



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

09 грудня 2021 р.

Київ

№ 659-р

Про закриття провадження
у справі № 127-26.4/152-19

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 127-26.4/152-19 про порушення приватним акціонерним товариством «Юрія» (далі – ПрАТ «Юрія», Відповідач, Товариство) (ідентифікаційний код юридичної особи 00447853) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання Управління розслідувань недобросовісної конкуренції про попередні висновки у справі від 05.08.2021 № 127-26.4/152-19/358-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) В Антимонопольному комітеті України (далі – Комітет) розглядається справа № 127-26.4/152-19 про порушення приватним акціонерним товариством «Юрія» (ідентифікаційний код юридичної особи 00447853) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

2. СТОРОНИ

- (2) Відповідачем у справі є ПрАТ «Юрія».
- (3) Товариство відповідно до свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи зареєстроване 10.03.1995. Місцезнаходження юридичної особи: 18030, м. Черкаси, Черкаська обл., вул. Кобзарська, буд. 108.
- (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) 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.

- (7) Комітетом направлено вимогу від 11.01.2019 № 127-26/06-349 до Державної служби України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів (далі – Держпродспоживслужба) про надання інформації щодо проведення випробування зразків молочної продукції на вміст у її складі жирів немолочного походження (стеринів тощо).
- (8) Держпродспоживслужба листом від 19.02.2019 № 11.2.1/978-19 (вх. Комітету № 7-06/2383 від 25.02.2019) надала засвідчену копію протоколу випробувань Випробувального центру державного підприємства «Вінницястандартметрологія».
- (9) Комітетом було направлено вимогу про надання інформації № 127-26/06-7357 від 07.06.2019 до Товариства, відповідь на яку було отримано листом № 732 від 20.08.2019 (вх. Комітету № 8-01/9752 від 22.08.2019).
- (10) Фізичній особі-підприємцю Оцупок Т.Г. направлено вимогу № 127-26/09-12587 від 02.10.2019, відповідь на яку надано листом б/н б/д (вх. Комітету № 8-09/12110 від 18.10.2019).
- (11) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 28.11.2019 № 09/435-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/152-19.
- (12) Листом № 127-26/09-15732 від 29.11.2019 розпорядження державного уповноваженого Комітету від 28.11.2019 № 09/435-р було надіслано Товариству, яке, відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303505552620, було отримано уповноваженою особою Товариства 04.12.2019.
- (13) Товариством листом № 154 від 12.02.2020 (вх. Комітету № 8-01/2210 від 19.02.2020) було надано пояснення до справи № 127-26.4/152-19.
- (14) Листом № 127-26/08-10273 від 22.07.2020 Товариству було надіслано подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/152-19/333-спр від 20.07.2020, яке, відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303506639347, було отримано уповноваженою особою Товариства 27.07.2020.
- (15) Товариство листом № 762 від 05.08.2020 (вх. Комітету № 8-01/10348 від 11.08.2020) надало заперечення на подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/152-19 (далі – Заперечення Відповідача на ППВ).
- (16) Комітетом було направлено лист про надання інформації № 127-26/09-11255 від 14.08.2020 до Держпродспоживслужби, відповідь на який було отримано листом № 11.2.1-8/2/12745 від 26.08.2020 (вх. Комітету № 7-01/11030 від 26.08.2020).
- (17) Комітетом було направлено вимогу про надання інформації № 127-26/09-11809 від 28.08.2020 до державного підприємства «Вінницястандартметрологія», відповідь на яку було отримано листом № 583/412 від 11.09.2020 (вх. Комітету № 8-09/11931 від 15.09.2020).
- (18) Листом № 127-26/07-11711 від 05.08.2021 Товариству було надіслано подання з попередніми висновками у справі № 127-26.4/152-19, відповідь на яке було отримано листом Товариства № 572 від 01.09.2021 (вх. Комітету № 8-01/12365 від 06.09.2021).

