

**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ****РІШЕННЯ****АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

«15» серпня 2017 року

№ 32

справа № 15/16-р-02-02-17

м. Київ

*Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу*

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання Першого відділу досліджень та розслідувань з попередніми висновками у справі від 14.07.2017 № 100/ПС-02-02 та матеріали справи № 15/16-р-02-02-17 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Центр постачання» (м. Київ, код ЄДРПОУ 39170433) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання одній особі неправдивих відомостей про виробника, характеристики (декларація виробника/якісні посвідчення) товару, що вплинули на наміри цієї особи щодо придбання товару цього суб'єкта господарювання,

ВСТАНОВИЛА:

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 16.12.2016 № 12-01/6467 Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено розгляд заяви публічного акціонерного товариства «Ічнянський завод сухого молока та масла» (надалі – ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла», Заявник) щодо наявності в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Центр постачання» (надалі – ТОВ «Центр постачання», Товариство) ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Згідно із заявою «на адресу ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» код ЄДРПОУ 00448031», надійшов лист від ТОВ «Терра» № 523 від 20.10.2016 з якого стало відомо про те, що між ТОВ «Терра» та ТОВ «Центр постачання», код ЄДРПОУ 39170433, був укладений Договір поставки № 130052014 від 30.05.2014 на виконання якого ТОВ «Центр постачання» у 2016 році щомісяця постачало ТОВ «Терра» вершки сухі, нібито виготовлені ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла». На підтвердження того, що сухі вершки якісні і відповідають всім передбаченим стандартам, посадові особи ТОВ «Центр постачання» до кожної партії товару, які відвантажувались, додавали Декларації виробника/якісні посвідчення, на кожному з яких зазначалось, що виробником таких сухих вершків є ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» (декларації завірялись печаткою ТОВ «Центр постачання»).

...Однак, ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» взагалі не постачало ТОВ «Центр постачання» продукцію «вершки сухі» протягом 2016 року, які в подальшому могли б бути реалізовані на ТОВ «Терра» за вищевказаними видатковими накладними, та не видавало відповідні декларації виробника/якісні посвідчення, у зв'язку з чим останні є сфальсифікованими.

Справжні декларації виробника/якісні посвідчення під тими ж номерами мають інші дати випуску і інше найменування продукції (наприклад масло, творог тощо) (мова оригіналу).

З метою всебічного та об'єктивного дослідження стосовно наявності або відсутності ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях ТОВ «Центр постачання» Відділення направило вимогу про надання інформації до ТОВ «Центр постачання» від 29.12.2016 № 02-05/4424.

У відповідь на зазначену вимогу, листом від 20.01.2017 № 20012017 (вх. Відділення від 24.01.2017 № 01-11-204) ТОВ «Центр постачання» повідомило, що надає не повний пакет документів «оскільки на даний момент стосовно ТОВ «Центр постачання» здійснюється досудове розслідування у кримінальному провадженні, відомості про яке внесені до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 12016110140002373 від 22.09.2016. В рамках цього розслідування 02.12.2016 слідчим органом був проведений обшук офісного приміщення ТОВ «Центр постачання», під час якого були вилучені документи та комп'ютерна техніка» (мова оригіналу). При цьому, ТОВ «Центр постачання» надало копії установчих документів Товариства та повідомило, що не має виробничих потужностей для виробництва продукту «вершки сухі» та не здійснює виробництво та реалізацію зазначеного продукту.

Відповідно до нової редакції Статуту ТОВ «Центр постачання», затвердженого загальними зборами учасників Товариства (протокол № 11 від 21.12.2016) ТОВ «Центр постачання» є юридичною особою за законодавством України, має право від свого імені укладати правочини, що не суперечать законодавству України, набувати майнових і особливих немайнових справ і нести обов'язки. Метою діяльності Товариства є здійснення господарської діяльності з метою отримання прибутку.

