



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

Р І Ш Е Н Н Я
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІННИЦЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28 вересня 2017 року

№ 32-рш
м. Вінниця

Справа № 03-18/53-16

Про порушення законодавства про
захист від недобросовісної конкуренції

Адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-18/53-16 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «ТЕРРА ФУД» (23600, Вінницька обл., м. Тульчин, вул. Полковника Ганжі, 16; ідентифікаційний код 35438742) та подання третього відділу досліджень і розслідувань від 18.09.2017 № 03-143 про попередні висновки у справі,

ВСТАНОВИЛА:

Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.11.2016 № 55-рк розпочато розгляд справи № 03-18/53-16 проти товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕРРА ФУД» (23600, Вінницька обл., м. Тульчин, вул. Полковника Ганжі, 16; ідентифікаційний код 35438742) за ознаками 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 невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про продукт на упаковці масла солодковершкового бутербродного шляхом розміщення напису «ДОМАШНЄ», порівняно з аналогічним продуктом інших виробників, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання (з урахуванням розпорядження № 25-рк від 18.09.2017);

- передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру шляхом розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років», що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Розгляд справи розпочато за результатом розгляду заяви фірми «Люстдорф» у формі товариства з обмеженою відповідальністю (далі – ТОВ «Люстдорф», Заявник) від 26.09.2016 (вх. від 27.09.2016 № 1304), стосовно наявності в діях товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕРРА ФУД» (далі – ТОВ «ТЕРРА ФУД», Товариство) ознак порушень законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: неправомірне використання написів «ДОМАШНЄ», «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» на упаковках масла солодковершкового жирністю 63 %, 73 % відповідно вагою 200 г під торговим знаком «Ферма» виробництва ТОВ «Терра Фуд».

Встановлено, що строк звернення ТОВ «Люстдорф» із заявою про захист своїх прав дотримано згідно із статтею 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

В ході розгляду справи встановлено наступне.

ТОВ «ТЕРРА ФУД» (місцезнаходження юридичної особи: 23600, Вінницька обл., м. Тульчин, вул. Полковника Ганжі, 16; ідентифікаційний код 35438742) створене відповідно до чинного законодавства України, є юридичною особою, діє у відповідності до законодавства України та Статуту Товариства.

Основними видами діяльності ТОВ «ТЕРРА ФУД» за КВЕД-2010 є:

10.51 Перероблення молока та виробництво масла та сиру;

46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами;

46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними і молюсками;

47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами;

47.29 Роздрібна торгівля іншими продуктами харчування в спеціалізованих магазинах.

Відповідно до нової редакції статуту ТОВ «ТЕРРА ФУД», затвердженого загальними зборами Учасників Товариства (протокол № 25 від 29.05.2014) основною метою діяльності Товариства є здійснення господарської діяльності, що має на меті отримання прибутку та реалізацію на його основі економічних і соціальних інтересів Учасників Товариства, насичення споживчого ринку високоякісними товарами і послугами та одержання прибутку для наступного його розподілу відповідно до рішення Загальних зборів Учасників.

Предметом діяльності Товариства є здійснення фінансової, виробничої, торгівельної, науково-дослідної, інноваційної, посередницької, консультаційної, інжинірингової, транспортної, рекламної та інших видів господарської діяльності, які не заборонені чинним законодавством України та відповідають цілям, які передбачені Статутом.

Таким чином, ТОВ «ТЕРРА ФУД» здійснює господарську діяльність і у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

Заявник стверджує, що ТОВ «Люстдорф» перебуває в конкурентних відносинах з ТОВ «ТЕРРА ФУД», в тому числі у виробництві масла солодковершкового, тому методи та прийоми недобросовісної конкуренції при виробництві масла солодковершкового, що використовуються ТОВ «ТЕРРА ФУД» наносять шкоду ТОВ «Люстдорф».

Заявник стверджує, що любителів масла домашнього (не промислового) виробництва до покупки масла заохочує назва «ДОМАШНЄ», хоча масло не має жодного відношення до домашнього виробництва.



Незрозумілим для Заявника є за рахунок чого масло названо дитячим: за рахунок корисних вітамінів А, D та Е чи додаткового вітамінного комплексу А,Д,Е?

Територіальним відділенням проведено аналіз оформлення упаковки масла солодковершкового вагою 200 г жирністю 63 % виробництва ТОВ «Терра Фуд» та поширення на ній інформації у вигляді напису «ДОМАШНЄ».

Зображення 1

У



Національному стандарті України ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове. Технічні умови» (далі - ДСТУ 4399:2005), що чинний від 01.07.2006 року у п. 4.1. розділу 4 «Класифікація» зазначається, що: «Масло, залежно від масової частки жиру, поділяють на групи: вершкове масло екстра; вершкове масло селянське; вершкове масло бутербродне; топлене масло (молочний жир)»

В розділі 3 «Терміни та визначення понять» ДСТУ 4399:2005 щодо визначень цих груп зазначається:

«3.1.8 вершкове масло селянське Група вершкового масла з масовою часткою жиру від 72,5 % до 79,9 %»;

«3.1.9 вершкове масло бутербродне Група вершкового масла з масовою часткою жиру від 61,5 % до 72,4 %».

Жодних інших найменувань ДСТУ 4399:2005 не передбачає і нанесення інших відомостей (поширення інформації на упаковці), що дають (можуть надати) певну перевагу виробнику має бути підтверджено, тобто бути правдивим.

Встановлено, що масло солодковершкове бутербродне 63,0 % жиру з написом «ДОМАШНЄ» вагою 200 г було впроваджено Товариством у виробництво з лютого 2015 року. Виробництво здійснюється згідно з ДСТУ 4399:2005.

Обсяг реалізації масла солодковершкового бутербродного 63,0 % жиру з написом «ДОМАШНЄ» вагою 200 г становить: березень-жовтень 2016 року 752341 кг на суму 69 930 468 грн.

Зовнішній вигляд упаковки масла солодковершкового бутербродного 63,0 % жиру вагою 200 г з написом «ДОМАШНЄ» ТМ «Ферма», виробництва ТОВ «ТЕРРА ФУД» має такий вигляд:

- у верхній частині лицьової сторони упаковки по центру розташовано напис ТМ «Ферма», виконаний у червоному кольорі, нижче поширюється інформація «масло як треба», зліва від якого зазначено жирність продукту – 82,5 % салативим кольором;

- праворуч від торговельної марки міститься напис ДСТУ, виконаний великими літерами червоного кольору, під яким меншим шрифтом бронзового кольору зазначено його номер (4399:2005);

- у центральній частині лицьової сторони упаковки масла салативим кольором розміщено напис – солодковершкове (шрифтом розміру 2 мм) «ДОМАШНЄ» (шрифтом розміру 5 мм), під яким меншим шрифтом бронзового кольору зазначено напис бутербродне (шрифтом розміру 1 мм), під яким зображено дві корови на пасовищі, трохи нижче міститься напис МАСЛО, виконаний великими літерами салативого кольору, шрифтом розміру 5 мм у прямокутній рамці, фон якої відповідає загальному фону упаковки масла;

- у нижній частині лицьової сторони упаковки зліва зазначено слова – державна система сертифікації України;

- з правого боку розміщено напис – 200 г, обидва написи виконані в бронзовому кольорі, нижче міститься малюнок огорожі плетеної із лози кольорів коричневих відтінків;

- загальний фон упаковки масла солодковершкового бутербродного 63,0 % (200 г) виконаний у бежевому (світло-жовтому) кольорі, по всій етикетці (упаковці) містяться написи МАСЛО ДСТУ – великими літерами салативого кольору;

- на бокових поверхнях упаковки масла солодковершкового бутербродного 63,0 % (200 г) міститься інформація загального характеру, зокрема напис ТМ «Ферма», виконаний червоним кольором; інформація про виробника та склад продукту – салативим кольором, декількома мовами тощо.

