



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«15» лютого 2018 року

№ 1

справа № 77-02/06.14

м. Київ

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 77-02/06.14 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Фудмаркет» (ідентифікаційний код 36387233) (надалі – ТОВ «Фудмаркет», Товариство) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, та подання Першого відділу досліджень і розслідувань від 02.02.2018 № 11/ПС-02-02 з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

У зв'язку зі здійсненням державного контролю за дотриманням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, Київським міським територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – КМТВ АМКУ) проводилося дослідження щодо наявності в діях суб'єктів господарювання, які здійснюють реалізацію товарів у супермаркетах та гіпермаркетах м. Києва, ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

За результатами проведеного дослідження КМТВ АМКУ було встановлено, що у період з травня по червень 2014 року товариство з обмеженою відповідальністю «Фудмаркет» (надалі – ТОВ «Фудмаркет», Товариство) (мережа магазинів «Велика Кишеня») розміщувало на білбордах м. Києва рекламну інформацію з наступним змістом: «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» (див. фотокопія 1 та 2).



Фотокопія 1. Білборд з рекламною інформацією ТОВ «Фудмаркет»



Фотокопія 2. Білборд з рекламною інформацією ТОВ «Фудмаркет»

Відповідно до довідки з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України ТОВ «Фудмаркет» є юридичною особою, ідентифікаційний код 31576901, основним видом діяльності за КВЕД є: 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами.

Місцезнаходження Товариства: 01103, м. Київ, Залізничне шосе, буд. 57.

Відповідно до статуту ТОВ «Фудмаркет» у редакції, затвердженій протоколом Загальних зборів учасників Товариства від 05.06.2013 № 66, основною метою діяльності ТОВ «Фудмаркет» є здійснення господарської діяльності, спрямованої на одержання прибутку від виробничої та комерційної діяльності; підвищення прибуткової діяльності підприємства і на цій основі реалізація соціальних і економічних інтересів учасників Товариства.

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

Листом від 04.06.2014 № 04/06 (вх. КМТВ АМКУ від 06.06.2014 № 09-7/1616) ТОВ «Фудмаркет» повідомило, що рекламна інформація «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» розміщувалась не лише на білбордах, але й на телебаченні, у мережі Інтернет, на плакатах, розподільвачах на полицях та над інфокіосками у торгових залах, а також флаєрах на касах супермаркетів. Товариство зазначило, що замовником та розробником вказаних рекламних матеріалів було ТОВ «Фудмаркет».

Крім того, Товариство повідомило, що рекламна інформація «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» не була акцією, а позиціонувалася Товариством, як **програма лояльності для споживачів** (надалі – Програма).

Відповідно до правил участі у Програмі вона проходила у період з 14.04.2014 по 04.01.2015 та була призначена для користувачів бонусної програми лояльності. Програма проходила щотижнево протягом 37 тижнів, кожен період Програми складався із 7 календарних днів, починався у понеділок та закінчувався у неділю. Щотижня споживачі обирали товар Програми із переліку запропонованих товарів у кількості від 1 до 8 одиниць. Товар Програми міг бути обраний як в одній, так і в усіх запропонованих категоріях. Вибір товару можливо було здійснити протягом одного календарного тижня, тобто з понеділка по неділю. Вибір здійснювався за допомогою інфокіоску в магазинах мережі, персонального кабінету на веб-сайті www.kishenya.com.ua та спеціального мобільного додатку.

ТОВ «Фудмаркет» повідомило, що за умовами Програми споживач, який був учасником програми лояльності Товариства та мав бонусну картку, під час покупки від 1 до 8 обраних товарів, отримував (повертав собі) **половину вартості цього товару** (виходячи із його роздрібною ціною) у вигляді **бонусів** на бонусну картку. Нарахування бонусів здійснювалось на бонусний рахунок покупця протягом доби після покупки товару. Про використання бонусів споживач приймав рішення самостійно. Скористатися накопиченими бонусами було можливо наступного дня після покупки обраного товару.

Обмеженнями по розрахунку бонусами були встановлені на законодавчому рівні вимоги щодо мінімальних цін при розрахунках із споживачами.

Отже, участь в Програмі була можливою лише у разі попереднього обрання товару через інфокіоск у магазині, персональний кабінет на веб-сайті www.kishenya.com.ua або за допомогою спеціального мобільного додатку. Крім того, товар, який можна було придбати за умовами Програми, необхідно було обирати виключно із запропонованого Товариством переліку. Також, відповідно до правил участі у Програмі **не передбачалась видача грошової компенсації** за придбаний споживачами товар Програми.

Також, ТОВ «Фудмаркет» зазначило, що про умови участі у Програмі споживачі могли дізнатися з веб-сайту www.kishenya.com.ua, персонального кабінету на веб-сайті www.kishenya.com.ua, зателефонувавши на гарячу лінію Товариства за тел. 0-800-501-505, зі спеціальних мобільних додатків, а також із плакатів та інфокіосків, які були розташовані в мережі магазинів «Велика Кишеня».

Побачивши рекламну інформацію «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» у споживачів могло скластися враження, що для повернення половини вартості придбаних товарів, достатньо лише мати картку мережі магазинів «Велика Кишеня». При цьому, **інші важливі умови участі у Програмі**, такі як необхідність обирання товарів лише з чітко визначеного ТОВ «Фудмаркет» переліку, в кількості не більше 8 одиниць щотижня та лише за допомогою інфокіосків, веб-сайту www.kishenya.com.ua або спеціального мобільного додатку, могли залишитись для потенційних споживачів невідомими, що в свою чергу могло вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів Товариства.

Таким чином, КМТВ АМКУ дійшло висновку, що дії ТОВ «Фудмаркет», які полягали у розміщенні на білбордах м. Києва у період з травня по червень 2014 року рекламної інформації: «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!», без зазначення повної інформації про умови участі споживачів у відповідній програмі лояльності Товариства, містять ознаки порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

З огляду на зазначене, розпорядженням адміністративної колегії КМТВ АМКУ від 26.06.2014 № 107/02-рп/к було розпочато розгляд справи № 77-02/06.14 за ознаками вчинення ТОВ «Фудмаркет» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Листом від 08.07.2014 № 08/07/1 (вх. КМТВ АМКУ від 18.07.2014 № 09-8/2044) ТОВ «Фудмаркет» повідомило, що бонуси за Програмою перераховувалися у гривні за принципом 1 грн = 100 бонусів і надавали можливість отримання знижки у гривневому еквіваленті при сплаті за наступну покупку в мережі магазинів «Велика Кишеня», після їх нарахування Товариством. Ціни на товари вказувалися на веб-сайті www.kishenya.com.ua, терміналі (інфокіоску), на цінниках та в мобільному додатку у гривневому еквіваленті. Також, ТОВ «Фудмаркет» зазначило, що на веб-сайті, у мобільному додатку та на терміналах (інфокіосках) були вказані середні ціни у мережі, в той час, як на полицях супермаркетів вказувалися ціни реалізації. При цьому, умови участі у Програмі не передбачали зміни у ціні товарів Програми. Перелік товарів Програми оновлювався щотижнево кожного понеділка та обирався консолідовано постачальниками та представниками Товариства.

Крім того, станом на 26.08.2014 працівниками КМТВ АМКУ було встановлено факт розміщення на фасаді та у торгових залах магазину «ВК ЕКСПРЕС», що розташований за адресою: м. Київ, просп. Леся Курбаса, 1а та належить товариству з обмеженою відповідальністю «Альвар» (надалі – ТОВ «Альвар»), рекламної інформації з наступним змістом: «50% ціни на картку ПОВЕРТАЄМО» (див. фотокопії 3 та 4), про що було складено відповідний акт.



Фотокопія 3. Плакат з рекламною інформацією ТОВ «Альвар» на фасаді магазину «ВК ЕКСПРЕС»



Фотокопія 4. Плакат з рекламною інформацією ТОВ «Альвар» у торговому залі магазину «ВК ЕКСПРЕС»

Листом від 24.10.2014 № 139 (вх. КМТВ АМКУ від 27.10.2014 № 09-8/3087) ТОВ «Альвар» повідомило, що зазначена інформація була рекламою додаткової пропозиції до програми лояльності ТОВ «Альвар» (коаліційної бонусної програми) для мережі магазинів мережі «ВК ЕКСПРЕС» (надалі – Програма лояльності).

Відповідно до умов додаткової пропозиції до вказаної програми лояльності ТОВ «Альвар» споживач, який був учасником програми лояльності мережі «Картка для всієї родини», міг придбати товари, що були виділені стоперами (покажчиками на цінниках) у магазинах мережі «ВК ЕКСПРЕС» та отримати 50 % від вартості придбаного товару Програми лояльності **у вигляді бонусів** на його бонусну картку. Бонуси нараховувалися на картку одразу після здійснення покупки. Розрахунок бонусами був можливим вже наступного дня.

Для вказаної пропозиції ТОВ «Альвар» щотижня пропонувало 8 товарів (без попереднього обов'язкового вибору споживачем), а інформація про товар Програми лояльності доводилася до відома споживачів шляхом викладення у місцях торгівлі стоперів та листівок. Перелік товарів Програми лояльності змінювався щотижня. Вказана пропозиція ТОВ «Альвар» була дійсною лише для учасників програми лояльності «Картка для всієї родини».

Крім того, ТОВ «Альвар» повідомило, що рекламна інформація «50% ціни на картку ПОВЕРТАЄМО» поширювалась на плакатах біля входів до магазинів та торгових залів мережі магазинів «ВК ЕКСПРЕС», а також на вертикальних розподільвачах, аларм-стойках, наклейках на касах, листівках та стоперах у торгових залах мережі магазинів «ВК ЕКСПРЕС».

За інформацією ТОВ «Альвар» замовником та розробником рекламної інформації «50% ціни на картку ПОВЕРТАЄМО» було ТОВ «Фудмаркет», оскільки ТОВ «Альвар» та ТОВ «Фудмаркет» пов'язані відносинами контролю, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (рішення АМКУ від 06.05.2010 № 186-р та № 187-р).

Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.10.2015 № 36-рп з 03 листопада 2015 року функції КМТВ АМКУ, відповідно до Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, виконує Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення).

У ході розгляду справи № 77-02/06.14, під час всебічного аналізу матеріалів справи та відповідних документів, Відділенням встановлено, що ТОВ «Фудмаркет» (листом від 04.06.2014 № 04/06) та ТОВ «Альвар» (під час надання пояснень працівникам КМТВ АМКУ 28.08.2014, а також листом від 24.10.2014 № 139) надали до КМТВ АМКУ фотокопії рекламних матеріалів щодо проведення зазначеними суб'єктами господарювання відповідних програм лояльності для споживачів, а також фотографії торгових залів мереж магазинів «Велика Кишеня» та «ВК ЕКСПРЕС», в яких розміщувалися вказані рекламні матеріали (див. фотокопії 5, 6 та 7).



Фотокопія 5. Фотографія торгового залу магазину мережі «Велика Кишеня»



Фотокопія 6. Фотографія входу до магазину мережі «ВК ЕКСПРЕС»



Фотокопія 7. Фотографія плакатів біля входу до магазину мережі «ВК ЕКСПРЕС»

За результатами аналізу вказаних матеріалів, Відділенням встановлено, що під час покупки товарів у магазинах мереж «Велика Кишеня» та «ВК ЕКСПРЕС» споживачі мали можливість ознайомитись з **повними умовами** проведення відповідних програм лояльності ТОВ «Фудмаркет» та ТОВ «Альвар», які були покроково описані, **до здійснення покупки та оплати за товари** вказаних суб'єктів господарювання.

Крім того, рекламна інформація «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!», яка розміщувалась ТОВ «Фудмаркет» на білбордах м. Києва у період з травня по червень 2014 року, містила посилання на веб-сайт Товариства www.kishenya.com.ua, на якому також було розміщено **повні умови** проведення відповідної програми лояльності ТОВ «Фудмаркет».

При цьому, ТОВ «Фудмаркет» дійсно **повертало половину вартості товарів** (у вигляді бонусів) на бонусні картки споживачів за товари, придбані ними **на умовах вищезазначених програм лояльності**.

Разом з тим, у матеріалах справи відсутня та Відділенням не виявлена інформація про факти, які б свідчили про те, що поширення ТОВ «Фудмаркет» рекламної інформації

«Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» та «50% ціни на картку ПОВЕРТАЄМО», без зазначення повної інформації про умови участі споживачів у відповідних програмах лояльності, вплинуло на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання та призвело до негативних наслідків у конкуренції на відповідному ринку.

Таким чином, дії ТОВ «Фудмаркет», які полягали у поширенні рекламної інформації «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» та «50% ціни на картку ПОВЕРТАЄМО», без зазначення повної інформації про умови участі споживачів у відповідних програмах лояльності, не можуть бути кваліфіковані як порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, оскільки під час покупки товарів у магазинах мереж «Велика Кишеня» та «ВК ЕКСПРЕС» споживачі мали можливість ознайомитись з повними умовами проведення відповідних програм лояльності ТОВ «Фудмаркет» та ТОВ «Альвар».

Враховуючи наведене, у ході розгляду справи № 77-02/06.14 не виявлено обставин, які можуть бути доказами у справі та, відповідно, свідчити про наявність в діях ТОВ «Фудмаркет» під час поширення рекламної інформації: «Картку кишені маєш? Товарів півціни повертаєш!» та «50% ціни на картку ПОВЕРТАЄМО», без зазначення повної інформації про умови участі споживачів у відповідних програмах лояльності, порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції, у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 77-02/06.14 складено подання з попередніми висновками у вказаній справі від 02.02.2018 № 11/ПС-02-02, копію якого листом від 02.02.2018 № 02-02/475 було направлено ТОВ «Фудмаркет».

Листом від 06.02.2018 № 06/02 (вх. Відділення від 08.02.2018 № 01-11-487) ТОВ «Фудмаркет» повідомило, що повністю підтримує висновки Відділення.

Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема не доведено вчинення порушення.

Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.10.2015 № 36-рп «Про припинення Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України» Київське міське територіальне відділення Антимонопольного комітету України припинено шляхом приєднання до Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Так, відповідно до інформації, що міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, 08.02.2017 внесено запис про припинення юридичної особи Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код 22873444). Правонаступником вказаної юридичної особи є Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код 21602826), адреса: 03035, м. Київ, вул. Митрополита Василя Липківського, 45.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», статтями 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 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 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:

Закрити провадження у справі № 77-02/06.14 без прийняття рішення по суті у зв'язку з недоведенням вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Фудмаркет» (ідентифікаційний код 36387233) порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

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