Місцезнаходження юридичної особи 03191, м. Київ, вул. Касіяна, буд 2/1, офіс. 363.

ТОВ «Центр постачання» – суб'єкт господарювання, який зареєстрований Голосіївською районною в місті Києві державною адміністрацією 09.04.2014 року, ідентифікаційний код юридичної особи – 39170433.

Згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань наданого Товариством видами діяльності за КВЕД–2010:

- 46.39 неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;
- 10.61 виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості;
- 10.82 виробництво какао, шоколаду та цукрових кондитерських виробів;
- 10.89 виробництво інших харчових продуктів, не віднесених до інших угруповань,
- 46.17 діяльність посередників у торгівлі продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами.

ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» – суб'єкт господарювання, який зареєстрований Ічнянською районною державною адміністрацією Чернігівської області 30.12.1993 року, ідентифікаційний код юридичної особи – 00448031.

Згідно з довідкою з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України серії АБ № 43115 основними видами діяльності за КВЕД–2010:

- 10.51 перероблення молока, виробництво масла та сиру,
- 10.52 виробництво морозива,
- 46.33 оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами,
- 46.75 оптова торгівля хімічними продуктами,
- 46.14 діяльність посередників у торгівлі машинами, промисловим устаткуванням, суднами та літаками,
- 75.00 ветеринарна діяльність.

*Фотокопія 4 Декларація виробника/посвідчення якості, яке надано ПАТ
«Ічнянський завод сухого молока та масла».*

При цьому, Заявник зазначив, що ним було поставлено ТОВ «Центр постачання» лише одну партію сухих вершків кількістю 1 000 кг відповідно до видаткової накладної № 1749 від 25.02.2015 року, після чого відвантажень більше не проводилось.

Проаналізувавши всі Декларації, наданні до Відділення Заявником та ТОВ «Терра», встановлено наступне.

В Декларації від 12.01.2016 № 11, виданій на продукцію «Вершки сухі» та «Молоко сухе незбиране», яку ТОВ «Центр постачання» надало ТОВ «Терра», зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в той час, як оригінал Декларації за № 11 датований 04.01.2016 року та видавався ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» для продукції «Вершки пастеризовані 35 % жиру».

В Декларації від 17.02.2016 № 24, виданій на продукцію «Молоко сухе знежирене» та «Вершки сухі», яку ТОВ «Центр постачання» надало ТОВ «Терра», зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в той час, як оригінал Декларації за № 24 датований 02.02.2016 року видавався ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» для продукції «Сметана 15 % жиру».

В Декларації від 01.03.2016 № 32, виданій на продукцію «Молоко сухе знежирене» та «Вершки сухі», яку ТОВ «Центр постачання» надало ТОВ «Терра», зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в той час, як оригінал Декларації за № 32 датований 03.03.2016 року та видавався ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» для продукції «Сметана 15 % жиру».

В Декларації від 12.04.2016 № 48, виданій на продукцію «Вершки сухі» та «Сухе незбиране молоко», яку ТОВ «Центр постачання» надало ТОВ «Терра», зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в той час, як оригінал Декларації за № 48 датований 04.04.2016 року та видавався ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» для продукції «Масло солодко вершкове «ЕКСТРА».

В Декларації від 06.05.2016 № 53, виданій на продукцію «Молоко сухе незбиране» та «Вершки сухі», яку ТОВ «Центр постачання» надало ТОВ «Терра», зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в той час, як оригінал Декларації за № 53 датований 04.04.2016 року та видавався ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» для продукції «Молоко сухе незбиране» та «Молоко сухе знежирене».

В Декларації від 18.07.2016 № 189, виданій на продукцію «Вершки сухі» та «Молоко сухе незбиране», яку ТОВ «Центр постачання» надало ТОВ «Терра», зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в той час, як оригінал Декларації за № 189 датований 13.07.2016 року та видавався ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» для продукції «Сметана 15 % жиру».