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (19) Держпродспоживслужба листом від 19.02.2019 № 11.2.1/978-19 (вх. Комітету № 7-06/2383 від 25.02.2019) надала засвідчену копію протоколу випробувань, зокрема, протокол випробувань від 06.12.2018 № 95052 Випробувального центру державного підприємства «Вінницястандартметрологія» (далі – Випробувальний центр), результатом якого був аналіз продукції виробництва Товариства (далі – Протокол випробувань).
- (20) Відповідно до Протоколу випробувань було відібрано зразок йогурту солодкого «Десертний» з наповнювачем «Злаки», виробництва Товариства, дата виготовлення — **21.11.2018** (далі – Продукція), за ДСТУ 4343:2004 «Йогурти. Загальні технічні умови» (далі – ДСТУ 4343:2004), та досліджено в лабораторії Випробувального центру на замовлення Головного управління Держпродспоживслужби у Вінницькій області. Продукцію було відібрано 27.11.2018 в магазині фізичної особи-підприємця Оцупок Т.Г. за адресою: Вінницька обл., м. Немирів, вул. Шевченка, буд. 39 (далі – ФОП Оцупок Т. Г.).
- (21) За наявною в Комітеті інформацією, Продукція від Товариства була направлена для подальшої реалізації до ФОП Оцупок Т. Г., що документально підтверджено.
- (22) Відповідно до Протоколу випробувань Продукція містить немолочні жири. Замовником щодо проведення випробувань Продукції є Головне управління Держпродспоживслужби у Вінницькій області.
- (23) Відповідно до наданої Товариством інформації упаковка (обгортка) Продукції має такий зовнішній вигляд (див. зображення 1):



Зображення 1
Фото обгортки (упаковки)



Зображення 2
Знак для товарів і послуг
«Волошкове поле»

- (24) На упаковці (етикетці) Продукції містяться написи «Волошкове поле», «Йогурт солодкий», «Десертний», «З наповнювачем «Злаки», «ДСТУ 4343:2004», які виконані

великими літерами. Упаковка Продукції виконана в оранжево-білому кольорі, містить зображення колосся.

- (25) Крім того, на упаковці знаходиться зображення, що за інформацією наявною в Комітеті, зареєстроване Товариством як знак для товарів і послуг «Волошкове поле» (дата реєстрації – 26.08.2008, дата подання заявки – 11.04.2007, свідоцтво № 95822) (див. зображення 2).
- (26) Також на етикетці Продукції зазначено виробника, склад, харчову та енергетичну цінність, строк придатності.
- (27) До складу Продукції, як зазначено на її упаковці, входить: молоко коров'яче незбиране та молоко коров'яче знежирене, наповнювач пастеризований «Злаки» (8,5 %) (суміш пластівців зернових культур; (8 %) (овес, пшениця, ячмінь, спельта, жито); цукор; мед натуральний (2 %); стабілізатор: модифікований крохмаль кукурудзяний; ароматизатори злаків, меду; регулятор кислотності: лимонна кислота); цукор; молоко сухе знежирене; стабілізатори (модифікований крохмаль кукурудзяний, желатин, гуарова камідь, камідь рожкового дерева, карагінан); закваска бактеріальна для йогуртів. Кількість молочнокислих бактерій не менше ніж 1×10^7 КУО в $1,0 \text{ см}^3$ продукту.
- (28) Крім того, на упаковці Продукції зазначено, що вона виконана відповідно до ДСТУ 4343:2004.
- (29) Відповідно до листа ПрАТ «Юрія» № 732 від 20.08.2019 (вх. Комітету № 8-01/9752 від 22.08.2019) відповідальність за інформацію, розміщену на етикетці (упаковці) Продукції несуть співробітники Товариства.
- (30) Водночас, замовником макетів дизайну етикетки (упаковки) є Товариство, розробником є штатний дизайнер Товариства.

5. ОБСТАВИНИ СПРАВИ, ВСТАНОВЛЕНІ ПІД ЧАС АНАЛІЗУ ПОЗИЦІЙ ВІДПОВІДАЧА, ІНФОРМАЦІЇ ВІД КОМПЕТЕНТНИХ ОРГАНІВ ТА УСТАНОВ

- (31) Товариство на вимогу Комітету від 07.06.2019 № 127-26/06-7357 надало відповідь листом від 20.08.2019 № 732 (вх. Комітету № 8-01/9752 від 22.08.2019) та підтвердило факт виробництва та реалізації Продукції, а також зазначило, що Продукція не може містити у своєму складі немолочних жирів.
- (32) Листом № 127-26/08-10273 від 22.07.2020 Товариству було надіслано подання про попередні висновки у справі № 127-26.4/152-19/333-спр від 20.07.2020.
- (33) У Запереченнях Відповідача на ППВ надано такі пояснення. Наявність немолочних жирів, згідно з Протоколом випробування, може бути зумовлена наявністю у складі Продукції наповнювача «Злаки», що має рослинне походження та може вплинути на недостовірний результат під час випробування молочної продукції за допомогою газового хроматографа.
- (34) Так, Товариство вказує, що наповнювач «Злаки» у складі Продукції відповідно до специфікації на продукт містить жири рослинного походження в кількості 0,2 % та зазначає, що *«в зернових культурах жири представлені у вигляді жирних кислот –*

пальмітинової, олеїнової, ліноленої. Відповідно, саме ці насичені жирні кислоти і дають на газовому хроматографі при проведенні лабораторних досліджень показних, що відповідає наявності рослинних жирів.» (мова оригіналу).

