



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

10 грудня 2020 р.

Київ

№ 774-р

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду Антимонопольним комітетом України справи № 127-26.4/47-20 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Інтер-мол» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення на упаковках виробленого ним продукту інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо його назви, складу, споживчих властивостей та характеристик: «масло солодковершкове селянське 72,6 % жиру», «ДСТУ 4399:2005», «масло солодковершкове екстра 82,5 % жиру», «сир твердий 50 % жиру», які можуть вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту, що є порушенням статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 4 022 000 (чотири мільйони двадцять дві тисячі) гривень.

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/47-20 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Інтер-мол» (ідентифікаційний код юридичної особи 32831474) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції про попередні висновки у справі від 09.11.2020 № 127-26.4/47-20/525-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) В Антимонопольному комітеті України (далі – Комітет) розглядається справа № 127-26.4/47-20 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Інтер-мол» (далі – ТОВ «Інтер-мол», Відповідач, Товариство) (ідентифікаційний код юридичної особи 32831474) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Відповідачем у справі є ТОВ «Інтер-мол».

- (3) Товариство відповідно до свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи зареєстровано 02.04.2004, ідентифікаційний код юридичної особи 32831474. Місцезнаходження юридичної особи: 49000, м. Дніпро, вул. Старокозацька, буд. 38, прим. 1. Адреса виробничих потужностей: 53500, Дніпропетровська обл., смт Томаківка, вул. Комунальна, буд. 10.
- (4) Основним видом господарської діяльності Товариства згідно з класифікацією видів економічної діяльності (КВЕД), зокрема, є 10.51 Перероблення молока, виробництво масла та сиру (основний).
- (5) Отже, Товариство, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктом господарювання.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (6) Комітетом направлено вимогу від 11.01.2019 № 127-26/06-349 до Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів про надання інформації щодо проведення випробування зразків молочної продукції на вміст у її складі жирів немолочного походження (стеринів тощо).
- (7) Дорученням в. о. Голови Комітету від 04.06.2019 № 13-02/554 Управління розслідувань недобросовісної конкуренції уповноважене провести дослідження щодо наявності / відсутності в діях суб'єктів господарювання ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції під час виробництва / реалізації молочної продукції.
- (8) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 18.06.2020 № 09/168-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/47-20.
- (9) Листом № 127-26/09-15362 від 09.11.2020 Товариству було надіслано подання з попередніми висновками у справі № 127-26.4/47-20.
- (10) Відповідачем листом б/н від 20.11.2020 (вх. Комітету № 8-01/15224 від 23.11.2020) було надано пояснення на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/47-20.

4. ОБСТАВИНИ ДОСЛІДЖЕННЯ МАСЛА СОЛОДКОВЕРШКОВОГО

- (11) Державна служба України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів (далі – Держпродспоживслужба) листами № 4.2/1915135 від 31.07.2019 (вх. Комітету № 7-01/9354 від 12.08.2019) (далі – Лист № 1) та № 04.2/1169 від 23.01.2020 (вх. Комітету № 7-01/1218 від 31.01.2020) (далі – Лист № 2) надала засвідчені копії експертних висновків Регіональної державної лабораторії Держпродспоживслужби в Полтавській області (далі – Регіональна лабораторія), результатом яких був аналіз продукції виробництва Товариства, зокрема:
 - масла солодковершкового «Екстра», 82,5 % жиру, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – **13.05.2019** (далі – Масло № 1) (Експертний висновок № 001772 д.к./19 від 01.07.2019 Регіональної лабораторії (далі – **Висновок № 1**), регіон виявлення неналежної продукції – Кіровоградська обл.;

