське»	39,49-40,9	39,49-40,9
масло солодковершкове 72,5 % ТМ «Люстдорф»	38,79	39,84
масло солодковершкове 72,6 % ТМ «Наш Молочник»	39,19	39,19

Отже, додавання ПП «Любодар» під час виробництва масла солодковершкового селянського рослинного жиру створювало за своїми характеристиками інший харчовий немолочний продукт, що здешевлювало собівартість Продукту та дозволяло отримувати неправомірні переваги у конкуренції через одержання додаткового, неправомірного прибутку від реалізації Продукту з назвою «масло солодковершкове селянське».

Інформація, що закладена в даному твердженні є критичною для потенційних покупців та могла вплинути на їх наміри із здійснення покупки. Як наслідок маркування даних продуктів саме таким чином може мати на меті введення в оману покупців. Розміщення ПП «Любодар» на споживчих упаковках позначення «масло» може ввести в оману покупців та вплинути на їх наміри щодо купівлі цих товарів.

- (23) Такі дії ПП «Любодар» ставлять його в більш вигідне становище у конкуренції та надають йому переваги серед інших суб'єктів господарювання, які здійснюють діяльність з виробництва спредів і дотримуються вимог законодавства України, посилюючи при цьому свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.

(24)

Згідно письмового пояснення ТОВ «Іва-Арт» (лист від 11.06.18 № 165-06/18) встановлено наступне: продукція нашого товариства користується заслуженим попитом як у замовників так і кінцевих споживачів; для підтримання конкурентоспроможності на ринку відповідних послуг і унеможливлення зниження

якості вся наша продукція регулярно проходить перевірку якості як з боку замовників так і за ініціативою керівництва товариства, тому виявлення невідповідності виготовленої нами продукції нормам ДСТУ здавалося неможливим; але для недопущення помилки і обґрунтування відповіді, із часу отримання вимоги територіального відділення і до часу надання відповіді, керівництвом товариства та відповідальними особами на виробництві було проведено ряд перевірок та досліджень роботи виробничої лінії та дій працівників на змінах; оскільки ТОВ «Іва-Арт» є виробником та постачальником широкої групи масложирової продукції (масло, спред, продукт жировий рослинно-вершковий), а лінія виробництва цієї продукції поки одна, то її підготовка для виробництва різних груп продукції потребує цілого ряду заходів (миття, чистка, заміна розхідних матеріалів); в ході проведених досліджень роботи лінії та опитувань працівників нами було встановлено, що перед виготовленням на замовлення ПП «Любодар» «Масло домашнє солодковершкове бутербродне» 63% жирності на лінії виготовлявся спред солодковершковий; тому, через ймовірні неумисні дії працівників (а саме неякісне миття виробничої лінії) могли привести до попадання у перші зразки «Масло домашнє солодковершкове бутербродне» 63 % жирності залишків попереднього продукту (спреду солодковершкового), які згідно рецептури і ДСТУ містять рослинні жири. Встановити дійсність таких дій на даний час є неможливим через значну віддаленість в часі факту встановленого в протоколі випробувань зразків продукції ДУ «Волинська регіональна державна лабораторія Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів» від 24.04.2018 року № 000546п/18. та постійну роботу виробничої лінії; для унеможливлення ймовірних порушень у майбутньому працівниками ТОВ «Іва-Арт» ми збільшили кількість непланових перевірок як виробництва в цілому, так і дій робочих на зміні; кількість випробувань партій продукції; проведено додаткові інформаційні та профілактичні бесіди із працівниками; відповідальних по зміні під час виготовлення всіх замовлень ПП «Любодар» «Масло домашнє солодковершкове бутербродне» 63% притягнуто до відповідальності; також керівництво ТОВ «Іва-Арт» принесло свої щирі вибачення керівництву ПП «Любодар» із запевненням відшкодувати завдані збитки. Зазначені пояснення ТОВ «Іва-Арт» підтверджують висновки управління СБУ у Волинській області та територіального відділення щодо факту вчинення ПП «Любодар» недобросовісної конкуренції, що ґрунтується на матеріалах справи № 5-18, та вказують на можливий механізм його вчинення.

- (25) Письмового пояснення із запропонованого питання щодо наявності рослинних жирів у маслі, яке вироблялося на замовлення ПП «Любодар», ТОВ «Інтер-мол» (лист від 25.05.18 р. № 91) не надано.
- (26) Водночас, в ході проведення розслідування по справі ПП «Любодар» надано експертний висновок випробувального центру Державного науково-дослідного інституту з лабораторної діагностики та ветеринарно-санітарної експертизи даних товарів від 19.06.18 р. № 007873п/18 у якому зазначено, що у маслі «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності за результатами проведених досліджень рослинних жирів не виявлено. Зазначене свідчить про відсутність порушення. Іншої інформації щодо вжиття заходів для припинення порушення не надано.

4. **Правова кваліфікація дій**

Відповідача

- 4.1. 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.

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.

Продукція ПП «Любодар» реалізується поряд із спредами інших товаровиробників (в даному випадку конкурентів ПП «Любодар»), які в переважній більшості не вживають в самоназві таких продуктів слова «масло».

Такий спосіб подачі товару вигідно вирізняє продукцію ПП «Любодар» та може призвести до неправильного сприйняття потенційним споживачем відомостей про даний товар і є певним маркетинговим ходом, здійсненим з метою викликати зацікавлення ним.

- (27) В зв'язку з наведеним розміщення ПП «Любодар» позначень «масло» на споживчих упаковках фактично спредів солодковершкових власного виробництва може призвести до отримання ним неправомірних переваг перед іншими учасниками ринку.

4.2. **Загальні висновки щодо вчинення Відповідачем дій, кваліфікованих як недобросовісна конкуренція**

Ураховуючи вищезазначене, дії ПП «Любодар» в період часу жовтень 2016 р. – червень 2018 р. з повідомлення невизначеному колу осіб на споживчих упаковках масла «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності в асортименті власного виробництва неправдивих відомостей щодо споживчих властивостей та виду продукту (твердження «Масло»), могли вплинути на наміри цих осіб із придбання товарів даного суб'єкта господарювання та призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

5. **Заперечення Відповідача та їх спростування**

- (28) Згідно письмового пояснення щодо вчинення порушення по справі (лист від 02.07.18 р. № 0207.1) ПП «Любодар» не визнається виробництво ним масел взагалі, як доказ цього надано виписка задекларованих видів діяльності із статуту та довідки ЄДРПОУ; як наслідок не визнається факт вчинення порушення. Зазначені заперечення не можуть бути взяті до уваги, не спростовують висновків територіального відділення, що ґрунтується на матеріалах справи.

- (29) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано стороні у справі, листом від 27.02.19 № 27.02.1 Відповідач повідомив про відсутність зауважень і пропозицій до його змісту та кваліфікації порушення; визнав вчинення порушення; повідомив, що для його припинення ним вживалися додаткові заходи контролю якості масла усіх трьох видів (копії протоколів досліджень подавалися нами раніше); із недобросовісними виробниками ТОВ «ІВА-АРТ» та ТОВ «ІНТЕР-МОЛ», що, як виявилось, виробили неякісне масло, договори поставок розірвані 21 грудня 2018 року і співпраця припинена; здійснюється пошук нових постачальників.
- (30) При цьому, Відповідачем висловлено прохання прийняти рішення без його участі; при визначенні розміру штрафних санкцій врахувати наступні обставини:
- вжиття заходів для припинення порушення;
 - визнання порушення;
 - фактичне припинення основної господарської діяльності, у зв'язку із розірванням договорів та необхідні затрати часу на пошук нових постачальників;
 - фінансовий стан (станом на 01.02.2019 року дебіторська заборгованість по ТОВ « » у сумі грн.; ТзОВ «ТВК « » у сумі грн.; ТОВ « » у сумі грн; падіння реалізації товарів Відповідача внаслідок розголосу інформації щодо порушення).

6. Остаточні висновки у справі

- (31) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями і запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідача, які полягали у:

- повідомленні в період часу жовтень 2016 р. – червень 2018 р. невизначеному колу осіб на споживчих упаковках масла «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності в асортименті власного виробництва неправдивих відомостей щодо споживчих властивостей та виду продукту (твердження «Масло»),

що могло вплинути на наміри цих осіб із придбання товарів даного суб'єкта господарювання та призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції,

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.

- (32) Відповідно до статті 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

7. Визначення розміру штрафу

- (33) Згідно зі статтею 30 Закону, органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.
- (34) Відповідно до статті 21 Закону, 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.

Якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав відомостей про розмір доходу (виручки), штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (35) Обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції за 2018 рік ПП «Любодар» на відповідну вимогу територіального відділення не надано.
- (36) Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:
- (i) - визнання вчинення порушення;
 - (ii) - порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції вчинене відповідачем вперше;
 - (iii) - вжиття заходів для припинення порушення.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 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 лютого 2001 року № 32-р зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 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 Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що приватне підприємство «Любодар» м. Луцьк вул. . . . , і.к. в період часу жовтень 2016 р. – червень 2018 р. повідомляло невизначеному колу осіб на споживчих упаковках масла «Домашнє солодковершкове бутербродне» 180 гр. 63 % жирності ТМ «Любодар», «Селянське» солодковершкове 200 гр. 72,6 % жирності та «Славне масло селянське» 200 гр. 72,6 % жирності в асортименті власного виробництва неправдиві відомості щодо споживчих властивостей та виду продукту (твердження «Масло»), що могло вплинути на наміри цих осіб із придбання товарів даного суб'єкта господарювання та призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції, і вчиняло порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
2. За порушення, вказане в пункті 1 цього рішення, накласти на ПП «Любодар» штраф у розмірі 35 000 (тридцять п'ять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії,
Голова відділення



Д.П.Іванов