



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

02 листопада 2017 р.

Київ

№ 614-р

Про порушення
законодавства про захист
від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/284-16 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ФЛАГМАН СІФУД» (далі – ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД», Товариство, Відповідач) (м. Київ, (ідентифікаційний код юридичної особи 39369112) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками № 127-26.4/284-16/208-спр від 12.06.2017,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Справа розпочата за ознаками вчинення ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на упаковках рибної снекової продукції торговельної марки «NABEER» інформації «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ» та позначення «SILVER TUNA», яка є неправдивою через обраний спосіб її викладення, що може ввести в оману споживачів щодо її складу.

2. СТОРОНИ

- (2) Відповідачем у справі є ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД», свідоцтво про державну реєстрацію юридичних та фізичних осіб – підприємців від 27.07.2015 № 20909699, юридична адреса – м. Київ, вул. Проф. Підвисоцького, 6-в.
- (3) Основним видом діяльності ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань є Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками (код КВЕД 46.38).
- (4) Відповідач є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 13 грудня 2016 року № 09/404-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/284-16 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (6) Листом Комітету від 12.06.2017 № 127-26/09-6318 Відповідачу було надіслане подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/284-16/208-спр від 12.06.2017.

- (7) ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» не надало зауважень та заперечень щодо викладених у поданні з попередніми висновками № 127-26.4/284-16/208-спр від 12.06.2017 обставин справи.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (8) Під час проведення Комітетом дослідження ринку рибної снекової продукції, на якій міститься позначення «Тунець», було виявлено, що в торговельних мережах України здійснюється реалізація рибної снекової продукції «NABEER» з позначеннями «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ», «SILVER TUNA» (далі – Продукція) виробництва товариства з обмеженою відповідальністю «ФЛАГМАН СІФУД».

- (9) За інформацією з відкритих джерел, снекова продукція — це висококалорійні готові продукти, створені для перекусу.

- (10) До снекової продукції відносяться натуральні, поживні сухі продукти, повністю готові до вживання, якими можна швидко перекусити в перерві між основними прийомами їжі. Наразі до цієї категорії відносять: чіпси, сухарики, фісташки, арахіс, екструзійні продукти, морепродукти, пластівці, сухофрукти, попкорн та іншу подібну продукцію.

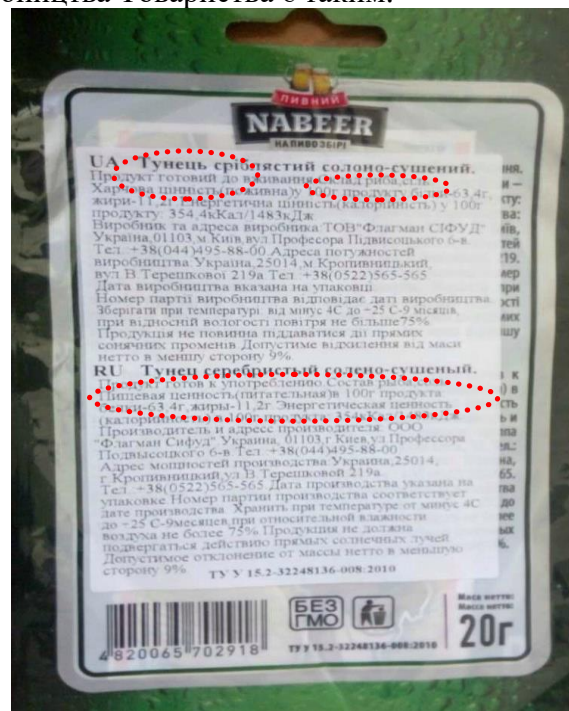
4.1. Інформація про виробництво рибної снекової продукції торговельної марки «NABEER» з позначеннями «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ», «SILVER TUNA»