Масло солодковершкове бутербродне ТМ «Ферма» в зазначеній упаковці реалізується через дистриб'юторів шляхом оптового продажу на всій території України.

Листом від 10.11.2016 № 10-11/16 Товариство зазначило:

«У ДСТУ 4399:2005 передбачено приклад позначення масла солодковершкового ст. 6 п.4.1 Масло солодковершкове селянське «Власна назва» 72,5 % жиру. «ДОМАШНЄ» є власною (комерційною) назвою масла вершкового. Використання власних назв передбачено як ДСТУ 4399:2005, так і Технічним регламентом по маркуванню.

На етикетці масла солодковершкового бутербродного «ДОМАШНЄ» назва продукту та висота літер не менше 2 мм, що не суперечить вимогам Технічного регламенту щодо маркування харчових продуктів п. 31. Крім того на упаковці є загальні надписи однаковою висотою літер.

Пунктом 31 Технічного регламенту передбачено: «Назву харчового продукту необхідно зазначати на упаковці або етикетці (контретикетці, кольєретці, стікері, ярлику), доданий до нього, шрифтом не меншим ніж 2 мм, а всю іншу обов'язкову інформацію в маркуванні розфасованого харчового продукту, перераховану в пункті 6 цього Технічного регламенту, шрифтом не меншим ніж 0,8 мм.

Обов'язкову інформацію в маркуванні, передбачену пунктом 6 цього Технічного регламенту, треба розташовувати в помітному місці так, щоб вона була видимою і незмивною. У жодному разі ця інформація не повинна розміщуватись у прихованому, недоступному місці або затінюватись чи перекириватись іншими написами або графічними зображеннями.

Назву, кількість харчового продукту у його маркуванні розташовують в однаковій зоні видимості.

Комерційна (фірмова) назва «ДОМАШНЄ» не характеризує продукт, а тільки відрізняє даний продукт від інших, згідно п. 7 Технічного регламенту, щодо харчових продуктів.

Пунктом 7 Технічного регламенту зазначено: Назва харчового продукту може бути доповнена комерційною (фірмовою) назвою, яка може бути зазначена літерами латинської абетки, та/або знаком для товарів і послуг.

Комерційна (фірмова) назва продукту не характеризує продукт, його властивості, проте дає змогу відрізнити його від інших аналогічних продуктів, близьких за складом і органолептичними показниками. Комерційна (фірмова) назва та знак для товарів і послуг не можуть замінити назву харчового продукту.» (мова оригіналу).

Назва «бутербродне» зазначено шрифтом розміром 1 мм, що є у 5 разів менше розміру шрифту напису «ДОМАШНЄ».

Основні вимоги до етикетування харчових продуктів визначені Законом України «Про безпечність та якість харчових продуктів» (далі – Закон), «Технічним регламентом щодо правил маркування харчових продуктів» (надалі – Технічний регламент), затвердженим Наказом Держспоживстандарту України № 487 від 28.10.2010 та ДСТУ 4518-2008 «Продукти харчування. Маркування для споживачів. Загальні правила» (надалі – ДСТУ 4518-2008).

Пунктом 4.1. ДСТУ 4518-2008 визначено, що не дозволяється в маркуванні продукту вводити інформацію щодо переваги цього продукту у порівнянні з аналогічним харчовим продуктом.

Пунктом 4.5.1.1. ДСТУ 4518-2008 визначено, що назву продукту складають, як правило, з декількох слів, вона має бути зрозумілою для споживача, конкретно та правдиво характеризувати продукт, розкривати його природу, походження, давати змогу вирізнити даний продукт від інших. Всі слова, які входять до складу знаків для товарів, загальної та власної назви харчового продукту, що наносять на споживчу тару, етикетку, контретикетку, кольєретку, ярлик, листок-вкладиш повинні бути однаковими за розміром та кольором шрифту, при цьому мінімальна висота літер має бути не меншою ніж 5 мм.

Пунктом 4.5.1.6 ДСТУ 4518-2008 визначено: «Не дозволено у назві харчового продукту зазначати, що він є продуктом типу іншого відомого продукту, надавати харчовим продуктам назви, які вводять споживача в оману відносно природи походження харчового продукту.»

Пунктом 7 Технічного регламенту передбачено наступне.

Назва харчового продукту повинна бути зрозумілою для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його природу, походження, надавати можливість відрізнити певний вид харчового продукту від інших аналогічних видів харчових продуктів.

Назва харчового продукту може бути доповнена комерційною (фірмовою) назвою, яка може бути зазначена літерами латинської абетки та/або знаком для товарів і послуг.

Комерційна (фірмова) назва продукту не характеризує продукт, його властивості, проте дає змогу відрізнити його від інших аналогічних продуктів, близьких за складом і органолептичними показниками.

Комерційна (фірмова) назва та знак для товарів і послуг не можуть замінити назву харчового продукту.

Великий тлумачний словник сучасної української мови Ірпінь: ВТФ «Перун», 2004.-1440 с., що рекомендований Міністерством освіти і науки України (лист №1/11-4450 від 26.11.2001 р.) містить тлумачення слова «Домашній» (стор. 237). Домашній,-я, -є – 1. прикм. до дім 2,3.//Стос. до дому. Який виконується дома.// Який не купується, а виготовляється дома.

Ринок виробництва та реалізації масла солодковершкового бутербродного є високо конкурентним, представлений широким асортиментом продукції різних виробників як Вінницької області (ПрАТ "Літинський молочний завод", Фірма "Люстдорф" та інші) так і інших областей. При цьому, інформація, наведена на упаковках такого масла, не містить інформації, яка б надавала іншим виробникам - конкурентам Товариства переваги у конкуренції.

Територіальним відділенням досліджено думку конкурентів ТОВ «ТЕРРА ФУД» щодо розміщення напису «ДОМАШНЄ» на упаковці масла солодковершкового бутербродного 63% жиру і встановлено наступне.

