



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

11 травня 2016 р.

Київ

№ 224-р

Про порушення
законодавства про захист
від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – **Комітет**), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/164-14 про порушення спільним українсько-польським підприємством товариством з обмеженою відповідальністю «ЕТРУС» (вул. Львівська, 11, м. Дубляни, Львівська обл., Україна, код ЄДРПОУ 23270759) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками від 10.12.2015 № 127-26.4/164-14/463-спр,

ВСТАНОВИВ:**1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ**

- (1) Предметом справи є порушення спільного українсько-польського підприємства товариства з обмеженою відповідальністю «ЕТРУС», передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (2) Порушення вчинене шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неточних відомостей на етикетках безалкогольних напоїв: «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) про споживчі властивості цих напоїв унаслідок обраного способу їх викладення, а саме з використанням в оформленні етикетки напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) зображення фруктів: апельсина й лимона та напису «з натуральним соком», у той час як у складі напоїв містяться сік яблучний та ароматизатори, про що зазначено шрифтом на іншому боці етикетки, які можуть вплинути на наміри таких осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. СТОРОНИ

- (3) Заявниками у справі про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції є:
- (4) Іноземне підприємство «Кока-Кола Беверіджиз Україна Лімітед» (сmt Велика Димерка, Київська обл., 51-й км Санкт-Петербурзького шосе, Україна, ідентифікаційний код 21651322) (далі – **заявник 1**).

Відповідно до свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи серії А00 № 2080178, зареєстрованого 26 червня 1995 року Броварською районною державною адміністрацією Київської області основним видом діяльності заявника 1 є виробництво безалкогольних напоїв, що відповідає коду 11.07 класифікації видів економічної діяльності (далі – КВЕД).

- (5) Компанія «Дзе Кока-Кола Компані» (м. Атланта, Сполучені Штати Америки) (далі – **заявник 2**).

Відповідно до додатку до Афідавіту заявник 2 зареєстрований 05 вересня 1919 року та здійснює господарську діяльність за законодавством штату Делавер Сполучених Штатів Америки.

- (6) Основними видами діяльності заявника 1 та заявника 2 є виробництво та продаж безалкогольних напоїв. Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» заявник 1 та заявник 2 (далі разом – **заявники**) є суб'єктами господарювання.

- (7) Відповідачем у справі є Спільне українсько-польське підприємство товариство з обмеженою відповідальністю «ЕТРУС» (вул. Львівська, 11, м. Дубляни, Львівська обл., ідентифікаційний код 23270759) (далі – **ТОВ «ЕТРУС», відповідач**).

ТОВ «ЕТРУС», відповідно до свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи серії А00 № 364077, зареєстроване 29 травня 1995 року Жовківською районною державною адміністрацією Львівської області. Основним видом діяльності є виробництво безалкогольних напоїв; виробництво мінеральних вод та інших вод, розлитих у пляшки, згідно з КВЕД 11.07.

- (8) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ЕТРУС» є суб'єктом господарювання.

- (9) **Отже, заявники і відповідач здійснюють господарську діяльність на одному товарному ринку, а саме на ринку виробництва безалкогольних напоїв.**

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (10) 07.02.2014 Комітетом отримано заяву № 140207/12744 уповноваженого представника заявників (зареєстрована в Комітеті 07.02.2014 за № 8-01/22-АМ) (далі – **Заява**) про недобросовісну конкуренцію у діях ТОВ «ЕТРУС» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом розміщення на етикетках безалкогольного напою «Fruttela» інформації, яка не відповідає споживчим властивостям напою.

Заявниками надано зразки продукції виробництва ТОВ «ЕТРУС», зокрема безалкогольного напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) (далі разом – **Напої**) у пляшках місткістю 2 літри.

- (11) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22 вересня 2014 року № 04/166-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/164-14 за ознаками вчинення ТОВ «ЕТРУС» порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

- (12) Листом Комітету від 10.12.2015 № 127-26/06-12356 Відповідачу надіслано подання про попередні висновки у справі від 10.12.2015 № 127-26.4/164-14/463-спр.
- (13) У відповідь на зазначене подання ТОВ «ЕТРУС» надало Комітету власні зауваження на подання з попередніми висновками у справі.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Обставини справи, встановлені внаслідок дослідження інформації, наданої заявниками.

