



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«21» грудня 2017 року

№ 59

справа № 32/34-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 матеріали справи № 32/34-р-02-02-17 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Поліфарб Україна» (ідентифікаційний код 31576901) (надалі – ТОВ «Поліфарб Україна», Товариство) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, та подання Першого відділу досліджень і розслідувань від 10.11.2017 № 153/ПС-02-02 з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 28.12.2016 № 12-01/6602, Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено розгляд заяви товариства з обмеженою відповідальністю «Будівельно-проектна фірма Україна» (надалі – ТОВ «БПФ Україна», Заявник) від 19.10.2016 № 205/16 (вх. Відділення від 24.10.2016 № 01-11-2361) щодо дотримання ТОВ «Поліфарб Україна» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції під час виготовлення та реалізації водно-дисперсійної акрилової фарби «Універсалфасад» (надалі – Заява).

За результатами розгляду Заяви Відділенням було встановлено наступне.

ТОВ «Поліфарб Україна» здійснює свою діяльність на підставі статуту, нова редакція якого затверджена Рішенням (протоколом) Загальних зборів Учасників Товариства від 07.11.2016 № 30.

Відповідно до статуту метою створення та діяльності ТОВ «Поліфарб Україна» є отримання прибутку (доходу) й забезпечення суспільних та особистих потреб учасників Товариства шляхом систематичного здійснення торговельної, виробничої, посередницької та іншої господарської діяльності.

Місцезнаходження Товариства: 49102, Дніпропетровська обл., м. Дніпро, вул. Данила Галицького, буд. 10.

Відповідно до довідки з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України ідентифікаційний код вказаної юридичної особи 31576901, видами діяльності ТОВ «Поліфарб Україна» за КВЕД є: 20.30 Виробництво фарб, лаків і подібної продукції, друкарської фарби та мастик (основний); 46.19 Діяльність посередників

у торгівлі товарами широкого асортименту; 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням; 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля; 47.19 Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах; 47.52 Роздрібна торгівля залізними виробами, будівельними матеріалами та санітарно-технічними виробами в спеціалізованих магазинах.

Отже, враховуючи вищенаведене, ТОВ «Поліфарб Україна» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

З метою виконання робіт з ремонту фасадів навчально-виховного комплексу за адресою пров. Шкільний, 1 та дошкільного навчального закладу за адресою вул. Леніна, 53-Б в с. Софіївська Борщагівка Києво-Святошинського р-ну Київської обл. (надалі – Об'єкти), на підставі договору поставки від 23.02.2011 № 23/03 та відповідних видаткових накладних, Заявник придбав у ТОВ «Поліфарб Україна» у період з липня по жовтень 2015 року водно-дисперсійну акрилову фарбу «Універсалфасад», закольоровану згідно з кодами S1020Y50R, S1040Y50R та S0520Y60R.

Після виконання зазначених робіт на Об'єктах було виявлено недоліки у роботах, а саме, на відремонтованих фасадах з сонячної сторони з'явилися плями, про що було складено відповідні дефектні акти від 24.06.2016 року.

Листами від 24.06.2016 № 137/16, від 04.08.2016 № 159/16 та від 15.08.2016 № 167/16 Заявник звернувся до виробника фарби «Універсалфасад» - ТОВ «Поліфарб Україна» з вимогою про відшкодування понесених ним збитків.

Листом від 10.08.2016 № 88/1 ТОВ «Поліфарб Україна» повідомило Заявнику, що *«контроль краски по показателям качества проводился дважды – при выпуске продукции, согласно регламентов, а также повторно – после предъявления претензий была проверена арбитражная проба. Результат повторного контроля показал, что данный материал соответствует техническим условиям ТУ У 24.3-31576901-015:2009 и сертификатам качества. Аттестат лаборатории № 24/3-68-ВЛ от 29.12.2015 г. ...*

Компания ООО «Полифарб Украина» может полностью гарантировать качество финишного покрытия, если используется комплекс материалов собственного производства (штукатурка-грунт-краска). В данном случае, при выполнении работ была использована комбинация материалов трех разных производителей (штукатурка-грунт-краска). При этом, применяемые штукатурка и краска – на абсолютно разной химической основе. Что значительно увеличивает вероятность некачественного финишного покрытия. Говорит об их совместимости между собой, возможно только после предварительных испытаний, которые мы проводим сейчас на основе высланных Вами образцов.

