



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«28» листопада 2019 року

№ 60/29-рк/к

м. Київ

ТОВ «Франс гурме»

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

У ході здійснення державного контролю за дотримання суб'єктами господарювання законодавства про захист економічної конкуренції на ринку реалізації харчових продуктів Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) виявлено продукцію: качина грудинка в'ялена з сумішшю перців (надалі – Продукт 1) та качина грудинка копчена (надалі – Продукт 2) з позначенням «Фаго» виробництва товариства з обмеженою відповідальністю «Франс гурме», ідентифікаційний код юридичної особи 41077347 (надалі – Товариство, ТОВ «Франс гурме»), на упаковках яких розміщено наступну інформацію: «Марка «Фаго» створена в 1995 році і спеціалізується на виробництві качинового м'яса і печінки «Фуа гра». Усі каченята привезені з півдня Франції і вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями на натуральних кормах. «Фаго» представляє також страви з качинового м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції» (мова оригіналу), а також позначення породи качок «мулард», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапору Франції, і напис на упаковці Продукту 2 «Від французького шефа».

З метою всебічного з'ясування обставин Відділенням було надіслано вимогу про надання інформації від 29.07.2019 № 60-02/4148. Листом від 06.09.2019 № 06/09/2019 (вх. Відділення від 06.09.2019 № 60-01/3242) (надалі – Лист) Товариство надало запитувану інформацію, за результатами аналізу якої встановлено наступне.

Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/ua/freesearch>) ТОВ «Франс гурме» зареєстроване 11.01.2017, ідентифікаційний код юридичної особи 41077347. Місцезнаходження юридичної особи: 08133, Київська обл., Києво-Святошинський район, місто Вишневе, вул. Григорія Сковороди, будинок 12.

Видами діяльності Товариства за КВЕД є: 01.47 Розведення свійської птиці; 01.49 Розведення інших тварин; 10.11 Виробництво м'яса; 10.12 Виробництво м'яса свійської птиці; 10.13 Виробництво м'ясних продуктів (основний); 46.32 Оптова торгівля м'ясом і м'ясними продуктами; 47.19 Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах.

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

Відповідно до інформації, наданої Листом, ТОВ «Франс гурме» самостійно виготовляє Продукт 1 і Продукт 2 з червня 2017 року та здійснює їх реалізацію з липня 2017 року по сьогоднішній день. Продукт 1 реалізується в Київській, Харківській, Дніпропетровській,

Полтавській, Хмельницькій, Житомирській, Кіровоградській, Рівненській та Херсонській областях, Продукт 2 – в Київській, Харківській, Дніпропетровській, Полтавській, Хмельницькій, Житомирській, Запорізькій, Івано-Франківській, Одеській, Вінницькій, Кіровоградській, Рівненській та Херсонській областях.

За результатами огляду упаковок Продукту 1 і Продукту 2 встановлено наступне.

Упаковки Продуктів мають прямокутну форму, у верхній частині розміщено позначення «Fago» (за повідомленою Товариством інформацією, наразі це позначення знаходиться у процесі реєстрації як торгової марки), нижче розміщено назви продуктів, зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапору Франції, напис «Від французького шефа». В нижній частині упаковки розміщено зображення продуктів та позначення породи качок «мулард» (Зображення 1 і 2).



Зображення 1. Упаковка продукту «Качина грудинка в'ялена з сумішшю перців»



Зображення 2. Упаковка продукту «Качина грудинка копчена»

На зворотній стороні упаковки розміщено інформацію: «Марка «Фаго» створена в 1995 році та спеціалізується на виробництві качиного м'яса і печінки «Фуа гра». Усі каченята привезені з півдня Франції і вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями на натуральних кормах. «Фаго» представляє також страви з качиного м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції» (мова оригіналу). Нижче розміщено рецепти приготування, а також зазначено інформацію про: калорійність, масу, дані щодо виробника продуктів, технічних умов, за якими виготовлені Продукти, строки придатності та умови зберігання (Зображення 3 і 4).



Зображення 3. Упаковка продукту «Качина грудинка в'ялена з сумішшю перців»



Зображення 4. Упаковка продукту «Качина грудинка копчена»

Згідно з інформацією, наданою Листом, упаковки Продукту 1 і Продукту 2 виготовлені товариством з обмеженою відповідальністю «СВД-Прінт», розробником макетів (текстів та дизайну), а також особою, яка несе відповідальність за розміщену на упаковках інформацію, є ТОВ «Франс гурме».

