



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«21» грудня 2017 року

№ 54

справа № 24/25-р-02-02-17

м. Київ

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 24/25-р-02-02-17 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Любисток» (код ЄДРПОУ 33618885) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання Першого відділу досліджень і розслідувань від 05.12.2017 № 163/ПС-02-02 про попередні висновки у справі,

ВСТАНОВИЛА:

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 07.03.2017 до № 12-01/1539 Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) розглянуло заяву суб'єкта господарювання від 08.02.2017 № 08/02/17-2 (вх. Відділення від 09.02.2017 № 01-11-13-К) на предмет наявності або відсутності ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема в діях ТОВ «Торговий дім «Любисток» під час розміщення на упаковках сухих приправ позначення «12 овочів і трав» та «12 овочей и трав» (надалі – Заява).

В Заяві, суб'єкт господарювання зазначив, що «зовнішній вигляд упаковки приправи універсальної «12 овочів і трав» ТМ «Любисток» виробництва ТОВ «Нова-Пак», введеної в господарський обіг, вводить в оману про споживчі властивості та склад Приправи, що впливає або може вплинути на наміри споживачів щодо придбання Приправи.

Так, на лицьовій стороні упаковки Приправи міститься позначення «12 овочів і трав» та зображено овочі, зокрема, помідор, морква, часник, цибуля. На зворотній стороні Приправи дрібним шрифтом зазначено склад: сіль кухонна, цукор, овочі сушені подрібнені (морква, цибуля ріпчаста, коріння пастернаку та селери), підсилювач смаку та аромату Е621, крохмаль кукурудзяний, жир рослинний, зелень петрушки та кропу, базилік, майоран, куркума, тим'ян, барвник натуральний куркумін. Таким чином, до складу приправи входить 10, а не 12 овочів та трав, як зазначено на лицьовій стороні упаковки Приправи» (мова оригіналу).

За результатами розгляду Заяви розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12.05.2017 № 25-р розпочато розгляд справи № 24/25-р-02-02-17, в ході розгляду якої встановлено наступне.

ТОВ «Торговий дім «Любисток» є юридичною особою, зареєстрованою управлінням забезпечення надання адміністративних послуг Рівненської міської ради 05.08.2005 року, код ЄДРПОУ – 33618885. Місцезнаходження юридичної особи: 33024, м. Рівне, вул. Соборна, буд. 444 а.

Згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців основним видом діяльності Товариства за КВЕД 2010 є:

- 46.38 оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та моллюсками (основний);

-47.11 роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами.

ТОВ «Торговий дім «Любисток» здійснює свою господарську діяльність на підставі Статуту (Нова редакція), затвердженого загальними зборами учасників товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Любисток» (протокол № 12/08/15 від 12.08.2015 року) та відповідно до якого засновниками є громадяни України: Гапончук Олег Володимирович, Сукало Олександр Адамович, Бойчук Микола Миколайович, Лиманюк Микола Миколайович, Собченко Людмила Олександрівна.

Метою діяльності Товариства є задоволення потреб українських та закордонних підприємств, організацій та громадян, в продукції (роботах, послугах), що виробляє Підприємство, отримання

оптимального прибутку в інтересах власників та задоволення соціальних і економічних інтересів трудового колективу Підприємства.

Таким чином, Товариство у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

В матеріалах справи наявна упаковка приправи універсальної «12 овочів і трав» (надалі – Продукт), яка реалізується в торговельних мережах м. Києва (фото. 1)



Фото. 1. Упаковка приправи універсальної «12 овочів і трав», надана заявником

Так, на лицьовій стороні упаковки у верхньому лівому куті розміщено торгову марку «Любисток», трохи нижче в центрі упаковки великими літерами та цифрами містяться написи: «12 овочів і трав», «приправа універсальна». У нижній частині упаковки міститься зображення трав та овочів: томатів, перцю болгарського, перцю червоного, часнику. Разом з тим, на зворотній стороні упаковки дрібними літерами зазначено склад продукту, зокрема: «соль кухонная, сахар, овощи сушеные измельченные (морковь, лук репчатый, корень пастернака и сельдерея), усилитель вкуса и аромата Е621, крахмал кукурузный, жир растительный, зелень петрушки и укропа, базилик, майоран, куркума, тимьян, краситель натуральный куркумин».

