



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 29 вересня 2022 р.

Львів

№63/31-р/к

Справа №63/9-15-1-75-2020/03-1/09-18

Про закриття провадження
у справі

Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі ЗМТВ АМКУ), розглянувши матеріали справи №63/9-15-1-75-2020/03-1/09-18 про порушення ФОП Брецько В.Ю. [REDACTED]

[REDACTED] законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками відділу досліджень і розслідувань у Рівненській області від 16.09.2022 № 63-03/105п

ВСТАНОВИЛО:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Рівненського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.11.2018 року №67/10-рп/к розпочато розгляд справи №03-1/09-18 у зв'язку з наявністю у діях ФОП Брецько В.Ю. [REDACTED], ознак порушення законодавства, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (2) Листом від 04.12.2018 року №67-02/868 ФОП Брецько В.Ю. було направлено копію розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції від 30.11.2018 року №67/10-рп/к.
- (3) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 №23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України (зі змінами)» припинено з 01 червня 2020 Рівненське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України. Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником Рівненського обласного територіального відділення

Антимонопольного комітету України та перейменоване на Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення від 02.07.2020 року №63/53-рп/к справу №03-1/09-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції прийнято до свого розгляду та присвоєно новий №63/9-15-1-75-2020/03-1/09-18.
- (5) Листом від 08.07.2020 року №63-02/2861 ФОП Брецько В.Ю. було направлено копію розпорядження про прийняття Західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України до свого розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції №03-1/09-18.
- (6) Листом від 19.09.2022 № 63-02/1844 Відділенням було направлено ФОП Брецько В.Ю. копію подання з попередніми висновками у справі.

2. Відповідач

- (7) Відповідачем у справі є фізична особа - підприємець Брецько В.Ю., зареєстрований в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (надалі - ЄДР) 11.05.2006 року та який провадить господарську діяльність в Україні.

Юридична адреса особи:

- (9) Відповідно до ЄДР основним видом діяльності ФОП Брецько В.Ю. є виробництво м'ясних продуктів (код за КВЕД - 10.13).
- (10) ФОП Брецько В.Ю. здійснюючи господарську діяльність, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

Обставини справи

- (11) Ринок виготовлення та реалізації ковбасних виробів в межах Рівненської області є конкурентним, що підтверджується значною кількістю учасників, а саме більше 40 регіональних виробників та найбільших виробників ковбасних виробів, що реалізують свою продукцію на території України (ТОВ «Глобинський м'ясокомбінат», ТДВ "М'ясокомбінат "Ятрань", ПрАТ «Кременчукм'ясо» та ін.).
- (12) ФОП Брецько В.Ю. виробляє ковбасні вироби, які користуються попитом, зокрема, в місті Рівне.
- (13) Відповідно до листа ФОП Брецько В.Ю. від 26.09.2018р. №01/18-3, (вх. №67-01/1016 від 27.09.2018р.) ним в 2018 році виготовлялась ковбаса напівкопчена «Зерниста». У листі від 12.01.2022 року №01/12-22 (вх. №63-01/111 від 18.01.2022) ФОП Брецько В.Ю. повідомив, що виготовляв та реалізовував ковбасний виріб «Зерниста» протягом вересня 2018 року, документи щодо виробництва та реалізації не збереглися. Продукція

реалізовувалась у торговій точці на ринку «Дикий» у м. Рівне.

