



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ з РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

14 грудня 2018 року

м. Хмельницький

№ 38 -р/к

справа №02-06/63-17

*Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу*

Товариство з обмеженою відповідальністю «АДРЕНАЛІН – МТК» (вул. Петра Болбочана, буд. 3/2, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 37711073) (надалі – ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК», Товариство) по вул. Соборна, 26, м. Хмельницький розмістило рекламний банер, із позначенням «У нас купують з інших аптек».

За результатами розгляду Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) справи №02-06/63-17 такі дії ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб через рекламу, яка містить неправдиві відомості, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання що є порушенням статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі: 18 125,00 грн.

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №02-06/63-17 про порушення ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та подання про попередні висновки у справі №02-06/63-17 від 26 листопада 2018 року №72-03/72 - п Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії.

- (1) Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України здійснено дослідження та аналіз рекламних оголошень на предмет дотримання законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в м. Хмельницький.
- (2) Встановлено та зафіксовано актом від 03.10.2017 року №10, що на фасаді будівлі по вул. Соборна, 26, м. Хмельницький був розміщений рекламний банер, із позначенням «У нас купують з інших аптек».



- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія відділення) від 27.10.2017 №66-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/63-17 відносно ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» за дії, які полягали у поширенні неправдивої інформації, розміщеної на зазначеному банері, на якому було зазначено «У нас купують з інших аптек», що містять ознаки порушення законодавства про захист економічної 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 через рекламу, яка містить неправдиві відомості, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання послуг цього суб'єкта господарювання.
- (4) Відділенням проведено опитування конкурентів Товариства, що знаходяться в покривній доступності від нього.
- (5) На адресу ТОВ «АДРЕНАЛІН - МТК» були направлені вимоги про надання інформації від 03.10.2018 року № 01-27/10-2018, від 19.04.2018 року №72-02/01-27/10-996.
- (6) На адресу [REDACTED] була направлена вимога про надання інформації від 02.08.2018 року № 72-02/1677.
- (7) На адресу [REDACTED] була направлена вимога про надання інформації від 02.08.2018 року № 72-02/1676.
- (8) На адресу [REDACTED] була направлена вимога про надання інформації від 02.08.2018 року № 72-02/1678.
- (9) Відділенням проведено незалежне анкетування, в якому взяло участь 50 респондентів, під час розгляду справи №02-06/63-17 відносно ТОВ «АДРЕНАЛІН - МТК».
- (10) Листом від 28 листопада 2018 року №72-02/2306 на адресу ТОВ «АДРЕНАЛІН - МТК» було направлено подання про попередні висновки у справі від 26 листопада 2018 року №72-03/72 - п.

- (11) Листом від 04 грудня 2018 року №72- 02/2336 на адресу ТОВ «АДРЕНАЛІН - МТК» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. Відповідач.

- (12) Відповідачем у Справі (далі - Відповідач) є:

(а) товариство з обмеженою відповідальністю «АДРЕНАЛІН – МТК» вул. Петра Болбочана, буд. 3/2, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 37711073.

- (13) ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» є юридичною особою, зареєстрованою Старокостянтинівською районною державною адміністрацією 16.06.2011 року, ідентифікаційний код юридичної особи 37711073.

- (14) Згідно з відомостями з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України видами діяльності Товариства за КВЕД-2010 є: 47.73 Роздрібна торгівля фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах.

- (15) Товариство здійснює свою господарську діяльність на підставі нової редакції Статуту (надалі – Статут), затвердженого зборами учасників Товариства Протоколом № 1 від 31 травня 2011 року та зареєстрованого Державним реєстратором Бузинарчуком В. О..

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

3. Обставини справи.

- (17) Під час розгляду Справи Відділенням встановлено наступне.

- (18) Реалізацію лікарських засобів та медичного обладнання у аптеці по вул. Соборна, 26, здійснює ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК».

- (19) Листом від 24.10.2017 №6 Товариство повідомило, що розробником рекламного оголошення з позначенням «У нас купують з інших аптек» є ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК».

- (20) Одночасно Товариство зазначило, що тлумачення «У нас купують з інших аптек» базується на аналізі відзивів покупців, які раніше здійснювали закупки лікарських засобів та товарів медичного призначення в інших аптечних закладах, а потім з урахуванням рівня цін на необхідні їм лікарські засоби та медичні товари в інших аптеках почали здійснювати покупку в аптеці ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК». Разом, з цим Товариство повідомило, що не продавало ліки та товари медичного призначення іншим аптечним закладам.

- (21) На території м. Хмельницький на ринку реалізації лікарських засобів та медичного обладнання, крім ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК», здійснюють господарську діяльність понад сто суб'єктів господарювання, які є конкурентами Товариства.

- (22) Позначення «У нас купують з інших аптек» може в першу чергу впливати на вибір споживачів, оскільки дане позначення може інтерпретуватися як таке, що у аптеці ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» здійснюють закупку лікарських засобів та товарів медичного призначення інші аптеки, як суб'єкти господарювання для подальшої реалізації, і що в аптеці Товариства ціни на лікарські засоби та товари медичного призначення для усіх покупців значно нижчі від інших аптек.