- (14) Заявник 1 пов'язаний відносинами контролю із заявником 2.
- (15) Заявник 2 є власником виключних майнових прав на численні торговельні марки, які включають в себе словесне позначення «FANTA», зареєстровані в Україні.
- (16) Відповідно до договору ліцензування торговельної марки від 03.04.2006 б/н, заявник 1 має виключні права на використання торговельних марок, наданих йому заявником 2, зокрема на торговельні марки «FANTA» (далі – ТМ «FANTA»).
- (17) На території України продукція під ТМ «FANTA» реалізується з 80-х років.
- (18) Заявник 1 здійснює виробництво та реалізацію в Україні з дозволу заявника 2 напоїв під ТМ «FANTA», а саме «FANTA «з апельсиновим соком» та «FANTA «з лимонним соком», які розливаються у ПЕТ-пляшки місткістю 2 л і до складу яких входить апельсиновий та лимонний сік відповідно.
- (19) Зазначені напої реалізуються в торговельних мережах на території України за ціною 9,49 грн за дволітрову пляшку (станом на 26.09.2013).
- (20) Заявник 1 вкладає значні кошти в просування продукції під ТМ «FANTA» на території України, зокрема на її рекламування. Наприклад, заявником 1 за період з 2011 по 2014 роки було витрачено на рекламу близько 3 834 346 грн.
- (21) Продукція заявника 1 реалізується майже в усіх регіонах України, а також реалізується значною кількістю дистриб'юторів у роздріб, що підтверджується договорами та накладними, які містяться в матеріалах справи.
- (22) 26.09.2013 заявниками в одній із торговельних мереж України було виявлено безалкогольний напій «Fruttella» Orange (Фруттела апельсинова) виробництва відповідача.
- (23) На етикетці вказаного напою міститься зображення апельсина та напис «з натуральним соком», у той час як на іншому боці етикетки зазначено, що в напої присутній «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)». Оформлення етикетки напою в такий спосіб може скласти у споживача уявлення про наявність у складі напою соку фруктів, а саме апельсина.
- (24) Заявники вважають, що такі дії з боку відповідача є недобросовісною конкуренцією, оскільки зазначені дії можуть ввести невизначене коло споживачів в оману та надати йому неправомірні переваги в конкуренції перед Заявниками.
- (25) Зазначене твердження заявники обґрунтовують тим, що оформлення етикетки власної продукції під ТМ «FANTA», а саме «FANTA «з апельсиновим соком», ними виконано

в помаранчевому кольорі із зображенням плоду апельсина на ній та написом «з апельсиновим соком», при цьому у складі напою дійсно міститься «сік апельсиновий концентрований 3 %». Тобто, оформлення етикетки продукції відповідає її складу.

- (26) Заявниками також було виявлено в торговельних мережах й інші безалкогольні напої виробництва відповідача, а саме: «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна), у складі яких також міститься «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)», у той час як в оформленні етикетки використано зображення лимона, що може скласти у споживача уявлення про наявність у складі вказаних напоїв саме соку фруктів, які зображені на етикетці.
- (27) Листом від 06.01.2015 б/н (zareєстрованим у Комітеті 13.01.2015 за № 8-01/192) заявники повідомили, що внаслідок вчинених відповідачем дій відповідач отримує неправомірні переваги в конкуренції перед самими заявниками та іншими суб'єктами господарювання.
- (28) Крім того, заявники зазначають, що вони при виробництві власної продукції використовують виключно ті складові, інформація про які зазначена на будь-якій частині вироблених товарів.
- (29) При виробництві напоїв під ТМ «FANTA» заявники використовують виключно апельсиновий та лимонний сік (напої «FANTA» «з апельсиновим соком» та «з лимонним соком» відповідно), що суттєво впливає на вартість їхньої продукції.
- (30) Тому, враховуючи, що ціни на цитрусові та яблука значно відрізняються, а також, що лимони та апельсини ввозяться/імпортуються на територію України, а яблука вирощуються на території нашої держави, вартість продукції, виробленої заявником, а саме напоїв під ТМ «FANTA», що містять апельсиновий та лимонний сік, є значно вищою, ніж продукції відповідача, а саме напоїв із вмістом яблучного соку.

