



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«01» грудня 2016 року

№ 37-рк

м. Київ

Про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та усунення причин його виникнення і умов, що йому сприяють

На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 22.08.2016 № 14-01/252-АМ (вх. Відділення від 26.08.2016 № 01-10-289-П) Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) розглянуло заяву гр. Павловича М.П. б/н від 17.08.2016 щодо наявності в діях ТОВ „Таблетка А” (надалі – Товариство) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – Заява).

Згідно з матеріалами Заяви, 12.08.2016 на фасаді аптеки, яка знаходиться за адресою: м. Київ, Харківське шосе, 160, (надалі – Аптека) була розміщена інформація «БЕЗ НАЦІНОК*» та нижче примітка: «Соціальний проект АС «Будемо здорові разом». Деталі на сайті <http://www.bzv.com.ua>» (мова оригіналу).

Разом з тим, за вказаним посиланням у відповідний період також було розміщено наступну інформацію: «Социальный проект АС «Будем здоровы вместе» «Аптека без наценок» пока действует только в аптеке по адресу г. Одесса, ул. Говорова 10б» (мова оригіналу). Крім того, нижче було зазначене наступне: «Более 1000 наименований продукции реализуется без наценки*, которые являются самыми продаваемыми на территории Украины» (мова оригіналу), який свідчить про те, що не всі лікарські засоби можна придбати «БЕЗ НАЦІНОК*».

Для з'ясування обставин, викладених у Заяві, Відділенням було направлено вимогу від 08.09.2015 № 02-05/3045 до Товариства (надалі – Вимога).

Згідно з матеріалами, наданими Товариством у відповідь на зазначену вимогу листами від 28.09.2016 № 29/1 (вх. Відділення від 29.09.2016 № 01-11-2576) (надалі – Лист 1), від 10.10.2016 № 33 (вх. Відділення від 11.10.2016 № 01-11-2649) (надалі – Лист 2) та від 01.11.2016 № 02-01/41К (вх. Відділення від 01.11.2016 № 01-11-2841) (надалі – Лист 3), встановлено наступне.

ТОВ «Таблетка А» здійснює свою діяльність на підставі нової редакції статуту, затвердженого Протоколом Загальних зборів учасників Товариства від 16.08.2016 року № 3.

Відповідно до статуту ТОВ «Таблетка А» здійснює підприємницьку (господарську) діяльність з метою отримання прибутку та наступного його розподілу між учасниками.

Відповідно до даних Єдиного Державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch>) ТОВ «Таблетка А» зареєстроване 31.03.2016 за адресою: 65069, Одеська обл., м. Одеса, Дніпропетровська дорога, буд. 96, ідентифікаційний код вказаної юридичної особи 40388290.

Видами діяльності Товариства за КВЕД є: 46.21 Оптова торгівля зерном, необробленим тютюном, насінням і кормами для тварин; 46.46 Оптова торгівля фармацевтичними товарами; 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; **47.73 Роздрібна торгівля фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах (основний)**; 47.74 Роздрібна торгівля медичними й ортопедичними товарами в спеціалізованих магазинах; 47.75 Роздрібна торгівля косметичними товарами та туалетними приналежностями в спеціалізованих магазинах; 49.41 Вантажний автомобільний транспорт; 52.29 Інша допоміжна діяльність у сфері транспорту; 69.10 Діяльність у сфері права; 70.22 Консультування з питань комерційної діяльності й керування; 73.20 Дослідження кон'юнктури ринку та виявлення громадської думки.

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

Згідно з наданою Товариством у Листі 2 інформацією, вивіска на поверхні Аптеки (м. Київ) розроблена на основі корпоративного бренд-буку, замовником, розробником та особою, що несе відповідальність за розміщену на ній інформацію, а також за інформацію на сайті <http://www.bzv.com.ua>, є ТОВ «Таблетка А».

У Листі 1 Товариство повідомило наступне: «Товариство у своїй діяльності використовує наступні знаки для товарів і послуг: «БУДЕМ ЗДОРОВИ ВМЕСТЕ» Свідоцтво № 133562 та «зображення букви «а» Свідоцтво № 187846 згідно ліцензійних договорів» (мова оригіналу).

Відповідно до матеріалів Заяви, а також інформації на сайті Товариства (<http://www.bzv.com.ua>) зазначені торгівельні знаки Товариство використовує під час оформлення фасадів аптечних закладів, зокрема того, який знаходиться за адресою: м. Київ, Харківське шосе, 160.

