

**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ****Адміністративної колегії Житомирського обласного територіального відділення**

30 червня 2016 року № 21 р/к

Справа № 3.4-17/2016

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 № 3.4-17/2016 про порушення фізичною особою підприємцем ОСОБА_1 (надалі – ФОП ОСОБА_1, підприємець) (м. Житомир) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 13.05.2016 № 17-рп/к розпочато розгляд справи за ознаками порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ФОП ОСОБА_1 (м. Житомир), передбаченого статтею 15¹ Закону України “Про захист від недобросовісної конкуренції”, у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме, повідомлення підприємцем невизначеному колу осіб неправдивих та неповних відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання виробів цього суб'єкта господарювання.

В ході розгляду справи встановлено таке.

Відділенням в ході здійснення контролю за дотриманням вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в роздрібній мережі в лютому місяці 2016 року виявлено реалізацію жіночих шкарпеток (надалі - Виріб), на етикетці яких міститься позначення: «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» (рис. 1).



Рис. 1

На лицьовій стороні етикетки шкарпеток зазначена наступна інформація:

- ТМ
- Житомир;
- шкарпетки жіночі;
- розмір 35-41.

На зворотній стороні етикетки Виробу міститься текст:

- ГОСТ 8541-84;
- гатунок 1;
- «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу»;
- артикул 2311;
- натуральна сировина;
- 90% - бавовна, 8% - поліестр, 2% - еластин;
- дата випуску: 06.2015р;
- термін придатності – необмежений;
- виробник: «ПП ОСОБА_1» АДРЕСА_1;
- тел.:

З метою всебічного, повного та об'єктивного дослідження виявлених обставин поширення інформації на етикетках шкарпеток «Відмінний склад» та «Натуральна сировина» Відділення звернулось до фізичної особи-підприємця ОСОБА_1 (надалі – ФОП ОСОБА_1, підприємець) з вимогою про надання інформації від 22.02.2016 № 1.20/4-362.

В результаті аналізу матеріалів, наданих ФОП ОСОБА_1 листом від 05.05 2016 б/н (вхідний Відділення від 05.05.2016 № 1.21/1152), встановлено наступне.

ФОП ОСОБА_1 здійснює діяльність відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних та фізичних осіб – підприємців (СЕРІЯ_1 НОМЕР_1), дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців ДАТА_1 НОМЕР_2.

Місце проживання фізичної особи-підприємця: АДРЕСА_2.

Місце провадження господарської діяльності: АДРЕСА_1.

Відповідно до Свідоцтва платника єдиного податку (СЕРІЯ_2 НОМЕР_3) основними видами господарської діяльності ФОП ОСОБА_1 є:

14.31 – виробництво трикотажних панчішно – шкарпеткових виробів;

68.20 – здавання в оренду власного чи орендованого нерухомого майна.

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП ОСОБА_1, здійснюючи діяльність на ринку панчішно – шкарпеткових виробів, є суб'єктом господарювання.

На вимогу про надання інформації ФОП ОСОБА_1 необхідно було надати зокрема: копії усіх правоохоронних документів щодо реєстрації позначення – «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та щодо реєстрації позначення – «Натуральна сировина» (зворотна сторона етикетки).

ФОП ОСОБА_1 було повідомлено, що такі документи відсутні і не є обов'язковими згідно з чинним законодавством.

ФОП ОСОБА_1 було виготовлено приблизно 10 000 шт. етикеток, на яких було зазначено «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та позначення – «Натуральна сировина» на такі види шкарпеток як жіночі, інших етикеток, на яких було б зазначено «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» не виготовлялося.

Більш точну інформацію щодо обсягів реалізації шкарпеток підприємець надати не може у зв'язку з втратою підтверджуючих документів.

Щодо динаміки зміни оптово-відпускних цін на шкарпетки жіночі, на яких було зазначено «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина», протягом 2015 року та поточного періоду 2016 року за Арт 2311 ФОП ОСОБА_1 повідомив, що ціна визначається з урахуванням вартості сировини, яка використовується для виготовлення зазначено виду шкарпеток і закуповується за кордоном. Таким чином, ціна на вироби залежить від курсу валют на день реалізації відповідного товару. У зв'язку з втратою первинних бухгалтерських документів більш конкретну інформацію про динаміку зміни оптово-відпускних цін підприємець зазначити не може.

