



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«17» квітня 2019 року

№ 60/7-рк/к

м. Київ

Про усунення причин виникнення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції і умов, що йому сприяють

На виконання доручення Антимонопольного Комітету України від 26.11.2018 № 13-02/1064 (вх. Відділення від 27.11.2018 № 60-01/3156К) Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) провело дослідження, яке було розпочато Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України, щодо наявності/відсутності в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Мікадо Груп» (ідентифікаційний код 34530236) (надалі – ТОВ «Мікадо Груп», Товариство) ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції під час рекламування власних послуг.

Відповідно до наявної у Відділенні інформації на території м. Одеса Товариство пропонувало придбати спортивно-оздоровчі послуги за допомогою розсилки смс-повідомлень з ім'ям відправника «SportLife» та наступною інформацією: «GOLOVNA PODIJA Roku!!! Black Friday ROZPOCHATO!!! RICHNA kartka na PODOVJENNJA vid 888 grn./RIK!!! Til'ki 100 KARTOK!!! Info: 0487357144» від 15.11.2018 року (надалі – Рекламна інформація 1), та «UVAGA! Zalyshylos` 96 GODYN do zavershennja BLACK FRIDAY! Premium vid 6190! Classic+b vid 888 grn./RIK!!! Til'ky do 23.11! Info: 0487357144» від 20.11.2018 року (надалі – Рекламна інформація 2).

Разом з тим, згідно з інформацією, наданою Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України листом від 28.11.2018 № 65-02/2478 (вх. Відділення від 03.12.2018 № 60-01/4129), зв'язавшись за вказаним у смс-повідомленнях номером телефону, зазначена інформація щодо вартості послуг не відповідала дійсності.

Для з'ясування обставин, викладених у Заяві, Відділенням було направлено вимогу про надання інформації від 04.02.2019 № 60-02/627 до ТОВ «Мікадо Груп» (надалі – Вимога).

Згідно з матеріалами, наданими Товариством у відповідь на зазначену вимогу листами від 28.02.2019 № 286 (вх. Відділення від 05.03.2019 № 60-01/859) (надалі – Лист 1) та від 11.03.2019 № 287 (вх. Відділення від 15.03.2019 № 60-01/978) (надалі – Лист 2), встановлено наступне.

Відповідно до даних Єдиного Державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch>) ТОВ «Мікадо Груп» зареєстроване 10.08.2006, ідентифікаційний код юридичної особи 34530236. Місцезнаходження юридичної особи: 01014, м. Київ, Печерський район, вул. Катерини Білокур, буд. 1, офіс 23.

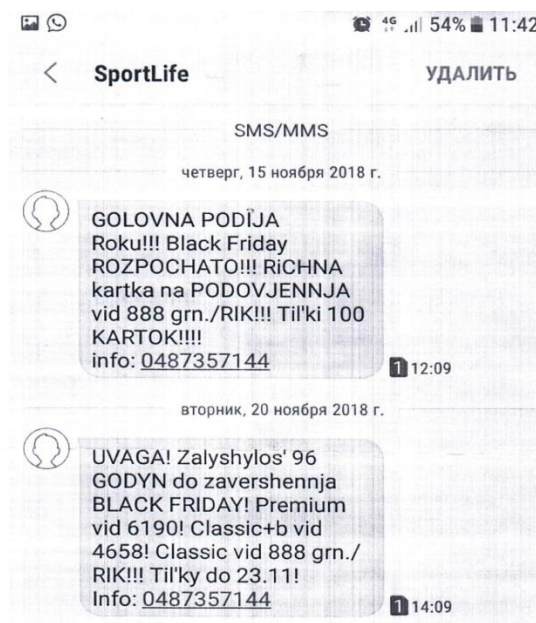
Видами діяльності Товариства за КВЕД є: 86.90 Інша діяльність у сфері охорони здоров'я, 93.11 Функциювання спортивних споруд, 93.12 Діяльність спортивних клубів, 96.04 Діяльність із забезпечення фізичного комфорту, 47.29 Роздрібна торгівля іншими

продуктами харчування в спеціалізованих магазинах, 47.64 Роздрібна торгівля спортивним інвентарем у спеціалізованих магазинах, 68.20 Надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна.

