



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

18.07.2019р.

м. Одеса

№ 65/15-р/к

Справа № 127-26.4/294-16

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної конкуренції
та накладення штрафу

- (1) ТОВ «Трапеза» є виробником продукції макаронних виробів (спагеті) Трапеза.
- (2) ТОВ «Трапеза» розміщує на лицьовій стороні упаковки зображення трьох ліній червоного, білого та зеленого кольорів, схожих за загальною композицією на зображення державного прапора Італійської Республіки та напису «Трапеза», виконаного латинськими літерами.
- (3) За результатами розгляду Адміністративної колегії Антимонопольного комітету України справи № 127-26.4/294-16 дії ТОВ «Трапеза» визнано порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неповних відомостей про споживчі властивості, характеристики товару, зокрема, шляхом обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.
- (4) На ТОВ «Трапеза» накладено штраф у розмірі 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн.
- (5) Розглянувши матеріали справи № 127-26.4/294-16 про порушення ТОВ «Трапеза» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та подання з попередніми висновками у справі від 07.05.2019 №65/7-пв/к першого відділу досліджень і розслідувань Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

ВСТАНОВИЛА:

1. СТОРОНИ

- (6) Відповідачем у Справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Трапеза» (місцезнаходження юридичної особи: 65007, Одеська обл., м. Одеса, вул. Василя Стуса, 2/1; ідентифікаційний код юридичної особи: 38849183, дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи: 20.08.2013, номер запису: 1 556 102 0000 047358; скорочене найменування юридичної особи: ТОВ «Трапеза»), (далі - ТОВ «Трапеза», Товариство або Відповідач).
- (7) Основним видом діяльності ТОВ «Трапеза» є виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості.
- (8) Таким чином, ТОВ «Трапеза» є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (9) До Антимонопольного комітету України надійшла заява громадянки [інформація з обмеженим доступом] (zareєстрована в Комітеті 04.10.2016 за № 14-01/396-AM) (далі – Заява) щодо порушення ТОВ «Трапеза» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (10) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України № 09/420-р від 30.12.2016р. було розпочато розгляд справи № 127-26.4/294-16 про порушення ТОВ «Трапеза» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення на упаковках продукції – макаронних виробів (спагеті) Trapeza (далі – Продукція) інформації, що вводить споживачів в оману.
- (11) З метою збору доказів по справі, на адреси ТОВ «Трапеза», суб'єктів господарювання, які здійснюють виробництво та реалізацію продуктів борошномельно-круп'яної промисловості, Державної фіскальної служби України були надіслані вимоги про надання інформації та копій документів.
- (12) Дорученням голови Антимонопольного комітету України від 08.12.2017 за № 13-01/494 [інформація з обмеженим доступом] було уповноважено Одеське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) на розгляд справи № 127-26.4/294-16 (далі – Справа).
- (13) За результатами збирання та аналізу доказів у справі на адресу ТОВ «Трапеза» листом за вих. № 65-02/1226 від 10.05.2019 були надіслані попередні висновки № 65/7-пв/к від 07.05.2019 по справі.
ТОВ «Трапеза» не надано заперечення на попередні висновки.

3. ВСТАНОВЛЕННЯ ДІЙ ЩОДО ПОШИРЕННЯ ІНФОРМАЦІЇ, ЩО ВВОДИТЬ В ОМАНУ

- (14) Двадцять дев'ятого серпня 2016 року Заявником в супермаркеті «Фуршет» [інформація з обмеженим доступом] було придбано Продукцію виробництва ТОВ «Трапеза».
- (15) Заявник повідомляє, що придбала Продукцію, так як сприйняла її за товар іноземного виробництва через розміщення на лицьовій стороні упаковки зображення трьох ліній червоного, білого та зеленого кольорів, схожих за загальною композицією на зображення державного прапора Італійської Республіки та напису «Trapeza», виконаного латинськими літерами.