Крім того, Товариство зазначило, що окрім Продукту 1 і Продукту 2, ТОВ «Франс гурме» виготовляє ще декілька продуктів, а саме: фуа-гра качина з інжиром, фуа-гра качина з копченим м'ясом качки, фуа-гра качина з чорносливом, качиний паштет, фуа-гра качина та мусс курячий, на упаковках яких також розміщено інформацію: «Усі каченята привезені з півдня Франції і вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями на натуральних кормах»; «Фаго» представляє також страви з качинового м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції», позначення породи качок «мулард», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапору Франції, напис «Від французького шефа» тощо, тобто інформацію, яка має вказівку на країну походження продукції та/або її складових та технологію виготовлення.

Відповідно до Листа Товариство розміщує інформацію про особливу технологію виготовлення продукції та відомості, які мають вказівку на країну походження її складових та технологію виготовлення, а саме: «Фаго» представляє також страви з качинового м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапору Франції та напис «Від французького шефа» у зв'язку з тим, що «з 01.02.2018 року було прийнято француза Руллена Жана П'єра Паскаля на посаду головного технолога. Головним завданням Руллена Жана П'єра Паскаля було застосування французьких технологій у виготовленні Продукту 1 та 2. Наведене підтверджується наказом про прийняття на посаду № 13 від 01.02.2018 року, дозволом на застосування праці іноземців № 016760 та трудовим контрактом від 31 січня 2018 року» (мова оригіналу). Одночасно, Товариство зазначило, що головний технолог Руллен Жан П'єр Паскаль застосовує французькі рецепти у виготовленні Продукту 1 і 2.

Разом з тим, згідно з наявною у Відділенні інформацією, твердження «Фаго» представляє також страви з качинового м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапору Франції та напис «Від французького шефа», розміщуються на упаковці Продукту 1 з початку його виготовлення, тобто з червня 2017 року. Тобто протягом періоду з червня 2017 року по лютий 2018 року ТОВ «Франс гурме» поширювало відомості, які мають вказівку на країну походження складових Продукту 1 та технологію його виготовлення без належних на те підстав. Таким чином, інформація «Фаго» представляє також страви з качинового м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції» та «Від французького шефа» містить ознаки неправдивої.

Крім того, стосовно підтвердження інформації, розміщеної на упаковках Продуктів, а саме: «Усі каченята привезені з півдня Франції», «вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями», тобто яка підтверджує країну походження сировини, з якої виготовляються Продукти 1 і 2, Товариство повідомило: «...сировина для виробництва Продукту 1 та 2 поставляється товариством з обмеженою відповідальністю «Нувель». <...> Товариство ... наразі чекає від ТОВ «Нувель» підтвердження країни походження сировини, з якої виготовляється Продукти 1 та 2. Товариство повідомляє Територіальне відділення, що засновники ТОВ «Нувель» є французи, які використовують французькі технології у вирощенні каченят. Потім такі каченята (сировина) поставляється Товариству. Підтвердженням наведеного слугує витяг із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, у якому зазначено, що засновниками ТОВ «Нувель» є Терраб Омар та Томасе Жеральд. Також Товариство наразі активно збирає додаткові документи, які підтверджують інформацію, розміщену на упаковках Продукту 1 і 2 про те, що каченята, які використовуються у виробництві зазначених Продуктів «вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями» (мова оригіналу).

Щодо інформації про те, що каченята, які використовуються у виробництві зазначених Продуктів, вирощені *«на натуральних кормах»* та те, що у виробництві використовуються саме каченята породи «мулард», ТОВ «Франс гурме» зазначило, що: *«наразі активно збирає копії документів, які підтверджують інформацію, розміщену на упаковках Продукту 1 і 2 про те, що каченята, які використовуються у виробництві зазначених Продуктів «вирощені на натуральних кормах» (мова оригіналу), а також «про те, що у виробництві Продукту 1 і 2 використовуються саме каченята породи «мулард» (мова оригіналу)».*