Таким чином, Декларації, які надавались Товариством ТОВ «Терра» до кожної партії реалізованих вершків сухих, не відповідають Деклараціям, які видавались під зазначеними номерами ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла».

Отже, ТОВ «Центр постачання» у 2016 році реалізувало ТОВ «Терра» продукцію «вершки сухі» невідомого походження, зазначаючи при цьому виробником даної продукції – ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» з нанесенням належного йому знаку для товарів і послуг (за свідоцтвом № 11820) та характеристики продукції (в Деклараціях виробника/якісних посвідченнях) тобто, поширювало неправдиву інформацію про виробника та характеристики зазначеної продукції.

Листами від 11.04.2017 б/н (вх. Відділення від 12.04.2017 № 01-11-1064) та 05.05.2017 б/н (вх. Відділення від 10.05.2017 № 01-10-1272) ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» повідомило про те, що останньому стало відомо, що ТОВ «Центр постачання» також здійснював поставки сухомолочної продукції, виготовленої нібито ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» ТОВ «Т Престиж», ПрАТ «АПК-Інвест», ТОВ «Соді Ком» та ТОВ «Харківський м'ясокомбінат».

ПАТ «АПК-Інвест» листом від 02.06.2017 № 441-1 (вх. Відділення від 09.06.2017 № 01-11-83-К) надало запитовану інформацію, аналіз якої свідчить про те, що ТОВ «Центр постачання» протягом 2015-2016 років здійснював поставки «сухих вершків» та «сухого молока» до ПрАТ «АПК-Інвест».

[Інформація з обмеженим доступом]

Аналіз наданих документів свідчить про те, що ТОВ «Центр постачання» разом з продукцією надавав своїм контрагентам документи – посвідчення про якість продукції за формою № 27, які з початку серпня 2014 року не використовувались ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» в господарській діяльності.

Таким чином, Декларації виробника/якісні посвідчення, які надавались Товариством ТОВ «Харківський м'ясокомбінат» та ПрАТ «АПК-Інвест» до кожної партії продукції, що реалізувалась, не відповідають Деклараціям, які видавались під зазначеними номерами Заявником.

ТОВ «Т Престиж» листом від 07.06.2017 б/н (вх. Відділення від 12.06.2017 № 01-11-86-К) надало до Відділення копії Декларацій виробника/якісне посвідчення № 189 від 18.06.2016 на «молоко сухе» та «Молоко сухе незбиране» та № 24 від 22.03.2016 на «молоко сухе» та «вершки сухі», які йому надавало ТОВ «Центр постачання» до продукції, яка реалізувалась Товариством під виглядом продукції ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла». Проте, як зазначалось вище, Декларації за № 189 видавалась ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» на продукцію «Сметана 15 % жиру», № 24 на продукцію «Сметана 15 % жиру» та з іншими датами видачі.

Листом від 06.06.2017 № 06/06-1 (вх. Відділення від 08.06.2017 № 01-11-1563) ТОВ «Соді Ком» надало копію договору від 16.05.2016 № 116052016, укладеного з ТОВ «Центр постачання», відповідно до якого Товариство постачало ТОВ «Соді Ком» товар, зокрема «молоко сухе знежирене». Згідно з наданими ТОВ «Соді ком» документами Товариство протягом травня-червня 2016 року здійснило поставку 250 кг «молока сухого знежиреного». Також ТОВ «Соді Ком» додатково надало документи, які ідентифікують виробника зазначеної продукції, а саме: декларацію виробника/якісне посвідчення № 32 від 01.03.2016 на продукцію «молоко сухе знежирене», в якій вказано виробника продукції – ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла», а також декларацію виробника/якісне посвідчення № 53 від 06.05.2016 на продукцію «молоко сухе знежирене» в якій також зазначено виробника ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла».