4.2. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження етикеток товару та відповідної господарської діяльності відповідача.

«Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова)

- (31) У центральній частині етикетки безалкогольного напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), виконаній у помаранчевому кольорі, розміщені написи «Orange» та «апельсинова», а також зображення цілого плоду апельсина з долькою апельсина і написом «з натуральним соком».
- (32) На іншому боці етикетки зазначено склад напою, зокрема «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)» та ароматична емульсія «Апельсин».
- (33) Зазначене оформлення етикетки, а саме: загальний помаранчевий фон, відповідні написи «Orange» і «апельсинова» та зображення на етикетці плодів апельсина з написом «з натуральним соком», може привернути увагу споживача до цього напою як до напою з натуральним апельсиновим соком і скласти уявлення у споживача про те, що в продукті міститься сік апельсина.
- (34) У той же час, як зазначено на іншому боці етикетки, цей напій містить тільки «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)» та ароматичну емульсію «Апельсин».

«Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус)

- (35) У центральній частині етикетки безалкогольного напою «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус), виконаній у жовто-зеленому кольорі, розміщені написи «Citrus» та «цитрус», а також зображення плоду лимона з долькою лимона та написом про те, що цей продукт «з натуральним соком»
- (36) На іншому боці етикетки зазначено склад напою, зокрема «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)» та ароматична емульсія «Цитрус».
- (37) Зазначене оформлення етикетки, а саме: загальний жовто-зелений фон, відповідні написи «Citrus» та «цитрус», а також зображення плоду лимона з долькою лимона із зазначенням «з натуральним соком», може привернути увагу споживача до цього напою як до напою з натуральним соком цитрусових і скласти уявлення у споживача про те, що в продукті міститься сік цитрусових.
- (38) У той же час, як зазначено на іншому боці етикетки, цей напій містить тільки «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)» та ароматичну емульсію «Цитрус».

«Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна)

- (39) У центральній частині етикетки безалкогольного напою «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна), виконаній у блідо-жовтому кольорі, розміщені написи «Lemon», «лимонна» та «з натуральним соком».
- (40) На іншому боці етикетки зазначено склад напою, зокрема «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)» та натуральний ароматизатор «Лимон».
- (41) Зазначене оформлення етикетки, а саме: загальний блідо-жовтий фон, відповідні написи «Lemon», «лимонна» та «з натуральним соком», може привернути увагу споживача до цього напою як до напою з натуральним лимонним соком і скласти уявлення у споживача про те, що в продукті міститься сік лимона.
- (42) У той же час, як зазначено на іншому боці етикетки, цей напій містить тільки «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)» та натуральний ароматизатор «Лимон».

Виробництво й реалізація безалкогольних напоїв

- (43) Відповідач здійснює виробництво та реалізацію безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) після отримання висновку державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 21.12.2007 № 05.03.02-04/64832, виданого Державною санітарно-епідеміологічною службою Міністерства охорони здоров'я України.
- (44) Безалкогольні напої «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) виробляються ТОВ «ЕТРУС» відповідно до державного стандарту України 4069:2002 «Напої безалкогольні. Загальні технічні умови».
- (45) З початку виробництва безалкогольні напої «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова) та «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) розливаються у ПЕТ-пляшки місткістю 0,5 л та 2,0 л, «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) – у ПЕТ-пляшки місткістю лише 2,0 л.