- масла солодковершкового «Селянське», 72,6 % жиру, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – **01.10.2019** (далі – Масло № 2) (Експертний висновок № 004106 д.к./19 від 30.10.2019 Регіональної лабораторії (далі – **Висновок № 2**), регіон виявлення неналежної продукції – Полтавська обл.
- (12) Відповідно до Висновку № 1 було закуплено зразок Масла № 1 та досліджено на замовлення головного управління Держпродспоживслужби в Кіровоградській області. Масло № 1 було відібрано 20.06.2019 у товаристві з обмеженою відповідальністю «Дитячий заклад оздоровлення та відпочинку Чайка» (далі – ТОВ «ДЗОВ Чайка»).
- (13) Відповідно до листа Головного управління Держпродспоживслужби в Дніпропетровській області № 4.2/1913391 від 04.07.2019 (вх. Комітету № 7-01/1218 від 31.01.2020) (далі – Лист № 3) Масло № 1 не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 за тригліцеридним складом молочного жиру, що підтверджується Висновком № 1.
- (14) Відповідно до інформації з Листа № 2 Масло № 1 від потужностей виробника через товариство з обмеженою відповідальністю «УНІВЕРСАЛ-ПЛЮС», що зареєстроване за адресою: вул. Мурманська, буд. 37-М, м. Кропивницький, Кіровоградська обл., 25014, було направлено для подальшого використання в ТОВ «ДЗОВ Чайка» за адресою: вул. Пляжна, буд. 49, м. Гайворон, Кіровоградська область, що документально підтверджено.
- (15) Відповідно до Висновку № 2 було закуплено зразок Масла № 2 та досліджено в Регіональній лабораторії на замовлення головного управління Держпродспоживслужби Полтавської області. Масло № 2 відібрано 24.10.2019 у фізичної особи-підприємця Фабро А.О (далі – ФОП Фабро А.О.).
- (16) Відповідно до листа Головного управління Держпродспоживслужби в Дніпропетровській області № 04.2/1925254 від 04.12.2019 (вх. Комітету № 7-01/9354 від 12.08.2019) (далі – Лист № 4) Масло № 2 не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 за тригліцеридним складом молочного жиру, що підтверджується Висновком № 2.
- (17) Відповідно до листа Головного управління Держпродспоживслужби в Дніпропетровській області № 04.2/1923969 від 19.11.2019 (вх. Комітету № 7-01/1218 від 31.01.2020), Комітету було надано інформацію щодо Масла № 2, зокрема: *«Продукція від потужностей виробника через ТОВ «МОЛТОРГ-ЛОГІСТИК», зареєстроване за адресою: пр-т Свободи, буд. 174, м. Кременчук, Полтавська обл., 39600, була направлена через ФОП Сметанкін (пункт навантаження - пр-т Свободи, буд. 174, м. Кременчук, Полтавська обл. 39600) до ФО-П Шукевич С.А. за адресою: вул. Набережна, буд. 1а, смт Чутове, Чутівський р-н, Полтавська обл., та в подальшому надійшло до реалізації ФО-П Фабро А.О. за адресою: вул. Набережна, буд. 1а, смт Чутове, Чутівський р-н, Полтавська обл.»*, що документально підтверджено.
- (18) За наявною в Комітеті інформацією (Лист № 2), упаковка (етикетка) Масла № 1 та Масла № 2 має такий зовнішній вигляд:



Масло № 1



Масло № 2

- (19) На упаковці (етикетці) Масла № 1 містяться написи «Масло Солодковершкове Екстра», «82,5% жиру», «200 g(г)». Більшу частину упаковки (етикетки) займає зображення корови, поля та гір. Також на упаковці (етикетці) зазначено виробника, склад, харчову та енергетичну цінність, умови зберігання, адреси та контакти потужностей, напис «ДСТУ 4399:2005» та позначення «Без ГМО». Виробником зазначено ТОВ «Інтер-мол».
- (20) На упаковці (етикетці) Масла № 2 містяться написи «Селянське Солодковершкове Масло», «72,6% жиру», «200 g(г)». Більшу частину упаковки (етикетки) займає зображення корови та поля з домівками, що характерно для сільської місцевості. Також на упаковці (етикетці) зазначено виробника, склад, харчову та енергетичну цінність, умови зберігання, адреси та контакти потужностей, напис «ДСТУ 4399:2005» та позначення «Без ГМО». Виробником зазначено ТОВ «Інтер-мол».
- (21) До складу Масла № 1 та Масла № 2, як зазначено на упаковках (етикетках), входять вершки з коров'ячого молока.
- (22) Відповідно до Листа № 3 та Листа № 4, а також **Висновку № 1** та **Висновку № 2**, у складі Масла № 1 та Масла № 2 виявлено жири немолочного походження. Отже, вказана продукція не є маслом солодковершковим у розумінні законодавства. Інформація «масло солодковершкове селянське 72,6 %», «масло солодковершкове екстра 82,5 %», «ДСТУ 4399:2005», поширена щодо масла, є неправдивою.

