



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

11 грудня 2018 р.

Київ

№ 717-р

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

Відповідачами у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина» (м. Суми, ідентифікаційний код юридичної особи 31162928) і товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» (м. Харків, ідентифікаційний код юридичної особи 39806596).

Товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина» і товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» розміщували на етикетці алкогольного напою «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker» позначення «WHISKEY» (назву продукції), та поширювало таким способом неправдиві відомості про споживчі властивості напою.

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України справи № 127-26.4/288-16 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Горобина» і товариства з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, що є порушенням статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушників накладено штрафи в розмірі 28 900 грн на товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина» та в розмірі 41 600 грн товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс».

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 127-26.4/288-16 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Горобина» (м. Суми, ідентифікаційний код юридичної особи 31162928) і товариством з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» (м. Харків, ідентифікаційний код юридичної особи 39806596) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками Управління недобросовісної конкуренції № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017,

ВСТАНОВИВ:

- (1) У Комітеті розглядається справа № 127-26.4/288-16 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Горобина» і товариством з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист

від недобросовісної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

1. Сторони

- (2) Заявником у справі є громадянин України (далі – Заявник)
- (3) Листом від 03.11.2016 (вх. Комітету № 14-01/1582 від 03.11.2016) Заявник звернувся до Комітету із заявою про обмеження доступу третіх осіб до інформації щодо своїх персональних даних, а саме інформації щодо його прізвища, імені, по батькові, адреси проживання, номера телефону та іншої інформації, що стосується Заявника особисто, та яка була подана до Комітету або буде подана в майбутньому, оскільки, як на думку Заявника, необмежений доступ третіх осіб до його персональних даних може завдати шкоди інтересам Заявника.
- (4) Відповідно до частини першої статті 14 Закону України «Про захист персональних даних» поширення персональних даних передбачає дії щодо передачі відомостей про фізичну особу за згодою суб'єкта персональних даних.
- (5) Згідно зі статтею 21 Закону України «Про інформацію» інформацією з обмеженим доступом є конфіденційна, таємна та службова інформація. Конфіденційною є інформація про фізичну особу, а також інформація, доступ до якої обмежено фізичною або юридичною особою, крім суб'єктів владних повноважень. Конфіденційна інформація може поширюватися за бажанням (згодою) відповідної особи у визначеному нею порядку відповідно до передбачених нею умов, а також в інших випадках, визначених законом.
- (6) Отже, персональні дані Заявника не можуть бути розголошені.
- (7) **Відповідачі у справі**
- (8) Відповідач 1
 - (а) Відповідачем 1 у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина» (далі – ТОВ «Горобина», Відповідач 1, Товариство 1).
 - (б) Як вбачається з відомостей щодо Відповідача 1, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом цього діяльності є 11.01 - дистиляція, ректифікація та змішування спиртних напоїв.
 - (в) Тобто, Відповідач 1 є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (9) Відповідач 2
 - (а) Відповідачем 2 у справі є товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» (далі – ТОВ «ТД Ресурс», Відповідач 2, Товариство 2).
 - (б) Як вбачається з відомостей щодо Відповідача 2, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом діяльності є 46.90 - неспеціалізована оптова торгівля.
 - (в) Тобто, Відповідач 2 є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії

- (10) До Комітету листом від 22.09.2016 № 2109 (zareestrovaniy у Комітеті 22.09.2016 за № 14-01/354-AM) надійшла заява про порушення ТОВ «Горобина» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції під час виробництва і реалізації алкогольної продукції «Jonni Joker» (далі – «Jonni Joker») (далі – Напій) на території України.

- (11) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 20.12.2016 № 09/409-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/288-16 за ознаками вчинення ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс» порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на етикетках алкогольного напою ТМ «Jonni Joker» із написами «The finest Whiskey», «Original» неправдивих відомостей через обраний спосіб їх викладення, що може ввести в оману споживачів щодо її складу.
- (12) Подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017 було направлено Відповідачам 1 та 2 у справі та Заявнику листами Комітету від 08.09.2017 № 127-26/09-9726, № 127-26/09-9727, № 127-26/09-9725 відповідно.
- (13) Заявник і ТОВ «Горобина» на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017 не надали зауважень чи заперечень.
- (14) Листом від 25.09.2017 № 25-09/17-юр (вх. Комітету № 8-01/9482 від 28.09.2017) ТОВ «ТД Ресурс» надало заперечення на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017.

3. Обставини справи

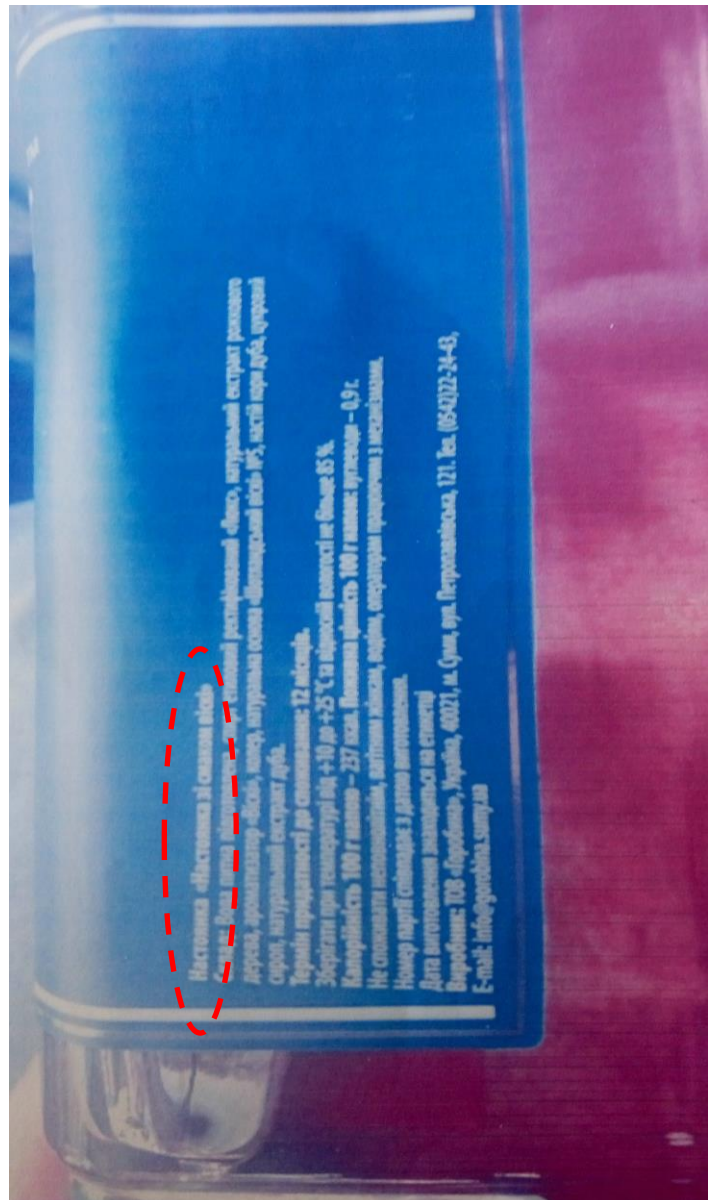
3.1. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності Заявника