ТОВ «Літинський молочний завод» листом від 08.06.2017 № 590 повідомлено наступне: «На даний момент виробництво вершкового масла здійснюється одним із двох найпоширеніших методів. Перший метод – це метод збивання досить жирних (30-35%) вершків. А другий метод полягає в перетворенні високо жирних вершків. Зазвичай спосіб збивання використовують, коли потрібно зробити невеликі обсяги традиційного вершкового масла. Виробництво вершкового масла шляхом перетворення високо жирних вершків використовується для інших видів вершкових масел, в тому числі сортів з наповнювачами, і в будь-якому обсязі. У наш час метод перетворення високо жирних вершків застосовується в 90 % випадків. Для початку при цьому методі цільне молоко пропускають через сепаратор, щоб отримати вершки. Потім вершки нормалізуються – тобто приводяться до необхідного однорідного рівня жирності. Вершки очищаються від сторонніх присмаків і запахів шляхом промивання і дезодорації. Наступний етап – пастеризація-нагрівання до температури 85 град. С. Після цього вершки охолоджують до 4-6 град. С і залишають при такій температурі на 7-15 часів. З рештою вершки збивають. Швидкість обертання барабана в стандартній олійниці становить 30-40 оборотів в хвилину. Масло збивається при температурі 8-14 град. С протягом 40-60 хв., доки не утворюються масляні зерна розміром 3-5 мм і пахта. Потім масляні зерна промиваються, щоб збільшити стійкість масла при зберіганні і відрегулювати процент вологості. Промивання виконують питною водою. Деякі сорти масла потім підсолюють. Масляні зерна об'єднуються в пласти шляхом механічної дії. Після розфасовки продається масло вершкове оптом і в роздріб. При цьому, якщо використовувалися не ферментовані (солодкі) вершки то вийшло масло солодко вершкове. Виробництво масла шляхом перетворення високожирних вершків на перших етапах таке ж як отримання його шляхом збивання вершків. Відмінності починаються при сепарації вершків. Для того, щоб отримати вершки з високим вмістом жиру їх сепарують за допомогою спеціальних сепараторів. Максимально допустимий вміст води в таких вершках – 15,8%. Потім здійснюють термомеханічну обробку високожирних вершків – створюють умови при яких відбувається кристалізація тригліцеридів молочного жиру і зміна фаз. Після цього відбувається обробка отриманої емульсії в циліндричному або пластинчатому маслоутворювачі. Коли масло отримано, його ще протягом 3-5-ти днів витримують в температурі 5-15 град. С для того, щоб завершився процес кристалізації молочного жиру і покращилися його фізичні та структурні якості. Таким чином можна отримувати масло солодковершкове, солоне і несолоне, при використанні поквашених вершків – масло кисломолочное, масло різного відсотка жирності. Тобто, враховуючи вищенаведене, ні прийняті та затверджені в Україні ДСТУ, ні технологія виробництва, не передбачають виготовлення окремого продукту наділеного індивідуальними якісними властивостями, якій би було регламентовано, як «МАСЛО СОЛОДКОВЕРШКОВЕ БУТЕРБРОДНЕ ДОМАШНЄ», а розміщена виробником інформація, на нашу думку є нічим іншим, як можливим виготовленням вказаного продукту за унікальною технологією та рецептурою виробника і оцінювати напис «ДОМАШНЄ», як інформацію, яка ставить за мету домінування над іншою розміщеною на упаковці інформацією, з метою підкреслити його привабливість або значимість з поміж іншої інформації у Товариства не має об'єктивних підстав.

Бутербродне масло – це різновид вершкового масла яке виробляється із квашених або не квашених вершків та яке повинно мати у своєму складі не менше 61,5 % та не більше 72,4 % молочного жиру. Таким чином, стверджувати, що даному продукту, який виготовлений згідно ДСТУ 4399:2005 притаманна оригінальність або додаткові споживчі чи смакові якості немає підстав, за виключенням, якщо це не регламентовано унікальною рецептурою Виробника. Об'єктивно, словесне позначення «ДОМАШНЄ» при його розміщенні на упаковці такого продукту як масло, відноситься до категорії тих позначень, які інформують споживача про певні споживчі характеристики продукту. Наприклад: продукт «МАСЛО ШОКОЛАДНЕ» (з какао) сприймається споживачем як такий, що має коричневий колір і присмак какао; масло солоне – має солений присмак і т.ін.

Тобто, відповідно до ч. 2 ст. 6 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» такі словесні позначення як «домашнє», «з какао», «солоне», «оригінальне» при використанні різними виробниками на упаковці масла не мають розрізняльної здатності та не

набули такої внаслідок їх використання через те, що є описовими ознаками, зокрема вказують на вид, якість, властивості продукту (смак, присмак)» (мова оригіналу).

Листом від 15.06.2017 № 15-06/1 ТОВ фірма «Апрель» надано територіальному наступну інформацію: «позначення «ДОМАШНЄ» викладено в такий спосіб, що є домінуючим з поміж іншої інформації. Створюється враження, що саме позначення «ДОМАШНЄ» є назвою товару, а не бутербродне, тому що позначення «ДОМАШНЄ» нанесено шрифтом, розмір якого в декілька разів більший ніж напис загальної назви бутербродне. Підстав для використання на упаковках масла солодко вершкового позначення «ДОМАШНЄ» немає. ТОВ фірма «Апрель» вважає, що викладення в такий спосіб позначення «ДОМАШНЄ» не відповідає вимогам нормативних документів, технологічному регламенту щодо маркування харчової продукції. ТОВ фірма «Апрель» не вважає, що масло солодко вершкове із вмістом жиру 63 % з позначенням «ДОМАШНЄ» є маслом з кращими смаковими та іншими властивостями, тому що власна назва і вміст жиру не впливає на смакові властивості, а вимоги ДСТУ 4399:2005 по органолептичним показникам єдині для всіх видів масла солодко вершкового без домішок.» (мова оригіналу).

Листом від 01.06.2017 № 2269 ПАТ «Хмельницька маслосирбаза» надано територіальному наступну інформацію: «позначення «ДОМАШНЄ» є домінуючим та підкреслює його значимість. Позначення «ДОМАШНЄ» створює враження назви товару, оскільки повна назва масла, за розміром літер, повинна бути не менш ніж у 2 рази більша за іншу інформацію згідно ДСТУ 4399:2005. Не вбачається підстав для використання позначення «ДОМАШНЄ», оскільки продукт виготовляється на виробничих площах.» (мова оригіналу).

Листом від 09.06.2017 № 1525 ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» надано територіальному наступну інформацію: «позначення «ДОМАШНЄ» підкреслює його значимість з поміж іншої інформації. Підприємство вважає, що використання та викладення в такий спосіб позначення «ДОМАШНЄ» суперечить вимогам певних нормативних документів, торговим іншим певним звичаям у господарській діяльності. Згідно ДСТУ 4518-2008р «Продукти харчові» маркування для споживачів є загальні правила. Маркування для потреб п.4.5.1 не відповідає вимогам присвоєної назви. Підприємство не вважає, що масло солодковершкове бутербродне із вмістом жиру 63 % з позначенням «ДОМАШНЄ» являється маслом з кращими смаковими, споживчими та іншими властивостями. Масло відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 і повністю повинно відповідати вимогам продукту по фізико-хімічним показникам маслу солодковершковому бутербродному. Підприємство вважає, що поширення виробником на упаковці масла солодковершкового бутербродного із вмістом жиру 63 % позначення «ДОМАШНЄ» може призвести до отримання неправомірних переваг перед іншими учасниками ринку.» (мова оригіналу).