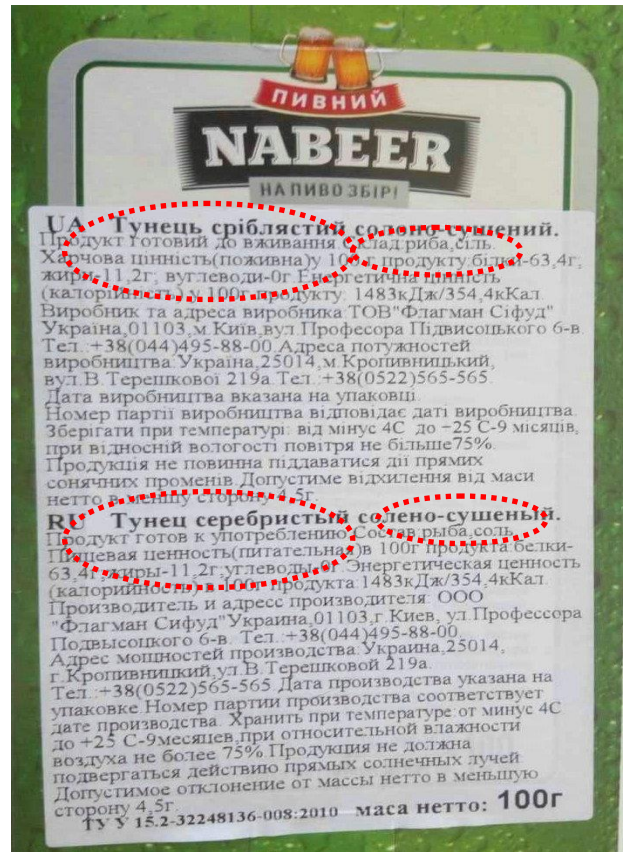
- (11) За інформацією, наданою Товариством Комітету, ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» є виробником рибної снекової продукції торговельної марки «NABEER» «Тунець сріблястий» «SILVER TUNA» з липня 2015 року.

- (12) ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» виробляє Продукцію відповідно до Технічних умов 15.2-32248136-008:2010.

- (13) У додатку Б до Технічних умов 15.2-32248136-008:2010 наведено таблицю Б.2 «Информационные данные о пищевой и энергетической ценности (калорийности) 100 г. рыбы вяленой, солено-вяленой, сушеной, солено-сушеной» (мовою оригіналу), в якій зазначено, зокрема, що тунець солоно-сушений містить 63,4 г білка, 11,2 г жиру, має енергетичну цінність 354,4 ккал, у той час, як тріска солоно-сушена містить 43,9 г білка, 1,14 г жиру, має енергетичну цінність 185,82 ккал.

- (14) Оформлення упаковок Продукції виробництва Товариства є таким:





- (15) У верхній частині упаковки Продукції містяться позначення: «DRIED FISH», «SILVER TUNA», «BEER SNACK», виконані великими літерами білого кольору, позначення «SILVER TUNA» є домінуючим.
- (16) У центральній частині упаковки Продукції розміщено графічне зображення знака для товарів та послуг «Пивний NABEER – на пиво збір!».
- (17) У нижній частині упаковки Продукції містяться позначення: «ФІЛЕ-СОЛОМКА», «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ», «СОЛОНО-СУШЕНИЙ», виконані великими літерами білого кольору, при цьому позначення «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ» є домінуючим.
- (18) Зворотна частина упаковки Продукції має такий вигляд: зверху в центральній частині розміщено графічне зображення знака для товарів та послуг «Пивний NABEER – на пиво збір!».
- (19) Під ним наклеєно стікер з інформацією, наведеною українською та російською мовами, а саме: «Тунець сріблястий солоно-сушений», «Тунець серебристый солено-сушеный».
- (20) Під написом українською мовою міститься інформація про те, що до складу Продукції входять такі інгредієнти: риба, сіль.
- (21) Харчова цінність (поживна) у 100 г продукту: білки – 63,4 г, жири – 11,2 г. Енергетична цінність (калорійність) у 100 г продукту: 354,4 кКал/1483кДж.
- (22) Виробник та адреса потужностей виробника: ТОВ «Флагман Сіфуд», Україна, 01103, м. Київ, вул. Професора Підвисоцького, 6-в. Телефон: +38(044)495-88-00. Адреса потужностей виробництва: Україна, 25014, м. Кропивницький, вул. В. Терешкової, 219а. Телефон: +38(0522)565-565.