- (23) З метою встановлення впливу на споживачів інформації «У нас купують з інших аптек» Відділенням проведено опитування споживачів які можуть бути потенційними споживачами лікарських засобів.

- (24) За результатами проведеного опитування в якому взяло участь 50 респондентів встановлено, що 66% опитуваних споживачів в наслідок перегляду позначення «У нас купують з інших аптек» склалося враження, що у даній аптеці здійснюють закупку лікарських засобів та товарів медичного призначення інші аптеки, як суб'єкти господарювання для подальшої реалізації.
- (25) Крім того, 76% опитуваних споживачів вважають, що позначення «У нас купують з інших аптек» може ввести в оману, зокрема, щодо рівня цін на лікарські засоби та товари медичного призначення даного аптечного закладу.
- (26) Зважаючи на те, що реклама стимулює зацікавленість споживачів до купівлі товарів, повідомлення у позначенні неправдивих відомостей може ставити Товариство в більш вигідне становище та може надавати йому переваги серед інших суб'єктів господарювання, які здійснюють реалізації лікарських препаратів, посилюючи при цьому свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.
- (27) Відділенням на адресу [REDACTED] була направлена вимога про надання інформації від 02.08.2018 року № 72-02/1677, зокрема, в якій містились такі запитання: 1). На Ваш погляд, чи могло поширення інформації «У нас купують з інших аптек» ввести в оману, зокрема, щодо рівня цін на лікарські засоби та товари медичного призначення даного аптечного закладу? 2). Яке враження у Вас складається після прочитання позначення «У нас купують з інших аптек»? 3). На Ваш погляд, чи могло поширення інформації «У нас купують з інших аптек» вплинути на наміри споживачів придбати лікарський засіб саме у цій аптеці?
- (28) Підприємство [REDACTED] листом від 21.08.2018 року №178 повідомило, що поширювана інформація «У нас купують з інших аптек», могла ввести в оману споживача, щодо рівня цін на лікарські засоби та товари медичного обладнання аптечного закладу ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК». Разом з тим, підприємство зазначило, що після прочитання позначення «У нас купують з інших аптек» складається враження, що ціни на лікарські засоби та товари медичного обладнання в аптечному закладі Товариства є нижчими від цін даних товарів в порівнянні з іншими аптечними закладами.
- (29) Враховуючи те, що більшість споживачів зацікавлені в придбанні лікарських засобів та товарів медичного обладнання за найнижчими цінами, поширення інформації «У нас купують з інших аптек» в аптечному закладі ТОВ «Адреналін – МТК», схиляє споживача придбати даний товар саме в згаданому аптечному закладі ТОВ «Адреналін – МТК» зважаючи на той фактор, що поширювана інформація зводиться до того, що ціни в інших закладах є вищими ніж у Товариства, оскільки інші аптечні заклади придбаючи товар в аптечному закладі ТОВ «Адреналін – МТК» ще здійснюють свою націнку на придбаний товар, з метою отримання прибутку. Відтак споживач прочитавши поширювану інформацію усвідомлює, що по ціні вигідніше придбати товар саме в аптечному закладі ТОВ «Адреналін – МТК».
- (30) На адресу [REDACTED] була направлена вимога про надання інформації від 02.08.2018 року № 72-02/1676 з аналогічними запитаннями, що і на [REDACTED].
- (31) Підприємство [REDACTED] листом від 21.08.2018 року №21/08-1-л повідомило, що поширення інформації «У нас купують з інших аптек» могло ввести в оману споживачів щодо рівня цін на лікарські засоби та товари медичного призначення даного аптечного закладу. А також після прочитання позначення «У нас купують з інших аптек» складається враження, що суб'єкт здійснює оптову торгівлю лікарськими засобами та товарами медичного призначення з встановленням відповідного рівня цін, нижчих за звичайні роздрібні. Зокрема, на

погляд підприємства поширення інформації «У нас купують з інших аптек» та відповідна асоціація з оптовими цінами значним чином впливає на намір споживачів придбати лікарський засіб саме у цій аптеці.

