



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЖИТОМИРСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

23 червня 2016 року № 19 -р/к

Справа № 3.4-16/2016

м. Житомир

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Житомирського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 3.4-16/2016 про порушення ТОВ «Профільтех» (надалі – Товариство) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції,

ВСТАНОВИЛА:

У ході здійснення контролю за дотриманням вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, виконанням повноважень, покладених законодавством на органи Антимонопольного комітету України, працівниками Житомирського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України в березні 2016 року виявлено рекламу ТОВ «Профільтех» (10001, м. Житомир, вул. Бородія, 49) на білборді, розташованому в м. Житомирі на вул. Новий Бульвар.

Реклама на білборді має такий вигляд (рис 1).



Рис 1

Як видно з реклами на білборді (рис. 1) ТОВ «Профільтех» повідомляє про акцію на металочерепицю, проте, в рекламі не зазначено на який період часу розповсюджується

«АКЦІЯ» на металочерепицю та співвідношення до попередньої ціни.

За результатами проведеного дослідження розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 22.04.2016 № 16-рп/к розпочато розгляд справи за ознаками вчинення ТОВ «Профільтех» 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, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неповних відомостей, внаслідок замовчування окремих фактів, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

В ході розгляду справи проаналізовано зібрані матеріали та встановлено таке.

ТОВ «Профільтех» є юридичною особою відповідно до свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи серії А01 № 467416.

Місцезнаходження юридичної особи: м. Житомир, вул. Бородія, 49.

Ідентифікаційний код юридичної особи: 37260027.

Керівник Товариства: ОСОБА_1.

Згідно з відомостями з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) видами діяльності Товариства за КВЕД-2010 є:

29.99 Виробництво інших готових металевих виробів, н.в.і.у.

24.33 Холодне штампування та гнуття

46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням;

47.78 Роздрібна торгівля іншими невживаними товарами в спеціалізованих магазинах;

49.41 Вантажний автомобільний транспорт;

32.99 Виробництво іншої продукції, н.в.і.у.

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

За повідомленням Товариства акційна ціна діє незалежно від вартості замовлення, але дія акції розповсюджується тільки на металочерепицю кольору РЕМА 8004 (Корея). За інформацією Товариства проведення акції планується до моменту закінчення сировини даного кольору на складі, але попередньо заплановано до 30 квітня 2016 року. Акційна ціна на дану металочерепицю типу Монако та Ріо, з покриттям РЕМА (Корея) та товщиною сталі 0,45 мм розрахована на підставі калькуляції собівартості. Також, зазначено, що у Товаристві діють знижки, які роздрібний покупець має право отримати в залежності від об'ємів замовлення, тобто, 5 % та 10 %.

Згідно з наказом № 2 б/д Товариства «Про затвердження роздрібних цін 15.03.2016 р.» в зв'язку з проведенням акції на металочерепицю затверджено нову ціну на «Металочерепицю РЕМА 8004». Відповідно до прайсу цін на акційну продукцію, затвердженого директором ТОВ «Профільтех» 15.03.2016, який є додатком до наказу, ціна на металочерепицю типу Монако та Ріо з покриттям РЕМА (Корея) становить 90,00 грн/м² з ПДВ. Ціни, за якими реалізувало Товариство металочерепицю до початку акції, та акційною ціною наведено в табл. 1:

Таблиця 1

№ п/п	Тип металочерепиці	Покриття	Ціна грн./м ² загальної площі з ПДВ до початку акції			Ціна грн./м ² загальної площі з ПДВ під час проведення акції		
				-5%>50 м ²	10%>100 м ²		-5%>50 м ²	10%>100 м ²
1	2	3	4	5	6	7	8	9
	Монако	РЕМА (Корея)	134,12	127,41	120,71	90,00	90,00	90,00
	Ріо	РЕМА (Корея)	135,29	128,53	121,76	90,00	90,00	90,00

Реклама, яка розміщена на білборді, була виконана на замовлення ТОВ «Профільтех». Відповідно до договору від 01.03.2016 №01/03 (з додатками), укладеного між ТОВ «Профільтех» (замовником) та ТОВ «БС-Альянс» (виконавцем), розміщено 12 білбордів по місту Житомиру та Житомирській області.