Також, ФОП ОСОБА_1 зазначив, що написи «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» означають, що дані вироби відповідають усім вимогам і стандартам якості, встановленим чинним законодавством, придатності для споживання/застосування. Такі відомості, зазначені на етикетці товару, жодним чином не вводять в оману споживачів та не порушують права інших суб'єктів господарювання, оскільки на етикетках таких шкарпеток зазначена повна і достовірна інформація про склад товару. Зокрема, склад 90 % бавовна, 8 % поліестер, 2 % еластин, тобто, зазначені достовірні фактичні дані про склад товару.

В свою чергу, наявність 90% вмісту бавовни безумовно свідчить про правомірність зазначення інформації «натуральна сировина».

Разом з тим, в складі крім 90% бавовни міститься 8 % поліестеру та 2 % еластину, а з пояснень підприємця поліестер та еластин є синтетичним матеріалом.

Щодо слова «відмінний» було пояснено, що відповідно до літературного споживання означає той, який має дуже добру якість; який задовольняє найвищі вимоги, відзначається надзвичайними якостями. Синонімами слова «відмінний» є чудовий, чудесний, прекрасний. Отже, «відмінний склад» означає, що шкарпетки є якісним товаром і вказана інформація відповідає дійсності і підтверджується відповідним висновком державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 01.08.2011 за № 05.03.02-04/79418 та сертифікатом відповідності UA1.006.0091422-15, термін дії з 10.11.2015 до 09.11.2016.

Отже, підприємцем повідомлено, що з огляду на наявність в складі шкарпеток 90% бавовни, що є натуральною сировиною, зазначення інформації «натуральна сировина» не є такою, що могла б ввести в оману споживачів.

Разом з тим, в ході дослідження ринку панчішно-шкарпеткових виробів відділенням в роздрібній реалізації були виявлені шкарпетки з наявністю в складі 100 % бавовни.

Підприємцем також повідомлено, що вперше інформацію «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» на шкарпетках було зазначено приблизно у червні 2015 року.

Разом з тим, при дослідженні ринку панчішно-шкарпеткових виробів відділенням було виявлено інтернет сайт (<http://noski-optom.biz.ua/noski-zhenskie-zhitomirskie-talko-optom-kupit.html>) оптової реалізації шкарпеток, з ідентичною етикеткою ФОП ОСОБА_1 та датою випуску жовтень місяць 2013 рік (рис. 2).

Згідно з інформацією, розміщеною на вказаному сайті, є такі види шкарпеткових виробів ФОП ОСОБА_1:

- шкарпетки в сітку літні – 16 видів, всі з однаковим Арт. 2311 та однаковим складом, при цьому дата випуску різна;
- шкарпетки жіночі супер короткі – 11 видів, всі з однаковим Арт. 2311 та однаковим складом, при цьому дата випуску різна;
- шкарпетки жіночі високі - 11 видів, всі з однаковим Арт. 2311, однаковим складом та однаковою датою випуску – 45 видів, з них 44 види з однаковими етикетками, складом та різною датою випуску та 1 вид шкарпеток з іншою етикеткою.

Тобто, жіночі шкарпетки ФОП ОСОБА_1 з поширенням інформації на етикетках «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» реалізовувались не з червня місяця 2015 року як

зазначено підприємцем, а приблизно з жовтня 2013 року і по даний час.



Рис. 2

Крім того, на сайті також реалізуються чоловічі шкарпетки з позначенням «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» (рис. 3).