Також, стосовно відомостей про позначення «Фаго», які Товариство зазначає на упаковках власної продукції, а саме: «Марка «Фаго» створена в 1995 році і спеціалізується на виробництві качиноного м'яса і печінки «Фуа гра», ТОВ «Франс гурме» повідомило, що *«позначення «Фаго» було створено у 1995 році, надихаючись французькими підходами до виробництва м'яса та м'ясних делікатесів та довгий час застосовувалось на інших продуктах. У 2017 році Товариство почало використовувати це позначення у господарській діяльності, реалізуючи Продукти 1 та 2 у торгівельних мережах. Також Товариство повідомляє, що наразі знаходиться у пошуку підтверджуючих документів у архіві» (мова оригіналу).* З огляду на зазначене, наразі у Товариства відсутнє документальне підтвердження того, що каченята привезені з півдня Франції і вирощені на натуральних кормах, та того, що марка «Фаго» була створена саме в 1995 році.

Таким чином, протягом періоду з червня 2017 року по теперішній час Товариство не здійснило жодних заходів контролю стосовно наявності заявлених споживчих характеристик Продукту 1 і 2, які Товариство реалізує з червня 2017 року, а також щодо підтвердження даних про позначення «Фаго», яке воно використовує. Тобто за відсутності належних підтвердних документів, вищенаведена інформація, зазначена на упаковках Продуктів, містить ознаки неправдивої.

Слід зазначити, що споживачам властиво робити вибір саме на користь тих товарів, які мають відношення до місць географічного походження відповідного товару (наприклад, шотландський віскі, французьке шампанське, сири, італійські спагеті тощо).

Ринок виробництва та реалізації продуктів з м'яса качки в Україні є конкурентним, представлений широким асортиментом продукції різних виробників, зокрема ТОВ «ДИМНЕ М'ЯСО ВІД ТАРАСА», ТОВ «ЛПУ», СТОВ «ПТАХОПЛЕМЗАВОД «КОРОБІВСЬКИЙ». Отже, внаслідок нанесення на етикетки Продукту 1 і Продукту 2 написів «Марка «Фаго» створена в 1995 році і спеціалізується на виробництві качиноного м'яса і печінки «Фуа гра». Усі каченята привезені з півдня Франції і вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями на натуральних кормах. «Фаго» представляє також страви з качиноного м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції» (мова оригіналу), а також позначення породи качок «мулард», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапора Франції, і напису «Від французького шефа» (на упаковці Продукту 2), Товариство може отримати додаткові переваги у конкуренції у вигляді збереженого ресурсу (людського, грошового, матеріально-технічного тощо), посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення непідтверджених відомостей та зазначення географічних вказівок відносно місця походження складових товару та технології його виготовлення, що може вплинути на наміри споживачів щодо придбання продукції саме ТОВ «Франс гурме», а не інших суб'єктів господарювання, які вказують достовірну інформацію щодо продукції власного виробництва.

Отже, розповсюдження Продукту 1 і Продукту 2, маркованих написами «Марка «Фаго» створена в 1995 році і спеціалізується на виробництві качиноного м'яса і печінки «Фуа гра». Усі каченята привезені з півдня Франції і вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями на натуральних кормах. «Фаго» представляє також страви з качиноного м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції» (мова оригіналу), а також позначення породи качок «мулард», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапора Франції, і написом на упаковці Продукту 2 «Від французького шефа», тобто, які вказують на складові Продукту 1 і 2 та технологію їх виготовлення, може надавати Товариству неправомірні переваги у конкуренції порівняно з тими суб'єктами господарювання (виробниками), які не використовують таких написів, що може стимулювати зацікавленість

споживача щодо Продукту 1 і Продукту 2 та впливати на їх наміри щодо придбання продукції саме ТОВ «Франс гурме», прагнучи отримати товар, що має певні споживчі властивості.

Згідно з частиною першою статті 1 Закону України «Про охорону прав на зазначення походження товарів» просте зазначення походження товару – будь-яке словесне чи зображувальне (графічне) позначення, що прямо чи опосередковано вказує на географічне місце походження товару. Ним може бути і назва географічного місця, яка вживається для позначення товару або як складова частина такого позначення.

Відповідно до приписів частини першої статті 6 Закону України «Про охорону прав на зазначення походження товарів» правова охорона простого зазначення походження товару надається на підставі його використання. Правова охорона простого зазначення походження товару полягає у недопущенні використання зазначень, що є неправдивими (фальшивими) чи такими, що вводять споживачів в оману щодо дійсного географічного місця походження товару.