- (15) Заявник 06.09.2016 придбав у торговельній точці «Павільйон» (м. Київ), на розі вул. Ентузіастів та вул. Русанівська Набережна, яка належить суб'єкту підприємницької діяльності фізичній особі – підприємцю Заречній Т.В. (м. Київ), алкогольну продукцію «Jonni Joker» виробництва ТОВ «Горобина», на етикетці якої була зазначена інформація «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», у той час як на боковій частині етикетки зазначено «Настоянка зі смаком віскі», виробництва ТОВ «Горобина».
- (16) Як зазначив Заявник: «Ціна товару складала 122,00 грн. Ця вартість була середньою в порівнянні з іншими подібними алкогольними напоями в магазині, в якому я здійснив покупку. На упаковці придбаного мною напою було крупним шрифтом зазначено «The finest» «WHISKEY», «ORIGINAL». Саме через цей напис я прибав дану алкогольну продукцію, вважаючи, що придбав віскі. Також, я звернув увагу на напис: «ДСТУ 4257:2003», вважаючи, що даний норматив відноситься саме до технічних умов по виробництву віскі. Через деякий час після придбання товару, я звернув увагу, що на боковій частині пляшки, дуже дрібним шрифтом було написано: «Настоянка зі смаком віскі»...»
- (17) На думку Заявника, ТОВ «Горобина» поширило на етикетках Напою інформацію про його споживчі властивості, яка не відповідає дійсності та може ввести в оману споживачів і вплинути на їх наміри щодо придбання продукції ТОВ «Горобина».

3.2. Обставини справи, встановлені за результатами діяльності Відповідачів

- (18) ТОВ «Горобина» здійснює виробництво та реалізацію алкогольних напоїв, у тому числі алкогольної продукції «Jonni Joker».
- (19) Зовнішнє оформлення етикеток Напою (див. фотокопію 1):

Бокова частина пляшки



Фотокопія 1

- (20) На лицьовій стороні етикетки Напою, зокрема, розміщено зображення клоуна з позначенням «Jonni Joker», нижче міститься позначення «The finest», під ним розміщено позначення «WHISKEY», виконане великими літерами білого кольору, які легко прочитати.
- (21) Позначення «WHISKEY» є домінуючим.
- (22) Нижче розміщено позначення в колі «JJ», біля нього - позначення «ORIGINAL», виконане великими літерами білого кольору. Позначення «ORIGINAL» також є домінуючим.
- (23) У нижній частині етикетки розміщено таку інформацію: «міцність 40 % об., Ємність 0,7 дм³, ДСТУ 4257:2003, ЄДРПОУ 31162928, ТОВ «Горобина», м. Суми, Ліцензія № 33».
- (24) У боковій частині етикетки розміщено, зокрема, напис: «Настоянка «Настоянка зі смаком віскі» (див. фотокопію 1).

- (25) Позначення «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», які містяться на лицьовій стороні етикетки, виконані великими літерами білого кольору, які легко прочитати, у той час як напис «Настоянка зі смаком віскі», який розміщено на боковій частині етикетки Напою, виконаний літерами значно меншого розміру, цей напис можна побачити лише з близької відстані до Напою, якщо ретельно роздивитись пляшку.
- (26) Отже, напис «Настоянка зі смаком віскі» можна побачити лише з близької відстані до Напою при уважному вивченні всіх написів.
- (27) Крім того, на боковій частині етикетки зазначено:
- «склад Напою: вода питна підготовлена, спирт етиловий ректифікований «Люкс», натуральний екстракт рожкового дерева, ароматизатор «Віскі», колер, натуральна основа «Шотландський віскі № 5», настій кори дуба, цукровий сироп, натуральний екстракт дуба.
 Термін придатності до споживання: 12 місяців.
 Зберігати при температурі від + 10 до + 25 °С та відносній вологості не більше 85 %.
 Калорійність 100 г. напою -237 ккал. Поживна цінність 100 г напою: вуглеводи – 0,9 г.
 Не споживати неповнолітнім, вагітним жінкам, водіям, операторам працюючим з механізмами.
 Номер партії співпадає з датою виготовлення.
 Дата виготовлення знаходиться на етикетці.
 Виробник: ТОВ «Горобина», Україна, 40021, м. Суми, вул. Петропавлівська, 121. Тел. (0542) 22-24-43,
 E-mail: info@gorobina.sumy.ua».
- (28) У зв'язку з тим, що на лицьовій та боковій сторонах етикетки Напою розміщено суперечливу інформацію про вид продукції – «WHISKEY» та «настоянка зі смаком віскі», на думку Заявника, розміщення ТОВ «Горобина» суперечливої інформації про вид продукції може надати виробнику цієї продукції неправомірні переваги в конкуренції на ринку алкогольних напоїв порівняно з іншими виробниками алкогольних напоїв.
- (29) Листом від 08.11.2016 № 1-06/1011 (zareestrovaniy у Комітеті 09.11.2016 за № 8-127/10817) ТОВ «Горобина» повідомило Комітет про те, що воно почало виробляти напій «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker» з 02.08.2016.
- (30) За наявною в Комітеті інформацією, ТОВ «Горобина» здійснює виробництво Напою на підставі договору поставки № ПА 112/15 від 30.10.2015 (далі – Договір), укладеного з ТОВ «ТД Ресурс».
- (31) Відповідно до пункту 1.1 Договору ТОВ «Горобина» постачає і передає у власність ТОВ «ТД Ресурс» алкогольні напої власного виробництва під торговельними марками, переданими фізичною особою Ігнатенко М.В. у користування ТОВ «Горобина», а ТОВ «ТД Ресурс» приймає та оплачує Товар згідно із замовленнями і товарно-супровідною документацією.
- (32) Згідно з пунктом 1.3 Договору ТОВ «ТД Ресурс» є ексклюзивним покупцем Напою.
- (33) Відповідно пункту 1.4 Договору під поняттям «ексклюзивний покупець» сторони розуміють зобов'язання ТОВ «Горобина»:

1.4.1. Поставляти або іншим чином передавати у власність Товар, асортимент якого узгоджено Сторонами, у порядку, передбаченому Договором, виключно на користь ТОВ «ТД Ресурс» або осіб, письмово вказаних ним (як в Україні, так і за її межами).

1.4.2. Не здійснювати реалізацію (передачу на комісію, або будь-яку іншу операцію, яка передбачає перехід права власності на Товар одразу чи/або в майбутньому) Товару, асортимент якого узгоджено Сторонами, будь-яким третім особам (іншим, ніж ТОВ «ТД Ресурс» або особи, вказані ним), як на території України, так і за її межами.