- (16) Отже, на лицьовій стороні упаковки Продукції, придбаної Заявником, розміщено таку інформацію:
- напис «Трапеза», виконаний латинськими літерами білого кольору на червоному фоні;
 - напис «Трапеза ваша турбота наша», виконаний білим кольором на червоному фоні;
 - напис «спагеті макаронні вироби клас «екстра»;
 - три лінії червоного, білого та зеленого кольорів, схожі за загальною композицією на зображення державного прапора Італійської Республіки.
- (17) На зворотній стороні упаковки розміщено інформацію, зокрема, щодо складу, способу виготовлення, виробника (фасовщика) Продукції, харчової та енергетичної цінності, умов та терміну зберігання, міститься напис «Макаронные изделия соответствуют ДСТУ 7043:2009. Упаковано согласно ТУ У 82.9-38849183-001:2013» (мовою оригіналу) та позначення «БЕЗ ГМО» та «МАССА НЕТТО: 600 г. - 20%».
- (18) ТОВ «Трапеза» у листі б/н б/д (зарєстрований 15.12.2016 за № 8-01/11957) (далі - Лист) повідомляє, що не використовує на упаковці Продукції зображення державного прапора Італійської Республіки, а розміщує на упаковці Продукції власного виробництва три лінії червоного, білого та зеленого кольорів з метою, щоб ця Продукція була більш привабливою та яскравою і відрізнялася від іншого асортименту ТОВ «Трапеза».
- (19) Також у Листі ТОВ «Трапеза» зазначає, що на державних прапорах Угорщини, Болгарії, Ірландії, Мексики, Індії і Таджикистану використовується схожа з державним символом Італійської Республіки кольорова гама, зокрема використовуються лінії зеленого, червоного та білого кольорів, що, на думку Товариства, в однаковій мірі може справити на споживачів враження, що на упаковці Продукції виробництва ТОВ «Трапеза» зображено прапор Італійської Республіки, так само як і державний прапор Угорщини, Болгарії, Ірландії, Мексики, Індії і Таджикистану.
- (20) У той же час, назва Продукції «Трапеза» виробництва ТОВ «Трапеза», що виконана латинськими літерами, а також загальне зовнішнє оформлення упаковки із зображенням трьох

ліній червоного, білого та зеленого кольорів можуть справити враження на споживача про італійське походження зазначеної продукції у зв'язку з виникненням асоціації про те, що спагеті, як макаронні вироби, характерні саме для італійської кухні.

- (21) З метою з'ясування споживацької думки під час вибору продукції та обставин, викладених у Заяві, у період з 05.04.2017 по 10.05.2017 Антимонопольним комітетом України (далі – Комітет) було проведено опитування споживачів (анкетування).

За результатами зазначеного опитування було проаналізовано 558 анкет та було встановлено наступне:

- 69% опитаних сприймають зображення трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів розміщених на упаковці Продукції як прапор Італії;
 - при виборі макаронних виробів, на нямір 58% опитаних, вплинуло б розміщення на упаковці Продукції імітації прапору Італії у вигляді зображення трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів ;
 - 68% опитаних сприймали б Продукцію – макаронні вироби на упаковці якої містяться зображення імітації прапору Італії у вигляді зображення трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів як така, що має походження з Італії та/або виготовлена за італійським стандартом, та/або виготовлена з італійської сировини;
 - близько 50% опитаних надали б перевагу макаронним виробам на упаковці яких містяться зображення імітації прапору Італії у вигляді зображення трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів, перед макаронними виробами інших виробників якби знали, що вони не мають італійського походження та/або не виготовлені по італійським стандартам, та/або не виготовлені з італійської сировини.
- (22) Отже, за результатами анкетування встановлено, що інформація, яка розташована на упаковках Продукції у вигляді розміщення на упаковці Продукції – макаронні вироби, що вироблені українським виробником відповідно до ДСТУ 7043:2009 зображення імітації прапору Італії у вигляді зображення трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів може ввести особу, що має намір придбати дану продукцію (споживача), в оману.
- (23) З метою отримання інформації, необхідної для встановлення фактичних обставин у Справі, Комітетом 02.06.2017 на адреси суб'єктів господарювання, які здійснюють виробництво та реалізацію продуктів борошномельно-круп'яної промисловості, було надіслано листи про надання інформації, зокрема, надання власних міркувань щодо того, чи можливе зображення суб'єктами господарювання під час виробництва та/або реалізації макаронних виробів на упаковках/етикетках зазначених виробів імітації прапору Італії у вигляді трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів в той час коли зазначена продукція вироблена відповідно до ДСТУ 7043:2009, українським виробником, із сировини українського походження.
- (24) До Комітету надійшли відповіді від наступних суб'єктів господарювання:
[інформація з обмеженим доступом]
- (25) Так у своєму листі за вих. № 220601 від 22.06.2017 (вх. № 8-01/6181 від 26.06.2017) ТОВ «[інформація з обмеженим доступом]» повідомило, що «...вважає зображення на упаковках/етикетках зазначених виробів імітації прапору Італії у вигляді трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів, допустима лише для тих виробників, які виробляють дану продукцію відповідно до запатентованих рецептур виробництва, що мають походження з країни Італії, а також із сировини, яка походить із країни Італії або відповідає стандартам виробництва (технологіям) продукції (макаронних виробів) Італії...».
- (26) На думку ТОВ [інформація з обмеженим доступом] згідно листа за вих. № 21 від 21.07.2017 (вх. № 8-127/7242 від 25.07.2017) «...суб'єкти господарювання під час виробництва/реалізації макаронних виробів мають дотримуватися законодавства України, в тому числі й в ситуації імітування прапору Італії на упаковках/етикетках, в той час коли зазначена продукція вироблена відповідно до ДСТУ 7043:2009, українським виробником і з української сировини... На нашу думку суб'єкти господарювання, які неправомірно використовують Італійський прапор на упаковках макаронних виробів, можуть отримати

переваги у конкуренції відносно інших суб'єктів господарювання...».