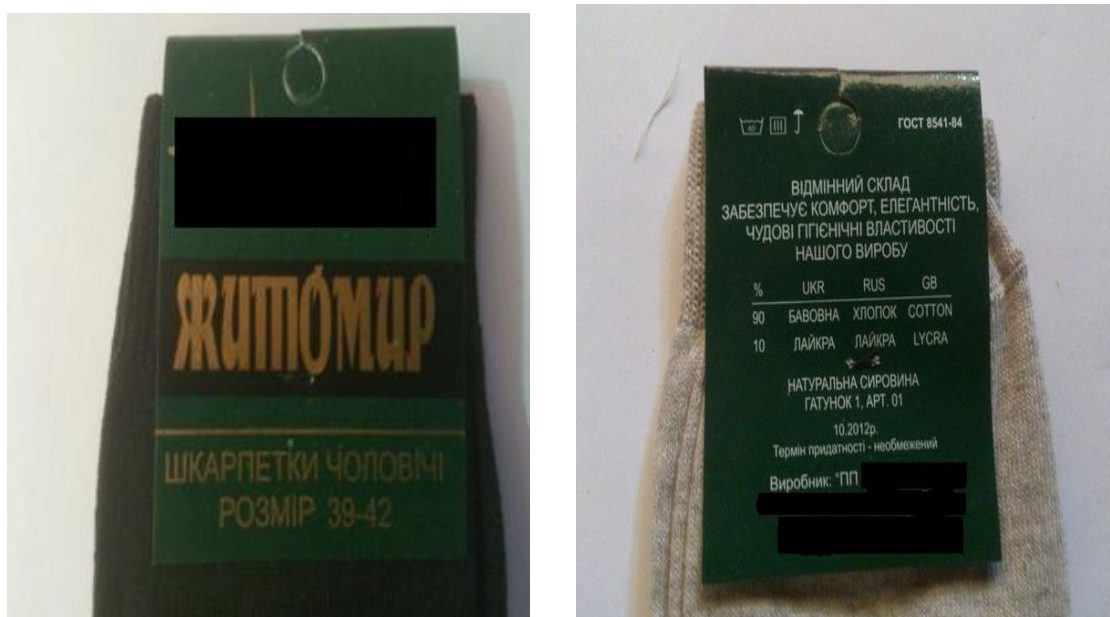


Рис. 3

ФОП ОСОБА_1 є власником зображення «.....», що підтверджено свідоцтвом на знак для товарів і послуг №170020.

ФОП ОСОБА_1 зазначив, що сам є розробником та виробником макету етикетки шкарпеток з позначення «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина», разом з тим, підтверджуючі документи відсутні.

У 2015 році було виготовлено приблизно 10 000 шт. етикеток для шкарпеток жіночих, на яких було зазначено «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина». Підтверджуючі документи відсутні з поважних причин у зв'язку з їх втратою. У 2016 році етикетки, на яких було б зазначено

«Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина», не виготовлялися.

Залишилось приблизно 5000 шт невикористаних етикеток для шкарпеток жіночих, на яких було зазначено «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина». Підтверджуючі документи відсутні з поважних причин у зв'язку з їх втратою. Приблизна оптова ціна 1 шт. шкарпеток жіночих протягом 2015 року коливалась до 5 грн.

Реалізацію шкарпеток жіночих, на яких було зазначено «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина», безпосередньо ФОП ОСОБА_1 було припинено ще у 2015 році.

Ціна на шкарпетки жіночі, які були придбані працівниками відділення в роздрібній реалізації 15 грн за шт.

Ціна з сайту «НОСКИ ОПТОМ» на ті ж самі жіночі шкарпетки становить 12 шт X 11,5 грн = 138 грн.- 1 упаковка.

Отже, ФОП ОСОБА_1 не надав обґрунтування та доказів, що поширена інформація «натуральна сировина» на етикетках шкарпеток відповідає дійсності, так як в складі окрім натуральних волокон містяться і синтетичні. Крім того, підприємцем не надано будь-яких обґрунтованих доказів, що поширена інформація «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина» на етикетках шкарпеток відповідає дійсності, так як в роздрібній торгівлі дійсно реалізуються шкарпетки з кращим складом.

Пересічний споживач, побачивши на етикетці шкарпеток напис «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина», може сприйняти його як свідчення того, що шкарпетки дійсно відмінного складу та дійсно з натуральної сировини, при цьому, в складі присутні синтетичні матеріали.

Разом з тим, під час аналізу документів не виявлено відомостей, які б інформували про певні характеристики товару і були б підставою для поширення позначення на етикетках шкарпеток «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «Натуральна сировина».