Листом від 08.06.2017 № 260 ДП «Ружин-молоко» надано територіальному наступну інформацію: «підставою для використання на упаковках масла солодко вершкового позначення «ДОМАШНЄ» повинні бути особливості виробництва, тобто – вироблятися методом збивання вершків. Згідно ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове. Технічні умови» у пункті 5.4, підпункті 5.4.1 чітко зазначений приклад позначки. Позначення «ДОМАШНЄ» суперечить вимогам даного нормативного документу.» (мова оригіналу).

Листом від 08.06.2017 № 432 ПАТ «Яготинський маслозавод» надано територіальному наступну інформацію: «вважаємо позначення «ДОМАШНЄ» викладено в такий спосіб, що є домінуючим та підкреслює його значимість з поміж іншої інформації. Позначення «ДОМАШНЄ» створює враження як назва товару... з метою відрізнити продукт від іншої продукції на ринку, надати йому переваг та властивостей, яких у нього немає. ПАТ «Яготинський маслозавод» не вважає, що масло солодковершкове бутербродне із вмістом жиру 63 % з позначенням «ДОМАШНЄ» являється маслом з кращими смаковими, споживчими та іншими властивостями. Технологія виготовлення масла згідно ДСТУ 4399:2005 не передбачає додавання будь-яких додаткових інгредієнтів, які б покращували смакові або споживчі властивості продукту. На нашу думку поширення виробником на упаковці масла солодковершкового бутербродного із вмістом жиру 63 % з позначення «ДОМАШНЄ» може призвести до отримання неправомірних переваг перед іншими учасниками ринку. У споживача може скластися враження, що масло із позначенням «ДОМАШНЄ» виготовлено не на заводі, а в домашніх умовах, що покращує його споживчі характеристики.» (мова оригіналу).

Під час розгляду справи проведено дослідження думки споживачів щодо розміщення напису «ДОМАШНЄ» на упаковці масла солодковершкового бутербродного 63 % жиру шляхом опитування у вигляді анкетування.

З 330 опитаних осіб у 66,7 % розміщення напису «ДОМАШНЄ» на упаковці масла солодковершкового бутербродного 63 % жиру вплинуло б при виборі продукції.

З 330 опитаних осіб у 67,3 % розміщення напису «ДОМАШНЄ» на упаковці масла солодковершкового бутербродного 63 % жиру сприймається, що така продукція має кращі смакові та споживчі властивості, кращу якість, ніж продукція на якій така інформація відсутня.

На запитання в анкеті: «Чи надали б Ви перевагу у виборі продукції на упаковці якої розміщена інформація "ДОМАШНЄ" перед аналогічною продукцією (масло солодковершкове бутербродне) на якій дана інформація відсутня?» - з 330 опитаних осіб 65,0 % осіб стверджують «Так».

На запитання в анкеті: «Чи надали б Ви перевагу продукції, на упаковці якої міститься інформація «ДОМАШНЄ», якби знали, що дана продукція є бутербродним маслом, виготовленим згідно ДСТУ 4399-2005?» - з 330 опитаних осіб 65,5 % осіб стверджують «Ні».

На запитання в анкеті: «Чи вважаєте Ви, що розміщення на упаковці продукції (масла бутербродного) інформації «ДОМАШНЄ» є фактом введення особи, що має намір придбати дану продукцію (споживача), в оману?» - з 330 опитаних осіб 77,0 % осіб стверджують «Так».

На запитання в анкеті: «Вкажіть, оглянувши зображення 1, яка інформація для Вас щодо характеристики продукції на упаковці цієї продукції є домінуючою: МАСЛО «ДОМАШНЄ»; МАСЛО солодковершкове; МАСЛО солодковершкове бутербродне; Інше _» - з 330 опитаних осіб 69,7 % осіб стверджують «МАСЛО «ДОМАШНЄ»».

За результатами обробки, аналізу та інтерпретації опитування встановлено, що респондентами за 5-ти бальною шкалою (де 1 – максимально легко, 5 - максимально важко) було оцінено рівень враження споживача - наскільки легко на лицьовій стороні упаковки під написом «ДОМАШНЄ» солодковершкове (у зв'язку з розміром шрифту) для споживача встановити інформацію щодо виду масла, зокрема що масло є солодковершковим бутербродним:

4,9 % - 1 за шкалою ; 0,5 % - 2 за шкалою; 22,7 % - 3 за шкалою; 17,6 % - 4 за шкалою; 49 % - 5 за шкалою.

Написи «ДОМАШНЄ» та МАСЛО на упаковці масла солодковершкового бутербродного є домінуючими на упаковці та підкреслюють їх значимість з поміж іншої інформації, нанесеної на упаковку та може створювати у споживача враження, що саме напис «ДОМАШНЄ» є назвою товару, а не бутербродне.

Таким чином, враховуючи думку конкурентів та споживачів ТОВ «ТЕРРА ФУД» може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкуренту позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення на упаковках неправдивих відомостей про цей продукт.

Зважаючи на вищевикладене, реалізація ТОВ «ТЕРРА ФУД» продукції з наведеною упаковкою стимулює зацікавленість споживачів до купівлі цього товару і може ставити Товариство у більш вигідне становище стосовно інших суб'єктів господарювання, які виробляють та здійснюють реалізацію масла солодковершкового.

Розміщення на упаковках **масла солодковершкового бутербродного напису «ДОМАШНЄ»** інформує споживачів про те, що даний продукт є з високими споживчими властивостями у конкретно вказаного виробника і створює враження про можливість існування іншого масла згідно ДСТУ 4399:2005. Зазначене може створити у споживачів уявлення про переваги споживчих властивостей цього масла щодо аналогічних масел інших виробників, оскільки, виходячи з припущення, у споживача немає спеціальних знань про властивості та характеристики продукції, яку він придбаває.

На подання з попередніми висновками у справі, направлене ТОВ «ТЕРРА ФУД» із супровідним листом від 18.09.2017 № 03-18/1274, Товариством надано листом від 26.09.2017 № 26-09/17 наступні заперечення: «Напис «ДОМАШНЄ» є комерційною назвою продукту, на що чітко вказує його зображення у лапках на упаковці масла солодковершкового. Комерційна (фірмова) назва «ДОМАШНЄ» не характеризує продукт, а тільки відрізняє його від інших, згідно п. 7 Технічного регламенту щодо харчових продуктів.

На етикетках масла чітко видно назву продукту, що не спростовується у поданні, і напис «ДОМАШНЄ» не може викликати уявлення (або двоякого тлумачення) у споживача, що цей продукт виготовлений у домашніх умовах, оскільки середньостатистичний споживач є достатньо освіченою і раціональною людиною, яка заходячи в магазин, точно не може очікувати у продажу масло домашнього виготовлення.