- (32) На адресу [REDACTED] була направлена вимога про надання інформації від 02.08.2018 року № 72-02/1678 з аналогічними запитаннями, що і [REDACTED] та [REDACTED].
- (33) [REDACTED] повідомив, що на його погляд поширення інформації «У нас купують з інших аптек» звичайно вводить в оману хворих людей щодо рівня цін на лікарські засоби та товари медичного призначення даного аптечного закладу. А також після прочитання позначення «У нас купують з інших аптек» в нього складається враження, що в наш час, коли відстань між аптечними закладами складає 10-20 м. не може бути добросовісної конкуренції між аптеками, які вдаються до різних заходів, щоб бути рентабельним суб'єктом господарювання. Крім того, [REDACTED] зазначив, що поширення інформації «У нас купують з інших аптек» психологічно впливає на наміри споживачів придбати лікарський засіб саме у цій аптеці.
- (34) Такі дії Товариства можуть ставити ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» у більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на тому ж самому ринку, оскільки потенційні споживачі можуть зробити вибір на користь ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК», прагнучи придбати ліки за нижчими цінами, а не за середньо ринковими.
- (35) Відповідно до Закону України «Про рекламу» зовнішня реклама - це реклама, що розміщується на спеціальних тимчасових і стаціонарних конструкціях - рекламоносіях, розташованих на відкритій місцевості, а також на зовнішніх поверхнях будинків, споруд, на елементах вуличного обладнання, над проїжджою частиною вулиць і доріг.
- (36) Таким чином, рекламне оголошення з позначенням «У нас купують з інших аптек», що розміщується на фасаді (зовнішній поверхні будинку) Аптечного закладу ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» є зовнішньою рекламою.
- (37) Статтею 1 Закону України «Про рекламу» визначено, що 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.
- (38) Навіть за умови відповідності змісту реклами вимогам частини 3 статті 8 Закону України «Про рекламу», зазначена реклама може бути визначена як недобросовісна.
- (39) Відповідно до статті 10^{bis} Паризької конвенції з охорони промислової власності недобросовісною конкуренцією, зокрема, є вказівки чи ствердження, використання яких при здійсненні комерційної діяльності може ввести громадськість в оману щодо характеру, способу виготовлення, властивостей, придатності до застосування чи кількості товарів.
- (40) Відповідно до статті 26 Закону України «Про рекламу», 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.

- (41) Згідно з приписами статті 7 Закону України «Про рекламу»: «Основними принципами реклами є: законність, точність, достовірність, використання форм та засобів, які не завдають споживачеві реклами шкоди».
- (42) Метою будь-якої комерційної реклами, є стимулювання збуту товарів, робіт, послуг шляхом привернення уваги потенційного покупця до переваг придбання або саме цих товарів, робіт, послуг, або товарів, робіт, послуг у конкретного суб'єкта господарювання, тобто реклама має на меті вплинути на наміри споживачів щодо придбання товарів, робіт, послуг.
- (43) 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.
- (44) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна 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 товару на ринку.
- (45) Отже, використання ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» напису «У нас купують з інших аптек» може вплинути на наміри споживача щодо вибору саме цієї установи та надання переваг Товариству над конкурентами не завдяки власним досягненням, а за рахунок доведення неправдивих відомостей для споживача.

4. Кваліфікація порушення Відповідача конкурентного законодавства.

- (46) Відділенням було встановлено, що дії ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (47) Відповідно до статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», поширення 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.
- (48) Таким чином, дії ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК», які полягають у розміщенні рекламного банера, на якому було зазначено «У нас купують з інших аптек», є порушенням законодавства про захист економічної 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 через рекламу, яка містить неправдиві відомості, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання послуг цього суб'єкта господарювання.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування.

- (49) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/63-17 від 26 листопада 2018 року №72-03/72 - п ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» будь-яких зауважень чи заперечень по результатам розгляду справи не надали.

6. Остаточні висновки Відділення.

- (50) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок Відділення та підтверджується опитуванням споживачів, проведеного Відділенням про те, що дії Відповідача, які полягали у:
- розміщення рекламного банера, на якому було зазначено «У нас купують з інших аптек», є порушенням законодавства про захист економічної 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 через рекламу, яка містить неправдиві відомості, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання послуг цього суб'єкта господарювання.

7. Визначення розміру штрафу.

- (51) Відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», за 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.

- (52) Листом від 18.05.2018 року №19 Товариство повідомило, що вказати період розміщення рекламного банера з позначенням «У нас купують з інших аптек», що був розміщений за адресою: м. Хмельницький, вул. Соборна, 26, не видається можливим – оскільки встановлення банера попереднім директором товариства документально не було оформлено, а новий директор був призначений на посаду з 29 листопада 2017 року. На момент призначення нового директора товариства зазначений банер вже був відсутній на аптеці за зазначеною адресою.

- (53) Згідно з представленою ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» звіту про фінансові результати загальна сума доходу від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Товариства за 2017 рік складає - 8839,8 тис. грн., а дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) аптеки Товариства, яка знаходилася за адресою: м. Хмельницький, вул. Соборна, 26, за 2017 рік складає – 2035,5 тис. грн.

- (54) Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції – припинено (лист ТОВ «АДРЕНАЛІН – МТК» від 07.12.2017 року №8) ;
- Товариство сприяло розгляду справи №02-06/63-17.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «АДРЕНАЛІН – МТК» (вул. Петра Болбочана, буд. 3/2, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 37711073), які полягали у поширенні неправдивої інформації, розміщеної на рекламному банері, на якому було зазначено «У нас купують з інших аптек» порушенням законодавства про захист економічної 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 через рекламу, яка містить неправдиві відомості, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. За вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, згідно статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», на товариство з обмеженою відповідальністю «АДРЕНАЛІН – МТК» (ЄДРПОУ 37711073) накласти штраф у розмірі 18 125,00 (вісімнадцять тисяч сто двадцять п'ять) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду **в двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії

В.о. голови відділення

Р. Примуш