В условиях использования материалов на разной химической основе (песчано-цементной и акриловой) возможна реакция щелочной подложки штукатурки с органическим пигментом краски в условиях дождевых осадков. Результат этой реакции – неравномерное обесцвечивание поверхности...

Для того, что бы избежать повторения данной проблемы, перекрашивать необходимо другой краской, которая перекроет влияние щелочной основы песчано-цементной штукатурки. В нашем ассортименте такая краска есть, это органорастворимая краска «Фасад Люкс» (мова оригіналу).

Листами від 11.08.2016 № 89/1 та від 20.09.2016 № 98/1 ТОВ «Поліфарб Україна» надало Заявнику протоколи випробування щодо сумісності фарби «Універсалфасад» ТМ Polifarb з штукатуркою «EDELPUTZ» ТМ Kreisel, яку саме використав Заявник, та штукатуркою «DekoPlast» ТМ Polifarb, у якості контрольного зразка. **За результатами вказаного випробування Товариством було встановлено факт несумісності фарби «Універсалфасад» зі штукатуркою «EDELPUTZ».**

Листом від 04.10.2016 № 217/1 ТОВ «Крайзель – Будівельні Матеріали» повідомило, що використана Заявником «мінеральна декоративна штукатурка «EDELPUTZ» ТМ Kreisel виготовлена на основі білого цементу та, як і всі цементні суміші, має високий рівень лужності...

Реакція пігменту на лужне середовище – це свідчення того, що пігмент є органічним і не лугостійким. З цієї причини він не може бути рекомендований для застосування зовні будівель, а отже використаний не за призначенням.

Фарба ТМ Polifarb має низький рівень захисту пігменту від впливу навколишнього середовища і в поєднанні з органічними пігментами утворює композицію, нестійку до впливу навколишнього середовища.

У протоколі випробувань порівнюються акрилова та мінеральна декоративна штукатурка. Це кардинально різні матеріали і порівнювати їх некоректно» (мова оригіналу).

Відповідно до пункту 2 глави 6 Правил роздрібної торгівлі непродовольчими товарами, затверджених наказом Міністерства економіки України від 19.04.2007 № 104, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 8 листопада 2007 р. за № 1257/14524, (надалі – Правила) маркування товарів побутової хімії передбачає наявність інформації про найменування підприємства-виробника, його місцезнаходження, товарний знак, назву виробу, масу нетто або місткість, номер партії, строк придатності, призначення та **спосіб застосування товару**, умови зберігання, попереджувальні написи та запобіжні заходи, дату виготовлення, найменування нормативного документа, вимогам якого повинен відповідати вітчизняний товар. Маркувальні дані розміщуються на етикетках або на упаковці.

Згідно з пунктом 3 глави 6 Правил на упаковці отруйних або вогнебезпечних товарів мають бути попереджувальні написи "Отрута"; "Вогнебезпечно"; "Берегти від вогню"; "Не розпиляти біля відкритого вогню"; "Оберігати від попадання в очі" тощо, а також інформація про правила та умови безпечного їх використання. Фарби мають додаткові маркувальні дані: марку, колір, витрати на 1 кв.м, **правила поводження з товаром**, вид розчинника.

За результатами аналізу наданих Заявником фотокопій упаковки водно-дисперсійної фарби «Універсалфасад» та технічних умов ТУ У 24.3-31576901-015:2009, відповідно до яких виготовляється ця фарба, Відділенням не виявлено інформації про наявність будь-яких обмежень чи застережень щодо сумісності фарби «Універсалфасад» з іншими будівельними матеріалами.

Натомість, на упаковці фарби «Універсалфасад» зазначено наступне: «Водно-дисперсійна фарба Універсалфасад призначена для фарбування фасадів будівель з бетону і обштукатурених, деревини, дерево-волокнистих плит і інших неметалевих предметів, робіт усередині приміщень, а також для фарбування заґрунтованих антикорозійною ґрунтовкою металевих поверхонь» (мова оригіналу).