- (34) Відповідно до пункту 3.2 Договору текст та обов'язкова інформація на етикетці, дизайн маркування узгоджуються з ТОВ «ТД Ресурс» та мають відповідати вимогам чинного законодавства щодо маркування для цього виду Товару. ТОВ «ТД Ресурс» самостійно несе відповідальність за усіма претензіями, що виникають з цього приводу у третіх осіб та контролюючих органів, та зобов'язується самостійно врегулювати всі пов'язані із цим питання.
- (35) У листі від 07.11.2016 № 07-11/16-юр, надісланому ТОВ «ТД Ресурс» на адресу ТОВ «Горобина», ТОВ «ТД Ресурс» зазначило, зокрема: «Дійсно, відповідно до договору поставки № ПА 112/15 від 30.10.2015, укладеного між ТОВ «Горобина» та ТОВ «ТД Ресурс», наше Товариство було замовником та розробником оригінал-макетів етикеток настоянки «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker».
- (36) За інформацією, наданою ТОВ «Горобина», виробником оригінал-макетів етикеток Напою є приватне акціонерне товариство «Поліемос» (сmt Покотилівка, Харківська область, ідентифікаційний код юридичної особи 31632688) відповідно до договору від 10.12.2015 № 10, укладеного між ТОВ «ТД Ресурс» та ПАТ «Поліемос».
- (37) Одночасно ТОВ «ТД Ресурс» листом від 14.12.2016 № 14/12/16-юр (вх. Комітету № 8-127/12003 від 16.12.2016) повідомило Комітет, що «згідно з пунктом 3.2 договору на поставку Напою № ПА 112/15 від 30.10.2015 року дизайн та маркування Напою розроблявся і надавався ТОВ «Горобина» товариством з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс». Згідно з чиним законодавством відповідає за розміщення інформації на етикетках усіх видів Напою його виробник, тобто ТОВ «Горобина».
- (38) Також у цьому листі ТОВ «ТД Ресурс» зазначило, що «текст, обов'язкова інформація, дизайн маркування, їх стилістичне оформлення здійснювало ТОВ «ТД Ресурс» самостійно».
- (39) Отже, відповідають за розміщення інформації на етикетках Напою ТОВ «Горобина», як виробник Напою, і ТОВ «ТД Ресурс», яке здійснювало оформлення етикетки Напою.
- (40) Значаючи на лицьовій стороні етикетки Напою та її боковій частині суперечливу інформацію про вид продукції «WHISKEY» та «Настоянка зі смаком віскі», ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс» тим самим розміщують неправдиву інформацію про вид продукції, що може надати виробнику та реалізатору цієї продукції неправомірні переваги в конкуренції на ринку алкогольних напоїв, зокрема перед іншими учасниками ринку алкогольних напоїв.
- (41) Також на етикетці Напою розміщено позначення «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», які є домінуючими, у той час як на боковій частині зазначено маленьким шрифтом: настоянка «Настоянка зі смаком віскі».
- (42) Крім того, позначення, які розміщені на лицьовій стороні етикетки Напою «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», перекладаються на українську мову як «Найкраще», «Віскі», «Оригінальне».
- (43) Сукупність текстової та графічної інформації, розміщеної таким чином на лицьовій та боковій поверхнях етикеток Напою, може створити у споживача уявлення про те, що зазначена продукція – віскі.

- (44) У той самий час на боковій частині упаковки розміщено інформацію, що зазначений Напій – це настоянка «Настоянка зі смаком віскі».
- (45) Отже, інформація, розміщена на етикетках Напою, є неправдивою.
- (46) ТОВ «ТД Ресурс» листом від 14.12.2016 № 14/12/16-юр (вх. Комітету № 8-127/12003 від 16.12.2016) повідомило Комітет, що дизайн етикеток не змінювався протягом усього періоду реалізації Напою.
- (47) Як зазначено на боковій частині етикетки, Напій виробляється за ДСТУ 4257:2003 «Напої лікєро-горілчані. Технічні умови».
- (48) Відповідно до пункту 4.1.2 ДСТУ 4257:2003 залежно від міцності і масової концентрації загального екстракту лікєро-горілчані напої поділяють на групи: лікєри, наливки, бальзами, аперетиви, коктейлі, напої десертні, напої слабоалкогольні.
- (49) Отже, виробництво алкогольного напою «віскі» положеннями ДСТУ 4257:2003 не передбачено.
- (50) Відповідно до пункту 4.2.1 ДСТУ 4257:2003 для готування лікєро-горілчаних напоїв застосовують: спирт етиловий ректифікований - «Вищої очистки», «Екстра», «Люкс», «Пшенична сльоза»; воду питну; плоди та ягоди свіжі; сировину сушену рослинну: кору, насіння, шкірки цитрусових плодів, коріння, кореневища, квіти, плоди, трави і бруньки дерев; соки плодово-ягідні спиртовані; морси плодово-ягідні спиртові, ароматні спирти і настої спиртові, отримані з пряно-ароматичної рослинної сировини; соки плодови і ягідні концентровані; цукор-пісок; цукор-рафінад; коньяк; мед натуральний; кислоту лимонну харчову; кислоту аскорбінову; патоку крохмальну; молоко сухе знежирене; яйця курячі харчові; концентрат квасного сусла; спирт плодovий; спирт коньячний; солод житній сухий; препарат ферментний пектофоеидін П10Х; желатин харчовий; бентоніт; полівінілпіролідон розчинний тощо.
- (51) Відповідно до Технологічної інструкції ТІ 0334793-017-2015 на виробництво «Настоянки зі смаком віскі», затвердженої головою Спеціалізованої дегустаційної комісії підприємств – виробників спирту та лікєро-горілчановї продукції з оцінки якості спирту, горілок, горілок особливих, лікєро-горілчаних та слабоалкогольних напоїв Р.В. Беєм 29.10.2015, до складу Напою входить спирт етиловий ректифікований «Люкс»; вода питна підготовлена, ароматизатор харчовий «Віскі» 01200829; ароматизатор харчовий «Віскі» 001602214; натуральний екстракт дуба, натуральний екстракт рожкового дерева, натуральна основа «Шотландський віскі», цукор білий, колер, настій спиртовий, приготовлений з кори дуба.
- (52) Відповідно до ДСТУ 3297-95, який встановлює терміни та визначення основних понять у галузі лікєро-горілчановї промисловості, віскі - це настоянка міцністю від 40 % до 45 %, з характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (53) Наявність у складі напою віскі спирту етилового ректифікованого «Люкс»; води питної підготовленої, ароматизатора харчового «Віскі» 01200829; ароматизатора харчового «Віскі» 001602214; натурального екстракту дуба, натурального екстракту рожкового дерева, натуральної основи «Шотландський віскі», цукру білого, колєру, настою спиртового, приготовленого з кори дуба, не передбачено ДСТУ 3297-95.
- (54) Крім того, за наявною в Комітеті інформацією, Напій не витримується в обвуглених в середині дубових бочках.
- (55) ТОВ «Горобина» на території України здійснює виробництво та реалізацію алкогольних напоїв, зокрема, горілки «Сумський двір Особлива», «Sumska Original», «Горілка особлива «Сумська озима», вермутів лікєрних «Вишня з коньяком», «Кава з коньяком», а також «Настоянки зі смаком віскі» «Jonni Joker».

- (56) ТОВ «ТД Ресурс» на території України здійснює реалізацію алкогольних напоїв, зокрема, коньяків «Магарач», «Північний Крим», вин «Масандра», «Магарач», а також «Настоянки зі смаком віскі» «Jonni Joker».
- (57) Відповідач 1 має власний веб-сайт у мережі Інтернет <http://gorobina.sumu.ua>, на якому міститься інформація про його діяльність та алкогольну продукцію, яку він виробляє.
- (58) За інформацією, наданою Відповідачем 2, у нього веб-сайт в мережі Інтернет відсутній.
- (59) Листом від 08.11.2016 № 1-06/1011 (вх. Комітету № 8-127/10817 від 09.11.2016) ТОВ «Горобина» повідомило Комітет про те, що виробило лише одну партію Напою, та уся партія відповідно до видаткової накладної № 250/100250 від 18.08.2016 та товарно-транспортної накладної № 250 від 18.08.2016 була поставлена ТОВ «ТД Ресурс» у такій кількості: Напій у пляшці місткістю 0,5 л – 6 395 пляшок за ціною 54,24 грн з ПДВ на загальну суму 289 054,00 грн (з ПДВ), 240 878,33 грн (без ПДВ) Напій у пляшці місткістю 0,7 л – 6 459 пляшок за ціною 71,37 грн з ПДВ на загальну суму 384 149,02 грн (з ПДВ).
- (60) Крім того, ТОВ «Горобина» повідомило Комітет, що не здійснювало рекламування напою на території України, у виставках, конкурсах участі не брало, нагород не одержувало.
- (61) ТОВ «ТД Ресурс» листом від 14.12.2016 № 14/12/16-юр (вх. Комітету № 8-127/12003 від 16.12.2016) повідомило Комітет, що реалізувало Напій у такій кількості: Напій у пляшці місткістю 0,5 л – 1 517 пляшок за ціною від 55 грн до 69 грн з ПДВ на загальну суму 90 947,99 грн (з ПДВ), Напій у пляшці місткістю 0,7 л – 1 045 пляшок за ціною від 70 грн до 90 грн з ПДВ на загальну суму 84 175,46 грн (з ПДВ). Інформація щодо реалізації або знищення ТОВ «ТД Ресурс» залишків Напою в Комітеті відсутня.
- (62) Листом від 07.07.2017 № 07/07/17-юр (вх. Комітету № 8-127/6720 від 10.07.2017) ТОВ «ТД Ресурс» повідомило Комітет про те, що за період 2016 - 2017 років було реалізовано Напій у пляшці місткістю 0,5 л у кількості 6 395 пляшок на суму 339 041,58 грн без ПДВ (406 849,90 грн з ПДВ), Напій місткістю 0,7 л – у кількості 6 459 пляшок на суму 466 232,15 грн без ПДВ (559 478,58 грн з ПДВ).
- (63) ТОВ «ТД Ресурс» також повідомило Комітет, що воно не здійснювало рекламування напою на території України, у виставках, конкурсах участі не брало, нагород не одержувало.
- (64) Листом від 08.11.2016 № 1-06/1011 (вх. Комітету № 8-127/10817 від 09.11.2016) ТОВ «Горобина» повідомило Комітет, що звернулося до ТОВ «ТД Ресурс» із листом від 25.10.2016 № 1-06/983 за поясненнями щодо вибору саме такого зовнішнього оформлення етикеток Напою.
- (65) У відповідь на зазначений лист ТОВ «ТД Ресурс» листом від 07.11.2016 № 07-11/16-ю надало такі пояснення: «Текст, обов'язкова інформація, дизайн маркування, їх стилістичне оформлення здійснювало ТОВ «ТД Ресурс» відповідно до вимог чинного законодавства. Тому маркування є належним та правильним, етикетка відповідає обов'язковим вимогам, встановленим законодавством щодо етикетування».
- (66) У цьому ж листі ТОВ «ТД Ресурс» повідомило, що напій «Настоянка зі смаком віскі» ТМ «Jonni Joker» маркована державною мовою України та містить у доступній для сприйняття споживачем формі інформацію про склад напою. Шрифт, яким подана інформація на етикетці, виконаний також відповідно до вимог чинного законодавства».
- (67) Також ТОВ «ТД Ресурс» надало такі пояснення ТОВ «Горобина»: «Щодо позначень на етикетці, які оформлені іноземною мовою «The finest Whiskey», «Original» -

зазначені позначення є елементами дизайну етикетки, вони не вказують на назву продукції. Назва продукції та вся необхідна інформація зазначена на етикетці в доступній для сприйняття споживачем формі державною мовою України. А позначення «The finest Whiskey», «Original» виконані іноземною мовою та є компонентами дизайну етикетки. Смыслове навантаження цих позначень в тому, що вони вказують, що продукт «оригінальний» - тобто вироблений безпосередньо українським заводом і не підроблений ніким, що напій «Настоянка зі смаком віскі» відноситься до категорії «міцних напоїв».

Крім того Відповідач 2 зазначив, що напій «Настоянка зі смаком віскі» ТМ «Jonni Joker» неможливо сплутати з таким алкогольним напоєм, як віскі (що відноситься до групи УКТ ЗЕД за кодом 2208 03), а таке позначення напою не може ввести в оману споживача з огляду на таке:

зазначені алкогольні напої є різними по своїй суті – настоянка та віскі;
 алкогольні напої, що випускаються під ТМ «Jonni Joker», та віскі відрізняються за ціною;
 «Настоянка зі смаком віскі» ТМ «Jonni Joker» та віскі в мережах роздрібного продажу пропонуються для продажу в різних секціях: «Настоянка зі смаком віскі» ТМ «Jonni Joker» міститься в секції «Настоянки», а алкогольні напої віскі міститься в секції дорожчих напоїв.