Тобто, до складу продукту фактично входить 10 овочів і трав, а не 12 як зазначено на лицьовій стороні упаковки. Крім того, зображені на лицьовій стороні упаковки помідори, болгарський перець та часник в складі продукту відсутні.

З метою всебічного та об'єктивного розгляду Заяви Відділення направило вимоги про надання інформації, зокрема до ТОВ «Торговий дім «Любисток» від 07.03.2017 № 02-05/976 та від 13.04.2017 № 02-02/1492.

У відповідь на вимогу ТОВ «Торговий дім «Любисток» листом від 22.03.2017 № 224 (вх. Відділення від 29.03.2017 № 01-11-35-К) (надалі – Лист) повідомило, зокрема наступне «до складу продукції входить: 1. Цукор (який згідно з п. 3.3.1 ДСТУ 4623:2006 виробляється з буряка, який є овочем); 2. Сушена подрібнена морква; 3. Сушена подрібнена цибуля ріпчаста; 4. Сушене подрібнене коріння пастернаку; 5. Сушене подрібнене коріння селери; 6. Крохмаль (рослинний високомолекулярний полісахарид амілози і амілопектину) кукурудзи (яка являється овочем); 7. Зелень петрушки; 8. Зелень кропу; 9. Базилик; 10. Майоран; 11. Куркума; 12. Тим'ян; 13. Сліди гірчиці (яка являється овочем)».

«На лицьовій стороні упаковки продукції томати, перець болгарський, перець червоний та часник зображені як спосіб презентації продукту, про що міститься відповідний вертикальний напис в правому нижньому куті етикетки» (мова оригіналу).

Одночасно, Товариство зазначило, що «на відповідну етикетку нанесено не позначення, а безпосередньо знак для товарів та послуг зареєстрований згідно Свідоцтва № 143035» (мова оригіналу).

Проте, на упаковках приправи універсальної «12 овочів і трав», яка наявна у Відділенні та міститься в матеріалах справи, відсутня зазначена Товариством інформація, зокрема щодо способу презентації продукту. Зазначена інформація міститься тільки на макетах упаковки, які надані ТОВ «Торговий дім «Любисток» до Відділення (див. фото 2).



Фото. 2. Макет упаковки продукту, наданий ТОВ «Торговий дім «Любисток»

Також, на упаковці Продукту відсутня позначка про те, що «12 овочів і трав» є знаком для товарів і послуг відповідно до Свідоцтва № 143035, тобто позначення ® або ТМ на упаковці відсутні.

За інформацією, зазначеною Товариством у Листі, ТОВ «Торговий дім «Любисток» виготовляє продукцію спецій та приправ, яка на замовлення Товариства фасується ТОВ «Нова-Пак» на підставі договору від 02.01.2009 № 7, відповідно до якого ТОВ «Нова-Пак» надає ТОВ «Торговий дім «Любисток» послуги по фасуванню наданої ТОВ «Торговий дім «Любисток» сировини у пакувальні матеріали, які також надані Товариством. ТОВ «Торговий дім «Любисток» «самостійно несе відповідальність за оформлення упаковок та її інформаційне наповнення» (мова оригіналу).

Отже, ТОВ «Торговий дім «Любисток» несе відповідальність за інформацію, що розміщується на упаковках Продукту.

Ринок харчових приправ, зокрема «Приправ універсальних 12 овочів і трав» є конкурентним. В роздрібній мережі реалізуються «Приправи універсальні 12 овочів і трав» різних виробників, а саме: ТМ «Впрок», ТМ «ДЕКО», ТМ «Наш Край», ТМ «VARTO», ТМ «РОЛЛТОН» тощо.