Відповідно до технічних умов ТУ У 24.3-31576901-015:2009, розроблених ТОВ «Поліфарб Україна», ці технічні умови поширюються на водно-дисперсійні фарби, що представляють собою суспензії пігментів і наповнювачів у водних дисперсіях синтетичних сополімерів з додаванням спеціальних допоміжних речовин. Зазначені фарби призначені для захисно-декоративного фарбування стін та стель, виконаних із різних матеріалів – цегли, бетону, цементних та цементно-вапнякових штукатурок, гіпсокартону, деревини та її похідних, шпалер на паперовій та скловолоконній основі, інших пористих матеріалів, як всередині приміщень, так і для фасадів будівель.

Фарба «Універсалфасад» призначена для фарбування фасадів будівель, а також стін всередині приміщень. Вона використовується для фарбування підкладок з бетону, каменю, цегли, штукатурок, а також дерев'яних поверхонь та матеріалів, вироблених із деревини.

Листом від 29.11.2016 № 125 ТОВ «Поліфарб Україна» повідомило Відділенню наступне: «Загальновідомий факт, що при використанні мінеральної вати штукатурка та фарба повинні бути силіконовими, які створюють більш паропроникне покриття. Про це представників ТОВ «БПФ Україна» було неодноразово проінформовано представниками компанії ТОВ «Поліфарб Україна». Також нам відомо, що представники компанії KREISEL також попереджували їх про теж саме. Незважаючи на попередження виробників, зі слів ТОВ «БПФ Україна», щоб зекономити кошти, було проігноровано таке попередження та скомбіновано фарбу та штукатурку від різних виробників.

Відповідальність за комбінування матеріалів різних виробників несе покупець. Компанія виробник може гарантувати строк експлуатації покриття тільки після проведення контрольного нанесення з покупцем. Так як цього не було зроблено, то **покупець несе повну відповідальність за комбінування матеріалів конкурентів з нашою продукцією...**

Тобто, головне порушення полягає в тому, що мінеральна штукатурка була нанесена на мінеральну вату, що і спричинило існуючі проблеми» (мова оригіналу).

Разом з тим, ТОВ «Поліфарб Україна» не надало до Відділення жодних документальних підтверджень щодо інформування Товариством ТОВ «БПФ Україна» про те, що при використанні мінеральної вати штукатурка та фарба повинні бути силіконовими, та/або про те, що водно-дисперсійна акрилова фарба «Універсалфасад» ТМ Polifarb несумісна з піщано-цементною мінеральною штукатуркою «EDELPUTZ» ТМ Kreisel.

Листом від 29.11.2016 № 126 ТОВ «Поліфарб Україна» повідомило Відділенню, що з метою перевірки сумісності фарби «Універсалфасад» з штукатурками на мінеральній основі Товариством було проведено випробування сумісності фарби «Універсалфасад» з використанням декоративної полімерцементної штукатурки «Ceresit СТ 35», виробництва ТОВ «Хенкель Баутехнік (Україна)», як найбільш масової за використанням штукатурки на ринку будівельних матеріалів на території України. За результатами зазначеного випробування (протокол від 14.07.2015 № 27) Товариством встановлено, що фарба «Універсалфасад» сумісна з штукатуркою «Ceresit СТ 35».

Разом з тим, використання ТОВ «Поліфарб Україна» полімерцементної мінеральної штукатурки під час перевірки сумісності фарби «Універсалфасад» з штукатурками на мінеральній основі не спростовує факт несумісності фарби «Універсалфасад» з піщано-цементними мінеральними штукатурками.

Ринок виробництва та реалізації будівельних матеріалів є конкурентним та представлений широким вибором пропозицій від різних виробників. Важливим фактором під час вибору будівельних матеріалів для споживачів є не тільки ціна, якість та відомість торговельної марки товару, але також і спектр їх використання, а саме сумісність з іншими будівельними матеріалами, з якими споживач планує використовувати цей товар, оскільки у випадку використання будівельних матеріалів, які не сумісні між собою, споживач може отримати небажаний результат і понести значні матеріальні збитки, що, зокрема, підтверджується матеріалами Заяви.

За умови встановлення ТОВ «Поліфарб Україна» факту несумісності фарби «Універсалфасад» з піщано-цементними мінеральними штукатурками та відсутності на її упаковці попередження про це, в поєднанні з назвою цієї фарби (що є похідною від слова «універсальний», тобто без виключень та обмежень), у споживачів може скластися помилкове враження про відсутність будь-яких застережень щодо використання цієї фарби разом з іншими будівельними матеріалами. Отже, споживачі можуть придбати фарбу «Універсалфасад» саме для використання з піщано-цементною штукатуркою та, внаслідок чого, понести матеріальні збитки.

Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист прав споживачів» споживач має право на одержання необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про продукцію, що забезпечує можливість її свідомого і компетентного вибору.

Згідно з абзацом п'ятим статті 34 Закону України «Про технічні регламенти та процедури оцінки відповідності» виробники та постачальники зобов'язані забезпечити споживачів продукції відповідною інформацією для оцінки ризиків, пов'язаних з цією продукцією, якщо такі ризики не є очевидними, без попереджень, та **вжити заходів для запобігання таким ризикам.**

Статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» визначено, що 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.

Враховуючи вищевикладене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, усунення причин виникнення цього порушення і умов, що йому сприяють, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративною колегією Відділення було надано ТОВ «Поліфарб Україна» обов'язкові для розгляду рекомендації від 02.02.2017 № 1-рк вжити заходів для припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, усунення причин виникнення цього порушення і умов, що йому сприяють, шляхом зазначення на упаковках фарби «Універсалфасад» інформації про її несумісність з піщано-цементними штукатурками (надалі – Рекомендації).

Про результати розгляду рекомендацій ТОВ «Поліфарб Україна» необхідно було письмово повідомити Відділення у місячний строк з дня їх отримання.

Рекомендації було направлено на адресу Товариства (49102, м. Дніпро, вул. Данила Галицького, буд. 10) листом від 02.02.2017 № 02-05/424 (штрихкодний ідентифікатор № 030351059439).

Згідно з інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті ПАТ «Укрпошта», вказаний лист із Рекомендаціями був вручений представнику ТОВ «Поліфарб Україна» за довіреністю - 07.02.2017. Отже, кінцевий строк виконання Товариством зазначених Рекомендацій - **07.03.2017**.

У зв'язку з тим, що станом на 07.04.2017 жодних листів від ТОВ «Поліфарб Україна» щодо результатів розгляду Рекомендацій до Відділення не надходило, Відділенням було направлено до Товариства лист про надання пояснень від 07.04.2017 № 02-02/1402 (надалі – Лист).

Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303506425398, вказаний Лист був вручений представнику ТОВ «Поліфарб Україна» за довіреністю – 20.04.2017. Відповідь на Лист необхідно було надати протягом 10 календарних днів з дня його отримання. Отже, кінцевий строк надання Товариством відповіді на Лист – **30.04.2017**.

Листом від 06.06.2017 № 9-А-07-3733-3734/2076 (вх. Відділення від 09.06.2017 № 01-11-1575) Дніпропетровська дирекція ПАТ «Укрпошта» повідомила Відділенню, що лист від 02.02.2017 № 02-05/424 (штрихкодний ідентифікатор № 030351059439), який містив Рекомендації, був вручений уповноваженій на отримання пошти ТОВ «Поліфарб Україна» особі – Михненко С.В. (довіреність від 10.01.2017 № 01) 08.02.2017, а лист про надання пояснень від 07.04.2017 № 02-02/1402 (штрихкодний ідентифікатор № 0303506425398) – 20.04.2017.

Проте, у встановлений строк Товариство не надало до Відділення інформацію щодо результатів розгляду Рекомендацій та вищевказаного Листа. Отже, рекомендації адміністративної колегії Відділення від 02.02.2017 № 1-рк ТОВ «Поліфарб Україна» у встановлений строк не виконало.

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, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 30.06.2017 № 34-р розпочато розгляд справи № 32/34-р-02-02-17 17 за ознаками вчинення Товариством 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.

Листом від 14.06.2017 б/н (вх. Відділення від 25.07.2017 № 01-11-2076) ТОВ «Поліфарб Україна» зазначило, що листом від 28.02.2017 б/н Товариство повідомляло Відділенню про результати розгляду Рекомендацій, проте не надало до Відділення підтвердних документів щодо направлення вказаного листа та/або отримання його Відділенням.

Крім того, ТОВ «Поліфарб Україна» повідомило наступне:

«Фарба «Універсалфасад» сумісна з усіма видами штукатурки, в тому числі з піщано-цементними, що підтверджується наступним.