Згідно з інформацією, формулювання «Акційна знижка на ціну», яке розміщено на інтернет-сайті за посиланням (<http://dtk.com.ua/show/1cid03651.html>), має таке значення: акційна знижка на ціну передбачає зменшення вартості певної категорії товару на період проведення акції з метою прискорення обігу товарів, збуту морально застарілих взірців, розпродажу залишків, а також для «розкрутки» нових торгових марок. Розпродаж залишків за акційними цінами означає, що магазин розпродає товари, які залишились в одиничних екземплярах або в яких закінчується термін їх споживчої придатності.

Відповідно до статті 8 пункту 5 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. Товариство не зазначило у рекламі дату початку і закінчення дії акційної ціни «90 грн/м²» та порівняно з якою ціною ціна «90 грн/м²» є акційною.

Відомості у рекламі, яка розміщена на білборді, а саме: «АКЦІЯ», «90 грн/м²» могли сформулювати у споживача враження, що зазначені умови розповсюджуються на постійній основі. Але Товариство інформує, що проведення «АКЦІЇ» планується до моменту закінчення сировини даного кольору на складі та попередньо заплановано до 30 квітня 2016 року, про що не зазначено на білборді.

Інформація, яка стосується витрат фізичних осіб, є критично важливою інформацією, що впливає на наміри цих осіб щодо придбання товарів Товариства.

Отже, зміст розміщеної реклами не містить повної інформації щодо того, протягом якого періоду часу розповсюджується «АКЦІЯ» на металочерепицю та співвідношення до попередньої ціни. Зміст поширеної рекламної інформації є таким, що вводить в оману внаслідок замовчування окремих фактів.

Ринок, оптової та роздрібною торгівлі металочерепицею є конкурентним ринком. На даному ринку діє велика кількість малих та середніх за обсягом суб'єктів господарювання.

Відповідно до статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширенням інформації, що вводить в оману, зокрема є повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб, внаслідок обраного способу викладання неповних відомостей, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів (послуг) у цього суб'єкта господарювання.

З метою вивчення рівня впливу на споживача використання формулювань «Акція», та не зазначення співвідношення до попередньої ціни, що може ввести в оману, територіальне відділення провело опитування споживачів. За результатами даного опитування, встановлено наступне:

- 39 % споживачів при виборі покрівельних матеріалів, а саме металочерепиці керуються ціною;
- 45 % споживачів вважають, що на білборді напис «Hyundai» це марка автомобіля а не країна виробник;
- 70 % споживачів вважають, що позначення на білборді «РЕМА 8004» - це щось інше але не колір металочерепиці;
- 95 % споживачів вважають, що під акцією розуміється акційна знижка на попередню ціну металочерепиці;
- 62 % споживачів вважають, що умови акції розповсюджуються на постійній основі;

- 95 % споживачів вважають, що має бути зазначено на який період розповсюджується дія акції;
- 100 % споживачів вважають, що в рекламі має бути зазначено, порівняно з якою ціною ціна є акційною;
- 90 % споживачів вважають, що повідомлення в рекламі на білборді, а саме формулювання «АКЦІЯ», «90 грн/м²» без зазначення, протягом якого часу діє акція, співвідношення до попередньої ціни може ввести в оману.

Таким чином, розміщення в рекламі на білборді формулювань «Акція», «90 грн/м²» та не позначення періоду дії акції, співвідношення до попередньої ціни, може ввести в оману споживачів (споживачі сприймаючи інформацію, яка розміщена в рекламі на білборді, у вигляді формулювань «Акція», «металочерепиця», «Hyundai», «РЕМА 8004», «90 грн/м²» можуть ідентифікувати не як металочерепицю високої якості, тільки теракотового кольору (РЕМА 8004) та вплинути на їх наміри щодо придбання саме у цього суб'єкта господарювання будь-якої металочерепиці, а також надати ТОВ «Профільтех» неправомірні переваги перед іншими суб'єктами, які здійснюють виробництво та/або реалізацію металочерепиці.