- (23) Водночас у грудні 2019 року по всій території України, за участю **Громадської організації «Громадський контроль захисту прав споживачів» та журналістів телеканалу «1+1»**, проводився масштабний моніторинг масла солодковершкового в рамках медійного проєкту **«СТОП Фальсифікат»**. Зразки масла було відібрано громадськими активістами та журналістами в торговельних мережах у чотирьох регіонах України: Сумах, Черкасах, Новій Одесі (Миколаївська область) та в Калуші (Івано-Франківська область), після чого зразки були направлені на дослідження до Центральної випробувальної державної лабораторії Держпродспоживслужби в Київській області та Державного підприємства «Укрметртестстандарт».
- (24) Результатами проведення досліджень є експертні висновки, відповідно до яких у зразках масла було виявлено немолочні жири, зокрема виробництва ТОВ «Інтер-мол», а саме:
- 24.1. Дві одиниці масла солодковершкового «Селянське», 72,6 %, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення - **26.11.2019** (далі – Масло № 3).
- 24.1.1. Відповідно до Експертного висновку Центральної випробувальної державної лабораторії Держпродспоживслужби в Київській області від 08.01.2020 № 004803 д.к./19 (далі – **Висновок 3**) масло не відповідає ДСТУ 4399:2005 через вміст немолочних жирів у кількості 82,52 %.
- 24.1.2. Відповідно до Протоколу випробувань Державного підприємства «Укрметртестстандарт» від № 12862-12938/19-х (далі – **Висновок 4**) масло не відповідає ДСТУ 4399:2005 через вміст немолочних жирів у кількості 100 %.
- (25) Отже, факти наявності жирів немолочного походження, встановлені **Висновком № 1, Висновком № 2, Висновком № 3 та Висновком № 4**, свідчать про неодноразові порушення Товариством вимог законодавства та нормативно-технічної документації під час виробництва масла (далі – **Продукція 1**).
- (26) Підпунктом 1 пункту 3 Положення про Державну службу України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 02.09.2015 № 667 (далі – Положення), визначено, що основними завданнями Держпродспоживслужби є, зокрема, реалізація державної політики у галузі ветеринарної медицини, сферах безпечності та окремих показників якості харчових продуктів.
- (27) Держпродспоживслужба відповідно до покладених на неї завдань у сфері здійснення державного ринкового нагляду проводить перевірки характеристик продукції, у тому числі відбирає зразки продукції та забезпечує проведення їх експертизи (випробування) (підпункт 7 пункту 4 Положення).
- (28) Крім того, Держпродспоживслужбою було надано роз'яснення листом б/н б/д (вх. Комітету № 7-08/7916 від 19.06.2020), зокрема, такі:

- кількісне зміщення тригліцеридного складу від нормативного значення свідчить про наявність немолочних жирів.
- (29) Згідно з пунктом 5.1 ДСТУ 4834:2007 «Молоко та молочні продукти. Правила приймання, відбирання та готування проб до контролювання» (далі – ДСТУ 4834:2007) продукт приймається партіями. Кожну партію супроводжують документами, що підтверджують якість та безпечність продукту.
 - (30) Відповідно до пункту 3.1 ДСТУ 4834:2007 партія – це будь-яка визначена кількість продукту з однаковою назвою та властивостями, яку вироблено за однакових умов на одній і тій самій потужності, за один технологічний цикл.
 - (31) Виробництво масла в Україні регламентується державним стандартом ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове. Технічні умови», який введено в дію 01.07.2006 (далі – ДСТУ 4399:2005).
 - (32) У ДСТУ 4399:2005 наводяться терміни та визначення понять видів масла, а також його класифікація.
 - (33) Відповідно до ДСТУ 4399:2005 масло (з коров'ячого молока) – це харчовий жировий продукт, вироблений тільки з коров'ячого молока та продуктів його перероблення з рівномірно розподіленою в жировому середовищі вологою і сухими знежиреними речовинами.
 - (34) Вершкове масло – вироблене з вершків та/або продуктів перероблення молока, яке має специфічний притаманний йому смак, запах та пластичну консистенцію за температури $(12 \pm 2)^{\circ}\text{C}$, із вмістом молочного жиру не менше ніж 61,5 відсотка, що становить однорідну емульсію типу «вода в жирі».
 - (35) Солодковершкове масло виробляється з пастеризованих натуральних вершків.
 - (36) Залежно від масової частки жиру, що є одним з фізико-хімічних показників масла, вершкове масло поділяється на групи:
 вершкове масло «екстра» – з масовою часткою жиру від 80 до 85 %;
 вершкове масло «селянське» – з масовою часткою жиру від 72,5 до 79,9 %;
 вершкове масло «бутербродне» – з масовою часткою жиру від 61,5 до 72,4 %;
 топлене масло (молочний жир) з масовою часткою молочного жиру не менше ніж 99 % (99,8).
 - (37) Пунктом 5.3.5 ДСТУ 4399:2005 заборонено для виробництва масла застосовувати будь-які жири та вершки, крім тих, що отримані з коров'ячого молока.
 - (38) Відповідно до пункту 5.1 ДСТУ 4399:2005 масло повинно відповідати вимогам цього стандарту.
 - (39) Пунктом 5.4.2 ДСТУ 4399:2005 визначено, що при маркуванні масла вершкового слід зазначати назву й адресу виробника, повну назву продукту, його склад, кінцеву дату зберігання або дату виробництва та строк придатності, умови зберігання, масу нетто, брутто, тару, номер партії, інформаційні дані про харчову цінність 100 г продукту, штрих-код ЕАН та інше.

5. ОБСТАВИНИ ДОСЛІДЖЕННЯ СИРУ ТВЕРДОГО

- (40) Листом № 1 Держпродспоживслужба надала засвідчені копії експертних висновків Регіональної державної лабораторії Держпродспоживслужби в Полтавській області (далі – Регіональна лабораторія), результатом яких був аналіз продукції виробництва Товариства, зокрема:
- сиру твердого великого «Російський», 50 % жиру в сухій речовині, ТУ 10.16У59-89, дата виготовлення – **18.09.2018** (далі – Сир № 1) (Експертний висновок № 003164 п/18 від 23.11.2018) Регіональної лабораторії (далі – **Висновок № 5**), регіон виявлення неналежної продукції – Полтавська область;
 - сиру твердого «Російський великий», 50 % жиру в сухій речовині, ТУ 10.16У59-89, дата кондиційної зрілості – **18.02.2019** (далі – Сир № 2) (Експертний висновок № 000430 п/19 від 26.02.2019) Регіональної лабораторії (далі – **Висновок № 6**), регіон виявлення неналежної продукції – Полтавська область.
- (41) Відповідно до **Висновку № 5** було закуплено зразок Сиру № 1 та досліджено в Регіональній лабораторії на замовлення головного управління Держпродспоживслужби в Полтавській області. Сир № 1 відібрано 15.11.2018 у дошкільному навчальному закладі «Дзвіночок» (далі – ДНЗ «Дзвіночок»).
- (42) Відповідно до **Висновку № 5** Сир № 1 містить 87,53 % сторонніх (немолочних) жирів.
- (43) За наявною в Комітеті інформацією, Сир № 1 від потужностей виробника через товариство з обмеженою відповідальністю «МОЛТОРГ-ЛОГІСТІК» (пункт навантаження: пр-т Свободи, буд. 174, м. Кременчук, Полтавська обл.) направлено для подальшого використання до ДНЗ «Дзвіночок» за адресою: пров. Молодіжний, буд. 8, м. Горішні Плавні, Полтавська обл., що документально підтверджено.
- (44) Відповідно до **Висновку № 6** було закуплено зразок Сиру № 2 та досліджено в Регіональній лабораторії на замовлення Ліщинівського психоневрологічного будинку-інтернату. Сир № 2 відібрано 19.02.2019 в Ліщинівському психоневрологічному будинку-інтернаті.
- (45) Відповідно до **Висновку № 6** Сир № 2 містить 51,98 % сторонніх (немолочних) жирів.
- (46) До того ж Сир № 2 від потужностей виробника через товариство з обмеженою відповідальністю «Край-МК», зареєстроване за адресою: вул. Хотинська, буд. 6, м. Дніпро, був направлений для подальшого використання до Ліщинівського психоневрологічного будинку-інтернату за адресою: вул. Лісна, буд. 1, с. Ліщинівка, Кобеляцький р-н, Полтавська обл., що документально підтверджено.
- (47) За наявною в Комітеті інформацією (Лист № 2), упаковка (етикетка) Сиру № 1 та Сиру № 2 має такий зовнішній вигляд:



Сир № 1 та Сир № 2
(мають ідентичний
зовнішній вигляд
упаковки
(етикетки))

- (48) На упаковці (етикетці) Сиру № 1 та Сиру № 2 містяться написи «Сир твердий», «Російський великий», «50 % жиру в сухій речовині», виконані великими літерами, та позначка «ТУ 10.16 У 59-89». Також на упаковці (етикетці) зазначено виробника, склад, харчову та енергетичну цінність, умови зберігання, адреси та контакти виробничих потужностей і позначення «Без ГМО». Виробником зазначено ТОВ «Інтер-мол».
- (49) Відповідно до Експертного висновку № 5 та Експертного висновку № 6 у складі Сиру № 1 та Сиру № 2 (далі – **Продукція № 2**) виявлено сторонні (немолочні) жири. Отже, Продукція № 2 не є сиром твердим у розумінні законодавства. Інформація «сир твердий 50 % жиру», поширена щодо Продукції № 2, є неправдивою.
- (50) Згідно з частиною третьою статті 5 Закону України «Про молоко та молочні продукти» (далі – Закон) не допускається використання назв молочних продуктів у власних назвах продуктів та торговельних марках, якщо ці продукти виробляються з використанням сировини немолочного походження.
- (51) Відповідно до абзацу десятого статті 1 Закону традиційні молочні продукти – це масло, сири; а також кисломолочні продукти, вироблені із застосуванням заквасок на чистих культурах молочнокислих бактерій - ацидофілін, простокваша, ряжанка, сметана, сир кисломолочний; кефір - із застосуванням заквасок на кефірних грибах.

- (52) Тобто, у розумінні Закону, масло вершкове та сир твердий є традиційними молочними продуктами.
- (53) Відповідно до частини четвертої статті 5 Закону забороняється відокремлення процесу пакування молочних продуктів від технологічного циклу виробництва продукції (крім пакування масла, сиру, сухих молочних продуктів структурними підрозділами одного переробного підприємства або переробними підприємствами, що входять до складу одного об'єднання).
- (54) Частиною другою статті 6 Закону заборонено використовувати у виробництві традиційних молочних продуктів жири та білки немолочного походження, а також будь-які стабілізатори і консерванти.
- (55) Суб'єкти господарювання зобов'язані додержуватися вимог нормативних документів при виробництві молока, молочної сировини і молочної продукції, а також при їх зберіганні, транспортуванні та реалізації (абзац другий частини другої статті 13 Закону).
- (56) На момент проведення експертних досліджень, зазначених у Висновках № 1, № 3 та № 4, діяв Технічний регламент щодо правил маркування харчових продуктів (далі – Технічний регламент), затверджений наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 28.10.2010 № 487, зареєстрований у Міністерстві юстиції України 11.02.2011 за № 183/18921 (зі змінами).
- (57) Пунктом 6 Технічного регламенту передбачено, що вимоги до маркування харчових продуктів повинні забезпечувати надання споживачу необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про харчовий продукт.
- (58) Згідно з пунктом 7 Технічного регламенту назва харчового продукту повинна бути зрозумілою для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його природу, походження, надавати можливість відрізнити певний вид харчового продукту від інших аналогічних видів харчових продуктів. Назва харчового продукту повинна відповідати назві, установленій нормативно-правовими актами. Назву продукту встановлює виробник з урахуванням вимог цього Технічного регламенту.
- (59) Крім того, на момент проведення експертного дослідження, зазначеного у Висновку № 2, Технічний регламент втратив чинність одночасно з уведенням у дію 06.08.2019 Закону України «Про інформацію для споживачів щодо харчових продуктів».
- (60) Відповідно до статті 4 Закону України «Про інформацію для споживачів щодо харчових продуктів» інформація про харчовий продукт не повинна вводити в оману, зокрема, щодо: характеристик харчового продукту, у тому числі його категорії, характерних ознак, властивостей, складу, кількості, мінімального терміну придатності або дати «вжити до», країни походження або місця походження, способу виробництва (виготовлення); припущення за допомогою зовнішнього вигляду продукту, опису або графічних зображень про наявність у харчовому продукті певного компонента або інгредієнта, якщо насправді компонент або