- (68) Такі ж самі пояснення щодо вибору саме такого зовнішнього оформлення етикеток Напою листом від 14.12.2016 № 14/12/16-ю ТОВ «ТД Ресурс» наводить Комітету.
- (69) За наданою ТОВ «ТД Ресурс» Комітету інформацією, Напій не експортується в інші країни, а реалізується по всій території України, переважно фізичними особами - підприємцями.
- (70) Листом від 11.07.2017 № 1-06-411 (вх. Комітету № 8-127/6866 від 17.07.2017) ТОВ «Горобина» повідомило Комітет про те, що із жовтня 2016 року припинило виробництво Напою з використанням на етикетках позначення «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL».
- (71) У 2017 році дизайн етикетки змінився, на етикетках Напою почали використовувати позначення «NASTOYANKA WITH TASTE OF WHISKEY».
- (72) ТОВ «ТД Ресурс» листом від 07.07.2017 № 07/07/17-юр (вх. Комітету № 8-127/6720 від 10.07.2017) повідомило, що було прийнято рішення змінити етикетку напою.
- (73) Зовнішнє оформлення нових етикеток Напою (див. фотокопію 2):

Нова етикетка Напою



Фотокопія 2

Висновки експертних установ

- (74) Комітетом для отримання інформації про алкогольну продукцію віскі надіслано запити про надання інформації до спеціалістів, які володіють необхідними знаннями.

Висновки Європейської Бізнес Асоціації

- (75) Листом від 17.02.2017 № 162/2017/19 (вх. Комітету № 8-01/1516 від 20.02.2017) Європейська бізнес Асоціація (далі – Асоціація) надала, зокрема, таку інформацію.
- (76) Віскі – це категорія, родове поняття виду спиртних алкогольних напоїв. За даними компаній-членів Асоціації, в цій категорії представлена найбільша кількість брендів порівняно з іншими категоріями міцних алкогольних напоїв, таких, як горілка, бренді, коньяк тощо.
- (77) Оскільки поняття віскі є родовим, вимоги до складу конкретного виду напою визначаються на рівні законодавств країн, де цей вид напою виробляється.
- (78) Відповідно до пункту 2 додатка до II Регламенту (ЄС) Європейського парламенту і Ради ЄС № 110/2008 від 15 січня 2008 року про визначення, опис, представлення на ринку, маркування і захист найменувань місць походження спиртних напоїв і скасування Регламенту ЄС № 1576/89 (далі – Регламент № 110/2008), віскі – це спиртний напій, отриманий виключно:

- (а) внаслідок дистиляції солодових зернових культур у присутності або без присутності інших зернових, який був:
- осолоджений діастазою, що міститься в солоді, з додаванням або без додавання інших природних ензимів;
 - заброджений під впливом дріжджів;
- (б) з допомогою однієї або декількох дистиляцій мінімум до 94,8 % об'ємних одиниць таким чином, щоб дистилят мав аромат та смак, отримані від застосованої сировини;
- (в) внаслідок витримки кінцевого дистиляту не менше трьох років у дерев'яних бочках місткістю не більше 700 літрів.
- (79) Кінцевий дистилят, до якого можуть бути додані вода або природна карамель (як барвник), повинен зберігати свій колір, аромат і смак, які виникають внаслідок процедур, зазначених у пунктах «а», «б» та «в». Мінімальний вміст алкоголю у віскі повинен становити 40 % об'ємних одиниць. Не дозволяється здійснювати додавання розчиненого або нерозчиненого спирту в розумінні пункту 5 додатка І до Регламенту № 110/2008 (згідно із цим пунктом, додаванням спирту вважається «додавання етилового спирту сільськогосподарського походження та/або дистилятів сільськогосподарського походження до спиртного напою»).
- (80) Не дозволяється підсолоджувати чи ароматизувати віскі, а також не дозволяється додавання інших добавок, крім звичайної карамелі, що використовується як барвник.
- (81) В Україні поняття «віскі» визначено виключно у ДСТУ 3297-95.
- (82) ДСТУ 3297-95 «Лікero-горілчана промисловість. Терміни та визначення» установлює терміни і визначення основних понять у галузі лікero-горілчаної промисловості. Стосовно віскі у пункті 4.13 стандарту зазначено, що віскі – це настоянка міцністю від 40 % до 45 %, з характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (83) Асоціації не відомі українські виробники, які виробляють алкогольний напій «віскі» в Україні.

Висновки Державної фіскальної служби України

- (84) Листом від 23.02.2017 № 2919/5/99-99-12-01-01-16 (вх. Комітету № 11-01/1781 від 27.02.2017 № 11-01/1781) Державною фіскальною службою України (далі – ДФС) надано, зокрема, таку інформацію.
- (85) ДСТУ 3297-95 «Лікero-горілчана промисловість. Терміни та визначення» (далі - ДСТУ 3297-95) установлює терміни і визначення основних понять у галузі лікero-горілчаної промисловості. Стосовно віскі у пункті 4.13 стандарту зазначено, що віскі – це настоянка міцністю від 40 % до 45 %, із характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (86) Вимоги до цього стандарту є чинними для використання в роботі підприємств, організацій, що діють в Україні, технічних комітетів зі стандартизації, науково-технічних та інженерних товариств, міністерств (відомств).

Висновки Міністерства аграрної політики та продовольства України

- (87) Листом від 24.01.2017 № 37-32-3-10/1259 Міністерство аграрної політики та продовольства України (далі – Міністерство) підтвердило висновки, надані Державною фіскальною службою, та підтвердило вимоги до виготовлення віскі відповідно до Регламенту 110/2008.
- (88) Міністерство зазначило, що в пункті 5 додатка І до цього Регламенту визначено, що додаванням спирту вважається додавання етилового спирту сільськогосподарського

походження та/або дистилятив сільськогосподарського походження до спиртного напою.

- (89) Інша інформація, крім наведеної вище, щодо наявності нормативних документів в Україні, які містять вимоги щодо виробництва алкогольного напою віскі, у Міністерстві відсутня.
- (90) У Міністерстві відсутня інформація щодо виробників віскі в Україні.

3.3. Обставини справи, встановлені за результатами опитування споживачів

- (91) Для з'ясування рівня можливості введення в оману споживачів у зв'язку з розміщення на етикетках алкогольної продукції позначення «WHISKEY», у той час як це інший напій, було опитано 1000 осіб та отримано такі результати.
- (92) 95 % опитуваних споживачів сприймають позначення «WHISKEY» (латинськими літерами) як віскі.
- (93) 88 % опитуваних відповіли, що не придбали б продукцію, на етикетці якої міститься позначення «WHISKEY», якщо б знали, що цей вид продукції – не віскі.
- (94) Отже, позначення «WHISKEY», розміщене на етикетці Товару, асоціюється в більшості опитаних саме з алкогольним напоєм віскі.
- (95) Отже, поширення на етикетках Напоїв інформації щодо виду продукції «WHISKEY» (віскі), у той час як алкогольна продукція є настоянкою зі смаком віскі, може ввести в оману невизначене коло споживачів унаслідок поширення неправдивої інформації про споживчі властивості напою (вид напою) через обраний спосіб її викладення.