Зважаючи на вищевикладене, використання у рекламі на білборді формулювань: «АКЦІЯ», «90 грн/м²» у їх сукупності без зазначення періоду часу, протягом якого діє акція, може створити у споживача враження про те, що «АКЦІЯ» діє необмежений час та вплинути на наміри споживача щодо придбання товарів у цього суб'єкта господарювання і, тим самим, ставити Товариство у більш вигідне становище стосовно інших суб'єктів господарювання, які реалізують за оптовими або роздрібними цінами металочерепицю для проведення робіт з покрівель.

Тобто, Товариство може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неповних відомостей.

У листі від 30.05.2016 № 20 ТОВ «Профільтех» зазначило, що реклама на білбордах про акцію на металочерепицю розміщувалась по 01.05.2016, обсяг реалізації металочерепиці протягом березня – квітня 2016 року склав:

- в березні – грн;
- в квітні – грн.

Також, Товариство повідомило, що зміни в рекламу внесені не були, а було прийнято рішення демонтувати дану рекламу. На даний момент демонтовано всю рекламу, яка стосується акції на металочерепицю (лист від 30.05.2016 № 20).

Таким чином, дії Товариства, які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб в рекламі на білборді неповних відомостей, а саме: «АКЦІЯ», «90 грн/м²» без зазначення, протягом якого періоду часу діє акція, співвідношення до попередньої ціни, внаслідок замовчування окремих фактів, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неповних відомостей, внаслідок замовчування окремих фактів, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

За результатами розгляду справи Відділенням було внесено подання від 31.05.2016 року за № 191 про попередні висновки у справі № 3.4-16/2016 про порушення ТОВ «Профільтех» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке надіслано

Товариству листом від 01.06.2016 № 1.20/4-1141 та повідомлено, що свої міркування Товариство може надіслати Відділенню в десятиденний термін.

Листом від 14.06.2016 № 24 Товариство повідомило, що «працівник, який був призначений відповідальним по роботі з рекламою, був на лікарняному і не проконтролював виправлення помилки на білбордах фірмою, яка виконувала розробку реклами та брук самої реклами». В зв'язку з цим, Товариство просить про пом'якшення штрафних санкцій. Також, Товариство додало документи, які підтверджують виправлення помилки «на початковому етапі» (додаткову угоду № 2 від 20.03.2016 до договору від 15.03.2016 № 15/03-01). Крім того, Товариство просило врахувати те, що згідно «договору з ТОВ «БС-Альянс» № 01/03 від 01 березня 2016 року та додатку « 1 до договору № 01/03 від 15 березня 2016 року борди мали бути розміщені по 01.04.2016 року та демонтовані протягом 5 календарних днів, про продовження співпраці на квітень місяць 2016 року додаткової угоди підписано не було. ТОВ «БС-Альянс» повинен був провести демонтаж даних рекламних носіїв на протязі 5 календарних днів після закінчення дії угоди № 1, так як ТОВ «Профільтех» не має наявних засобів для демонтажу та самостійно не міг усунути порушення».

Отже, за результатами збору та аналізів доказів у справі № 3.4-16/2016 встановлено факт вчинення ТОВ «Профільтех» дій, які є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Відповідно до частини 1 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Згідно з фінансовим звітом суб'єкта малого підприємництва – чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік складає _____ тис. грн.

При визначенні розміру штрафу необхідно врахувати такі обставини:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Товариством вчинено вперше;
- Товариство сприяло об'єктивному розгляду справи;
- Товариство припинило порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21 та 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пунктами 32, 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Житомирського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії ТОВ «Профільтех» щодо поширення у рекламі розміщеної на білборді, неповних відомостей, а саме: «АКЦІЯ», «90 грн/м²» без зазначення, протягом якого періоду

часу діє акція, співвідношення до попередньої ціни, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неповних відомостей, зокрема, внаслідок замовчування окремих фактів, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) товару цього суб'єкта господарювання.

2. За вчинене порушення, зазначеного в пункті 1 цього рішення, накласти на ТОВ «Профільтех» штраф відповідно до абзацу 1 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у розмірі **10 196** (десять тисяч сто дев'яносто шість) гривень.

Відповідно до частини 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржено повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання. Цей строк не може бути відновлено.

Голова адміністративної колегії,
Голова відділення

О.В. Безсмертний