Пересічний споживач, побачивши на упаковці Продукту напис «12 овочів і трав» в той час, як в складі продукту міститься тільки 10 овочів і трав, а також зображення овочів (помідора, болгарського перцю, часнику тощо), які не входять до його складу, може надати перевагу Продукту виробництва ТОВ «Торговий дім «Любисток».

Таким чином, ТОВ «Торговий дім «Любисток», внаслідок поширення на упаковках приправи універсальної «12 овочів і трав» ТМ «Любисток» неправдивої інформації, може отримати неправомірні переваги у конкуренції, порівняно з іншими конкурентами, які зазначають повну та достовірну інформацію на упаковках своєї продукції.

В ході розгляду справи Відділенням було проведено анкетування стосовно сприйняття потенційними споживачами (покупцями) сухих приправ інформації «12 овочів і трав», розміщеної на упаковках приправи універсальної ТМ «Любисток», в ході якого було опитано 60 потенційних споживачів різних вікових категорій (від 19 до 60 років).

За результатами опитування встановлено, що 73,33% респондентів придбали б приправу суху універсальну, на лицьовій стороні упаковки якої розміщено позначення «12 овочів і трав».

При цьому, 65 % респондентів зазначили, що не придбали б приправу суху універсальну «12 овочів і трав» за умови, що до складу приправи сухої універсальної входить 10 овочів і трав.

86,67 % опитаних вважають, що у разі якщо, на упаковках приправи сухої міститься позначення «12 овочів і трав», то у складі такої приправи обов'язково має міститись 12 овочів і трав.

На думку 85 % респондентів інформація «12 овочів і трав», яка розміщена на лицьовій стороні упаковки приправи сухої універсальної за умови, що до складу продукту входить 10 овочів і трав є такою, що вводить в оману.

За результатами аналізу відповідей потенційних споживачів (покупців) сухих приправ встановлено, що інформація «12 овочів і трав», що розміщується ТОВ «ТД «Любисток» на лицьовій стороні упаковки «12 овочів і трав» ТМ «Любисток» за умови, що до складу продукту входить 10 овочів і трав, може ввести в оману споживачів, а також спонукати споживача до придбання сухих приправ з позначенням «12 овочів і трав».

Відповідно до пункту 6 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, затвердженого Наказом Держспоживстандарту України від 28.10.2010 № 487, у маркуванні, оформленні, рекламуванні харчових продуктів забороняється використання будь-якої інформації, яка вводить в оману споживача або містить інформацію щодо властивостей харчового продукту, яких у нього немає.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» від 23.12.1997 № 771/97-ВР (надалі – Закон) неправильно маркований харчовий продукт - харчовий продукт вважається неправильно маркованим, якщо маркування не відповідає вимогам [статті 39](#) цього Закону.

Відповідно до частини першої статті 32 Закону харчові продукти, які знаходяться в обігу на території України, повинні відповідати вимогам законодавства про безпечність та окремі показники якості харчових продуктів.

Згідно з частинами першою та другою статті 39 Закону забороняється обіг харчових продуктів, маркування яких не відповідає вимогам законодавства про безпечність та окремі показники якості харчових продуктів; маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.

Відповідно до вимог статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

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, розміщуючи на упаковках приправи універсальної ТМ «Любисток» позначення «12 овочів і трав» в той час, якщо до складу продукту входить 10 овочів і трав, Товариство може здобути переваги на відповідному ринку, зокрема, посилити свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення на лицьовій стороні упаковки сухих приправ неправдивої інформації про споживчі властивості продукції.

Таким чином, дії ТОВ «Торговий дім «Любисток», які полягають у поширенні на лицьовій стороні упаковки приправи універсальної ТМ «Любисток» напису «12 овочів і трав» в той час, як у складі даного продукту міститься тільки 10 овочів і трав, та зображень овочів (помідор, перець болгарський, часник тощо), які не входять до складу Продукту, містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: поширення суб'єктом господарювання відомостей, які містять неправдиві дані про споживчі властивості продукції, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри споживачів щодо придбання товарів саме в цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.