Висновок адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України щодо несумісності з піщано-цементними штукатурками ґрунтується виключно на протоколі випробувань на сумісність сухої штукатурки Крайзель EDELPUTZ 3 мм та фарби Універсалфасад вих. № 98/1 від 20.09.16 р. (далі – Протокол випробувань).

Проте, як вбачається з протоколу випробувань, у дослідженні на предмет сумісності була використана лише одна піщано-цементна штукатурка. В той час як для того, щоб прийти до висновків, що фарба «Універсалфасад» не сумісна зі всіма піщано-цементними штукатурками необхідно здійснити аналіз фарби «Універсалфасад» на предмет сумісності зі всіма піщано-цементними штукатурками або принаймні зі значною їх кількістю для того, щоб можливо було аналізувати вибірку. Тобто при отриманні категоричних висновків повинна бути наявна значна вибірка негативних результатів тестів...» (мова оригіналу).

Разом з тим, ТОВ «Поліфарб Україна» не надало до Відділення документів, що підтверджують сумісність фарби «Універсалфасад» з піщано-цементними штукатурками, зокрема з штукатуркою «EDELPUTZ» ТМ Kreisel, виробництва ТОВ «Крайзель – Будівельні Матеріали», яку використовував Заявник.

Також, ТОВ «Поліфарб Україна» зазначило наступне:

«На офіційному сайті ТОВ «Крайзель – Будівельні матеріали» міститься інформація про мінеральну штукатурку «EDELPUTZ», відповідно до якої: «Суха суміш фабричного виготовлення з мінеральних в'язких речовин, мінеральних наповнювачів і модифікуючи добавок...

Суміш призначена для ручного нанесення декоративної, рельєфної штукатурки на рівній і стійкій шар мінеральних штукатурок, гіпсокартонні і гіпсоволокнисті плати, а також на армований шар у системах утеплення зовнішніх стін будинків TURBO і TURBO-W марки KREISEL. Може застосовуватися всередині і зовні будинків...»

Таким чином, заявником було дійсно використано не за призначенням мінеральну декоративну штукатурку «EDELPUTZ» ТМ KREISEL, оскільки її використання з мінеральною ватою не передбачено...» (мова оригіналу).

Разом з тим, згідно з протоколами проведених ТОВ «Поліфарб Україна» випробувань щодо сумісності фарби «Універсалфасад» ТМ Polifarb з штукатуркою «EDELPUTZ» ТМ Kreisel, які були надані Заявнику листами Товариства від 11.08.2016 № 89/1 та від 20.09.2016 № 98/1, зазначені випробування проводились без використання мінеральної вати. Отже, факт використання мінеральної вати не впливає на результати несумісності фарби «Універсалфасад» з штукатуркою «EDELPUTZ».

Листом від 31.10.2017 № 063/14480 (вх. Відділення від 07.11.2017 № 01-08-3132) Головне управління Державної служби України з питань безпеки харчових продуктів та захисту споживачів у м. Києві повідомило Відділенню, що інформація про продукцію доводиться до відома споживачів виробником (виконавцем, продавцем) у супровідній документації, що додається до цієї продукції, на її етикетці, а також у маркуванні чи іншим способом (у доступній наочній формі), прийнятним для окремих видів продукції або в окремих сферах обслуговування. Інформація про продукцію може бути розміщена у місцях, де вона реалізується, а також за згодою споживача доводиться до нього за допомогою засобів дистанційного зв'язку. Отже, маркування упаковки фарби «Універсалфасад» може бути не єдиною формою надання споживачам інформації про даний товар.

Разом з тим, ТОВ «Поліфарб Україна» не надало до Відділення інформації щодо інших засобів інформування Товариством споживачів фарби «Універсалфасад» про її несумісність з піщано-цементними штукатурками.

Ринок реалізації лакофарбових матеріалів є конкурентним та представлений широким вибором пропозицій від різних виробників. Поширюючи неповні відомості про особливості (сферу) застосування фарби «Універсалфасад», ТОВ «Поліфарб Україна» може отримати неправомірні переваги в конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом введення споживачів в оману.

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 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.