Тож, на нашу думку, єдиним, що може вплинути на вибір покупця, є впевненість у якості, кращих смакових і споживчих властивостях, що дійсно є результатом організованого процесу виробництва якісної продукції Товариством.

Територіальним відділенням не досліджено, чи конкуренти, які висловили свою думку щодо використання Товариством власної назви «ДОМАШНЄ» на упаковці масла олодковершкового бутербродного, здійснюють виробництво цієї продукції.» (мова оригіналу)

Заперечення ТОВ «ТЕРРА ФУД» спростовуються вищевикладеним та матеріалами справи.

Дії ТОВ «ТЕРРА ФУД», які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про продукт на упаковці масла солодковершкового бутербродного 63 % жиру вагою 200 г шляхом розміщення напису «ДОМАШНЄ», порівняно з аналогічним продуктом інших виробників, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

Територіальним відділенням проведено аналіз оформлення упаковки масла солодковершкового вагою 200 г жирністю 73 % виробництва ТОВ «Терра Фуд» та поширення на ній інформації у вигляді напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років».
зображення 2

3



Встановлено, що масло солодковершкове селянське вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» було впроваджено Товариством у виробництво з липня 2016 року. Виробництво здійснюється згідно з технічними умовами ТУ У 10.5-34832401-008:2012.

Обсяг реалізації масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» вагою 200 г становить: липень-жовтень 2016 року 28720 кг на суму 143 146 грн.

3

За результатами аналізу зовнішнього оформлення упаковки масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру для дітей від 3-х років «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» (зображення 2) встановлено наступне.

На лицьовій стороні упаковки, в верхній частині посередині зображено знак для товарів і послуг «Ферма», нижче поширюється інформація «масло як треба». Ліворуч від цього знаку розміщено інформацію про масову частку жиру продукції 73 %, а праворуч від знаку для товарів і послуг – написи яскравими кольорами «з корисними вітамінами» (синім кольором) «А» (помаранчевим кольором), «Д» (червоним кольором), «Е» (салатовим кольором). Під знаком для товарів і послуг розміщено великими літерами напис «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ» шрифтом розміру 5 мм (кожна буква написана різним кольором (синього-червоного-помаранчевого-фіолетового-салатового), а нижче розміщено напис бронзовим кольором розбірливими літерами шрифтом розміру 1 мм (меншими ніж попередній напис) «від 3-х років», нижче зображено малюнок великої рогатої худоби, нижче напис синім кольором «Масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру для дітей від 3-х років». Праворуч від зображення малюнку розміщено інформацію про масу продукту - 200 г, ліворуч – знак Державної системи сертифікації України бронзовим кольором, нижче міститься малюнок огорожі плетеної із лози кольорів

коричневих відтінків, по центру цього малюнку розміщено напис МАСЛО шрифтом розміру 5 мм, який виконаний великими літерами синього кольору у прямокутній рамці, фон якої відповідає загальному фону упаковки масла. Загальний фон упаковки масла солодковершкового селянського з вітамінами 73,0 % жиру для дітей від 3-х років (200 г) виконаний у бежевому (світло-жовтому) кольорі, по всій упаковці міститься напис МАСЛО– великими літерами різними кольорами букв (синього-червоного-помаранчевого-фіолетового-салатового).

На трьох бокових панелях розміщено знак ТМ «Ферма» виконаний червоним кольором та напис «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ» (кожна буква написана різним кольором (синього-червоного-помаранчевого-фіолетового-салатового)), а нижче розміщено напис бронзовим кольором розбірливими літерами (меншими ніж попередній напис) «від 3-х років».

На одній із бокових панелей упаковки розміщено наступну інформацію в табличній формі

Найменування вітамінів	Кількість вітамінів в 20 г масла	(% від добової норми споживання для дітей, в 20 г масла*)		
		3-6 років, %	7-13 років, %	14-18 років, %
Вітамін А, мкг	126,00	21,00	18	13
Вітамін Д ₃ , мкг	2,10	21,00	84	84
Вітамін Е, мг	1,68	21	15	12

* допустимі відхилення вітамінів +(-) 18 % від вказаної кількості вітамінів в 20 г масла.

Праворуч від табличної форми розміщено напис «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ» (кожна буква написана різним кольором (синього-червоного-помаранчевого-фіолетового-салатового), а нижче розміщено напис бронзовим кольором розбірливими літерами (меншими ніж попередній напис) «від 3-х років».

Ліворуч від табличної форми розміщено штрих-код.

На зворотній стороні упаковки (в запакованому вигляді) розміщено інформацію на кількох мовах про: назву продукту, ТУ У 10.5-34832401-008:2012, склад продукту (пастеризовані вершки з коров'ячого молока, вітамінний комплекс (А, Д₃, Е-0,0196 %)); умови зберігання та строк придатності; відомості про виробника; енергетичну та поживну цінність тощо.

Згідно з ДСТУ 4518-2008 інформація для споживача повинна бути чіткою, конкретною, однозначною, забезпечувати споживачу можливість правильного вибору продукту та нести правдиві відомості щодо продукту. Не дозволяється в маркування продукту вводити інформацію щодо переваги цього продукту у порівнянні з аналогічним харчовим продуктом (пункт 4.1, розділ 4). Інформація, яка стосується складу, властивостей, харчової цінності, природи походження, способів виготовлення та споживання, а також інших властивостей, які характеризують прямо або опосередковано безпечність і якість харчового продукту, повинна забезпечувати однозначне сприйняття споживачем та унеможливити помилкове сприйняття цього продукту за інший близький до нього за зовнішнім виглядом або органолептичними показниками (пункт 4.2, розділ 4).

Пунктом 7 Технічного регламенту передбачено наступне.

Назва харчового продукту повинна бути зрозумілою для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його природу, походження, надавати можливість відрізнити певний вид харчового продукту від інших аналогічних видів харчових продуктів.

Назва харчового продукту може бути доповнена комерційною (фірмовою) назвою, яка може бути зазначена літерами латинської абетки та/або знаком для товарів і послуг.

Комерційна (фірмова) назва продукту не характеризує продукт, його властивості, проте дає змогу відрізнити його від інших аналогічних продуктів, близьких за складом і органолептичними показниками.

Комерційна (фірмова) назва та знак для товарів і послуг не можуть замінити назву харчового продукту.

Також пункт 6 Регламенту передбачає, що вимоги до маркування харчових продуктів повинні забезпечувати надання споживачу необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про харчовий продукт. У маркуванні, оформленні, рекламуванні харчових продуктів забороняється використання будь-якої інформації, яка вводить в оману споживача або містить інформацію щодо властивостей харчового продукту, яких у нього немає.

В результаті аналізу змісту інформації, викладеної на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» виробництва ТОВ «Терра Фуд», встановлено, що в сукупності та за формами виконання відповідна інформація може бути сприйнята споживачами як така, що цей продукт («МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років») рекомендовано (відповідною державною установою з охорони здоров'я) для дитячого та дієтичного харчування.

