



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«12» березня 2020 року

№ 60/12-р/к

справа № 84/60/89-рп.к19

м. Київ

Про закриття провадження у справі

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №№ 84/60/89-рп.к19 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Новус Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи 36003603) (надалі – ТОВ «Новус Україна», Товариство) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, та подання Першого відділу досліджень і розслідувань від 07.02.2020 № 60-03/15п з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

До Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі-Відділення) надійшла заява гр. Оліфіра К.М. (надалі – Заявник) від 23.05.2019 (вх. Відділення від 30.05.2019 № 60-01/89-АМ) щодо поширення ТОВ «Новус Україна» інформації, яка може вводити в оману, за результатами розгляду якої розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 10.09.2019 № 60/89-рп/к розпочато розгляд справи за ознаками вчинення ТОВ «Новус Україна» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

У ході розгляду справи Відділенням встановлено наступне.

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань товариство з обмеженою відповідальністю ТОВ «Новус Україна» є юридичною особою, зареєстрованою Шевченківською районною в місті Києві державною адміністрацією 19.06.2008 року (ідентифікаційний код юридичної особи 36003603). Місцезнаходження юридичної особи: 04112, м. Київ, вул. Дегтярівська, буд. 52.

Основним видом діяльності Товариства за КВЕД-2010 є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (47.11).

Товариство здійснює свою господарську діяльність переважно у м. Києві та Київській області, а також у м. Черкаси, м. Тернопіль, м. Рівне та Рівненській області.

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

Відділенням встановлено, що ТОВ «Новус Україна» в мережі магазинів NOVUS протягом періоду з 21.05.2019 по 03.06.2019 проводило маркетингову акцію «- 30% НА ВСЕ* ІМПОРТНЕ ПИВО. *При купівлі від 3-х одиниць» (надалі – Акція).

При цьому, інформацію про Акцію Товариство розміщувало на плакатах формату А3 при вході в магазини, покажчиках формату А4 на палетах та стелажах в магазинах (див. фотокопію) (надалі – Рекламний плакат), а також над цінниками на імпордне пиво.



Фотокопія. Рекламний плакат

За результатами аналізу Рекламного плакату встановлено наступне.

У верхньому куті правої частини Рекламного плакату на червоному фоні білим кольором розміщено напис «- 30 %». Нижче, на зеленому фоні великими літерами білого кольору розміщено напис «НА ВСЕ* ІМПОРТНЕ ПИВО». Ліворуч від наведеного напису розміщено малюнок двох пляшок, наповнених рідиною жовтого кольору.

У нижньому куті правої частини Рекламного плакату шрифтом, який є значно меншим від основного напису, літерами чорного кольору розміщено примітку: «*При купівлі від 3-х одиниць». Нижче від наведеної примітки дуже маленькими літерами чорного кольору розміщено інформацію: «Акція дійсна з 21.05.19 по 03.06.19. Акція діє в усіх магазинах мережі NOVUS, деталі за посиланням «novus.ua».

В нижній частині рекламного плакату великими літерами чорного кольору розміщено напис «Надмірне споживання алкоголю шкідливе для вашого здоров'я».

Тобто, побачивши при вході в магазин NOVUS викладену у такий спосіб рекламну інформацію про Акцію, у пересічного споживача може скластися враження про те, що Акція розповсюджується на все імпордне пиво, та, за умови купівлі від трьох одиниць такої продукції він отримає знижку у розмірі 30 %.

За інформацією, наданою Товариством листом від 26.06.2019 № 02 (вх. Відділення від 02.07.2019 № 60-01/2447) (надалі - Лист), Акція розповсюджувалась на 214 видів імпортного пива, зокрема наступних брендів: Becker's, Erdinger, Estrella, Hofbrau, Grimbergen, Guinness, Warsteiner, Koenig Pilsener тощо, в тому числі і на Товар. При цьому, причиною відмови у наданні знижки заявнику була технічна помилка, що виникла при обміні між комп'ютерними системами ТОВ «Новус Україна», у зв'язку з чим знижка, яка мала автоматично надаватись на касі при виконанні умов Акції, не пройшла на касу 21.05.2019, але в подальшому була виправлена та, згідно з касовими чеками від 25.05.2019, від 26.05.2019 та від 02.06.2019, за умови купівлі трьох одиниць, Товар реалізовувався з відповідною знижкою.

Разом з тим, згідно з наданою Товариством інформацією, Акція не розповсюджувалась на 21 вид імпортного пива, зокрема наступних брендів: Brown El New Castle, Estrella, Cernovar, Schofferhofer, Edelweiss, Krombacher, Praga, Affligem, Murphy's, Lagunitas, Xibeca. При цьому, інформація про види імпортного пива, на яке не розповсюджувалась дія Акції доводилась Товариством лише до працівників мережі магазинів NOVUS шляхом розсилання електронної Інструкції Акції, в якій зазначено, зокрема: «**ВАЖЛИВО!!!** *Позиції, які не беруть участь у акції, вказано у цьому файлі у*

листі "Акція не поширюється"» (мова оригіналу).

Враховуючи зазначене, наведена у Рекламному плакаті інформація «- 30 % НА ВСЕ* ІМПОРТНЕ ПИВО. *При купівлі від 3-х одиниць» містить ознаки неправдивої.

Проаналізувавши інформацію, надану Товариством Листом, Відділенням було встановлено, що під час дії Акції обсяги реалізації імпортного пива, зокрема в Магазині збільшились. Так протягом однакового періоду в Магазині було реалізовано: під час дії Акції (з 26.05.2019 по 03.06.2019) **2797** одиниць імпортного пива на загальну суму 70584,95 грн. При цьому, протягом аналогічного періоду до проведення Акції, зокрема з 13.05.2019 по 20.05.2019 в Магазині було реалізовано **1978** одиниць імпортного пива на загальну суму 54626,10 грн.

Наведене свідчить про те, що інформація, яка поширювалась в Рекламних плакатах, вплинула на наміри споживачів щодо придбання імпортного пива в мережі магазинів NOVUS, що могло надати Товариству неправомірні переваги у конкуренції. Так, Заявником було вказано, що саме інформація про Акцію вплинула на його намір купити три пляшки акційної продукції. При цьому, деякі споживачі, виконавши умови Акції, не отримали відповідні знижки на придбаний товар внаслідок технічної помилки, яка виникла з вини Товариства.

Ринок реалізації пива, в тому числі імпортного, є конкурентним. Стимулювання зацікавленості споживачів шляхом поширення неправдивої інформації про особливості реалізації товару та знижки на нього, зокрема внаслідок обраного способу її викладення, може поставити Товариство у більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку, та надавати Товариству неправомірних переваг у конкуренції.

Отже, внаслідок обраного способу викладення рекламної інформації, Товариство могло вводити в оману споживачів та стимулювати їх до придбання імпортного пива саме в мережі магазинів NOVUS та у більшій кількості. Тому, повідомлення ТОВ «Новус Україна» неправдивих відомостей про особливості реалізації імпортного пива і знижки на нього могло призвести до отримання Товариством неправомірних переваг у конкуренції на ринку реалізації імпортного пива.

Листом від 08.11.2019 № 01 (вх. Відділення від 12.11.2019 №60-01/944кі) Товариство повідомило Відділення про те, що проведення акції значним чином не вплинуло на наміри споживачів щодо придбання товару, оскільки у періоди після проведення Акції, обсяги реалізації імпортного пива, в тому числі, на яке розповсюджувалась Акція, були значно більшими ніж під час проведення Акції.

Так, у період проведення Акції (21.05.2019-28.05.2019) у м. Києві та Київській області (де ТОВ «Новус Україна» переважно й здійснює свою господарську діяльність) було реалізовано 97 293 одиниці імпортного пива вартістю 2 880 554,78 грн, а після проведення Акції (18.06.2019-25.06.2019) – 136 796 одиниць товару вартістю 4 469 005,16 грн. Окрім того, загалом по всіх магазинах ТОВ «Новус Україна» в період проведення Акції (21.05.2019 – 28.05.2019) було реалізовано 100 331 одиниць імпортного пива вартістю 2 969 375 грн, а після її проведення (18.06.2019 – 25.06.2019) – 139 836 одиниць товару вартістю 4 561 045,42 грн.

Разом з тим, слід зазначити, що збільшення обсягу реалізації імпортного пива після проведення Акції може бути наслідком сезонного фактору – збільшення обсягів споживання пива у літній період.

Одним із завдань Антимонопольного комітету України є сприяння розвитку добросовісної конкуренції. Правові засади захисту суб'єктів господарювання і споживачів від недобросовісної конкуренції визначає Закон України «Про захист від недобросовісної конкуренції». Недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності.

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.

З метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» адміністративною колегією Відділення ТОВ «Новус Україна» були надані обов'язкові для розгляду рекомендації від 28 листопада 2019 року № 60/28-рп/к вжити заходів для усунення наслідків порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції шляхом забезпечення споживачів під час проведення маркетингових акцій повною, точною та достовірною інформацією щодо умов проведення акцій, в тому числі суттєвих, зокрема особливостей реалізації товарів у мережі магазинів Novus, що знаходяться у власності Товариства, та умов, що сприяли виникненню цього порушення (надалі – Рекомендації).

Листом від 05.12.2019 № 03 (вх. Відділення від 06.12.2019 № 60-01/1103кі) ТОВ «Новус Україна» повідомило про розгляд Рекомендацій та вжиття заходів для забезпечення споживачів під час проведення маркетингових акцій повною, точною та достовірною інформацією щодо умов проведення акцій, в тому числі суттєвих, зокрема особливостей реалізації товарів у мережі магазинів Novus, зокрема проведення тренінгу для відповідальних співробітників ТОВ «Новус Україна» щодо забезпечення споживачів такою інформацією та здійснення аудиту внутрішніх документів та процесів, пов'язаних із проведенням маркетингових акцій.

На підтвердження зазначеного ТОВ «Новус Україна» надало розпорядження № 3/1 від 03.12.2019 «Про виконання Рекомендацій Адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України».

Таким чином, Товариство вжило всіх необхідних заходів для припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та усунення причин виникнення порушень і умов, що йому сприяють.

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 84/60/89-рп/к.19 складено подання про попередні висновки у справі від 07.02.2020 № 60-03/15п (надалі – Подання), копії якого було надіслано на адресу Товариства та Заявника листами від 11.02.2020 № 60- 02/763 та 11.02.2020 № 60- 02/764 відповідно.

ТОВ «Новус Україна» листом від 18.02.2020 № 09 (вх. Відділення від 20.02.2020 № 60-01/212кі) повідомило про те, що згодне з висновками, викладеними у Поданні.

Заявник листом від 19.02.2020 б/н (вх. Відділення від 21.02.2020 № 60-01/635) не погодився з висновками, викладеними у Поданні, та надав власні зауваження щодо змісту Подання.

Так, Заявник зауважив, що у Поданні не було зазначено, яким чином Відділення встановило відсутність суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, а також не було зазначено, яким чином було встановлено відсутність завдання значних збитків окремим особам чи суспільству.

Зазначене твердження Заявника не може бути прийнято до уваги з огляду на наступне.

В своїй діяльності Відділення керується нормами законодавства захист економічної конкуренції, яким визначено, що подібні поняття є оціночними. Антимонопольний комітет України та його територіальні відділення при притягненні до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції повинні керуватися загально правовими принципами справедливості та пропорційності.

Вищенаведеного висновку Відділення дійшло з огляду на результати проведеного дослідження, а саме:

- у період після проведення Акції, обсяги реалізації імпортного пива, в тому числі, на яке розповсюджувалась Акція, були значно більшими ніж під час проведення Акції;

- Акція проводилась Товариством протягом нетривалого періоду – 14 днів (з 26.05.2019 по 03.06.2019);

- початок періоду проведення Акції припадав на кінець травня, що свідчить про початок літнього сезону та відповідне сезонне підвищення попиту на пиво;

- інформація про Акцію розповсюджувалась Товариством лише в мережі магазинів NOVUS, зовнішньої та теле-, радіореклами про Акцію Товариством не проводилось. Таким чином Акція була призначена лише для покупців мережі магазинів NOVUS, тобто споживачі, які зазвичай здійснюють покупки в інших торгових мережах, не могли дізнатися про Акцію, не завітавши до мережі магазинів NOVUS.

- до Відділення і до Товариства не надходило жодних інших (окрім заяви Заявника) заяв, звернень тощо щодо можливого порушення ТОВ «Новус Україна» законодавства у сфері економічної конкуренції під час проведення Акції;

- за весь період проведення Акції в мережі магазинів NOVUS відбулося лише два випадки, коли з технічних причин імпортне пиво, яке мало реалізовуватись за умовами Акції, не було реалізовано зі знижкою.

Також Заявником було зазначено, що з метою встановлення причини технічної помилки, що виникла при обміні між комп'ютерними системи Товариства, у зв'язку з чим знижка, яка мала автоматично надаватися на касі при виконанні умов акції, не пройшла на касу 21.05.2019, Відділення мало замовити технічну експертизу.

Зазначене твердження Заявника спростовується наступним.

Відповідно до пункту 6 статті 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» призначення експертизи та експерта з числа осіб, які володіють необхідними знаннями для надання експертного висновку, відноситься до компетенції адміністративної колегії Відділення та є правом, а не обов'язком під час розгляду заяви (справи).

В даному випадку, предметом розгляду справи є поширення Товариством неправдивих відомостей про особливості реалізації імпортного пива і знижки на нього, а тому причини двох встановлених фактів технічної помилки, що виникла при обміні між комп'ютерними системи Товариства не обґрунтовують доцільність проведення експертизи.

При визначенні заходів щодо притягнення Товариства до відповідальності Відділення діяло в межах та у спосіб, визначений законодавством, взявши до уваги усі дійсні та ймовірні наслідки порушення.

Згідно з частиною 3 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 викладене та керуючись статтями 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46, 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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 (із змінами та доповненнями), 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 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 Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 84/60/89-рп/к.19 у зв'язку із виконанням товариством з обмеженою відповідальністю «Новус Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи 36003603) рекомендацій адміністративної колегії Відділення від 28.11.2019 року № 60/28-рп/к.

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