інгредієнт, який зазвичай присутній або використовується у даному харчовому продукті, замінено іншим компонентом або інгредієнтом.

- (61) Зазначені обмеження поширюються також на рекламу харчових продуктів, спосіб розміщення та представлення харчових продуктів для реалізації, зокрема форму, зовнішній вигляд, упаковку, пакувальні матеріали.
- (62) Тобто, інформація на упаковках Продукції № 1 та Продукції № 2 (далі – Продукція), зокрема «масло солодковершкове селянське 72,6 % жиру», «ДСТУ 4399:2005», «масло солодковершкове екстра 82,5 % жиру», «сир твердий 50 % жиру», є неправдивою.
- (63) Водночас порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Товариством вчинено не вперше. Адміністративними колегіями територіальних відділень Комітету у 2012 та 2014 роках та Тимчасовою адміністративною колегією Комітету 04.11.2020 дії Товариства визнавалися порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (64) Ринок виробництва та реалізації масла солодковершкового та сиру твердого, на якому здійснює діяльність Товариство, є конкурентним, представлений широким асортиментом продукції різних виробників.
- (65) Отже, поширення Товариством неправдивої інформації може вплинути на наміри споживачів щодо придбання Продукції, а конкуренти можуть втратити своїх потенційних споживачів, унаслідок чого Товариство може отримати переваги в конкуренції під час реалізації Продукції.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (66) Відповідачем листом б/н від 20.11.2020 (вх. Комітету № 8-01/15224 від 23.11.2020) було надано пояснення на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/47-20, в якому не містилося заперечень по суті справи.
- (67) Водночас Відповідачем було надано клопотання про закриття справи без прийняття рішення по суті з наступних причин.
- (68) Відповідач зазначає, що в Антимонопольному комітеті України вже розглядалася справа про притягнення Товариства до відповідальності за вчинення порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», про що прийнято рішення Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України № 40-р/тк від 04.11.2020, а отже, Товариство не може бути притягнуто до юридичної відповідальності одного виду за одне й те саме порушення.
- (69) Вказане заперечення спростовується наступним.
- (70) Згідно з приписом частини першої статті 61 Конституції України, ніхто не може бути двічі притягнений до юридичної відповідальності одного виду за одне й те саме порушення.
- (71) Рішення Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України № 40-р/тк від 04.11.2020 було прийнято на підставі наявності протоколів

випробувань та експертних висновків, результатом яких був аналіз зразків масла, які не фігурують у справі № 127-26.4/47-20.

- (72) Отже, у цьому випадку йдеться про можливість притягнення Товариства до відповідальності одного виду, проте за різні правопорушення, що не суперечить згаданій нормі Конституції України.
- (73) Крім того, Відповідачем не надано Комітету доказів оскарження в судовому (належному) порядку протоколів випробувань, експертних висновків, дій посадових осіб Держпродспоживслужби та/або рішень Держпродспоживслужби, що, у свою чергу, вказує на чинність експертних висновків, результатом яких був аналіз Продукції, а отже, експертні висновки про невідповідність продукції Відповідача, зокрема про наявність у складі немолочних жирів, є чинними.

7. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ

- (74) Недобросовісною конкуренцією є поширення інформації, що вводить в оману (стаття 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції»).
- (75) Відповідно до вимог 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.

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 тощо.