- (46) З початку виробництва безалкогольні напої «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова) та «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) розливаються у ПЕТ-пляшки місткістю 0,5 л та 2,0 л, «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) – у ПЕТ-пляшки місткістю лише 2,0 л та реалізовується в торговельній мережі за ціною 7,00 грн (станом на 26.09.2013) за дволітрову пляшку.
- (47) Замовником макетів етикеток для безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) є сам виробник – ТОВ «ЕТРУС» в особі генерального директора Рака Ігоря Васильовича.
- (48) За твердженням ТОВ «ЕТРУС», виробництво макетів етикеток здійснено дизайнером на замовлення ТОВ «ЕТРУС» у 2007 році. Виробником етикеток є **(інформація з обмеженим доступом)** (далі – Підприємство).
- (49) Відповідно до **(інформація з обмеженим доступом)**, укладеного між Підприємством і ТОВ «ЕТРУС», власником оригінал-макетів пакувального матеріалу (етикеток безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна)) є саме ТОВ «ЕТРУС».
- (50) ТОВ «ЕТРУС» є власником свідоцтва від 26.01.2009 № 102396 на знак для товарів і послуг «ФРУТТЕЛА» та патента на промисловий зразок «Етикетка» (4 варіанти) від 25.04.2008 № 16430, яким захищені елементи, розміщені на етикетках безалкогольного напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсин).
- (51) Жодних рекламних акцій щодо просування вказаних напоїв, зокрема за період з 2012 по 2014 років, відповідач не проводив.
- (52) Згідно з поясненнями відповідача, за весь період виробництва безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) дизайн етикеток не змінювався.
- (53) **Отже, ТОВ «ЕТРУС» несе повну відповідальність за розміщену інформацію на етикетках безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна).**
- (54) Згідно з поясненнями, наданими ТОВ «ЕТРУС» листом від 20.08.2014 № 333 (zareestrovanim у Комітеті 03.09.2014 за № 8/1141-ДСК) (далі – **Лист**) щодо розміщення інформації, зазначеної на етикетках його продукції, а саме безалкогольних напоїв торговельної марки «Fruttela» саме в такий спосіб, ТОВ «ЕТРУС» зазначає, що написи «Orange» та «апельсинова», «Citrus» та «цитрус», «Lemon» та «лимонна» є словесними елементами (фантазійним літеросполученням), яке входить до складу власної назви кожного продукту, а саме: «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) відповідно, які володіють відповідними ароматичними та смаковими властивостями.
- (55) Крім цього, Відповідач зазначає, що зображення на етикетках плодів апельсина та лимона використовуються виключно як ілюстрація назви напою. Розміщення на етикетках напоїв твердження «з натуральним соком» відповідає дійсності, оскільки до складу напою входить сік яблучний концентрований, який згідно з ДСТУ 4283:2007 «Консерви. Соки та сокові продукти. Частина 2. Номенклатура та вимоги» є

натуральною сировиною, яку отримують шляхом випарювання води з повністю зрілих фруктів та овочів.

- (56) Крім того, відповідно до пояснень, наданих Листом, ТОВ «ЕТРУС» зазначає, що зображувальні елементи включають *«...умовний художній образ процесу вихрового виділення натурального соку (основного компоненту напою) з плодів на центрифугі»*.
- (57) Також зазначено, що *«...супідрядність елементів та їх просторова структура... підвищують інформаційний ефект»* та *«...вдало формує психологічну схильність споживачів до продукції, яка виробляється»*.
- (58) У той же час, інформація про безалкогольний напій «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) зазначена шляхом розміщення, на одному боці етикеток відповідно:
- написів «Orange» та «апельсинова», а також зображення цілого плоду апельсина з долькою апельсина і написом «з натуральним соком»;
 - написів «Citrus» та «цитрус», а також зображення плоду лимона з долькою лимона і написом «з натуральним соком»;
 - написів «Lemon» та «лимонна» та «з натуральним соком», а на іншому боці етикеток – інформації про те, що у складі напоїв міститься «сік яблучний концентрований освітлений (4 %)»;

може зацікавити потенційного покупця та спонукати його до придбання саме цих напоїв, оскільки загальне оформлення етикеток може скласти уявлення у споживачів про те, що ці безалкогольні напої містять натуральний сік саме апельсина, цитруса або лимона відповідно.