Основні вимоги до етикетування харчових продуктів визначені Законом України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів», Законом України «Про інформацію для споживачів щодо харчових продуктів».

Відповідно до пункту 2 статті 39 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.

Слід зазначити, що статтю 39 цього закону виключено на підставі Закону України «Про інформацію для споживачів щодо харчових продуктів» (набув чинності з 06.08.2019), проте на момент введення Продукта 1 і Продукта 2 в господарський обіг та до 06.08.2019 зазначена стаття Закону була чинна.

Відповідно до статті 4 Закону України «Про інформацію для споживачів щодо харчових продуктів» інформація про харчовий продукт не повинна вводити в оману, зокрема щодо:

1) характеристик харчового продукту, у тому числі його категорії, характерних ознак, властивостей, складу, кількості, мінімального терміну придатності або дати «вжити до», країни походження або місця походження, способу виробництва (виготовлення);

2) приписування харчовому продукту непритаманних йому властивостей або наслідків споживання;

3) особливих характеристик харчового продукту, якщо аналогічні харчові продукти мають такі самі характеристики, зокрема шляхом підкреслення факту наявності або відсутності певних інгредієнтів та/або поживних речовин.

За визначенням, «економічна конкуренція (конкуренція) - змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку». За умови відсутності домовленостей або змов, конкуренція завжди присутня у взаємовідносинах суб'єктів господарювання. Проте, таке ринкове змагання повинно відбуватись за визначеними правилами, які спрямовані на встановлення, розвиток і забезпечення торгових та інших чесних звичаїв ведення конкуренції при здійсненні підприємницької діяльності в умовах ринкових відносин, забезпечувати охорону інтересів широкої громадськості та її зацікавленості не тільки у вільній, але й у чесній конкуренції.

Відповідно до частини 3 ст. 10 bis Паризької конвенції поширення будь-якої інформації, що вводить в оману, є несумісним з добрими звичаями конкуренції.

Відповідно до вимог 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.

З огляду на зазначене, розпорядженням від 16.10.2019 № 60/109-рп/к розпочато розгляд справи № 104/60/109-рп/к.19 за ознаками вчинення ТОВ «Франс гурме» порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Разом з тим, наразі у Відділення відсутня інформація, яка б свідчила про те, що зазначені дії ТОВ «Франс гурме» призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, чи завдали значних збитків окремим особам чи суспільству.

Отже, дії ТОВ «Франс гурме», які полягають у розміщенні на етикетках Продукту 1 і Продукту 2 написів «Марка «Фаго» створена в 1995 році і спеціалізується на виробництві качинового м'яса і печінки «Фуа гра». Усі каченята привезені з півдня Франції і вирощені в Україні за найкращими французькими технологіями на натуральних кормах. «Фаго» представляє також страви з качинового м'яса, приготовані нашим шеф-поваром за традиційними рецептами Франції» (мова оригіналу), а також позначення породи качок «мулард», зображення головного убору кухаря, який забарвлено в кольори прапору Франції, і напис на упаковці Продукту 2 «Від французького шефа, тобто таких, що вказують на країну походження складових Продукту 1 і Продукту 2 та технології їх виготовлення, без належного підтвердження містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення неправдивої інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ТОВ «Франс гурме» невизначеному колу осіб, непідтвердженої інформації, яка містить географічні вказівки відносно місця походження складових Продукту 1 і Продукту 2 та технології їх виготовлення, що може сприяти створенню у споживачів хибного уявлення про наявність у Продукта 1 і Продукта 2 особливих унікальних якостей і властивостей, та вплинути на наміри цих споживачів щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи вищевикладене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

РЕКОМЕНДУЄ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Франс гурме» (ідентифікаційний код юридичної особи 41077347) припинити дії, які без належного підтвердження містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення ТОВ «Франс гурме» невизначеному колу осіб, непідтвердженої інформації, яка містить географічні вказівки відносно місця походження складових Продукту 1 і Продукту 2 та технології їх виготовлення, шляхом приведення оформлення упаковок продукції, зокрема Продукту 1 і 2, у відповідність до вимог законодавства та забезпечення споживачів повною, точною і достовірною інформацією щодо технології виготовлення продукції та сировини, з якої вона виготовляється, а також усунути причини виникнення порушення і умов, що йому сприяють.

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 у **двомісячний строк** з дня їх отримання.

Звертаємо увагу, що 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