- (76) Відповідно до фактів, викладених вище, у складі Продукції виявлено жири немолочного походження, зокрема, у:
 - 1) маслі солодковершковому «Екстра», 82,5 % жиру, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – **13.05.2019**,
 - 2) маслі солодковершковому «Селянське», 72,6 %, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – **01.10.2019**,
 - 3) маслі солодковершковому «Селянське», 72,6 %, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення – **26.11.2019** (2 зразки),
 - 4) сирі твердому великому «Російський», 50 % жиру в сухій речовині, ТУ 10.16У59-89, дата виготовлення – **18.09.2018**,
 - 5) сирі твердому великому «Російський», 50 % жиру в сухій речовині, ТУ 10.16У59-89, дата кондиційної зрілості – **18.02.2019**.

- (77) Враховуючи частину третю статті 5 та частину другу статті 6 Закону України «Про молоко та молочні продукти», Продукція виробництва Товариства не є молочним продуктом у розумінні законодавства.
- (78) Отже, інформація на упаковках Продукції, зокрема «масло солодковершкове селянське 72,6 % жиру», «ДСТУ 4399:2005», «масло солодковершкове екстра 82,5 % жиру», «сир твердий 50 % жиру», є неправдивою.
- (79) Тобто, дії Товариства щодо поширення неправдивої інформації про склад Продукції, є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (80) Стимулювання зацікавленості споживачів шляхом поширення неправдивої інформації щодо складу, споживчих властивостей, характеристик, назви товару може надати неправомірних переваг на ринку та поставити Товариство в більш вигідне становище порівняно з іншими суб'єктами господарювання, які діють на цьому ж ринку та не поширюють неправдивої інформації щодо власної продукції.
- (81) Крім того, наявність декількох експертних висновків та протоколів випробувань, які вказують на наявність немолочних жирів у Продукції, свідчить про неодноразові порушення Товариством вимог законодавства та нормативно-технічної документації під час виробництва Продукції протягом 2018 – 2019 років.
- (82) Отже, дії Товариства у вигляді поширення на упаковках виробленої ним продукції неправдивої інформації, зокрема, щодо його назви, складу, споживчих властивостей та характеристик, які можуть вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту, є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

8. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧА

- (83) 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.
- (84) Відповідно до частини першої 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.
- (85) Відповідно до листа Державної фіскальної служби України № 3154/5/99-00-04-02-01-05 від 26.03.2020 (вх. Комітету № 7-01/3960 від 27.03.2020) чистий дохід від реалізації продукції ТОВ «Інтер-мол» за 2019 рік становить 129 954 000 (сто двадцять дев'ять мільйонів дев'ятсот п'ятдесят чотири тисячі) грн.

(86) Під час визначення штрафу пропонується врахувати, що порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Товариством вчинено не вперше:

- рішенням адміністративної колегії Кіровоградського територіального відділення від 02.03.2012 № 78-02/10-11 дії Товариства визнано порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді поширення на упаковці молочного продукту ТМ «Масляниця» неправдивих відомостей про споживчі властивості вказаного товару;
- рішенням адміністративної колегії Дніпропетровського обласного територіального відділення від 19.08.2014 № 61/01-14/05-14 дії Товариства щодо повідомлення на етикетці (обгортці) продукту молочного власного виробництва – масла солодковершкового селянського ГОСТинець ТМ «Томаківка» – інформації про його назву: «масло солодковершкове селянське», у той час як Продукт молочний містить у своєму складі рослинний жир, та поширення таким способом неправдивих відомостей про споживчі властивості товару, визнано порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману;
- рішенням Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 04.11.2020 № 40-р/тк визнано, що Товариство вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на етикетці (обгортці) харчового продукту власного виробництва інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: «масло солодковершкове селянське 72,6 % жиру» щодо його назви та споживчих властивостей, у той час як цей харчовий продукт містив у своєму складі немолочні жири, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання цього продукту.

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 «Інтер-мол» (ідентифікаційний код юридичної особи 32831474) вчинило порушення, передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на етикетках (упаковках) харчових продуктів власного виробництва інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо їх назви, складу, споживчих властивостей та характеристик, зокрема:

- «масло солодковершкове селянське 72,6 % жиру»;
- «масло солодковершкове екстра 82,5 % жиру»;
- «ДСТУ 4399:2005»;
- «сир твердий 50 % жиру»,

які можуть вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини першої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер-мол» штраф у розмірі 4 022 000 (чотири мільйони двадцять дві тисячі) гривень.

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.

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА