



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РЕКОМЕНДАЦІЇ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

21 » грудня 2017 р.

м. Львів

№ 13/09-34/м/к

ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ»

Про припинення дій,
які містять ознаки порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції

1. ПРЕДМЕТ РЕКОМЕНДАЦІЙ

- (1) Львівським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі - Відділення), на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 21.11.2017 №13-01/447, розглядається скарга (заява) про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» (надалі - Виробник) [REDACTED] (далі - Заявник) від 02.11.2017 б/н (вх. Відділення від 28.11.2017 №14/164-Ч) (надалі - Заява).

2. ЗМІСТ ОБСТАВИН, ВИКЛАДЕНИХ У ЗАЯВІ

- (2) Заявником 02.11.2017 року було придбано морозиво ТМ «ЛІМО» «Каштан» зі смаком ванілі» 70г виробництва ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» у супермаркеті «Клас» ТОВ «Альфа-продукт» за адресою: м.Харків, пр-т Архітектора Альошина, 8.
- (3) [REDACTED] звернула увагу на інформацію про склад вищезазначеного виду морозива ТМ «ЛІМО», яка розміщена на зворотній стороні упаковки, відповідно до якої морозиво ТМ «ЛІМО» «Каштан» зі смаком ванілі» 70г ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» містить в собі молоко коров'яче питне

40%, а також на те, що Виробник зазначає, що це морозиво виготовлено відповідно до ДСТУ 4735:2007.

- (4) На думку Заявника, ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ», як оператор ринку виробництва та продажу морозива, при виробництві вищевказаного морозива відповідно до ДСТУ 4735:2007, мало використовувати молоко коров'яче незбиране (ДСТУ 3662-97) та вказувати саме дане молоко у складі морозива, а вказівка про використання у складі морозива, виробленого за ДСТУ 4735:2007 молока коров'ячого питного може свідчити про намагання отримати переваги на ринку морозива та отримати додаткові прибутки шляхом подання споживачу недостовірної та не повної інформації про властивості та склад виробленого продукту.

3. ОБСТАВИНИ ВСТАНОВЛЕНІ ПІД ЧАС РОЗГЛЯДУ ЗАЯВИ ТА ДІЇ ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ»

- (5) Публічне акціонерне товариство «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» є юридичною особою, місце знаходження якої: 79025, Львівська обл., м. Львів, вул. Повітряна, будинок 2, ідентифікаційний код – 01553706.
- (6) Відповідно до інформації Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців, громадських формувань видами діяльності ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» є код КВЕД 10.51 Перероблення молока, виробництво масла та сиру (основний), код КВЕД 10.52 Виробництво морозива, код КВЕД 10.85 Виробництво готової їжі та страв, код КВЕД 46.39 Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, код КВЕД 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, код КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт.
- (7) Отже, Публічне акціонерне товариство «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (8) Упаковку для морозива «Каштан» зі смаком ванілі» 70г Виробник почав використовувати з 2013 року, розробниками якої є працівники маркетингового відділу ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» (Рис. 1).
- (9) Виробник на упаковці морозива ескімо з комбінованим складом сировини зі смаком ванілі в кондитерській глазурі прописав, згідно вимог чинного законодавства про маркування, державний стандарт відповідно якого виробляють даний вид морозива, а саме ДСТУ 4735:2007.
- (10) Водночас, ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» інформує споживачів про склад вищезазначено морозива, прописуючи такий інгредієнт, як «молоко коров'яче питне – 40%».

Рисунок 1 – Копія оригіналу упаковки морозива ТМ «ЛІМО»



- (11) За інформацією наданою Виробником, прописаний інгредієнт «...молоко коров'яче питне – 40%...» у складі морозива ескімо з комбінованим складом сировини зі смаком ванілі в кондитерській глазурі ДСТУ 4735:2007 означає що в складі молочної частини морозива міститься 40% молока коров'ячого питного, згідно затвердженого на виробництві рецептурного розрахунку. Даний компонент зазначено у відповідності до п.18 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 11 лютого 2011 року №183/18921...».
- (12) ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» листом від 11 грудня 2017 року №4261 (вх. Відділення від 11.12.2017 №8-2146) надав наступну інформацію:
«... Морозиво ескімо «Каштан» зі смаком ванілі» виготовляється згідно ДСТУ 4735:2007 «Морозиво з комбінованим складом сировини. Загальні технічні умови...»
- (13) Водночас, за матеріалами, отриманими Відділенням від ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» під час дослідження порушених питань Заявником, співробітниками було встановлено якісний і кількісний склад молока, на основі якого Виробник виготовляє морозиво під назвою «Каштан» зі смаком ванілі» 70г у нижчеподаній таблиці, дані якої були заповнені ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ»:

Вид молока (молоко коров'яче питне, молоко сухе, тощо...)	Найменування документу державного стандарту (ТУ, ГОСТ, ДСТУ, тощо...)	Кількість молока у порції морозива, грам	Відсоток молока у порції морозива	Відсоток молока в молочній частині порції морозива
Молоко коров'яче питне	ДСТУ 3662:2010	22,4	28 %	40%
Молоко незбиране згущене з цукром	ДСТУ 4276:2003	2,24	2,8%	4%
Молоко знежирене сухе	ДСТУ 4273:2015	1,95	2,44%	4,96%

4. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ПОРУШЕНОГО ПИТАННЯ

(14) Відповідно до Закону України «Про стандартизацію» об'єктами стандартизації є:

- 1) матеріали, складники, обладнання, системи, їх сумісність;
- 2) правила, процедури, функції, методи, діяльність чи її результати, включаючи продукцію, персонал, системи управління;
- 3) вимоги до термінології, позначення, фасування, пакування, маркування, етикетування тощо.

(15) Згідно з положеннями Господарського Кодексу України:

« ...У сфері господарювання застосовуються технічні регламенти, стандарти, кодекси усталеної практики та технічні умови.

2. Застосування стандартів, кодексів усталеної практики чи їх окремих положень є обов'язковим для:

суб'єктів господарювання, якщо обов'язковість застосування стандартів чи кодексів усталеної практики встановлено нормативно-правовими актами...»

(16) ДСТУ 4735:2007 «Морозиво з комбінованим складом сировини. Загальні технічні умови» це стандарт, який поширюється на морозиво з комбінованим складом сировини, що виробляють з частковою заміною молочної сировини і застосуванням компонентів не молочного походження, що призначене для безпосереднього вживання у їжу.

(17) У пункті 5.3 Вимоги до сировини стандарту ДСТУ 4735:2007 «Морозиво з комбінованим складом сировини. Загальні технічні умови», розробленому відповідно до чинного законодавства України, зазначено вимоги до молока коров'ячого для виробництва зазначеного раніше виду морозива, а саме:

«...5.3.1 Під час виробництва морозива використовують:

-молоко коров'яче згідно з ДСТУ 3662;

-молоко сухе незбиране згідно з ГОСТ 4495;

-молоко сухе знежирене згідно з ГОСТ 10970;

-вода питна згідно з ГОСТ 2874.

-вершки та масло з коров'ячого молока згідно з чинними нормативними документами;

- сироватка молочна, сироватка молочна згущена , суха, маслянка, молоко знежирене згущене згідно з чинними нормативними документами;

-інша молочна сировина згідно з чинними нормативними документами, узгодженими з Міністерством охорони здоров'я України, яка забезпечує якість морозива та відповідність його показників цьому стандарту.

-жири :

-масло кокосове рафіноване дезодороване згідно з ГОСТ 10766;

- масло кокосове гідрогінізоване згідно з чинними нормативними документами;

- продукти жирові, що являють собою суміш молочного жиру і кокосового масла згідно з чинними нормативними документами;

- продукти, що містять молоко з кокосовим маслом і молочним білком згідно з чинними нормативними документами...»

(18) Відповідно до діючих на сьогоднішній день вітчизняних стандартів на території України є окремі ДСТУ для молока коров'ячого питного (ДСТУ 2661:2010) та молока коров'ячого незбираного (ДСТУ 3662-97), розроблені згідно чинного законодавства.

(19) У пункті про сфери застосування ДСТУ 2661:2010 «Молоко коров'яче питне. Загальні технічні умови визначено», зазначається, що:

«... цей стандарт поширюється на молоко коров'яче питне, що виробляють із молока-сировини коров'ячого, яке підлягало нормалізації, температурному обробленню, пакуванню до або після оброблення, охолодження до заданих режимів та призначене для безпосереднього вживання в їжу...».

(20) Пункт 1 ГАЛУЗЬ ВИКОРИСТАННЯ ДСТУ 3662-97 «Молоко коров'яче незбиране» дає визначенню де використовуються цей стандарт:

«...цей стандарт поширюється на незбиране сире коров'яче молоко під час закупівлі у молочних Ферм, колективних сільськогосподарських підприємств, приватних і фермерських господарств незалежно від форм власності та видів діяльності, підприємствами з перероблення молока, підприємствами-покуцями молока та приватними, підприємствами і призначене до переробки на молочні продукти...»

(21) Відповідно до вимог маркування зазначених у п.5.4 ДСТУ 4735:2007 «Морозиво з комбінованим складом сировини. Загальні технічні умови»:

«...5.4.1 Маркування споживчої тари з продуктом повинно містити наступну інформацію:

-найменування морозива;

-найменування і місцезнаходження виробника (юридична адреса, із зазначенням країни і, при розбіжності з юридичною адресою, адреса виробництва);

-товарний знак виробника (при наявності);

-склад морозива;

-харчові добавки, ароматизатори, інгредієнти з генетично модифікованих джерел (при їхньому застосуванні);

-масу нетто;

-харчову цінність 100 грамів продукту;

-дату виготовлення;

-умови зберігання;

-термін зберігання;

-інформацію про сертифікацію (знак відповідності), при необхідності;

-штрих код згідно з ДСТУ 3147 (для споживчої тари)

-зазначення дійсного стандарту..»