3.4. Обставини справи, встановлені за результатами дослідження діяльності інших суб'єктів господарювання, що здійснюють господарську діяльність на ринку алкогольних напоїв

- (96) Ринок алкогольних напоїв в Україні, на якому діють Відповідачі, є конкурентним. Зокрема, серед основних брендів віскі, які реалізуються в Україні, є: «Wild Turkey»; «Jack Daniel's»; «Jack Daniel's Single Barrel»; «Jack Daniel's Silver Select Single Barrel»; «Jack Daniel's Tennessee Honey»; «Gentleman Jack»; «American Honey»; «Hankey Bannister»; «MacArthur's»; «Jameson Irish Whiskey»; «Glen Grant Old Smuggler»; «Ballantine's»; «Ballantine's Very Old»; «Glen Grant Majors Reserve»; «Highland Park»; «Douglas Laing Provenance Linkwood Vintage»; «Dewar's»; «The Macallan Rare»; «The Famous Grouse 16 YO Special Edition»; «Tullamore Dew Original», «Irishman Single Malt Irish Whisky», «William Lawson's»; «Chivas», «Old Smuggler» тощо.
- (97) Отже, стимулювання зацікавленості споживачів шляхом поширення неправдивої інформації про споживчі властивості, характеристики товару може надати неправомірні переваги на ринку та поставити Відповідачів у більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку.
- (98) Тобто, Відповідач 1 та Відповідач 2 можуть посилити свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей про споживчі властивості, характеристики продукції.
- (99) Отже, поширення ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс» інформації, що вводить в оману, могло вплинути на наміри споживачів щодо придбання Напоїв «Jonni Joker», конкуренти можуть втратити своїх введених в оману потенційних споживачів, а Товариство 1 та Товариство 2 у свою чергу – отримати переваги в конкуренції під час реалізації товару.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (100) 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»).
- (101) 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.
- (102) 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, реалізацію, 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 посилання на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.
- (103) Відповідно до ДСТУ 3297-95, який встановлює терміни та визначення основних понять у галузі лікєро-горілчаної промисловості, віскі – це настоянка міцністю від 40 % до 45 %, з характерним ароматом. Виготовлена з витриманого в обвуглених всередині дубових бочках спирту-сирцю із зерна жита, кукурудзи, ячменю.
- (104) На етикетці Напою розміщено позначення «WHISKEY», «The finest», «ORIGINAL», які є домінуючими, у той час як на боковій частині етикетки зазначено маленьким шрифтом: «Настоянка зі смаком віскі».
- (105) Позначення «The finest» «WHISKEY», «ORIGINAL», які перекладаються як «Найкраще», «Віскі», «Оригінальне», також можуть скласти у споживача уявлення про те, що зазначена продукція – віскі.
- (106) Обираючи серед аналогічних товарів, пересічний покупець сподівається отримати такий продукт, який відповідає його потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником.
- (107) Відповідно до пункту 4.2.1 ДСТУ 4257:2003 для готування лікєро-горілчаних напоїв застосовують: спирт етиловий ректифікований - «Вищої очистки», «Екстра», «Люкс», «Пшенична сльоза»; воду питну; плоди та ягоди свіжі; сировину сушену рослинну: кору, насіння, шкірки цитрусових плодів, коріння, кореневища, квіти, плоди, трави і

бруньки дерев; соки плодово-ягідні спиртовані; морси плодово-ягідні спиртові, ароматні спирти і настої спиртові, отримані з пряно-ароматичної рослинної сировини; соки плодови і ягідні концентровані; цукор-пісок; цукор-рафінад; коньяк; мед натуральний; кислоту лимонну харчову; кислоту аскорбінову; патоку крохмальну; молоко сухе знежирене; яйця курячі харчові; концентрат квасного суслу; спирт плодovий; спирт коньячний; солод житній сухий; препарат ферментний пектофоетидін П10Х; желатин харчовий; бентоніт; полівінілпіролідон розчинний тощо.

- (108) Відповідно до Технологічної інструкції ТІ 0334793-017-2015 на виробництво «Настоянка зі смаком віскі», затвердженої головою Спеціалізованої дегустаційної комісії підприємств – виробників спирту та лікero-горілчаної продукції з оцінки якості спирту, горілок, горілок особливих, лікero-горілчаних та слабоалкогольних напоїв Р.В. Беєм 29.10.2015, до складу Напою входить спирт етиловий ректифікований «Люкс»; вода питна підготовлена, ароматизатор харчовий «Віскі» 01200829; ароматизатор харчовий «Віскі» 001602214; натуральний екстракт дуба, натуральний екстракт рожкового дерева, натуральна основа «Шотландський віскі», цукор білий, колер, настій спиртовий, приготовлений з кори дуба.
- (109) Відповідно до пункту 6.11 ДСТУ 3297-95 настоянка – це лікero-горілчаний напій міцністю від 16 % до 60 % з масовою концентрацією цукру 0-30 г/100 см³.
- (110) Отже, склад настоянки відрізняється від складу віскі.
- (111) Напій – це продукт, який відрізняється від віскі за своїм складом та способом виготовлення.
- (112) Оскільки на етикетках Напою одночасно розміщено позначення «WHISKEY» та «Настоянка зі смаком віскі», враховуючи загальне композиційне оформлення етикетки «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», потенційний покупець може ідентифікувати зазначений продукт як віскі, а не як настоянку зі смаком віскі, та зацікавитися такою продукцією, вважаючи, що вона віскі, та придбати її, оскільки вартість продукції відповідачів у торговельній мережі нижча за вартість продукції інших виробників.
- (113) Зважаючи на те, що Напій і віскі є різними продуктами за своїми споживчими властивостями, розміщення на етикетці Напою назви виду продукції - «WHISKEY» разом з одночасним зазначенням, що це настоянка зі смаком віскі, позбавляє споживачів можливості визначитись щодо виду цієї продукції. Внаслідок цього споживач може придбати Напій замість віскі.
- (114) Відповідно до частини першої статті 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.
- (115) Назва та вид алкогольної продукції повинні бути зрозумілими для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його походження, надавати можливість відрізнити певний вид алкогольної продукції від інших видів алкогольної продукції.
- (116) Крім того, відповідно до частини другої статті 15 Закону України «Про захист прав споживачів», зокрема, інформація, передбачена частиною першою цієї статті, доводиться до відома споживачів виробником (виконавцем, продавцем) у супровідній документації, що додається до продукції, на етикетці, а також у маркуванні чи іншим способом (у доступній наочній формі), прийнятим для окремих видів продукції або в окремих сферах обслуговування.