У листі від 10.11.2016 № 10-11/16 ТОВ «ТЕРРА ФУД» повідомлено, що для виробництва масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру для дітей від 3-х років компанія ТОВ «ТЕРРА ФУД» розробила зміну № 1 ТУ У 10.5-34832401-008:2012, в якій описана кількість внесення вітамінів необхідних для дітей від 3-х років. Також даний розрахунок та кількість підтверджені інститутом громадського здоров'я ім. Марзеєва Національної академії Медичних наук України.

Листом від 13.06.2016 № 8/1612 Інститутом громадського здоров'я ім. Марзеєва Національної академії Медичних наук України надано наступну відповідь ТОВ «ТЕРРА ФУД» на його звернення від 07.06.2016 щодо проведення розрахунків % від добової норми споживання масла з вітамінами для дітей та дорослих на підтвердження напису на етикетці «Масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру для дітей від 3-х років»: «При виробництві масла згідно Технічних умов ТУ У 10.5-34832401-008:2012 «МАСЛО ВЕРШКОВЕ ЗБАГАЧЕНЕ», яке виготовляється виключно з коров'ячого молока та продуктів переробки молока, молочної сировини використовується комплекс (премікс) вітамінів – SternVit BV 16236 L, який містить вітаміни А, Д3, Е (компанії STERNVITAMIN, Німеччина). У зазначеному листі наведено інформацію в табличних формах про кількість вітамінів в 100 г масла, рекомендована добова потреба у вітамінах А, Д3, Е та % від добової норми споживання в 20 г масла та рекомендована інформація для винесення на етикетку «Масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру для дітей від 3-х років»

Найменування вітамінів	Кількість вітамінів в 20 г масла	(% від добової норми споживання для дітей, в 20 г масла*)		
		3-6 років, %	7-13 років, %	14-18 років, %
Вітамін А, мкг	126,00	21,00	18	13
Вітамін Д3, мкг	2,10	21,00	84	84
Вітамін Е, мг	1,68	21	15	12

* допустимі відхилення вітамінів +/- 18 % від вказаної кількості вітамінів в 20 г масла.

Зміна № 1 ТУ У 10.5-34832401-008:2012 «МАСЛО ВЕРШКОВЕ ЗБАГАЧЕНЕ» погоджена Головним державним санітарним лікарем України (висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи № 05.03.02-06/41867) і набрала чинності з 18.07.2016.

Тобто, інститутом громадського здоров'я ім. Марзеєва Національної академії Медичних наук України рекомендована інформація в табличній формі для винесення на етикетку «Масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру для дітей від 3-х років», а не підтверджено обґрунтованість розміщення напису на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років».

Крім того, Товариством не надано відділенню жодного документу відповідної державної установи, якою було б підтверджено, що масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» виробництва ТОВ «ТЕРРА ФУД» рекомендоване для споживання дітьми від 3-х років.

Так, надані Товариством пояснення та копії документів не доводять обґрунтованості застосування на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років».

Одним із завдань Антимонопольного комітету України є сприяння розвитку добросовісної конкуренції. Правові засади захисту суб'єктів господарювання і споживачів від недобросовісної конкуренції визначає Закон 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.

Ринок виробництва та реалізації масла солодковершкового селянського є високо конкурентним, представлений широким асортиментом продукції різних виробників як Вінницької області (ПрАТ "Літинський молочний завод", Фірма "Люстдорф" та інші) так і інших областей. При цьому, інформація, наведена на упаковках такого масла, не містить інформації, яка б надавала іншим виробникам - конкурентам Товариства переваги у конкуренції. Тобто, ТОВ «ТЕРРА ФУД» може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення на упаковках неправдивих відомостей про цей продукт.

Територіальним відділенням досліджено думку конкурентів ТОВ «ТЕРРА ФУД» щодо розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру і встановлено наступне.

ТОВ «Літинський молочний завод» листом від 08.06.2017 № 590 повідомлено наступне: «Загальне виробництво масла вершкового регулюється ДСТУ 4399:2005 та не містить в собі поняття «МАСЛО СОЛОДКОВЕРШКОВЕ ДЛЯ ДІТЕЙ ВІД 3-х років». На нашу думку вказівка «ДЛЯ ДІТЕЙ» повинна бути підтверджена унікальністю рецептури виробника, яка зорієнтована виключно на дану категорію споживачів, та наділена певними необхідними саме дітям споживчими властивостями... Сама наявність вітамінів в маслі солодковершковому не являється підставою для виокремлення його в окремих сегмент «дитячого споживання». Молоко (та продукти з нього) вміщують в себе природні необхідні організму людини вітаміни та мікроелементи. Так, наприклад, ПАТ «Житомирський маслозавод», який здійснює виробництво продукції під торговою маркою «Рудь» на своєму сайті вказує: «Масло вершкове вважається рекордсменом за вмістом вітамінів та корисних елементів. Жирні кислоти, вуглеводи, білки, цинк, марганець, мідь, залізо, кальцій, калій, магній – усе це міститься в добовій нормі вершкового масла для здорової людини (10-30г). Але і це не повний список його переваг. Вітамін Е – необхідний для здоров'я та краси нашої шкіри, нігтів і волосся; вітамін А – незамінний для нашого зору, імунної та статевих систем; вітамін Д – сприяє міцності зубів і кісток. ПАТ «ЮРІЯ», яке здійснює виробництво молочної продукції під торговою маркою «ВОЛОШКОВЕ ПОЛЕ» на своєму сайті поширює наступну інформацію: «Одним з найбільш споживаних продуктів харчування є вершкове масло... Вершкове масло не тільки поживне, але і корисне для шкіри, волосся, зору, кісткової і м'язової тканини, оскільки містить комплекс вітамінів, фосфоліпідів і незамінні амінокислоти...ПрАТ «Каґма», яке також є виробником масла вершкового на своєму сайті повідомляє: «Вершкове масло – високоенергетичний, незамінний продукт повноцінного харчування, який збагачує організм необхідними жирними кислотами, вітамінами та мінеральними речовинами. Група компаній «ТЕРРА ФУД», яка включає в себе декілька виробників масла вершкового зазначає на своєму сайті наступне: «Вершкове масло містить необхідні людському організму кальцій, фосфор і жиророзчинні вітаміни А, Д та Е, сприяє підвищенню працездатності імунної системи, виробленню гормонів і підтримує гостроту зору.

Таким чином, якщо об'єктивно підійти до поширення на етикетці інформації «МАСЛО СОЛОДКОВЕРШКОВЕ ДЛЯ ДІТЕЙ ВІД 3-х років», то дана інформація повинна вміщувати розшифровку унікальності складу даного продукту, саме «для дітей від 3-х років», в чому особливість такого продукту та яку користь він несе саме для цієї категорії споживачів, на яку він орієнтований. На нашу думку, дане виробництво повинно бути підтверджене оригінальністю рецептури такого харчового продукту та дослідженнями його позитивного впливу саме на таку вікову групу споживача.» (мова оригіналу).