- (35) Таким чином, Товариство вважає, що «використання наповнювача «Злаки» при виробництві йогурту солодкого «Десертний» з наповнювачем «Злаки» 1,5 % жиру, не замінюють складових молока (молочний жир, молочний білок, лактозу) ні частково, ні повністю. Згідно розрахунків вміст жирів з природніх рослинних компонентів в йогурті з наповнювачем «Злаки» може скласти до 0,019 г на 100 г продукту. Наявність такої кількості природніх жирів в сировині наповнювача не є введенням в оману споживача.» (мова оригіналу).
- (36) З метою перевірки вказаних Товариством відомостей, Комітетом було направлено лист про надання інформації № 127-26/09-11255 від 14.08.2020 до Держпродспоживслужби, відповідь на який було отримано листом № 11.2.1-8/2/12745 від 26.08.2020 (вх. Комітету № 7-01/11030 від 26.08.2020).
- (37) Так, Держпродспоживслужба вказує таке: «Отримавши протокол випробування від 06.12.2018 № 95052 та вивчивши результати досліджень, стало відомо, що деякі показники восьмого значення знаходяться не в межах допустимих рівнів. Розглянувши більш детально протокол випробування та ознайомившись з ДСТУ 180 17678:2016, де вказано, що дана методика використовується для дослідження жиру вилученого з молочної продукції, яка містить молочний жир **без домішок** та в незмінній структурі зроблено висновок, що йогурт в процесі свого приготування піддається розділенню на фракції, що в результаті може призвести до позитивних результатів дослідження (п. 1 методики). Крім того, визначене в пункті 11.3 тієї ж методики значення R для формул (3) - (7), - протоколом випробування встановлено в межах норми. Далі в протоколі випробування показник масової частки стороннього (немолочного) жиру від загального жиру в графі фактичне значення вказано «виявлено***», але немає точної кількості у відсотковому співвідношенні.» (мова оригіналу).
- (38) Для більш детальної відповіді Комітетом було направлено вимогу про надання інформації № 127-26/09-11809 від 28.08.2020 до державного підприємства «Вінницястандартметрологія», відповідь на яку було отримано листом № 583/412 від 11.09.2020 (вх. Комітету № 8-09/11931 від 15.09.2020).
- (39) Так, державне підприємство «Вінницястандартметрологія», Випробувальна лабораторія якого проводила випробування Продукції, зазначає, що наявність у досліджуваному продукті будь-якого компонента, який має складові, що можуть містити навіть залишкову кількість рослинних жирів, може надати позитивний результат хроматографічного аналізу на наявність рослинних жирів, оскільки метод високоефективної газової хроматографії дозволяє виявити вкрай низьку слідову кількість речовини до 10^{-14} мг/мл речовини.
- (40) Таким чином, наявність рослинного наповнювача в Продукції, зокрема, наповнювача «Злаки», виготовленому із суміші зернових культур (пшениця, ячмінь, жито, овес, спельта), призводить до того, що при дослідженні методом високоефективної газової хроматографії дослідження на наявність рослинних жирів у продукті є позитивним.

6. НОРМАТИВНО-ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ

- (41) Підпунктом 2 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.
- (42) Держпродспоживслужба відповідно до покладених на неї завдань у сфері здійснення державного ринкового нагляду проводить перевірки характеристик продукції, в тому числі відбирає зразки продукції та забезпечує проведення їх експертизи (випробування) (підпункт 7-1 пункту 4 Положення).
- (43) Відповідно до пункту 3.1.1 ДСТУ 4343:2004 «Йогурти. Загальні технічні умови» (далі - ДСТУ 4343:2004) йогурт – кисломолочний продукт з підвищеним вмістом сухих речовин, який виробляють сквашуванням молока культурами видів *Lactobacillus delbueckii subsp. bulgaricus*, *Streptococcus thermophiles*.
- (44) У пункті 5.3.1 ДСТУ 4343:2004 зазначено, що для виробництва йогуртів застосовують таку основну сировину: молоко коров'яче згідно з ДСТУ 3662; молоко знежирене кислотністю не більше ніж 20 °Т, густиною не менше ніж 1030 кг/м³, одержане з молока, що відповідає вимогам ДСТУ 3662; вершки, молоко згущене або сухе незбиране чи знежирене, маслянку, вершки сухі згідно з чинними нормативними документами; закваски бактеріальні або заквашувальні препарати для йогуртів вітчизняного виробництва згідно з чинними нормативними документами та закордонного виробництва, які дозволено до застосування Міністерством охорони здоров'я України; воду питну згідно з ГОСТ 2874.
- (45) Відповідно до ДСТУ 4343:2004 цей стандарт поширюється на йогурти, які виробляються сквашуванням нормалізованого пастеризованого коров'ячого молока спеціальними заквасками **із застосуванням** або без застосування **харчових добавок або наповнювачів**. Йогурти застосовують для безпосереднього вживання в їжу.
- (46) Також в ДСТУ 4343:2004 зазначено, що для виробництва йогуртів застосовують харчові добавки та наповнювачі, зокрема, **наповнювачі злакові**.
- (47) На момент проведення експертизи була чинна частина друга статті 39 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів», відповідно до якої маркування харчових продуктів повинно забезпечувати споживача інформацією, яка надає йому можливість здійснити вибір харчового продукту відповідно до потреб споживача.
- (48) Зазначені обмеження поширюються також на рекламу харчових продуктів, спосіб розміщення та представлення харчових продуктів для реалізації, зокрема форму, зовнішній вигляд упаковки, пакувальних матеріалів.
- (49) Відповідно до абзацу дев'ятого статті 1 Закону України «Про молоко та молочні продукти» (далі – Закон), молочні продукти - продукти, одержані з молока або молочної сировини, які можуть містити харчові добавки, необхідні для виробництва,