Крім того, відповідно до ГОСТ 8541-84 «Вироби панчішно-шкарпеткові, вироблені на круглопанчішних автоматах» для панчішно-шкарпеткових виробів пряжа та нитки, які використовуються для виготовлення покращеної якості, повинні бути не нижче 2 сорту і по фізично-механічних показниках відповідати нормам, які передбачені нормативно - технічною документацією. Проте, ФОП ОСОБА_1 не було надано будь-якої документації на пряжу та нитки, яка б інформувала що пряжа та нитки високої чи відмінної якості. Також з вищевикладеного встановлено, що всі жіночі шкарпетки однакового складу.

Отже, інформація про відмінний склад та натуральну сировину шкарпеток виробництва ФОП ОСОБА_1 (м. Житомир), розміщена на етикетці, є неправдивою та неповною та може ввести в оману споживача.

Ринок виробництва та реалізації шкарпеток є конкурентним, представлений широким асортиментом.

Зважаючи на вищевикладене, реалізація ФОП ОСОБА_1 шкарпеток з наведеними етикетками стимулює зацікавленість споживачів до купівлі цього виробу і може ставити ФОП ОСОБА_1 у більш вигідне становище стосовно інших суб'єктів господарювання, які виробляють та здійснюють реалізацію шкарпеток.

Тобто, ФОП ОСОБА_1, може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих та неповних відомостей.

Таким чином, дії ФОП ОСОБА_1, які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей шляхом нанесення на етикетки шкарпеток, в обраний ФОП ОСОБА_1 спосіб позначень, а саме розміщення напису «Відмінний склад забезпечує

комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та неповних відомостей шляхом нанесення на етикетки шкарпеток, в обраний ФОП ОСОБА_1 спосіб позначень, а саме розміщення напису «Натуральна сировина», що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання виробів 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, а саме, повідомлення підприємцем невизначеному колу осіб неправдивих та неповних відомостей, зокрема, внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання виробів цього суб'єкта господарювання.

Листом від 14.06.2016 б/н ФОП ОСОБА_1 повідомив, що 13.06.2016 ним було створено та затверджено комісію у складі працівників для проведення процедури виявлення та знищення етикеток на шкарпетки жіночі з позначенням «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та «натуральна сировина» на Арт 2311. Цього ж дня було знищено шляхом спалювання. Вказаний факт було засвідчено відповідним актом.

За результатами розгляду справи Відділенням було винесено подання від 15.06.2016 № 206 про попередні висновки у справі № 3.4-17/2016 про порушення ФОП ОСОБА_1 законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, яке надіслано підприємцю листом від 16.06.2016 № 1.20/4-1236 та повідомлено, що свої міркування підприємець може надіслати Відділенню в десятиденний термін.

Станом на 30.06.2016 ФОП ОСОБА_1 своїх міркувань на адресу Відділення стосовно подання з попередніми висновками у справі не надсилав.

Отже, за результатами збору та аналізу доказів у справі № 3.4-17/2016 встановлено факт вчинення ФОП ОСОБА_1 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 податковою декларацією платника єдиного податку – фізичної особи - підприємця, загальна сума доходу за звітний (податковий) період ФОП ОСОБА_1 за 2015 рік становить грн.

При визначенні розміру штрафу враховуються такі обставини:

- порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції підприємцем вчинено вперше;
- ФОП ОСОБА_1 сприяв об'єктивному розгляду справи;
- ФОП ОСОБА_1 припинено порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктом 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, 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

ВИРШИЛА:

1. Визнати дії ФОП ОСОБА_1, які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей шляхом нанесення на етикетки шкарпеток, в обраний ФОП ОСОБА_1 спосіб позначень, а саме розміщення напису «Відмінний склад забезпечує комфорт, елегантність, чудові гігієнічні властивості нашого виробу» та неповних відомостей шляхом нанесення на етикетки шкарпеток, в обраний ФОП ОСОБА_1 спосіб позначень, а саме розміщення напису «Натуральна сировина», що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання виробів цього суб'єкта господарювання, 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, а саме, повідомлення підприємцем невизначеному колу осіб неправдивих та неповних відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання виробів цього суб'єкта господарювання.

2. За вчинення порушення, зазначеного в пункті 1 цього рішення, накладити на ФОП ОСОБА_1 штраф відповідно до частини 1 статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у розмірі 3750,00 (три тисячі сімсот п'ятдесят) 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 його одержання. Цей строк не може бути відновлено.

Голова адміністративної колегії,
Голова відділення

О.В. Безсмертний