- (117) Згідно з частиною восьмою статті 15 Закону України «Про захист прав споживачів» збитки, завдані споживачеві недобросовісною рекламою, підлягають відшкодуванню винною особою у повному обсязі. Продавець не звільняється від відповідальності у разі неодержання ним від виробника (імпортера) відповідної інформації про товар.
- (118) Відповідно до частини шостої статті 19 Закону України «Про захист прав споживачів» підприємницька практика є такою, що вводить в оману, якщо під час пропонування продукції споживачу не надається або надається у нечіткий, незрозумілий або двозначний спосіб інформація, необхідна для здійснення свідомого вибору.
- (119) Отже, ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс» шляхом розміщення на етикетках Напою позначення «WHISKEY», у той час як до складу Напою не входять інгредієнти, притаманні такому алкогольному напою, як віскі, а на боковій частині етикетки напою маленькими літерами розміщено зовсім іншу інформацію про вид продукції – «Настоянка зі смаком віскі», поширюють невизначеному колу осіб неправдиві відомості про споживчі властивості продукції та її вид, що може ввести в оману споживачів та вплинути на їх наміри щодо придбання продукції цих суб'єктів господарювання.
- (120) Відповідно до частини першої статті 11 Закону України «Про державне регулювання виробництва і обігу спирту етилового коньячного і плодового, алкогольних напоїв та тютюнових виробів» маркування алкогольних напоїв, які реалізуються в Україні, здійснюється з урахуванням того, що на лицьовій стороні етикетки кожної пляшки або самої пляшки (іншого посуду) алкогольних напоїв, які реалізуються через торговельну мережу, в доступній для споживача формі згідно з чинним законодавством про мови вказується, зокрема, загальна та власна назва виробу.
- (121) Згідно з абзацом другим частини четвертої статті 11 цього Закону етикеточна продукція розробляється товаровиробником алкогольних виробів і повинна відповідати вимогам чинного законодавства про мови (крім додаткової інформації щодо характеристик продукту), не потребує додаткових узгоджень, є промисловою власністю виробника.
- (122) Отже, виробник відповідальний за розміщення достовірної, правдивої інформації на етикетці його продукції, зокрема в частині розміщення на етикетці інформації щодо виду його продукції.
- (123) Комітетом встановлено, що відповідно до вищевказаного Договору текст, обов'язкова інформація, дизайн маркування узгоджуються з ТОВ «ТД Ресурс» і Товариство 1 самостійно відповідальне за усіма претензіями, що виникають із цього приводу у третіх осіб та контролюючих органів, та зобов'язується самостійно врегулювати всі пов'язані із цим питання.
- (124) Отже, ТОВ «ТД Ресурс» і ТОВ «Горобина», як виробник, відповідають за розміщення достовірної, правдивої інформації на етикетці їх продукції, зокрема в частині розміщення на етикетці інформації про вид продукції.
- (125) Оскільки напій «Jonni Joker» містить у складі воду питну підготовлену, спирт етиловий ректифікований «Люкс», натуральний екстракт рожкового дерева, ароматизатор «Віскі», колер, натуральну основу «Шотландський віскі № 5», настій кори дуба, цукровий сироп, натуральний екстракт дуба, він є продуктом, який відрізняється від віскі за своїм складом та способом виготовлення.
- (126) Тобто, Напій, який виробляє Відповідач 1 та реалізує Відповідач 2, не може мати назву віскі («WHISKEY»).

- (127) Як свідчать матеріали справи, ТОВ «ТД Ресурс» і ТОВ «Горобина», зазначивши на етикетці Напою вид продукції – віскі, поширюють неправдиву інформацію щодо споживчих властивостей продукції (її виду).
- (128) Споживчі властивості алкогольної продукції віскі відрізняються від споживчих властивостей іншої алкогольної продукції.
- (129) Обов'язковою умовою процесу виготовлення віскі є його довготривала витримка в бочках.
- (130) За інформацією, наданою ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс», не вбачається, що Напій проходить такий процес приготування, як витримка в бочках.
- (131) Отже, ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс» розміщували на етикетках алкогольного напою «Jonni Joker» позначення «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», що є неправдивою інформацією про споживчі властивості Напою.
- (132) Такі дії ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс» є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на етикетках алкогольного напою «Jonni Joker» інформації, що вводить в оману.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (133) Подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017 було направлено Відповідачам у справі листами Комітету від 08.09.2017 № 127-26/09-9726, № 127-26/09-9725.
- (134) ТОВ «Горобина» на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017 не надало зауважень чи заперечень.
- (135) Листом від 25.09.2017 № 25-09/17-юр (вх. Комітету № 8-01/9482 від 28.09.2017) ТОВ «ТД Ресурс» надало такі заперечення на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/288-16/322-спр від 06.09.2017.
- (136) ТОВ «ТД Ресурс» зазначає, що позначення «The finest», «WHISKEY» та «ORIGINAL» на лицьовій стороні етикетки Напою є елементами дизайну, вони не вказують на назву продукції. Назва продукту та вся необхідна інформація зазначена на етикетці в доступній для сприйняття споживачем формі державною мовою України.
- (137) Таке твердження ТОВ «ТД Ресурс» спростовується, зокрема, таким.
- (138) Відповідно до частини першої статті 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.
- (139) Назва та інформація про вид алкогольної продукції повинні бути зрозумілими для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його походження, надавати можливість відрізнити певний вид алкогольної продукції від інших видів алкогольної продукції.
- (140) У листі від 25.09.2017 № 25-09/17-юр ТОВ «ТД Ресурс» зазначає, що ним було проведено соціологічне дослідження з цього приводу і встановлена думка споживачав щодо спірної продукції.
- (141) Фізичною особою – підприємцем Сухоставцем О.В. (далі – ФОП Сухоставець О.В) на замовлення ТОВ «ТД Ресурс» у січні 2017 року було проведено маркетингове дослідження на тему «Сумлінна конкуренція, шляхом розміщення винятково правдивої інформації на етикетках ТМ «Jonni Joker» щодо складу даного

алкогольного напою», яке показало, що характеристика та визначення вартості товару споживачем, під час придбання ТМ «Jonni Joker», дає право виключити помилкове сприйняття продукту як елітного та дорогого напою.