- (22) Водночас, маркування харчових продуктів в Україні здійснюється відповідно до слідуєчих нормативно-правових актів, які мають ідентичні вимог:
- Закону України від 12.05.1991 № 1023-ХІІ «Про захист прав споживачів» в редакції Закону від 01.12.2005 № 3161-ХV;
 - Закону України від 06.09.2005 № 2809-15 «Про безпечність та якість харчових продуктів»;
 - Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, затвердженого Наказом Держспоживстандарту України від 28.10.2010 № 487;
 - ДСТУ 4518:2008 “Продукти харчові. Маркування для споживачів. Загальні правила”
- (23) Статтею 19 Закону України «Про захист прав споживачів» забороняється будь-яка діяльність (дії або бездіяльність), що вводить споживача в оману та як наслідок лишає його свідомого вибору продукції.
- (24) Відповідно до вимог ст.15 Закону України «Про захист прав споживачів» споживач має право на одержання необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про продукцію, що забезпечує можливість її свідомого і компетентного вибору. Інформація про продукцію повинна містити дані про основні властивості продукції, а щодо продуктів харчування – про склад (включаючи перелік використаної у процесі їх виготовлення сировини, в тому числі харчових добавок).

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ»

- (25) Відповідно до 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.
- (26) Відповідно до статті 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» поширенням інформації що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (27) Технічний регламент щодо правил маркування харчових продуктів дає визначення поняттю «маркування». Відповідно до якого маркування це усі слова, описи, знаки для товарів і послуг, назва марки, зображення чи символи, що стосуються харчових продуктів і розміщені на будь-якій упаковці, етикетці (стікері), споживчій тарі, контретикетці, кольєретці, ярлику, пробці, листку-вкладиші, документі, повідомленні, інших елементах упаковки, що супроводжують чи належать до цього виду харчових продуктів.

- (28) Згідно підпункту "а" пункту 5 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, маркування харчових продуктів та способ, яким його виконують, не повинні вводити в оману споживача стосовно характеристик харчового продукту, зокрема його природи, ідентичності, властивостей, стану, складу, кількості, часових характеристик придатності (зберігання), походження, способу виробництва чи одержання.
- (29) Пункт 6 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, встановлено, що вимоги до маркування харчових продуктів повинні забезпечувати надання споживачу необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про харчовий продукт.
- (30) Одночасне інформування про державний стандарт ДСТУ 4735:2007, відповідно до якого, вимогою до якості молочної сировини є посилання на молоко коров'яче згідно з ДСТУ 3662 (повна назва «ДСТУ 3662-97. Молоко коров'яче незбиране») та про склад морозива, зазначаючи, що для виробництва цього морозива використовується «молоко коров'яче питне – 40%», невизначеному колу споживачів морозива «Каштан» зі смаком ванілі» 70г ТМ «ЛІМО» ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» може ввести в оману та вплинути на їх рішення щодо придбання цього товару.
- (31) Адже, українське законодавство у сфері стандартизації визначає окремі ДСТУ для молока коров'ячого питного (ДСТУ 2661:2010 «Молоко коров'яче питне») та для молока коров'ячого незбираного (ДСТУ 3662-97 «Молоко коров'яче незбиране»).
- (32) При цьому споживач може помилково вважати, коли приймає рішення щодо купівлі морозива «Каштан» зі смаком ванілі» 70г ТМ «ЛІМО», що якість молока в ньому ліпша.
- (33) Таким чином, дії юридичної особи ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» щодо розміщення інформації стосовно складу сировини на упаковці товару, а саме, «Каштан» зі смаком ванілі» 70г ТМ «ЛІМО», у складі якого фактично використовується молоко невідповідно до ДСТУ 4735:2007 «Морозиво з комбінованим складом сировини. Загальні технічні умови», містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб відомостей, які містять неправдиві дані про молочну сировину товару (молоко коров'яче питне), що вплинули або можуть вплинути на наміри щодо придбання товару цього суб'єкта господарювання.
- (34) На підставі вищевикладеного та керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», абзацом 7 пункту 3 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, з метою запобігання порушень законодавства про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надає ПАТ «ЛЬВІВСЬКИЙ ХОЛОДОКОМБІНАТ» (адреса: 79025, Львівська обл., м. Львів, вул. Повітряна, будинок 2, ідентифікаційний код – 01553706) такі обов'язкові для розгляду

РЕКОМЕНДАЦІЇ

Вжити заходів для припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та усунення причин виникнення цього порушення і умов, що йому сприяють, шляхом повного та достовірного викладення інформації на упакованні товару ТМ «ЛІМО» морозива «Каштан» зі смаком ванілі» 70г такого інгредієнту складу вищезазначеного морозива, як молоко коров'яче.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані.

Про результати розгляду рекомендацій необхідно письмово повідомити Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України у шістдесяти денний строк з дня їх отримання, з наданням відповідних підтверджуючих документів.

Звертаємо увагу, що відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умов виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

Голова Колегії

Р.В. Лещинин