Таким чином, дії ТОВ «Поліфарб Україна», які полягають у не зазначенні на упаковках фарби «Універсалфасад» та/або не доведенні у будь-який інший доступний для споживачів спосіб інформації про її несумісність з піщано-цементними штукатурками, є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ТОВ «Поліфарб Україна» невизначеному колу осіб неповних відомостей про особливості (сферу) застосування фарби «Універсалфасад», зокрема внаслідок замовчування окремих фактів, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 32/34-р-02-02-17 складено подання з попередніми висновками у вказаній справі від 14.06.2017 № 84/ПС-02-02 (надалі – Подання), копію якого листом від 10.11.2017 № 153/ПС-02-02 було направлено ТОВ «Поліфарб Україна».

Листом б/д б/н (вх. Відділення від 11.12.2017 № 01-11-3779) ТОВ «Поліфарб Україна» надало наступні заперечення на Подання, зокрема:

«Матеріал EDELPUTZ DR 061 (BR 062) має довший період акліматизації (більше ніж 28 діб), ніж це передбачено державними стандартами та нормами (ДСТУ Б В.2.6-36:2008 п.13.7 та п.13.9, ДСТУ Б В.2.7-176:2008 п.4.3.1 та п.5.5.1.1, ГОСТ 7473-2010 п.8.3, ГОСТ 25192-2012 п.2.9, ДБН В.2.6-22-2001 п.4.17).

Протокол випробувань, що підтверджує невідповідність зазначеної продукції вищезазначеним стандартам та нормам надається.

Пов'язане це з набором міцності та кінцевої карбонізації мінеральних штукатурок. Тільки після цього можна проводити малярні роботи по таким покриттям...

Якщо на ринку України продається товар, що не відповідає загальноприйнятим в державі технічним нормам та стандартам, то це не є виною виробника лакофарбової продукції чи наміром ввести споживачів в оману. Це є наслідком дій невизначеного кола осіб, чия продукція не відповідає національним технічним стандартам, а відповідно ТОВ «Поліфарб Україна» не має змоги передбачити всі дії зазначених осіб чи контролювати якість їх продукції та правомірно розраховує на дотримання іншими учасниками ринку загальноприйнятих державних технічних норм та стандартів.

А отже, у ТОВ «Поліфарб Україна» відсутня винна поведінка, як обов'язкова підстава для притягнення до відповідальності...» (мова оригіналу).

Зазначені заперечення ТОВ «Поліфарб Україна» не можна взяти до уваги, оскільки питання встановлення фактичних показників якості продукції та їх відповідності технічним нормам та стандартам, відповідно до яких виготовляється ця продукція, належать до компетенції органів Антимонопольного комітету України.

Разом з тим, у випадку не зазначення ТОВ «Поліфарб Україна» на упаковках фарби «Універсалфасад» та/або не доведення у будь-який інший доступний для

споживачів спосіб інформації про її несумісність з піщано-цементними штукатурками, що було встановлено за результатами проведення відповідних випробувань, потенційні споживачі (покупці) фарби «Універсалфасад» можуть бути введені в оману щодо особливостей (сфери) застосування цієї фарби, тим самим надавши Товариству неправомірні переваги в конкуренції, посилюючи його конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом введення споживачів в оману, що є прямим порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Також, ТОВ «Поліфарб Україна» зазначило наступне:

«Штукатурка «EDELPUTZ» ТМ Kreisel має власні фізико-хімічні особливості, які обумовлюють необхідність застосування конкретної марки фарби, про що для споживачів прямо зазначено в інструкції про застосування.

Використавши фарбу «Універсалфасад» ТМ Polifarb, Споживач знехтував прямим застереженням, зазначеним в інструкції до застосування штукатурки «EDELPUTZ» ТМ Kreisel...

Допущене пряме перекручування обставин, коли сам матеріал штукатурки обумовлює неоднорідність кольору у разі застосування не рекомендованої фарби. Цю обставину підтверджує зміст інструкції по застосуванню штукатурки «EDELPUTZ» ТМ Kreisel і фарби KRAISEL EGALISIERUNGS-FARBE 005...

Споживач був застережений за допомогою інструкції до використання штукатурки «EDELPUTZ» ТМ Kreisel, щодо обмежень в фарбуванні штукатурки «EDELPUTZ» ТМ Kreisel іншими фарбами, крім фарби KRAISEL EGALISIERUNGS-FARBE 005.

Таким чином, спростовується звинувачення в можливості введення споживачів в оману та, відповідно, у використанні ТОВ «Поліфарб Україна» недобросовісної конкуренції...» (мова оригіналу).

Зазначені заперечення ТОВ «Поліфарб Україна» спростовується виходячи з наступного.

Відповідно до частини першої статті 15 Закону України «Про захист прав споживачів» споживач має право на одержання необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про продукцію, що забезпечує можливість її свідомого і компетентного вибору.

Згідно з абзацом п'ятим статті 34 Закону України «Про технічні регламенти та процедури оцінки відповідності» виробники та постачальники зобов'язані забезпечити споживачів продукції відповідною інформацією для оцінки ризиків, пов'язаних з цією продукцією, якщо такі ризики не є очевидними, без попереджень, та **вжити заходів для запобігання таким ризикам.**

При цьому, з огляду на те, що в інструкції до використання штукатурки «EDELPUTZ» ТМ Kreisel розміщено попередження щодо особливостей (сфери) застосування цього будівельного матеріалу, в діях ТОВ «Крайсель – Будівельні Матеріали», як виробника зазначеної штукатурки, відсутні ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Разом з тим, після встановлення ТОВ «Поліфарб Україна» факту несумісності фарби «Універсалфасад» з піщано-цементними мінеральними штукатурками, а також отримання Товариством рекомендацій адміністративної колеги Відділення від 02.02.2017 № 1-рк, ТОВ «Поліфарб Україна» не вжило **у встановлені строки** заходи для припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, усунення причин виникнення цього порушення і умов, що йому сприяють, шляхом зазначення на упаковках фарби «Універсалфасад» у будь-який інший доступний для споживачів спосіб інформації про несумісність вказаної фарби з піщано-цементними штукатурками.

Інші заперечення, надані ТОВ «Поліфарб Україна», також не спростовують доказів у справі № 32/34-р-02-02-17, викладених у Поданні.

Таким чином, встановленими у справі обставинами, у їх сукупності доведено, що дії ТОВ «Поліфарб Україна», які полягають у не зазначенні на упаковках фарби «Універсалфасад» та/або не доведенні у будь-який інший доступний для споживачів спосіб інформації про її несумісність з піщано-цементними штукатурками, є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ТОВ «Поліфарб Україна» невизначеному колу осіб неповних відомостей про особливості (сферу) застосування фарби «Універсалфасад», зокрема внаслідок замовчування окремих фактів, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Одночасно, ТОВ «Поліфарб Україна» повідомило Відділенню, що до пункту «Підготовка поверхні» етикетки фарби «Універсалфасад» були внесені наступні зміни:

- *Підготовка поверхні перед нанесенням фарби «Універсалфасад» повинна виконуватись згідно ДСТУ-Н Б В А.3.1-23:2013 та ДСТУ-Н Б В.2.6-212:2016.*

- *Фарба «Універсалфасад» не сумісна з піщано-цементними штукатурками, кислотність яких в момент нанесення вище рівня рН-10.*

Отже, у ході розгляду справи № 32/34-р-02-02-17 ТОВ «Поліфарб Україна» припинило вищезазначене порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

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.

Згідно з частиною другою статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав 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 «Поліфарб Україна» Відділенням виявлено вперше;

- порушення припинено.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 та 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3 та 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 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,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Поліфарб Україна» (ідентифікаційний код 31576901), які полягають у не зазначенні на упаковках фарби «Універсалфасад» та/або не доведенні у будь-який інший доступний для споживачів спосіб інформації про її несумісність з піщано-цементними штукатурками, порушенням 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: повідомлення ТОВ «Поліфарб Україна» невизначеному колу осіб неповних відомостей про особливості (сферу) застосування фарби «Універсalfасад», зокрема внаслідок замовчування окремих фактів, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Поліфарб Україна» (ідентифікаційний код 31576901) штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) грн.

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

Члени колегії:/ _____ /
(підпис)**Г. Мінченко**/ _____ /
(підпис)**Л. Маракіна**/ _____ /
(підпис)**Ю. Янова****Заступник начальника
юридичного відділу**С. Масляник / _____ /
(підпис)**Секретар колегії:**Є. Кириченко / _____ /
(підпис)**Виконавець:**Н. Кузьмініх / _____ /
(підпис)