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

Згідно з наданою Товариством у Листі 1 інформацією, розповсюдження смс-повідомлень з Рекламною інформацією 1 і 2 здійснювалось за допомогою системи протоколу зв'язку SMPP через оператора стільникового зв'язку товариством з обмеженою відповідальністю «Мобізон» на підставі договору про надання послуг № 01-10/18 від 01.10.2018, укладеного із ТОВ «Мікадо Груп». Замовником розсилки смс-повідомлень, автором Рекламної інформації 1 і 2 та відповідальним за її зміст є Товариство.

Смс-повідомлення від 15.11.2018, що містило Рекламну інформацію 1, та смс-повідомлення від 20.11.2018 з Рекламною інформацією 2 були надіслані від одного відправника – «SportLife» (фотокопія 1).



Фотокопія 1. Скриншот смс-повідомлень, що містили Рекламну інформацію 1 і 2

Відповідно до інформації, наданої Товариством Листом 2, між ТОВ «Мікадо Груп» і представництвом «Тагліадоре Менеджмент Лімітед» (надалі – Ліцензіат) укладено субліцензійний договір № Л-124-33 від 01.09.2018 року, згідно з яким останнє надає Товариству невиключну субліцензію на використання торгівельної марки «SportLife» щодо усіх товарів і послуг, зазначених у свідоцтві України № 101362 на знак для товарів і послуг, зареєстрованому в Державному реєстрі свідоцтв України на знаки для товарів і послуг 25.12.2008 р., та відповідно до сфери використання торгівельної марки, а ТОВ «Мікадо Груп» сплачує Ліцензіату винагороду. При цьому, згідно з вказаним договором, власником торгівельної марки є акціонерне товариство «Спорт Лайф Юроп».

Згідно з інформацією на сайті, розміщеному за посиланням <http://sportlifegroup.com/ru/about>, «Група компаний Sport Life — признанный лидер спортивной индустрии Украины. На сегодняшний день Sport Life является крупнейшей специализированной корпорацией страны, которая оперирует 17 собственными бизнесами во всех крупных городах Украины и имеет один из самых больших оборотов в СНГ среди компаний, работающих в сегменте товаров и услуг для спорта и здорового образа жизни» (мова оригіналу). Отже, торгівельна марка «SportLife» є впізнаваною, а заклади і послуги зазначеної мережі користуються популярністю у споживачів і є поширеними.

Зокрема в м. Одеса знаходяться 3 спортивні клуби мережі «SportLife» за наступними адресами:

- м. Одеса, вул. Генуезька, 36, ЖК «Корона Нової Аркадії»;
- м. Одеса, вул. Давида Ойстраха, 32, ТРЦ City Center;
- м. Одеса, просп. Небесної Сотні, 2, ТРЦ City Center.

Так, відповідно до наданої Товариством інформації, умови заходу «Black Friday» та акційного придбання товару «RICHNA kartka на PODOVJENNJA vid 888 грн./RIK!!! Til'ki 100 KARTOK!!!», про які йдеться в Рекламній інформації 1, були затверджені наказом директора ТОВ «Мікадо Груп» № 11-ОД від 01.11.2018 «Про затвердження умов та порядку проведення ТОВ «Мікадо Груп» заходу «Black Friday» (надалі Акція) (надалі – Наказ), «З метою встановлення, підтримання та підвищення популярності спортивних послуг серед населення міста Одеси, а також для підвищення економічних результатів господарської діяльності товариства з обмеженою відповідальністю «Мікадо Груп», щодо надання спортивно-оздоровчих послуг у фітнес клубі «Спорт Лайф», що знаходиться за адресою: м. Одеса, вул. Генуезька, буд. 36» (мова оригіналу). Тобто умови придбання картки на подовження за акційною ціною стосуються лише одного з трьох наявних спортивних клубів мережі «SportLife» в м. Одеса.

Пунктом 3 Наказу затверджено текст Рекламної інформації 1, а саме: «GOLOVNA PODIJA Roku!!! Black Friday ROZPOCHATO!!! RICHNA kartka на PODOVJENNJA vid 888 грн./RIK!!! Til'ki 100 KARTOK!!! Info: 0487357144», пунктом 4 і 5 – період дії заходу: з 15.11.2018 по 23.11.2018, та цільову аудиторію – фізичні особи.