Фасад Аптеки оформлений у біло-зелених кольорах, біля входу, на білому фоні великими червоними літерами розміщено інформацію «БЕЗ НАЦІНОК*» та нижче примітка «Соціальний проект АС «Будемо здорові разом». Деталі на сайті <http://www.bzv.com.ua>» (мова оригіналу) (Фотокопія 1).

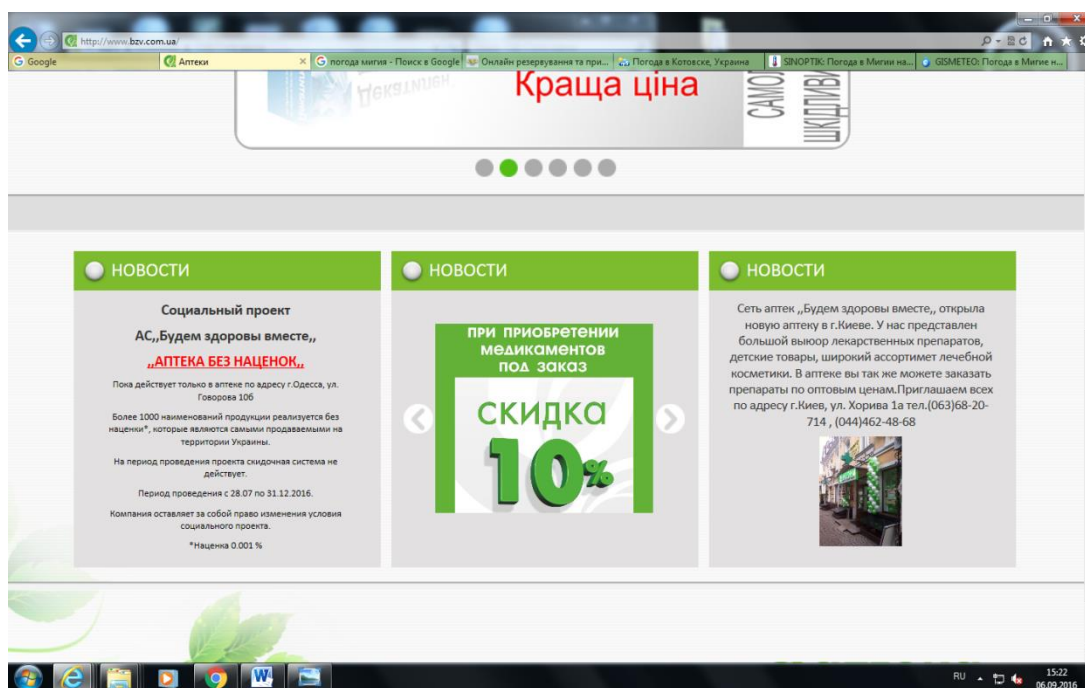


Фотокопія 1. Зображення фасаду Аптеки, надіслане Заявником

Як повідомило Товариство у Листі 2, підставою для розміщення інформації «БЕЗ НАЦІНОК*» є наказ директора Товариства «Про проведення акції «Соціальний проект «Аптека

без націнок» (надалі – Акція) від 25.07.2016. Відповідно до зазначеного документа місцем проведення Акції визначено Аптеку (м. Київ, Харківське шосе, 160), період проведення – з 28.07.2016 по 31.12.2016. Крім того, вказаним наказом передбачено певний «перелік товарів, на який поширюються умови зазначеної акції, затверджений у додатку № 1 до наказу, що включає 1022 найменування лікарських засобів. Інформація про наявність певного переліку товарів, на які поширюється дія акції «Соціальний проект «Аптека без націнок» також міститься і на сайті Товариства за посиланням <http://www.bzv.com.ua>.

Разом з тим, згідно з роздрукованою 17.08.2016 інформацією з сайту Товариства (<http://www.bzv.com.ua>), яка міститься у матеріалах Заяви, «Соціальний проект АС «Будем здоровы вместе» «Аптека без націнок» пока действует только в аптеке по адресу г. Одесса, ул. Говорова 10б» (мова оригіналу). У вказаній редакції інформація була розміщена і станом на 06.09.2016, що підтверджується актом про встановлення факту розміщення інформації від 06.09.2016, складеним працівниками Відділення, який містить скріншот сторінки сайту <http://www.bzv.com.ua> від 06.09.2016 року (Фотокопія 2).



Фотокопія 2. Скріншот сторінки сайту <http://www.bzv.com.ua> від 06.09.2016 року

Таким чином, інформація на фасаді аптечного закладу, який знаходиться за адресою: м. Київ, Харківське шосе, 160, протягом, зокрема серпня-вересня 2016 року про проведення Товариством соціального проекту, який передбачає можливість придбання лікарських засобів «без націнок», не відповідала інформації, розміщеній на сайті Товариства.

У Листі 2, вихідна дата якого 10.10.2016, Товариство надало фотографії фасадів та вивісок аптечних закладів, що знаходяться за адресами: м. Одеса, вул. Говорова, 10 б, та м. Київ, Харківське шосе, 160, відповідно до яких напис «БЕЗ НАЦІНОК*» та примітка «Соціальний проект АС «Будемо здорові разом». Деталі на сайті <http://www.bzv.com.ua> були розміщені на фасадах обох аптечних закладів (Фотокопія 3 і 4). Разом з тим, Товариство зазначило: «... на сайті на даний час розміщені інформація про «Соціальний проект АС «Будем здоровы вместе» «Аптека без націнок» у аптеці за адресою: «м. Київ, вул. Харківське шосе, 160» (мова оригіналу), тобто із наведеного випливає, що Товариство внесло зміни в інформацію на сайті <http://www.bzv.com.ua>, і станом на 10.10.2016 інформація на сайті Товариства щодо місця проведення Акції, та інформація, розміщена безпосередньо на фасадах аптечних закладів, на які поширюється її дія, співпадає. Разом з тим, Товариство не надало документів (наказів,

розпоряджень тощо), які б підтверджували поширення умов Акції на аптеку, що знаходиться за адресою: м. Одеса, вул. Говорова, 10 б, про що зазначено на сайті <http://www.bzv.com.ua>.



Фотокопія 3. Фотографія поверхні Аптеки, наданої у Листі 2



Фотокопія 4. Фотографія поверхні аптеки, м. Одеса, вул. Говорова, 10 б, наданої у Листі 2

Наразі на сайті Товариства <http://www.bzv.com.ua/> розміщено інформацію про те, що Акція діє в 6-х аптеках у Одеській області і в 4-х аптеках в м. Києві. Зазначене підтверджується актом встановлення розміщення інформації від 24.11.2016, до якого додано скріншот з сайту Товариства. За посиланням <http://www.bzv.com.ua/abn> розміщено детальну інформацію про ці заклади, зокрема фотографії їх фасадів із написом «БЕЗ НАЦІНОК*».

Разом з тим, зазначене не спростовує факт розміщення Товариством інформації про соціальний проект «БЕЗ НАЦІНОК*» щонайменше протягом серпня-вересня 2016 року на фасаді Аптеки, в той час, як вона не відповідала інформації, розміщеній на сайті Товариства, посилання на який також містилось на фасаді Аптеки.

Так, звертаючи увагу на інформацію «БЕЗ НАЦІНОК*», розміщену великими літерами червоного кольору безпосередньо на поверхні Аптеки, споживач сподівається отримати

можливість взяти участь у соціальному проекті Товариства придбати лікарські засоби саме в цьому аптечному закладі за більш вигідною для нього ціною, як порівняно із іншими аптеками мережі Товариства, так із іншими суб'єктами господарювання, що діють на ринку роздрібно торгівлі лікарськими засобами.

Тобто, розміщуючи на поверхні Аптеки напис «БЕЗ НАЦІНОК*», Товариство поширює оманливу інформацію, яка не містить підтверджень заявленим на сайті умовам соціального проекту.

Крім того, відповідно до наказу директора Товариства від 25.07.2016 р. «Про проведення акції «Соціальний проект «Аптека без націнок», а також інформації, розміщеної за посиланням <http://www.bzv.com.ua>, вказаним на фасаді Аптеки, інформації: «*Более 1000 наименований продукции реализуется без наценки*, которые являются самыми продаваемыми на территории Украины*» (мова оригіналу), акційні умови поширюються лише на певний перелік ліків, зазначений у додатку № 1 до вказаного наказу і складає 1022 лікарських засоби.