- (23) Товариство виробляє Продукцію в поліетиленовій упаковці масою 20 г – з 01.07.2015, у картонній упаковці масою 100 г – з 01.07.2015 та ваговій упаковці масою 4 кг – з 10.11.2015.
- (24) За наданою Товариством інформацією, дизайн упаковок Продукції за весь час реалізації її в Україні не змінювався. Починаючи з липня 2015 року, при виробництві Продукції Товариство здійснювало нанесення відповідного стикера із зазначенням Товариства як виробника.
- (25) ТОВ «Флагман СІФУД» повідомило, що за період з 2015 по 28.08.2017 Товариством реалізовано Продукції на суму 349 604,79 грн.
- (26) Відповідно до свідоцтва на знаки для товарів та послуг № 181045 від 27.01.2014 власником знака для товарів та послуг – графічного зображення «Пивной NABEER – на пиво збір!» є ФЛАГМАНТО ЛТД (Кіпр).
- (27) Згідно з ліцензійним договором від 01.03.2015 № 10315, укладеним між ФЛАГМАНТО ЛТД і Товариством, ТОВ «Флагман СІФУД» надано невиключну ліцензію на використання графічного зображення «Пивний NABEER – на пиво збір!».



5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (28) Відповідно до 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 (стаття 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»). Недобросовісною конкуренцією є такі дії у конкуренції, як, зокрема, поширення інформації, що вводить в оману (стаття 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).
- (29) 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 намір цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, послуг цього суб'єкта господарювання.
- (30) Інформацією, що вводить в оману, є, зокрема, відомості, які: містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела та спосіб придбання, реалізації, кількість, споживчі властивості, якість, комплектність, придатність до застосування, стандарти, характеристики, особливості реалізації товарів, робіт, послуг, ціну і знижки на них, а також про істотні умови договору;

містять неповні, неточні або неправдиві дані про фінансовий стан чи господарську діяльність суб'єкта господарювання;

приписують повноваження та права, яких не мають, або відносини, в яких не перебувають;

містять посилення на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.

- (31) Текстова та графічна інформація на лицьовій та зворотній поверхні упаковки Продукту розміщена таким чином, що у споживача може сформуватись думка про те, що Продукція вироблена з тунця.
- (32) У той самий час, на зворотній частині упаковки розміщено інформацію, що до складу Продукції входить риба, але не зазначено, яка саме.
- (33) При цьому листом від 17.11.2016 № 171116-1 (zareestrovaniy u Komiteti 18.11.2016 za № 8-127/1222-ki) Товариство повідомило Комітет, що до складу Продукції входить риба янтарна з перцем солоня/сушена або тріска соломка солоня/сушена.
- (34) За інформацією, наявною у відкритих джерелах, янтарною рибкою є морська тріска або мойва.
- (35) Тріска або атлантична тріска – риба сімейства тріскових. Ореол проживання тріски охоплює помірну область Атлантичного океану, утворюючи кілька географічних підвидів: арктична, біломорська, балтійська тощо.
- (36) Тунець (Thunnus) – рід риб родини тунцевих (Scombridae) ряду окунеподібних (Perciformes), поширений у тропічних і частково в помірних водах.
- (37) Тобто, мойва, тріска та тунець є різними видами риби, які мають різні споживчі властивості.
- (38) Крім цього, за наявною в Комітеті інформацією, риба тунець є дорожчою у господарській діяльності, ніж тріска або мойва.
- (39) Рибна снекова продукція, до складу якої входить янтарна з перцем солоня-сушена або тріска соломка солоня-сушена, – це зовсім інший продукт, який не містить споживчих властивостей, які містить снекова продукція, до складу якої входить риба тунець.
- (40) Крім того, рибна снекова продукція, до складу якої входить янтарна з перцем солоня-сушена або тріска соломка солоня-сушена, не тільки відрізняється споживчими властивостями, але й має нижчу вартість, ніж снекова продукція, вироблена з риби тунець.
- (41) Отже, інформація про склад Продукції, розміщена на її упаковці, є неправдивою.
- (42) Обраний спосіб викладення інформації на етикетці Продукції може ввести в оману споживача щодо її властивостей (виду риби).
- (43) Обираючи серед аналогічних товарів, пересічний покупець сподівається отримати продукт, який відповідає його потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником.
- (44) Під час вибору Продукції у споживача формується певне уявлення про споживчі властивості саме цього виду продукції – «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ» та позначення «SILVER TUNA», що відрізняє певний продукт за його споживчими властивостями

від аналогічних продуктів одного виробника та від продуктів, які обумовляють конкуренти.