Крім того, Наказом визначено види послуг, на які поширюються акційні умови придбання річної картки на подовження, зазначеної у Рекламній інформації 1, та їх вартість, а саме:

- Клубна картка категорії «Класік», тип індивідуальна денна, 888 грн;
- Клубна картка категорії «Класік + Б», тип індивідуальна ранкова, 4888 грн;
- Клубна картка категорії «Преміум», тип індивідуальна ранкова, 6190 грн.

Відповідно до інформації на сайті, розміщеному за посиланням https://www.sportlife.ua/uk/club_cards/18075, в мережі спортивних клубів «SportLife» в м. Одеса, окрім зазначених трьох категорій карток, наявні картки категорії «Lux&SPA», «Premium&SPA», «Classic+b&SPA», «Classic&SPA».

Разом з тим, картки усіх категорій поділяються на типи в залежності від часу доступу в спортивний клуб: ранкові та картки повного дня (денні).

Згідно з пунктом 11 Наказу інформація про Акцію та її умови доводились «до відома потенційних споживачів шляхом розповсюдження тексту, визначеного пунктом 3 цього Наказу, з подальшим наданням менеджерами з продажів або менеджерами супроводу клієнтів консультацій всім споживачам, які звернуться за відповідною інформацією за телефоном, визначеним у пункті 3 цього Наказу» (мова оригіналу).

Таким чином, з огляду на інформацію, наведену у Наказі, умови Акції поширювались лише на деякі категорії карток та певні їх типи, про що не було зазначено у смс-повідомленні від 15.11.2018 із Рекламною інформацією 1.

Крім того, відповідно до інформації, наданої Листом 1, з метою нагадування про Акцію, а також для підвищення популярності спортивних послуг серед населення м. Одеса та покращення економічних результатів господарської діяльності Товариства, наказом директора Товариства № 12-ОД від 19.11.2018 «Про затвердження тексту нагадування про захід ТОВ «Мікадо Груп» під назвою «Black Friday»» було затверджено текст оголошення у наступній редакції: «UVAGA! Zalyshylos` 96 GODYN do zavershennja BLACK FRIDAY! Premium vid 6190! **Classic+b vid 4888 грн./RIK!!!** Til'ky do 23.11! Info: 0487357144!» (мова оригіналу).

Разом з тим, згідно з наявною у Відділенні інформацією, 20.11.2018 року на території м. Одеса з ім'ям відправника «SportLife» надсилались смс-повідомлення наступного змісту: «UVAGA! Zalyshylos` 96 GODYN do zavershennja BLACK FRIDAY! Premium vid 6190! **Classic+b vid 4658!** Classic vid 888 грн./RIK!!! Til'ky do 23.11! Info: 0487357144» (мова оригіналу) (див. фотокопію 1).

Отже, зазначене свідчить, що Рекламна інформація 2, що поширювалась Товариством за допомогою смс-повідомлень від 20.11.2018, в частині вартості клубної картки категорії

«Classic+b» містить неправдиві відомості, оскільки ціна, за якою потенційні споживачі та клієнти Товариства дійсно могли придбати зазначену послугу, відповідно до умов Акції, затверджених Наказом, складає 4888 грн., тобто на 230 грн. більше, ніж ТОВ «Мікадо Груп» вказало у Рекламній інформації 2.

Крім того, Листом 1 Товариство повідомило, що на умовах Акції було придбано 19 карток, з яких 13 категорії «Класік», тип індивідуальна денна за 888 грн, 5 – категорії «Преміум», тип індивідуальна ранкова, за 6190 грн, та 1 – категорії «Класік + Б», тип індивідуальна ранкова, за 4888 грн. Остання, відповідно до інформації Товариства, була придбана на підставі договору про надання спортивно-оздоровчих послуг № ОДА 33483 від 17.11.2018.

Разом з тим, зазначений Товариством договір відсутній. Замість нього у додатках до Листа 1 міститься договір про надання спортивно-оздоровчих послуг № ОДА 33483 від 27.09.2018, згідно з яким фізичною особою було придбано клубну картку категорії «Преміум» повного дня (денна) вартістю 9777 грн, на яку дія Акції не поширювалась. Отже, ТОВ «Мікадо Груп» не надано до Відділення документального підтвердження реалізації Товариством клубних карток категорії «Класік + Б», тип індивідуальна ранкова, за ціною 4888 грн.

Таким чином, розповсюджуючи на території м. Одеса інформацію щодо можливості придбання картки за акційними умовами в той час, як дія зазначеної Акції поширювалась тільки на картки певної категорії, лише один спортивний клуб в м. Одеса з обмеженням у часі доступу до нього (в залежності від типу картки), а також відомостей щодо вартості деяких послуг, які не підтверджені заявленими акційними умовами придбання, Товариство поширює інформацію, яка може ввести в оману.

Прочитавши смс-повідомлення із Рекламною інформацією 2, споживач сподівається отримати можливість взяти участь в Акції та придбати зазначену послугу у Товариства за більш вигідною для нього ціною, проте, дізнавшись про дійсну її вартість, змушений відмовитись, ущемлюючи власні інтереси.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про рекламу», тимчасове зменшення ціни товару, яке надається покупцям (споживачам), є знижкою. Оскільки 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, Рекламна інформація 1 і 2, які були надіслані в смс-повідомленнях від 15.11.2018 та від 20.11.2018, може сприйматися потенційними споживачами як рекламна інформація про знижку.

Відповідно до частини п'ятої статті 8 Закону України «Про рекламу» реклама про знижку цін на продукцію, про розпродаж повинна містити відомості про місце, дату початку і закінчення знижки цін на продукцію, розпродаж, а також про співвідношення розміру знижки до попередньої ціни реалізації товару.

Таким чином, Рекламна інформація 1 і 2, надіслана в смс-повідомленнях від 15.11.2018 та від 20.11.2018, без зазначення місця проведення Акції, переліку конкретних категорій і типів карток, на які вона поширюється, і дійсної вартості послуг, а також співвідношення розміру знижки до попередньої ціни реалізації товару, що суперечить вимогам частини п'ятої статті 8 Закону України «Про рекламу», може створювати у споживачів хибне уявлення про те, що всі послуги реалізуються Товариством за зниженою/мінімальною ціною, в той час, як умови Акції обмежують асортимент послуг для вибору споживачів.

Разом з тим, Рекламна інформація 1 і 2, поширена Товариством без зазначення суттєвих умов Акції, може стимулювати зацікавленість споживачів, 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 спортивних закладів мережі «SportLife», зокрема ТОВ «Мікадо Груп», внаслідок чого потенційні споживачі можуть зробити вибір на користь Товариства щодо придбання спортивно-оздоровчих послуг, прагнучи придбати їх за нижчою (більш вигідною, мінімальною) ціною.

Поширення Товариством Рекламної інформації 1 і 2 внаслідок обраного способу її викладення, може привертати увагу потенційних споживачів та стимулювати їх до придбання послуг саме у Товариства, що може призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції.

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 зі статтею 10 Закону України «Про рекламу», 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.

Таким чином, дії ТОВ «Мікадо Груп», які полягають у поширенні інформації про вартість клубної картки категорії «Класік + Б», тип індивідуальна ранкова, яка не відповідала ціні, затвердженій Наказом Товариства, а також дії щодо розповсюдження відомостей щодо можливості придбати послуги Товариства за акційними умовами без зазначення місця проведення Акції, переліку конкретних категорій і типів карток, на які вона поширюється, і дійсної вартості послуг, 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 «Мікадо Груп» невизначеному колу осіб неправдивих та неповних відомостей про умови проведення Акції, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи наведене, з метою усунення причин виникнення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції 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

РЕКОМЕНДУЄ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Мікадо Груп» (ідентифікаційний код юридичної особи 34530236) вжити заходів для усунення причин виникнення порушення,

передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», і умов, що йому сприяють, шляхом забезпечення споживачів, в тому числі потенційних, під час рекламування власних послуг та товарів, правдивою та повною інформацією про всі суттєві умови спеціальних пропозицій, акцій тощо, які проводяться Товариством.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані. Про результати розгляду рекомендацій повідомити Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України **протягом 10 календарних днів** з дня їх отримання із наданням підтвердних документів і матеріалів.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умов 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 необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

**Голова адміністративної колегії -
Голова відділення**

О. Хмельницький