Отже, ТОВ «Центр постачання» у 2016 році реалізувало ТОВ «Терра», ТОВ «Харківський м'ясокомбінат», ПрАТ «АПК-Інвест» та ТОВ «Т Престиж» продукцію «вершки сухі», «молоко сухе незбиране» та «молоко сухе знежирене» невідомого походження, зазначаючи при цьому виробником даної продукції – ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» та характеристики продукції (в Деклараціях виробника/якісних посвідченнях) тобто, поширювало неправдиву інформацію про виробника та характеристики зазначеної продукції.

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, які містять неповні, неточні або неправдиві дані про виробника, 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.

Інформацією, що вводить в оману є зокрема, відомості, які містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела

або 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.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Отже, розмішуючи в деклараціях виробника/якісних посвідченнях неправдиву інформацію про виробника та характеристики продукції «вершки сухі», «молоко сухе незбиране» та «молоко сухе знежирене» ТОВ «Центр постачання» може здобути переваги на відповідному ринку, зокрема, посилити свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивої інформації про виробника та характеристики продукції в деклараціях виробника/якісних посвідченнях, які надаються покупцям при реалізації зазначеної продукції.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 15/16-р-02-02-17, Відділенням складено подання з попередніми висновками від 14.07.2017 № 100/ПС-02-02 (надалі - Подання) копію якого, листом від 14.07.2017 № 02-02/2446 було надіслано на адресу ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» та листом від 14.07.2017 № 02-02/2447 на адресу ТОВ «Центр постачання».

При цьому встановлено, що ТОВ «Центр постачання» змінило юридичну адресу, наразі згідно з відомостями в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, місцезнаходження юридичної особи: 03022, м. Київ, вул. Васильківська, буд. 30 та міститься позначка, що Товариство з «05.05.2017 - в стані припинення».

Листом від 25.07.2017 б/н (вх. Відділення від 26.07.2017 № 01-11-2088) Заявником надано зауваження на Подання, які Відділенням взято до уваги.

Відповідно до відомостей з Інтернет-сайту УДППЗ Укрпошта рекомендований лист від 14.07.2017 № 02-02/2447 (штрихкодний ідентифікатор № 0303507863348) Товариству – «вручене адресату (одержувачу) особисто 27.07.2017».

Станом на 10.08.2017 року від ТОВ «Центр постачання» на адресу Відділення заперечень та/або зауважень щодо змісту Подання не надходило. При цьому, на вимогу Відділення, ТОВ «Центр постачання» не надало інформацію про дохід (виручку) за 2016 рік.

Таким чином, встановленими у справі обставинами, у їх сукупності доведено, що дії ТОВ «Центр постачання», які полягають у поширенні неправдивої інформації про виробника та характеристики продукції під час реалізації сухих вершків, молока сухого незбираного та молока сухого знежиреного у 2016 році, 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, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання кільком особам неправдивих відомостей про виробника, характеристики (декларація виробника/якісні посвідчення) товару, що вплинули на наміри цих осіб щодо придбання товару цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктом господарювання дій, визначених 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.

Відповідно до частини другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» якщо відповідач на вимогу голови 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.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції з боку ТОВ «Центр постачання» Відділенням виявлено вперше;
- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ТОВ «Центр постачання» припинено.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року за № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.94 р. №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Центр постачання» (код ЄДРПОУ 39170433), які полягають у поширенні інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання кільком особам неправдивих відомостей про виробника, характеристики (декларація виробника/якісні посвідчення) товару, що вплинули на наміри цих осіб щодо придбання товару цього суб'єкта господарювання, порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання кільком особам неправдивих відомостей про виробника, характеристики (декларація виробника/якісні посвідчення) товару, що вплинули на наміри цих осіб щодо придбання товару цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Центр постачання» (код ЄДРПОУ 39170433) штраф у розмірі **68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень**.

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

Згідно із частиною восьмою 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 адміністративної колегії -
Голова відділення**

О. Хмельницький