- (59) Повідомлення невизначеному колу осіб неточних відомостей про споживчі властивості безалкогольного напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) через розміщення на етикетках цієї продукції інформації про неї саме в такий спосіб могло вплинути на наміри споживачів щодо придбання цього товару та поставити ТОВ «ЕТРУС» у більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку, зокрема перед заявниками, які здійснюють виробництво безалкогольних напоїв «FANTA з апельсиновим соком» та «FANTA з лимонним соком».

4.3. Обставини справи, встановлені за результатами опитування інших суб'єктів господарювання, що здійснюють господарську діяльність на задіяному товарному ринку.

- (60) Під час розгляду справи було направлено ряд вимог суб'єктам господарювання, які є конкурентами відповідача на ринку виробництва безалкогольних напоїв.
- (61) Зокрема, вимоги було направлено публічному акціонерному товариству «ОБОЛОНЬ» (далі – ПАТ «ОБОЛОНЬ») (м. Київ, Україна), приватному акціонерному товариству «Київський завод безалкогольних напоїв «Росинка» (далі – ПрАТ «КЗБН «Росинка») (м. Київ, Україна) та приватному акціонерному товариству «ЕРЛАН» (далі – ПрАТ «ЕРЛАН») (м. Підгородне, Дніпропетровська обл., Україна).

- (62) ПАТ «ОБОЛОНЬ» здійснює виробництво солодких безалкогольних соковмісних напоїв з додаванням різних соків, зокрема, соку апельсина, вишні, груші, лимона та яблука.
- (63) За результатами аналізу етикеток солодких безалкогольних соковмісних напоїв, що виробляє ПАТ «ОБОЛОНЬ», встановлено, що домінуючими елементами на них є: напис «з соком» та зображення тих плодів, сік яких присутній в їх складі (апельсина, вишні, груші, лимона та яблука).
- (64) З огляду на етикетки солодких безалкогольних соковмісних напоїв, вироблених ПрАТ «КЗБН «Росинка» та ПрАТ «ЕРЛАН», встановлено, що зображення, розміщені на етикетках цих напоїв, відповідають складу конкретного продукту.
- (65) Крім того, за повідомленням ПАТ «ОБОЛОНЬ», закупівельна вартість соку яблучного є приблизно в 4-5 разів нижчою, ніж соку апельсинового, лимонного чи інших цитрусових, що підтверджується наданими ПАТ «ОБОЛОНЬ» рахунками-фактурами.
- (66) Вищезазначена інформація також підтверджується рахунками та інвойсами, наданими ПрАТ «ЕРЛАН».
- (67) Водночас відповідно до рахунків, наданих ПрАТ «ЕРЛАН», соки апельсина та лимона, що додаються ним до напоїв власного виробництва, імпортуються з-за кордону та придбаваються за іноземну валюту, у той час як яблучний сік закуповується в постачальника, що знаходиться на території України.
- (68) Шляхом зіставлення вказаних сум встановлено, що вартість соку апельсина та лимона є в декілька разів вищою, ніж яблучного соку.
- (69) Вартість компонентів продукту обумовлює кінцеву ціну продукту.
- (70) Як вбачається з матеріалів справи, закупівлю соку яблучного ТОВ «ЕТРУС» здійснює у суб'єкта господарювання, що також знаходиться на території України, та в національній валюті України.
- (71) Крім того, як встановлено матеріалами справи, ціна на яблучний сік, закуплений відповідачем, знаходяться в однаковому діапазоні з аналогічними закупівельними цінами яблучного соку іншими суб'єктами господарювання, зокрема ПАТ «ОБОЛОНЬ», ПрАТ «КЗБН «Росинка» та ПрАТ «ЕРЛАН».
- (72) Отже, з огляду на зазначене, ТОВ «ЕТРУС», використовуючи в оформленні етикетки напоїв «Fruttela» зображення фруктів: апельсина і лимона та напису «з натуральним соком», у той час як у складі напоїв містяться сік яблучний та ароматизатори, про що зазначено шрифтом на іншому боці етикетки, могло посилити свою конкурентну позицію та отримати неправомірні переваги в конкуренції не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неточних відомостей щодо споживчих властивостей товару.