Листом від 15.06.2017 № 15-06/1 ТОВ фірма «Апрель» надано територіальному наступнику інформацію: «ТОВ фірма «Апрель» вважає, що інформація на упаковці масла солодковершкового

селянського з вітамінами 73 % жиру у вигляді напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» тягне за собою приналежність цього продукту до дитячого харчування та вважає необхідним проходження цього продукту державної санітарно-епідеміологічної експертизи і отримання висновку щодо використання для харчування саме цієї категорії споживачів, державної реєстрації в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України, відповідності обов'язковим параметрам безпечності та мінімальним специфікаціям якості, затвердженим центральним органом виконавчої влади з питань охорони здоров'я відповідно до Закону України «Про дитяче харчування» схвалення МОЗ України масла для харчування дітей.» (мова оригіналу).

Листом від 09.06.2017 № 1525 ПАТ «Ічнянський завод сухого молока та масла» надано територіальному наступну інформацію: «вважає, що при поширенні виробником на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» обов'язкове проходження зазначеного масла державної санітарно-епідеміологічної експертизи і отримання висновку щодо використання для харчування саме цієї категорії споживачів, державної реєстрації в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України, відповідності обов'язковим параметрам безпечності та мінімальним специфікаціям якості, затвердженим центральним органом виконавчої влади з питань охорони здоров'я відповідно до Закону України «Про дитяче харчування» схвалення МОЗ України масла для харчування дітей. Підприємство вважає, що поширена виробником виробником на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» може призвести до отримання неправомірних переваг перед іншими учасниками ринку. Комерційна (фірмова) назва не може змінити назву харчового продукту.» (мова оригіналу).

Листом від 08.06.2017 № 260 ДП «Ружин-молоко» надано територіальному наступну інформацію: «Підприємство вважає, що при поширенні виробником на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» обов'язкове проходження всіх експертиз.» (мова оригіналу).

Листом від 08.06.2017 № 432 ПАТ «Яготинський маслозавод» надано територіальному наступну інформацію: «Якщо масло виготовлено згідно ТУ У 10.5-34832401-008:2012 «МАСЛО ВЕРШКОВЕ ЗБАГАЧЕНЕ» воно призначене до споживання будь-ким окрім дітей до 3-х років.» (мова оригіналу).

Під час розгляду справи проведено дослідження думки споживачів щодо розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру вагою 200 г шляхом опитування у вигляді анкетування.

З 331 опитаних осіб у 75,0 % розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру вплинуло б при виборі продукції.

З 331 опитаних осіб у 78,0 % розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру сприймається, що така продукція має кращі смакові та споживчі властивості, кращу якість, ніж продукція на якій така інформація відсутня.

На запитання в анкеті: «На Вашу думку, про що може свідчити інформація, яка розміщена на упаковці «з корисними вітамінами А, Д, Е»: про те, що продукція призначена для споживання дітьми до 3-х років; про те, що продукція призначена для споживання дітьми від 3-х років; про те, що продукція призначена для споживання без обмеження вікової категорії; інше _» - з 331 опитаних осіб 57,0 % осіб стверджують - «що продукція призначена для споживання дітьми від 3-х років».

На запитання в анкеті: «Вкажіть, на Вашу думку, для споживачів якої вікової категорії призначена продукція масло солодковершкове селянське у зв'язку з поширеною на упаковці інформацією»: масло солодковершкове селянське призначено для харчування дітям до 3-х років; масло солодковершкове селянське призначено для харчування дітям від 3-х років; масло солодковершкове селянське призначено без обмеження вікової категорії; інше _» - з 331 опитаних осіб 57,0 % осіб стверджують – «масло солодковершкове селянське призначено для харчування дітям від 3-х років».

За результатами обробки, аналізу та інтерпретації опитування встановлено, що респондентами за 5-ти бальною шкалою (де 1 – максимально легко, 5 - максимально важко) було оцінено рівень враження споживача – наскільки **читабельна (у зв'язку з розміром шрифту) для**

споживача інформація щодо добової норми споживання масла для дітей різної вікової категорії та кількості вітамінів у продукції, яка розміщена на боковій панелі упаковки масла солодковершкового селянського та важливість цієї інформації для споживача:

1. 5,0 % - 1 за шкалою ; 9,0 % - 2 за шкалою; 24,0 % - 3 за шкалою; 17,0 % - 4 за шкалою; 44 % - 5 за шкалою.
2. 12,0 % - 1 за шкалою ; 2,0 % - 2 за шкалою; 21,0 % - 3 за шкалою; 17,0 % - 4 за шкалою; 32 % - 5 за шкалою.

На запитання в анкеті: «Чи вважаєте Ви, що для виробництва та реалізації масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру з написом «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» обов'язковою умовою є отримання виробником відповідних документів, що підтверджують інформацію, що сферою застосування вказаної продукції є харчування дітей віком від 3 років?» - з 331 опитаних осіб 92,0 % осіб стверджують «Так».

На запитання в анкеті: «Чи надали б Ви перевагу у виборі продукції, на упаковці якої розміщена інформація "для дітей від 3 років", перед продукцією, на якій дана інформація відсутня?» - з 331 опитаних осіб 76,0 % осіб стверджують «Так».

На запитання в анкеті: «Чи надали б Ви перевагу продукції, на упаковці якої міститься інформація «масло для дітей від 3 років», якби знали, що дана продукція не має документів, які б підтверджували, що сферою застосування цієї продукції є харчування дітей віком від 3 років?» - з 331 опитаних осіб 89,0 % осіб стверджують «Ні».

На запитання в анкеті: «Чи вважаєте Ви, що розміщення на упаковці продукції, сферою застосування якої не є «дитяче харчування», інформації, що зазначена продукція призначена «для дітей від 3 років» є фактом введення особи, що має намір придбати дану продукцію (споживача), в оману?» - з 331 опитаних осіб 81,3 % осіб стверджують «Так».

На запитання в анкеті: «Чи введе Вас в оману інформація «масло для дітей від 3 років», розміщена на упаковці продукції, якщо сферою застосування зазначеної продукції не є «дитяче харчування» і не вказано окремо, що дана продукція придатна для споживання дітям від 3 років?» - з 331 опитаних осіб 74,0 % осіб стверджують «Так».

Листом від 12.05.2017 ТОВ «ТЕРРА ФУД» повідомлено про неможливість надання копії висновку державної санітарно-епідеміологічної експертизи на масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру вагою 200 г з написом «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» у зв'язку із змінами до законодавства України у сфері регулювання якості та безпечності харчових продуктів, відповідно до якого з 20.09.2015 висновки санітарно-епідеміологічної експертизи на продукцію компаніям не видаються.

Таким чином, враховуючи думку конкурентів та споживачів ТОВ «ТЕРРА ФУД» може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення на упаковках неправдивих відомостей про цей продукт.

Напис «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру вагою 200 г викладено у такий спосіб, що найбільше привертає увагу споживачів та створює у споживача враження, що масло призначене саме для дитячого харчування (для спеціального дієтичного споживання).

Таким чином, Товариство може здобути неправомірні переваги на відповідному ринку, зокрема, посилити свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивої інформації про продукцію, яка ним виробляється та реалізується.