- (45) Споживач може обрати Продукцію виходячи зі смакових, поживних властивостей, які обумовлені наявністю в ній риби тунець, а не риби тріска.
- (46) Згідно з вимогами ДСТУ 4518-2008 «Продукти харчові. Маркування для споживачів. Загальні правила» (далі – ДСТУ), виробник (продавець) зобов'язаний своєчасно надавати споживачу інформацію про харчові продукти. Ця інформація не повинна вводити в оману споживача. Інформація для споживача повинна бути чіткою, конкретною, однозначною, забезпечувати споживачу можливість правильного вибору продукту та нести правдиві відомості щодо продукту. 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 унеможливлувати помилкове сприйняття цього продукту за інший близький до нього за зовнішнім виглядом або органолептичними показниками. Викладена інформація повинна бути зрозуміла, чітка, легко сприйнята та прочитана пересічним споживачем.
- (47) Споживач може обрати Продукцію виходячи зі смакових, поживних властивостей, які обумовлені наявністю в ній саме риби тунець, а в разі, якщо до складу Продукції входить інша риба, споживач отримає продукцію зовсім з іншими смаковими та поживними властивостями, ніж заявлено на упаковці Продукції.
- (48) Також, за наданою Товариством інформацією, ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» відповідно до контракту № 181114-1 від 18.11.2014, укладеного між Товариством та компанією «Weldon&Oxford LP» (Великобританія), та контракту № 071215-1 від 07.12.2015, укладеного між Товариством та компанією «Floriana Bay LP» (Великобританія), ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» закуповує рибу тунець.
- (49) Тобто, ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» не может не бути обізнаним про споживчі властивості та ціну риби тунець порівняно з іншою рибою, зокрема тріскою.
- (50) Поширення Товариством на етикетці Продукції інформації про вид продукції «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ» та позначення «SILVER TUNA», у той час як на зворотній частині етикетки зазначено «риба» (але не зазначено яка саме), може ввести в оману невизначене коло споживачів унаслідок розміщення на упаковці неправдивої інформації про споживчі властивості Продукції через обраний спосіб її викладення.
- (51) Відповідно до частини другої статті 39 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.
- (52) Крім цього, у пункті 5 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 28.10.2010 № 487, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 11.02.2011 за № 183/18921, передбачено, що маркування продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинні вводити в оману споживача стосовно, зокрема, характеристик харчового продукту, його складу, властивостей.
- (53) Отже, дії ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» щодо поширення неправдивої інформації на упаковці снекової рибної продукції – позначення «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ» та «SILVER TUNA», у той час як до складу Продукції входить риба (але не зазначено яка саме), є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на упаковках Продукції

інформації, яка є неправдивою через
оману споживачів щодо її складу.

спосіб її викладення, що може ввести в

- (54) У той же час, за наявною в Комітеті інформацією, у грудні 2016 року, після отримання Товариством розпорядження державного уповноваженого Комітету про початок розгляду справи від 13 грудня 2016 року № 09/404-р, виробництво Продукції було припинено.

6. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (55) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.
- (56) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.
- (57) Відповідно 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.
- (58) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт послуг) ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» за 2016 рік становить 9 548 270 (дев'ять мільйонів п'ятсот сорок вісім тисяч двісті сімдесят) грн.
- (59) Під час визначення розміру штрафу за порушення ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції враховано, що Товариство припинило дії, що містять ознаки порушення, до прийняття відповідного рішення у справі.
- (60) Крім того, на засіданні Антимонопольного комітету України ТОВ «ФЛАГМАН СІФУД» визнало вчинення порушення.
- (61) 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) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ФЛАГМАН СІФУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 39369112) вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом розміщення на упаковці рибної снекової продукції торговельної марки «NABEER» «ТУНЕЦЬ СРІБЛЯСТИЙ» «SILVER TUNA» неправдивих відомостей, які можуть вплинути на наміри осіб щодо придбання товару цього суб'єкта господарювання.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ФЛАГМАН СІФУД» штраф у розмірі 11 537 (одиннадцять тисяч п'ятсот тридцять сім) гривень.

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 його одержання.

В. о. Голови Комітету

М. НІЖНИК