4.4. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів.

- (73) Для з'ясування рівня можливості введення в оману споживачів шляхом розміщення ТОВ «ЕТРУС» неточних відомостей на етикетках безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) Комітетом було проведено опитування думки респондентів.

- (74) Унаслідок проведеного опитування було опрацьовано 543 анкети та отримано наступні результати.
- (75) Встановлено, що 73,8 відсотка респондентів є споживачами солодких безалкогольних сильногазованих напоїв.
- (76) 93 відсотки опитаних вважають, що інформація, поширена на етикетці солодкого безалкогольного сильногазованого напою з назвою «апельсинова» із зображенням апельсина та написом «з натуральним соком», у той час як у складі напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова) міститься сік яблучний, вводять в оману щодо складу цього напою.
- (77) 93 відсотки респондентів не придбали б солодкий безалкогольний сильногазований напій з назвою «апельсинова» із зображенням апельсина та написом «з натуральним соком», якщо б знали що до його складу не входить апельсиновий сік, а входить лише яблучний.
- (78) Отже, результати опитування підтверджують, що для більшості опитаних споживачів використання неточних позначень на етикетках солодкого безалкогольного сильногазованого напою вводять їх в оману, у результаті чого споживачі можуть вибрати продукцію ТОВ «ЕТРУС» серед продукції інших виробників цього ринку.

5. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ У СПРАВІ

- (79) Отже, як встановлено матеріалами справи, наявність на етикетках напоїв таких написів, як: «Orange» та «апельсинова», а також зображення цілого плоду апельсина з долькою; «Citrus» та «цитрус», а також зображення плоду лимона з долькою лимона; «Lemon» та «лимонна», а також розміщення на кожній із них напису «з натуральним соком» та оформлення етикеток відповідно до вказаних елементів, може створити у споживачів уявлення про те, що у складі безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) присутній саме апельсиновий сік, сік цитрусових та сік лимона відповідно.
- (80) Розміщуючи на етикетці написи «Orange» та «апельсинова» і зображення плодів апельсина з написом «з натуральним соком», у той же час зазначаючи, що до складу вказаного напою входить сік яблучний концентрований, ТОВ «ЕТРУС» поширює інформацію, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неточної інформації про споживчі властивості напою через спосіб її викладення.
- (81) Розміщуючи на етикетці написи «Citrus» та «цитрус» і зображення плоду лимона з долькою лимона з написом «з натуральним соком», у той же час зазначаючи, що до складу вказаного напою входить сік яблучний концентрований, ТОВ «ЕТРУС» поширює інформацію, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неточної інформації про споживчі властивості напою через спосіб її викладення.
- (82) Розміщуючи на етикетці написи «Lemon» та «лимонна» із написом «з натуральним соком», у той же час зазначаючи, що до складу вказаного напою входить сік яблучний концентрований, ТОВ «ЕТРУС» поширює інформацію, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неточної інформації про споживчі властивості напою через спосіб її викладення.

- (83) Унаслідок оформлення етикеток зазначеної продукції у такий спосіб, а також зважаючи на те, що продукція відповідача дешевша за продукцію заявників та розміщується на одних полицях у торговельних мережах, ТОВ «ЕТРУС» могло отримати неправомірні переваги в конкуренції серед учасників ринку безалкогольних напоїв, зокрема перед заявниками.
- (84) Як встановлено матеріалами справи, відповідачем за період з 2012 по травень 2015 року було вироблено:
- напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова) **(інформація з обмеженим доступом)** пляшок місткістю 0,5 л та реалізовано на суму **(інформація з обмеженим доступом)**, а також місткістю 2,0 л – **(інформація з обмеженим доступом)** пляшок на суму **(інформація з обмеженим доступом)** грн;
 - напою «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) місткістю 0,5 л вироблено **(інформація з обмеженим доступом)** пляшок та реалізовано на суму **(інформація з обмеженим доступом)** грн, а також місткістю 2,0 л – **(інформація з обмеженим доступом)** пляшок на суму **(інформація з обмеженим доступом)** грн;
 - напою «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) виключно в пляшках місткістю 2,0 л у кількості **(інформація з обмеженим доступом)** пляшок та реалізовано на суму **(інформація з обмеженим доступом)** грн.
- (85) Тобто, у визначений період продукції із спірними етикетками реалізовано на суму **(інформація з обмеженим доступом)** грн.
- (86) Відповідно до статті 15¹ 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, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (87) Отже, ТОВ «ЕТРУС» вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неточних відомостей на етикетках безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) про споживчі властивості цих напоїв унаслідок обраного способу їх викладення, а саме з використанням в оформленні етикетки напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) зображення фруктів: апельсина й лимона та напису «з натуральним соком», у той час як у складі напоїв містяться сік яблучний та ароматизатори, про що зазначено шрифтом на іншому боці етикетки, які можуть вплинути на наміри таких осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.
- (88) Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення порушення у вигляді недобросовісної конкуренції тягне за собою

накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків виручки (доходу) від реалізації товарів за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф.

6. СПРОСТУВАННЯ ЗАУВАЖЕНЬ ВІДПОВІДАЧА НА ПОДАННЯ З ПОПЕРЕДНІМИ ВИСНОВКАМИ

- (89) Надані ТОВ «ЕТРУС» зауваження на подання з попередніми висновками у справі, надіслане Комітетом листом від 28.12.2015 № 8-01/11516, спростовуються матеріалами справи.
- (90) Водночас відповідач у вказаному листі просить врахувати наступні обставини, а саме що з лютого 2015 року до кінця вказаного року у ТОВ «ЕТРУС» погіршувався фінансовий стан, у зв'язку з чим з 27.10.2015 було призупинено виробництво безалкогольних напоїв, у тому числі й безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна); під час розгляду справи ТОВ «ЕТРУС» співпрацювало з Комітетом та надавало усю необхідну для розгляду справи інформацію.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (91) Дохід (виручка) ТОВ «ЕТРУС» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік становить 14 433 946 (чотирнадцять мільйонів чотириста тридцять три тисячі дев'яност сорок шість) гривень.
- (92) Під час визначення розміру штрафу враховано такі обставини: співпраця під час розгляду справи з органами Комітету, що сприяла з'ясуванню обставин справи (інформація на вимоги Комітету надавалась), та припинення відповідачем дій (бездіяльності), що містять ознаки порушення, до прийняття відповідного рішення, попереднього рішення органу Комітету (призупинення виробництва всіх напоїв).

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та пунктом 32 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) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що спільне українсько-польське підприємство товариство з обмеженою відповідальністю «ЕТРУС» (код ЄДРПОУ 23270759) вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неточних відомостей на етикетках безалкогольних напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) про споживчі властивості цих напоїв унаслідок обраного способу їх викладення, а саме з використанням в оформленні етикетки напоїв «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) зображення фруктів: апельсина й лимона та напису «з натуральним соком», у той час як у складі напоїв містяться сік яблучний та ароматизатори, про що зазначено шрифтом на

іншому боці етикетки, які можуть вплинути на наміри таких осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на спільне українсько-польське підприємство товариство з обмеженою відповідальністю «ЕТРУС» штраф у розмірі 145 122,74 (сто сорок п'ять тисяч сто двадцять дві гривні та сімдесят чотири копійки) гривень.
3. Зобов'язати спільне українсько-польське підприємство товариство з обмеженою відповідальністю «ЕТРУС» у двомісячний строк з дня одержання цього рішення припинити порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, шляхом приведення інформації, розміщеної на етикетках безалкогольного напою «Fruttela» Orange (Фруттела апельсинова), «Fruttela» Citrus (Фруттела цитрус) та «Fruttela» Lemon (Фруттела лимонна) у відповідність із властивостями цієї продукції.

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

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 Антимонопольному комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