- (14) Законом України №1782-17 «Про внесення змін до деяких законів України щодо підтримки агропромислового комплексу в умовах світової фінансової кризи», який набув чинності 31.12.2009, передбачено введення в дію через 15 днів від дня набрання чинності цього Закону розроблених державних стандартів на м'ясну продукцію: ДСТУ 4427:2005 «Ковбаси сирокочені та сиров'ялені. Загальні технічні умови», ДСТУ 4433:2005 «Ковбаси смажені. Загальні технічні умови», ДСТУ 4435:2005 «Ковбаси напівкочені. Загальні технічні умови», ДСТУ 4436:2005 «Ковбаси варені, сосиски, сардельки, хлібці м'ясні. Загальні технічні умови» і зупинити дію технічних умов, виданих раніше на перераховану вище продукцію.
- (15) Відповідно до частини другої статті 39 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» (в редакції, яка була чинною в 2018 році) маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.
- (16) Основні вимоги до маркування харчових продуктів у 2018 році визначались Технічним регламентом щодо правил маркування харчових продуктів (надалі – Регламент), затвердженим наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 28.10.2010 №487, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 11.02.2011 за №183/18921. Регламент втратив чинність на підставі наказу Міністерства економічного розвитку та торгівлі України від 03.05.2019 № 770, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 20.05.2019 за 522/33493.
- (17) Відповідно до пункту 5 Регламенту маркування харчових продуктів та способ, яким його виконують, не повинні, в тому числі, 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.
- (18) Слід зазначити, що одним із традиційних назв ковбасних виробів є «Зерниста».
- (19) До традиційного асортименту відносять ковбаси з загальновідомими назвами, які виготовлялися за державними та міждержавними стандартами.
- (20) Виробництво ковбаси «Зерниста» здійснювалось відповідно до ГОСТ 16131-86 «Колбасы сырокопченые. Технические условия» (мова оригіналу).
- (21) На заміну ГОСТ 16131-86 «Колбасы сырокопченые. Технические условия» (мова оригіналу) було прийнято ДСТУ 4427:2005 «Ковбаси сирокочені та сиров'ялені. Загальні технічні умови» у якому зазначено, що однією із традиційних назв ковбасних виробів є назва «Зерниста», виробництво якої здійснюється згідно з цим ДСТУ та має відповідати державним та міждержавним стандартам.
- (22) Таким чином, у ковбас традиційного асортименту із загальновідомими назвами незалежно від їх виробника, сформувалась певна позитивна репутація, яка впливає на вибір споживачів.
- (23) Як зазначено на етикетці, наданій ФОП Брецько В.Ю., ковбасний виріб «Зерниста» виготовляється як напівкочений. Втім, ковбасний виріб з традиційною назвою «Зерниста» не відноситься до цього виду ковбас, що підтверджується ДСТУ 4427:2005 «Ковбаси сирокочені та сиров'ялені. Загальні технічні умови».

- (24) Відповідно до етикетки ковбаси напівкопченої «Зерниста» виготовлення вищенаведеного ковбасного виробу здійснюється ФОП Брецько В.Ю. за технічними умовами ТУ У 15.1-25729541.002-2002.
- (25) До складу ковбаси напівкопченої «Зерниста» виробництва ФОП Брецько В.Ю. входять: яловичина другого сорту, сало бокове, м'ясо птиці, емульсія шкіри, тваринний білок, сіль кухонна харчова, комплексна добавка «Салями Ароматна», фосфати (Е-450,Е-452), глютамат натрію (Е-621), вуглеводи, ГДЛ (Е-575), аскорбати (Е-316), ефірні олії і олеоризини, ароматизатори, антизлежуюча речовина (Е-551), нітрит натрію.



- (26) Відділенням було встановлено, що застосовуючи до ковбасного виробу, який виготовляється відповідно до технічних умов ТУ У 15.1-25729541.002-2002 традиційну назву у сполученні з іншими словом, а саме: «Зерниста», Підприємець не дотримується класичних рецептур, які передбачені державними стандартами ДСТУ 4427:2005.
- (27) При здійсненні порівняльного аналізу технічних умов, за якими ФОП Брецько В.Ю. здійснює виробництво м'ясного виробу «Зерниста» напівкопченого першого сорту та вищезазначеного ДСТУ 4427:2005, відповідно до яких повинно здійснюватись виробництво ковбаси «Зерниста» було встановлено невідповідність складу сировини (таблиця 1) та органолептичних та фізико-хімічних показників державним стандартам (таблиця 2).

Таблиця 1

Склад сировини згідно ТУ У ФОП Брецько В.Ю.	%	Склад сировини згідно ДСТУ 4427:2005	%
1	2	3	4
Яловичина другого сорту	25	Яловичина знежилована другого сорту-м'язова тканина з вмістом сполучної та жирової тканин не більше ніж	20
Сало бокове	30	Сало ковбасне хребтове та бокове	Згідно з чинними нормативними документами
М'ясо птиці	30	<i>Не передбачено</i>	
Емульсія шкіри	-	<i>Не передбачено</i>	
Тваринний білок	-	<i>Не передбачено</i>	
Кухонна сіль харчова	-	Кухонна сіль виварну або кам'яну, самосадну та осадну, помелів № 0,1,2 не нижче першого сорту згідно з ДСТУ 3583	-
Комплексна добавка «Салям Ароматна»	-	<i>Не передбачено</i>	
Фосфати (Е-450), (Е-452)	-	<i>Не передбачено</i>	
Глютомат натрію (Е-621), вуглеводи	-	<i>Не передбачено</i>	
ГДЛ (Е-575)	-	<i>Не передбачено</i>	
Аскорбати (Е-316)		<i>Не передбачено</i>	
Ароматизатори (кон'ячний)	-	<i>Не передбачено</i>	
Антизлежууча речовина (Е-551)	-	<i>Не передбачено</i>	
Стабілізатор кольору (нітрит натрію)	-	<i>Не передбачено</i>	

Таблиця 2

Масова частка вологи, %	Масова частка білка, % не менше ніж	Масова частка жиру, % не більше ніж	Масова частка кухонної солі, % не більше ніж	Масова частка нітриту натрію, % не більше ніж	Масова частка крохмалю, % не більше ніж
Ковбаса «Зерниста» відповідно до ДСТУ 4427:2005					
від 25 до 35	12	65	6,0	0,003	-
Ковбасний виріб «Зерниста» відповідно до [REDACTED] -напівкопчений					
53	13	50	4,5	0,005	4,5

(28) Також, при порівняльному аналізі технічних умов, за якими ФОП Брецько В.Ю. здійснював виробництво м'ясного виробу «Зерниста» напівкопченого першого сорту та визначеного ДСТУ 4435:2005 «Ковбаси напівкопчені. Загальні технічні умови» відповідно до яких повинно здійснюватись виробництво ковбаси напівкопченої було встановлено невідповідність складу сировини (таблиця 3) та органолептичних та фізико-хімічних показників державним стандартам (таблиця 4).

Таблиця 3

Склад сировини згідно ТУ У [REDACTED] ФОП Брецько В.Ю.	%	Склад сировини згідно ДСТУ 4435:2005	%
1	2	3	4
Яловичина другого сорту	25	Яловичина знежилована другого сорту-м'язова тканина з вмістом сполучної та жирової тканин не більше ніж	20
Сало бокове	30	Сало ковбасне хребтове та бокове	Згідно з чинними нормативними документами
М'ясо птиці	30	<i>Не передбачено</i>	-
Емульсія шкіри	-	<i>Не передбачено</i>	-
Тваринний білок	-	<i>Не передбачено</i>	-
Кухонна сіль харчова	-	Кухонна сіль виварну або кам'яну, самосадну та осадну, помелів № 0,1,2 не нижче першого сорту згідно з ДСТУ 3583	-
Комплексна добавка «Салямів Ароматна»	-	<i>Не передбачено</i>	-
Фосфати (Е-450), (Е-452)	-	<i>Не передбачено</i>	-
Глютомат натрію (Е-621), вуглеводи	-	<i>Не передбачено</i>	-
ГДЛ (Е-575)	-	<i>Не передбачено</i>	-
Аскорбати (Е-316)	-	<i>Не передбачено</i>	-
Ароматизатори (кон'ячний)	-	<i>Не передбачено</i>	-
Антизлежууча речовина (Е-551)	-	<i>Не передбачено</i>	-
Стабілізатор кольору (нітрит натрію)	-	<i>Не передбачено</i>	-

Таблиця 4

Масова частка вологи, % не більше ніж	Масова частка білка, % не більше ніж	Масова частка жиру, % не більше ніж	Масова частка кухонної солі, % не більше ніж	Масова частка нітриту натрію, % не більше ніж	Масова частка крохмалю, % не більше ніж
Ковбаси напівкопчені. Загальні технічні умови відповідно до ДСТУ 4435:2005					
52	13	45	4,5	0,005	4,5
Ковбасний виріб «Зерниста» відповідно до [REDACTED] -напівкопчений					
53	13	50	4,5	0,005	4,5

- (29) Ковбаса «Зерниста» повинна виготовлятися виключно за державним стандартом та згідно з ДСТУ 4427:2005 «Ковбаси сирокоччені та сиров'ялені. Загальні технічні умови» має містити 100% знежилованої м'ясної сировини. Замість цього ФОП Брецько В.Ю. при виробництві ковбасного виробу «Зерниста» використовував лише 85% м'ясної сировини, до якої входить яловичина другого сорту, сало бокове, м'ясо птиці, емульсія шкіри, тваринний білок.

- (30) Отже, ФОП Брецько В.Ю. присвоївши ковбасному виробу традиційну назву «Зерниста», змінив технологію виробництва з сирокоченої на напівкочений та не дотримувався класичної рецептури, яка передбачена державним стандартом.
- (31) Крім того ФОП Брецько В.Ю. присвоївши ковбасному виробу традиційну назву, змінив його якість та гатунок з вищого сорту (передбаченого ДСТУ) на перший сорт.
- (32) Пересічний споживач при виборі ковбасного виробу звертає увагу на назву продукту, яка відома йому раніше та сподівається отримати продукт, що відповідає споживчим якостям, тобто має певні смакові властивості, які характерні для ковбас певного виду.
- (33) Отже зазначення на ковбасних виробках традиційних назв дає змогу виробнику створити у споживача враження, що він реалізує ковбасний виріб традиційного асортименту, який виготовлений за державними та міждержавними стандартами та вплинути на їх наміри стосовно придбання цього товару.
- (34) ФОП Брецько В.Ю., використовуючи досягнення та напрацьовану репутацію ковбасного виробу з традиційною назвою «Зерниста», міг отримати неправомірні переваги в конкуренції, оскільки, відома традиційна назва є практично підтвердженням якості та смакових властивостей цих виробів.
- (35) 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.
- (36) Дії ФОП Брецько В.Ю., які полягали у повідомленні невизначеному колу осіб неправдивих відомостей стосовно назви ковбасного виробу, який відноситься до традиційного, а саме: «Зерниста», що може утворювати у потенційного споживача уяву про властивості цього ковбасного виробу, визначені нормами державних стандартів України, при тому, що його виробництво здійснюється на підставі технічних умов, які змінюють технологію виробництва та змінюють його рецептуру, 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 споживачів стосовно споживчих властивостей та може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.
- (37) В ході розгляду справи ФОП Брецько В.Ю. листом від 12.01.2022 № 01/12-22 (вх. від 18.01.2022 №63-01/111) повідомив, що обсяг виготовлення ковбасного виробу «Зерниста» становив приблизно 5 кг і це була пробна партія.
- (38) У цьому ж листі ФОП Брецько В.Ю. повідомив, що в зв'язку із відсутністю попиту на даний ковбасний виріб та у зв'язку із закінченням терміну придатності він був повернутий на виробництво та утилізований, відповідно дохід від реалізації даного виду ковбасного виробу відсутній. Документи на підтвердження наведеного не збереглися.
- (39) Відділенням здійснювався вибірковий моніторинг торговельних мереж на предмет виявлення ковбасного виробу із назвою «Зерниста» виробництва ФОП Брецько В.Ю. За результатами такого моніторингу даний ковбасний виріб у реалізації виявлено не було.

4. Висновки та кваліфікація дій відповідача

- (40) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (41) Відповідно до частини першої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі якщо порушення припинено – щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.
- (42) Керуючись статтями 7 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було надано Відповідачу рекомендації від 14.07.2022 року № 63/5-рк/к про усунення причин виникнення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та умов, що їм сприяють (надалі- Рекомендації).

5.Виконання рекомендацій

- (43) На виконання Рекомендацій – ФОП Брецько В.Ю. листом від 04 серпня 2022 року № 01/82 (вх.від 11.08.2022 №63-01/886) повідомив відділення що рекомендації розглянуті, взяті до уваги та здійсненні заходи щодо усунення причин виникнення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції при виробництві та реалізації ковбасних виробів, що виробляються та реалізуються, шляхом проведення перевірок продукції яка виготовляється на виробництві. Як зазначив ФОП Брецько В.Ю. дане порушення мало поодинокий випадок, та було враховано у роботі, відповідно ним здійснюються всі заходи щодо дотримання вимог законодавства при виробництві, а саме дотримання ДСТУ при виготовленні ковбасних виробів, які виготовляються і які носять традиційні назви ковбасних виробів такі як «Зерниста», технологія виробництва не змінюється з сирокопченої на напівкопчену, дотримується класична рецептура, яка передбачена державним стандартом та зобов'язався в подальшому не вчиняти порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції при виготовленні своєї продукції.
- (44) Таким чином Рекомендації ФОП Брецько В.Ю. виконані.
- (45) Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови 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 відповідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.
- (46) За таких умов та з урахуванням виконання ФОП Брецько В.Ю. рекомендацій, враховуючи що у Відділенні відсутня інформація, яка б свідчила, що дії ФОП Брецько В.Ю. призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, чи завдали значних збитків окремим особам чи суспільству, відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається.
- (47) Західним міжобласним територіальним відділення Антимонопольного комітету ФОП Брецько В.Ю. було надіслано подання з попередніми висновками від 16.09.2022

№ 63-03/105п про закриття провадження у Справі (далі – Подання) та зазначено, що Відповідач може надати свої пояснення щодо подання до 26.09.2022 року.

- (48) Від ФОП Брецько В.Ю. зауважень та заперечень на Подання з попередніми висновками у справі до ЗМТВ АМКУ не надійшло.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 46, 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛО:

Закрити провадження у справі №63/9-15-1-75-2020/03-1/09-18.

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

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