Зважаючи на те, що вказані дії ТОВ «Торговий дім «Любисток» не призвели до суттєвих обмежень чи спотворення конкуренції, керуючись пунктом 10 частини п'ятої статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», адміністративною колегією Відділення були надані обов'язкові для розгляду рекомендації від 12.09.2017 № 16-рк, а саме: ТОВ «Торговий дім «Любисток» припинити дії, які полягають у поширенні неправдивої інформації на лицьовій стороні упаковки приправи універсальної ТМ «Любисток» напису «12 овочів і трав» (без зазначення ® або ТМ) в той час, як у складі даного продукту міститься тільки 10 овочів і трав, та зображень овочів (помідор, перець болгарський, часник тощо), які не входять до складу Продукту, шляхом приведення оформлення споживчої упаковки у відповідність до вимог законодавства, а також усунути причини виникнення порушення і умов, що йому сприяють та про результати розгляду рекомендацій повідомити Відділення у **місячний строк** з дня їх отримання.

Листами від 19.10.2017 № 735 (вх. Відділення від 19.10.2017 № 01-11-2949) та від 20.10.2017 № 738 (вх. Відділення від 20.10.2017 № 01-11-2970) ТОВ «ТД «Любисток» повідомило Відділення про розгляд рекомендацій, зазначивши, зокрема наступне: «На сьогоднішній день компанія ТОВ «ТД «Любисток» припинено виробництво згідно макету етикеток наведеного в розпорядженні № 25-р від 12.05.2017. У зв'язку з ребредингом зовнішнього вигляду етикеток, наразі ТОВ «Торговий дім Любисток» виготовляє продукцію з маркуванням «12 Овочів і трав» лише під ТМ «ДЕКО» зразок етикетки додається.

Також, на підтвердження складу продукції надаємо копію рецептури затвердженої ТОВ «Нова-Пак» (мова оригіналу).

Як вбачається з зворотного боку етикетки, наданої ТОВ «Торговий дім «Любисток» на виконання рекомендацій, до складу продукції входять наступні інгредієнти: 1. Морква, 2. Томати, 3. Перець червоний паприка, 4. Корінь пастернаку, 5. Корінь хрину, 6. Часник, 7. Цибуля ріпчаста гранульована, 8. Куркума, 9. Петрушка, 10. Селера, 11. Крок, 12. Базилік.

Отже, Товариство вжило необхідних заходів для усунення ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у зв'язку з наявністю яких були надані рекомендації.

На засіданні адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 26.10.2017 року рекомендації від 12.09.2017 № 16-рк надані ТОВ «Торговий дім «Любисток» було визнано виконаними.

Враховуючи наявні обставини, за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 24/25-р-02-02-17, Відділенням складено подання з попередніми висновками від 05.12.2017 №163/ПС-02-02 (надалі - Подання) копію якого, листом від 05.12.2017 № 02-02/4042 було надіслано на адресу ТОВ «Торговий дім «Любисток» (штрихкодний ідентифікатор № 0303509025560 вручене за довіреністю 08.12.2017) та листом від 05.12.2017 № 02-02/4041 надіслано до Заявника (штрихкодний ідентифікатор № 0303509025552 вручене 11.12.2017).

Станом на дату прийняття рішення будь-яких зауважень чи заперечень щодо змісту Подання від ТОВ «Торговий дім «Любисток» та Заявника до Відділення не надходило.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

Враховуючи наведене, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46 та 48 Закону України «Про захист економічної 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 36 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 Київського обласного територіального відділення,

ВИРШИЛА:

1. Закрити провадження у справі № 24/25-р-02-02-17 у зв'язку з виконанням ТОВ «Торговий дім «Любисток» рекомендацій адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12.09.2017 № 16-рк.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржено повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії -
Голова відділення

О. Хмельницький

Члени колегії:

/ _____ /
(підпис)

Г. Мінченко

/ _____ /
(підпис)

Л. Маракіна

/ _____ /
(підпис)

Ю. Янова

Юридичний відділ:

С. Масляник / _____ /
(підпис)

Виконавець

М. Літинська / _____ /
(підпис)

Секретар колегії

Є. Кириченко / _____ /
(підпис)