за умови, що ці добавки ні частково, ні повністю не замінюють складових молока (молочний жир, молочний білок, лактозу).

- (50) 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).
- (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 грибках.
- (52) Статтею 6 Закону заборонено використовувати у виробництві традиційних молочних продуктів жири та білки немолочного походження, а також будь-які стабілізатори і консерванти.
- (53) Тобто, у розумінні Закону та ДСТУ 4343:2004, йогурт є молочним продуктом, проте **не є традиційним**, тому, як наслідок, **може містити у собі домішки немолочного походження**.
- (54) На момент проведення експертизи був чинний 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).
- (55) Відповідно до пункту 15 Технічного регламенту будь-яка речовина, що була використана під час виробництва або виготовлення харчового продукту, вважається інгредієнтом цього харчового продукту і повинна обов'язково зазначатись у маркуванні цього харчового продукту під назвою інгредієнта, з якого вона отримана.
- (56) Зважаючи на той факт, що ДСТУ 4343:2004 «Йогурти. Загальні технічні умови» передбачено використання домішок у складі Продукції, а також те, що Товариство вказує на упаковці Продукції про наявність домішок у її складі, зокрема про наявність наповнювача «Злаки», зазначене не може привернути уваги споживачів та спонукати до придбання цього продукту, зокрема внаслідок відсутності немолочних жирів у її складі.
- (57) Вказані у Протоколі випробувань результати випробування щодо наявності немолочних жирів у складі Продукції, не можуть бути розглянуті як підтвердження поширення неправдивої інформації, оскільки Продукція дійсно може містити такі домішки немолочного походження.
- (58) Отже, у Комітету відсутні підтвердні документи, які б свідчили про те, що інформація на упаковках Продукції, зокрема «ЙОГУРТ», «ДСТУ 4343:2004», є неправдивою.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ТА ЗАУВАЖЕННЯ ВІДПОВІДАЧА

- (59) Листом № 127-26/07-11711 від 05.08.2021 Товариству було надіслано подання № 127-26.4/152-19/358-спр від 05.08.2021 з попередніми висновками у справі № 127-26.4/152-19.
- (60) Листом № 572 від 01.09.2021 (вх. Комітету № 8-01/12365 від 06.09.2021) Товариство повідомило Комітет, що ПрАТ «Юрія» погоджується з попередніми висновками у справі № 127-26.4/152-19 щодо закриття провадження у справі у зв'язку з відсутністю в діях ПрАТ «Юрія» ознак порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

8. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ У СПРАВІ

- (61) 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.
- (62) Відповідно до фактів, викладених вище, у складі Продукції виявлено жири немолочного походження, зокрема в йогурті солодкому «Десертний» з наповнювачем «Злаки» 1,5 % жиру, дата виготовлення – 21.11.2018.
- (63) Проте, матеріалами справи доведено, що інформація на упаковках Продукції, зокрема «ЙОГУРТ» «ДСТУ 4343:2004», є правдивою.
- (64) Зважаючи на вказані факти, у Комітеті відсутні підстави стверджувати про наявність ознак порушення в діях Товариства.
- (65) Отже, вчинення ПрАТ «Юрія» порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, не доведено.
- (66) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо не доведено вчинення порушення.

Враховуючи наведене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Закрити провадження у справі № 127-26.4/152-19.