Щодо розміщення на сайті <http://www.bzv.com.ua> суттєвих умов Акції, а саме: наявності лише певного переліку лікарських засобів, на які вона поширюється, в той час, як така інформація відсутня на всіх аптечних закладах з написом «БЕЗ НАЦІНОК*» (в тому числі, згідно з фотографіями фасадів, розміщеними за посиланням <http://www.bzv.com.ua/abn>, й тих, в яких впроваджено Акцію станом на 24.11.2016), ТОВ «Таблетка А» у Листі 2 повідомило наступне: «*Примітка * роз'яснює з відсилкою на мережевий ресурс, чому саме і яким чином в аптечній мережі застосовується націнка. Тобто вказує на те, що твердження «БЕЗ НАЦІНОК*» стосується не всього переліку товарів, а лише визначеної номенклатури. Перелік 1000 найменувань визначено на підставі власних досліджень ринку та застосовано щодо товарів, які найбільше продаються за системою МОРІОН*» (мова оригіналу).

При цьому, на підтвердження вказаного Товариство не надало матеріалів щодо періоду, території та результатів дослідження ним зазначеного ринку, а також звіту (або іншого документу або посилання на нього) стосовно найпопулярніших препаратів, підготовлених підприємством «Моріон», яке, згідно з інформацією за посиланням <http://www.morion.ua/>, спеціалізується в області систематизації інформації, що стосується лікарських засобів.

Наказом директора Товариства від 25.07.2016 р. «Про проведення акції «Соціальний проект «Аптека без націнок» визначено певний період проведення Акції - з 28.07.2016 по 31.12.2016, про що також зазначено на сайті Товариства за посиланням <http://www.bzv.com.ua>, тобто Акція має тимчасовий характер, а її умови пов'язані із формуванням ціни та цінової політики, а саме: надання можливості кінцевому споживачу придбати товар за меншою (зниженою) ціною.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про рекламу», тимчасове зменшення ціни товару, яке надається покупцям (споживачам), є знижкою. Тобто напис «БЕЗ НАЦІНОК*», розміщених на поверхнях аптечних закладів, може сприйматися потенційними споживачами як рекламна інформація про знижку.

Відповідно до статті 8 Закону України «Про рекламу» реклама про знижку цін на продукцію повинна містити, зокрема відомості про місце, дату початку і закінчення знижки цін на продукцію.

Отже, не зважаючи на те, що на поверхнях аптечних закладів Товариством розміщено напис «БЕЗ НАЦІНОК*» «Соціальний проект АС «Будемо здорові разом». Деталі на сайті <http://www.bzv.com.ua>, а також посилання на сайт <http://www.bzv.com.ua/>, де можна ознайомитися з умовами Акції детальніше, не кожен споживач, звернувши увагу на напис на фасаді аптечного закладу «БЕЗ НАЦІНОК*» та бажаючи придбати певний лікарський засіб за меншою ціною, має можливість та час зайти на сайт Товариства, посилання на який міститься нижче рекламної інформації, оскільки для цього необхідно мати певний мобільний пристрій із доступом до мережі Інтернет.

Таким чином, інформація «БЕЗ НАЦІНОК*», розміщена на фасаді аптечних закладів Товариства без зазначення періоду, місця проведення Акції і переліку конкретних лікарських засобів, на які вона поширюється, може створювати у споживачів хибне уявлення про те, що всі

товари реалізуються Товариством за зниженою/мінімальною ціною, в той час, як умови Акції стосуються лише 1022-ти лікарських засобів.

Разом з тим, інформація «БЕЗ НАЦІНОК*», розміщена на фасадах аптечних закладів без зазначення суттєвих умов Акції, може стимулювати зацікавленість споживача, та ставити Товариство у більш вигідне становище, порівняно з іншими суб'єктами, які діють на тому ж самому ринку, оскільки наявність зазначеної інформації збільшує відвідуваність аптечного закладу, внаслідок чого потенційні споживачі можуть зробити вибір на користь Товариства щодо придбання лікарських засобів, прагнучи придбати товар за нижчою (більш вигідною, мінімальною) ціною.

В умовах високої конкуренції на ринку роздрібної реалізації лікарських засобів поширення Товариством інформації «БЕЗ НАЦІНОК*» внаслідок обраного способу її викладення, може привертати увагу потенційних споживачів та стимулювати їх до придбання продукції саме в аптеках Товариства, що може призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції.

Листом 3 Товариство надало копію листа Всеукраїнської громадської організації «Союз споживачів України» від 31.10.2016 № 31/10-16 щодо експертизи рекламного повідомлення, в якому повідомлялось наступне: «... *рекламна акція під назвою «Соціальний проект «Аптека без націнок» організована та проводиться з чітким дотриманням вимог ст. 8 Закону України «Про рекламу» та ст. 15 Закону України «Про захист прав споживачів». Також, зазначена рекламна акція та безпосередньо рекламне повідомлення «БЕЗ НАЦІНОК» не порушує ст. 10 Закону України «Про рекламу» та не може кваліфікуватись як недобросовісна реклама (в розумінні ст. 1 Закону України «Про рекламу»), адже організатором акції до споживача доводиться передбачена законодавством інформація про місце проведення акції, термін та умови її дії». З огляду на вищевикладене, експерти Союзу споживачів України доходять висновку, що рекламна акція під назвою «Соціальний проект «Аптека без націнок», що проходить в мережі аптек товариства «Будемо здорові разом» та рекламне повідомлення «БЕЗ НАЦІНОК» не порушує вимог Законів України «Про захист прав споживачів» та «Про рекламу» (мова оригіналу).*

Так, відповідно до статті 1 Закону України «Про рекламу», недобросовісна реклама – це реклама, яка вводить або може ввести в оману споживачів реклами, завдати шкоди особам, державі чи суспільству внаслідок неточності, недостовірності, двозначності, перебільшення, замовчування, порушення вимог щодо часу, місця і способу розповсюдження.

Згідно статті 10 Закону, недобросовісна реклама забороняється. Відповідальність за недобросовісну рекламу несе винна особа. **Рішення щодо визнання реклами недобросовісною приймають державні органи, визначені статтею 26 цього Закону.**

Відповідно до статті 26 Закону, контроль за дотриманням законодавства України про рекламу здійснюють у межах своїх повноважень, зокрема Антимонопольний комітет України - щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції. Крім того, відповідний орган державної влади має право вимагати від рекламодавців, виробників та розповсюджувачів реклами усунення виявлених порушень вимог законодавства, **приймати рішення про визнання реклами недобросовісною.**

Відповідно до частини першої статті 1 Закону 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.

Згідно зі статтею 10^{bis} Паризької конвенції про охорону промислової власності від 20.03.1883, яка набула чинності для України 25.12.1991 року, актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах, зокрема, підлягають забороні неправильні ствердження при існуванні комерційної діяльності, що здатні дискредитувати підприємство, продукти чи промислову або торговельну діяльність конкурента.

Таким чином, дії ТОВ «Таблетка А», які полягають у розміщенні на фасаді Аптеки (м. Київ) інформації «БЕЗ НАЦІНОК*», «*Соціальний проект АС «Будемо здорові разом». Деталі на сайті <http://www.bzv.com.ua>, яка не відповідала інформації на сайті Товариства, а також дії щодо розміщення на фасаді аптечних закладів інформації «БЕЗ НАЦІНОК*» без зазначення періоду та переліку конкретних лікарських засобів, на які поширюється Акція, мають 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: повідомлення ТОВ «Таблетка А» невизначеному колу осіб неправдивих та неповних відомостей про умови проведення Акції (соціального проекту), зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи наведене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та усунення причин його виникнення і умов, що йому сприяють, на підставі статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає такі обов'язкові для розгляду

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Таблетка А» (ідентифікаційний код юридичної особи 40388290) припинити дії, які містять ознаки порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» шляхом зазначення у зовнішньому оформленні аптечних закладів Товариства правдивої та повної інформації про всі суттєві умови спеціальних пропозицій, акцій тощо, які проводяться Товариством.

Про виконання зазначених рекомендацій повідомити Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України **протягом 10 календарних днів** з дня їх отримання.

Звертаємо вашу увагу, що відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень цих рекомендацій, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається.

Голова адміністративної колегії -
Голова відділення

О. Хмельницький

Члени колегії:/ _____ /
(підпис)**О. Білянський**/ _____ /
(підпис)**Г. Мінченко**/ _____ /
(підпис)**В. Коваленко**/ _____ /
(підпис)**Л. Маракіна**/ _____ /
(підпис)**К. Куракова****Виконавець**

К. Кальда

/ _____ /
(підпис)**Начальник
юридичного відділу**

Т. Ключова

/ _____ /
(підпис)**Секретар колегії**

/ _____ /
(підпис)