Отже, розміщення на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» впливає на сприйняття товару споживачами як такого, що призначений для дитячого харчування, а дії суб'єкта господарювання щодо розміщення на упаковках продукції позначення «Дитяче» без дотримання обов'язкових процедур щодо експертизи та державної реєстрації можуть сприяти формуванню у споживачів хибного враження про споживчі властивості продукції та вводити їх в оману.

Відповідно до частини другої статті 10 Закону України «Про дитяче харчування» дитяче харчування, у тому числі те, що імпортується, підлягає державній реєстрації в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України. Відомості про державну реєстрацію

вносяться до Державного реєстру харчових продуктів спеціального дієтичного споживання, функціональних харчових продуктів та дієтичних добавок не пізніш як через три робочих дні з дня її здійснення та розміщуються на офіційному веб-сайті центрального органу виконавчої влади, визначеного Кабінетом Міністрів України відповідальним за ведення зазначеного реєстру.

Відповідно до проаналізованих Відділенням Переліків діючих висновків державної санітарно-епідеміологічної експертизи на спеціальні харчові продукти за період з січня 2015 по листопад 2016 року, які розміщені на офіційному веб-сайті Міністерства охорони здоров'я України, масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років», виробництва ТОВ «ТЕРРА ФУД» в зазначеному переліку не зареєстровано.

Масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років», як зазначено виробником на упаковці, не є продуктом дитячого харчування згідно із законодавством.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про дитяче харчування», дитяче харчування – харчовий продукт, призначений центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері охорони здоров'я, для спеціального дієтичного споживання, спеціально перероблений або розроблений для забезпечення задоволення дієтичних потреб дітей грудного та раннього віку.

Державне регулювання виробництва та обігу дитячого харчування здійснюється у порядку, передбаченому статтею 6 Закону України «Про дитяче харчування», шляхом:

- установлення обов'язкових параметрів безпечності та мінімальних специфікацій якості дитячого харчування, сировини, допоміжних засобів і матеріалів для виробництва та обігу, що використовуються у їх виробництві;
- державної реєстрації нормативних документів на дитяче харчування;
- державної реєстрації дитячого харчування;
- здійснення державного нагляду і контролю за безпечністю та якістю дитячого харчування відповідно до закону.

Враховуючи те, що ТОВ «ТЕРРА ФУД» виготовляє масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» для якого не встановлені більш жорсткі вимоги, та зазначаючи на продукції напис «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років», тим самим може сприяти формуванню хибної думки у споживача про те, що зазначений продукт є продуктом дитячого харчування та може споживатися дітьми.

Крім того, реалізація продукту масло солодковершкове селянське з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» як дитячого харчування без необхідності дотримання жорстких вимог, встановлених законодавством до такого виду продукції, може створити переваги для ТОВ «ТЕРРА ФУД» на ринку солодковершкового масла селянського щодо формування цін на продукти дитячого харчування.

Враховуючи викладене, упаковка масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років» з відповідною інформацією в обраній Товариством спосіб викладення містять неправдиві відомості щодо споживчих властивостей продукту, оскільки розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ» сприймається як назва товару та може інформувати споживача про спеціальні властивості товару, проте цей продукт не зареєстрований як харчовий продукт спеціального дієтичного споживання.

Зважаючи на вищевикладене, реалізація ТОВ «ТЕРРА ФУД» продукції з наведеною упаковкою стимулює зацікавленість споживачів до купівлі цього товару і може ставити Товариство у більш вигідне становище стосовно інших суб'єктів господарювання, які виробляють та здійснюють реалізацію масла солодковершкового.

На подання з попередніми висновками у справі, направлене ТОВ «ТЕРРА ФУД» із супровідним листом від 18.09.2017 № 03-18/1274, Товариством надано листом від 26.09.2017 № 26-09/17 наступні заперечення: «Товариство вважає неправильним твердження адмін.колегії про можливе прийняття товару споживачами, як такого, що призначений для дитячого

харчування (дітям до 3-ох років), та Товариство не повинно було проводити будь-яких експертиз та державної реєстрації, оскільки законодавство не передбачає відповідних вимог для продуктів харчування дітей віком від 3-ох років.

Також, Товариство звертає увагу територіального відділення, що масло солодковершкове селянське 73 % жиру з вітамінами, відрізняється від масла солодковершкового селянського 73 % жиру, що виступило товаром, який досліджувався територіальним відділенням, саме завдяки наявності у маслі виробництва Товариства вітамінного комплексу» (мова оригіналу).

Заперечення ТОВ «ТЕРРА ФУД» спростовуються вищевикладеним та матеріалами справи.

Дії ТОВ «ТЕРРА ФУД», які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру вагою 200 г шляхом розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років», 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.

У відповідності до 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. Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої-сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до інформації ТОВ «ТЕРРА ФУД» (лист від 27.02.2017 № 27/17) дохід (виручка) Товариства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік становить (інформація з обмеженим доступом).

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- порушення не припинено (інформація про припинення порушень у територіального відділення відсутня);
- кількість реалізованої продукції в упаковках, поширення інформації на яких є предметом розгляду справи;
- сприяння розслідуванню відділення.

Виходячи з викладеного, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 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 (зі змінами і доповненнями), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що дії ТОВ «ТЕРРА ФУД» (23600, Вінницька обл., м. Тульчин, вул. Полковника Ганжі, 16; ідентифікаційний код 35438742), які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про продукт на упаковці масла солодковершкового бутербродного 63 % жиру вагою 200 г шляхом розміщення напису «ДОМАШНЄ», порівняно з аналогічним продуктом інших виробників, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, які можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

2. Визнати, що дії ТОВ «ТЕРРА ФУД» (23600, Вінницька обл., м. Тульчин, вул. Полковника Ганжі, 16; ідентифікаційний код 35438742), які полягають у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей на упаковці масла солодковершкового селянського з вітамінами 73 % жиру вагою 200 г шляхом розміщення напису «МАСЛО ДЛЯ ДІТЕЙ від 3-х років», 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.

3. За порушення, вказане в пункті 1 рішення, накласти на ТОВ «ТЕРРА ФУД» штраф у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

4. За порушення, вказане в пункті 2 рішення, накласти на ТОВ «ТЕРРА ФУД» штраф у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

5. Зобов'язати ТОВ «ТЕРРА ФУД» припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначені в пунктах 1 та 2 цього рішення, про що повідомити територіальне відділення з наданням відповідних доказів у двомісячний строк з дня отримання рішення.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання копії рішення про накладення штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання його копії.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати територіальному відділенню документи, що підтверджують сплату штрафу (завірена копія квитанції або платіжного доручення з відповідними відмітками банку).

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

М.В. Слободянюк

Члени колегії:

О.В. Вихованець

В.В. Одобецька

С.В. Сельська

Секретар

О.М. Фесюк

Підготував:
Начальник 3 ВДР
_____ В.В. Одобецька
28 вересня 2017 р.

Погоджено:
Головний спеціаліст юридичного сектору
_____ Ю.П. Драпак
28 вересня 2017 р.