- (142) На думку ТОВ «ТД Ресурс», споживач схильний обрати продукт, про який він більше обізнаний, навіть знаючи про недоліки цього товару, але отримуючи при цьому естетичне задоволення від його оформлення.
- (143) Вказане спростовується таким:
- (144) ТОВ «ТД Ресурс» уклало з ФОП Сухоставцем О.В. договір про надання послуг від 01.10.2015 б/н (далі – Договір), де Відповідач 2 – замовник, а ФОП Сухоставець О.В. – виконавець.
- (145) Відповідно до пункту 1.1 Договору Замовник доручає, а Виконавець запов'язується здійснити від імені і за рахунок Замовника такі послуги:
- 5.1.1. консультування з питань комерційної діяльності та керування;
 - 5.1.2. посередницька діяльність у торгівлі товарами широкого асортименту;
 - 5.1.3. посередництво в розміщенні реклами в засобах масової інформації;
 - 5.1.4. розповсюдження і популяризація товару замовника з метою збільшення обсягів продажу;
 - 5.1.5. проведення маркетингових досліджень ринку вищезазначеного товару(визначення попиту на товар Замовника, перспективи цього розвитку, відомості про потенційних споживачів тощо);
 - 5.1.6. надання інших допоміжних комерційних послуг.
- (146) Також у маркетинговому дослідженні, зокрема, зазначено «Что такое виски? Уверенно можно сказать только то, что виски – это дисциплинт из злаков» (мовою оригіналу).
- (147) У цьому ж маркетинговому дослідженні зазначено: «Выдержка в дубовых бочках – неперемный атрибут виски в Европе...» (мовою оригіналу).
- (148) Також ФОП Сухоставець О.В. зазначає: «..важная характеристика виски – это то, что он должен иметь характер, полученный из исходного сырья и зависящий от метода дисциплины» (мовою оригіналу).
- (149) Отже, проведене ФОП Сухоставцем О.В. маркетингове дослідження підтверджує, що Напій, який виробляє Відповідач 1 та реалізовує Відповідач 2, не може мати назву «WHISKEY».
- (150) Крім того, у Комітеті наявна інформація, що ФОП Сухоставець О.В. є засновником ТОВ «ТД Ресурс».
- (151) Отже, маркетингове дослідження, яке проводив ФОП Сухоставець О.В., не може вважатись неупередженим та незалежним.
- (152) Також ТОВ «ТД Ресурс» зазначає, що відповідно до чинного законодавства відповідальний за розміщення інформації на етикетках усіх видів Напою його виробник, тобто ТОВ «Горобина».
- (153) Зазначене спростовується таким:
- (154) За наявною в Комітеті інформацією, ТОВ «Горобина» здійснює виробництво Напою на підставі договору поставки № ПА 112/15 від 30.10.2015, укладеного між ним і ТОВ «ТД Ресурс».
- (155) Відповідно до пункту 3.2 договору поставки № ПА 112/15 від 30.10.2015, укладеного між ТОВ «Горобина» і ТОВ «ТД Ресурс», текст, обов'язкова інформація, дизайн маркування узгоджуються з ТОВ «ТД Ресурс» та мають відповідати вимогам чинного законодавства щодо маркування для цього виду Товару. ТОВ «ТД Ресурс» самостійно

відповідає за усіма претензіями, що виникають з цього приводу у третіх осіб та контролюючих органів, та зобов'язується самостійно врегулювати всі пов'язані із цим питання.

- (156) У листі від 07.11.2016 № 07-11/16-юр, надісланому ТОВ «ТД Ресурс» на адресу ТОВ «Горобина», ТОВ «ТД Ресурс» зазначило, зокрема: «Дійсно, відповідно до договору поставки № ПА 112/15 від 30.10.2015 року, укладеного між ТОВ «Горобина» та ТОВ «ТД Ресурс», наше Товариство було замовником та розробником оригінал-макетів етикеток настоянки «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker».
- (157) Одночасно ТОВ «ТД Ресурс» листом від 14.12.2016 № 14/12/16-юр (вх. Комітету № 8-127/12003 від 16.12.2016) повідомило Комітет: «Згідно з пунктом 3.2 договору на поставку Напою № ПА 112/15 від 30.10.2015 року дизайн та маркування Напою розроблявся і надавався ТОВ «Горобина» товариством з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс». Згідно з чиним законодавством відповідальність за розміщення інформації на етикетках усіх видів Напою є його виробник, тобто Товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина».
- (158) Також у цьому листі ТОВ «ТД Ресурс» зазначило, що «текст, обов'язкова інформація, дизайн маркування, їх стилістичне оформлення здійснювало ТОВ «ТД Ресурс» самостійно».
- (159) Тобто, відповідають за розміщення інформації на етикетках Напою ТОВ «Горобина», як виробник Напою, і ТОВ «ТД Ресурс», яке здійснювало оформлення етикетки Напою.

6. Остаточні висновки у справі

- (160) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а зауваженнями й запереченнями Відповідача 2 не спростовується висновок Комітету про те, що дії Відповідача 1 та Відповідача 2, які полягали в розміщенні на етикетках алкогольного напою «Jonni Joker» позначення «The finest», «WHISKEY», «ORIGINAL», є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на етикетках Напоїв неправдивої інформації, через обраний спосіб її викладення, що може ввести в оману споживачів щодо її складу.
- (161) 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.

7. Визначення відповідальності Відповідачів

- (162) Згідно зі статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», органи Комітету у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції; припинення недобросовісної конкуренції; накладання штрафів.
- (163) 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.

Накладення штрафів здійснюється відповідно до частин третьої – сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (164) Відповідно до листа Державної фіскальної служби України від 17.05.2018 № 8569/5/99-99-12-03-06-16 (вх. Комітету № 7-01/5810 від 20.03.2018), дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку в податковій декларації з податку на прибуток ТОВ «Горобина» за 2017 рік, становить 106 234 917 (сто шість мільйонів двісті тридцять чотири тисячі дев'ятсот сімнадцять) грн.
- (165) Відповідно до листа Державної фіскальної служби України від 17.05.2018 № 8569/5/99-99-12-03-06-16 (вх. Комітету № 7-01/5810 від 20.03.2018), дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку в податковій декларації з податку на прибуток ТОВ «ТД Ресурс» від будь-якої діяльності за 2017 рік, становить 180 065 311 (сто вісімдесят мільйонів шістдесят п'ять тисяч триста одинадцять) грн.

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 «Горобина» (м. Суми, ідентифікаційний код юридичної особи 31162928) вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, щодо розміщення на етикетці алкогольного напою «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker» позначення «WHISKEY» (назви продукції), у той час як цей товар не є віскі, та поширення таким способом неправдивих відомостей про споживчі властивості напою.

2. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» (м. Харків, ідентифікаційний код юридичної особи 39806596) вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в Оману, щодо розміщення на етикетці алкогольного напою «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker» позначення «WHISKEY» (назви продукції), у той час як цей товар не є віскі, та поширення таким способом неправдивих відомостей про споживчі властивості напою.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина» штраф у розмірі 28 900 (двадцять вісім тисяч дев'ятсот) гривень.

4. За порушення, зазначене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» штраф у розмірі 41 600 (сорок одна тисяча шістсот) гривень.

5. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «Горобина» припинити поширювати інформацію, визнану згідно з пунктом 1 резолютивної частини цього рішення

порушенням, шляхом приведення інформації про вид продукції, розміщеної на етикетках алкогольного напою «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker» у вигляді позначення «WHISKEY», у відповідність із властивостями цієї продукції.

б. Зобов'язати товариство з обмеженою відповідальністю «ТД Ресурс» припинити поширювати інформацію, визнану згідно з пунктом 2 резолютивної частини цього рішення порушенням, шляхом приведення інформації про вид продукції, розміщеної на етикетках алкогольного напою «Настоянка зі смаком віскі» «Jonni Joker» у вигляді позначення «WHISKEY», у відповідність із властивостями цієї продукції.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Головуючий –
перший заступник Голови Комітету –
державний уповноважений

М. НІЖНИК