- (27) Згідно листа за вих. № 300617 від 30.06.2017 (вх. № 8-127/535-код-12 від 05.07.2017) ТОВ [інформація з обмеженим доступом] вважає, що «...необхідно зважати на те, що на сьогоднішній день не існує чітких правил відтворення суб'єктами господарювання під час виробництва та/або реалізації макаронних виробів прапору будь-якої країни, в тому числі Італії, на упаковках/етикетках. На нашу думку відтворення прапору країни на упаковках/етикетках можливе за умов наявності документів (результатів досліджень зокрема), що можуть підтвердити схожість макаронних виробів стандартам та якісним показникам, що існують до такого роду продуктів у Італії, при цьому біля зображення прапору, на нашу думку, має бути уточнення, що зображений прапор символізує саме подібність/схожість, з метою уникнення створення помилкового уявлення про країну походження макаронних виробів.
- (28) На нашу думку розміщення на упаковках продукції державного прапору Італії може домінувати, а споживач в першу чергу саме на це звертає свою увагу. В такому випадку у споживача може скластися враження, що такі макаронні вироби виготовлені в Італії за відповідними італійськими стандартами і є імпортованим продуктом. Отже, можна припустити, що виробник, який розміщує прапор Італії на власній продукції може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, які покращують якість продукту, а шляхом поширення неправдивих відомостей...».
- (29) На думку ПрАТ [інформація з обмеженим доступом] відповідно листа за вих. № 0194 від 15.06.2017 (вх. № 8-127/5968 від 20.06.2017) «...нанесення зображення суб'єктами господарювання під час виробництва та/або реалізації макаронних виробів на упаковках/етикетках зазначених виробів імітації прапору Італії у вигляді трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів може бути виправдане у випадку, коли таким суб'єктом господарювання при виробництві макаронних виробів застосовуються італійські стандарти та/або технології, або суб'єкт господарювання є імпортером макаронних виробів, виробником якого є італійське підприємство...».
- (30) Виходячи з вищевикладеного, всі зазначені суб'єкти господарювання, які є конкурентами ТОВ «Трапеза» та здійснюють господарську діяльність на одному ринку, дійшли однієї думки, що зображення суб'єктами господарювання під час виробництва та/або реалізації макаронних виробів на упаковках/етикетках зазначених виробів імітації прапору Італії у вигляді трьох паралельних смужок червоного, білого та зеленого кольорів, та напис «Трапеза», виконаний латинськими літерами можуть справити враження на споживача про італійське походження зазначеної продукції.

4. ВИСНОВКИ

- (31) Згідно зі статтею 10 bis Паризької конвенції «Про охорону промислової власності» від 20 березня 1883 року, актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових і торговельних справах. Зокрема підлягають забороні вказівки чи ствердження, використання яких при здійсненні комерційної діяльності може ввести громадськість в оману щодо характеру, способу виготовлення, властивостей, придатності до застосування чи кількості товарів.
- (32) Згідно із статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації

(продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

- (33) Відповідно до частини другої статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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.
- (34) Назва, характеристики та зображення товару впливають на намір споживача щодо його придбання, дозволяють відрізнити один товар від іншого та забезпечують можливість споживачу зробити свій свідомий і компетентний вибір.
- (35) Отже, розміщення ТОВ «Трапеза» на упаковках Продукції зображення трьох ліній червоного, білого та зеленого кольорів можуть справити враження на споживача про італійське походження зазначеної продукції у зв'язку з виникненням асоціації про те, що спагеті, як макаронні вироби, характерні саме для італійської кухні.
- (36) Отже, інформація розміщена на упаковках Продукції є неправдивою. Обраний спосіб викладення інформації на упаковках Продукції може ввести в оману споживача щодо її властивостей, характеристик та походження товару. Обираючи серед аналогічних товарів, пересічний споживач (покупець) сподівається отримати продукт, який відповідає його потребам, керуючись інформацією, заявленою виробником.
- (37) Таким чином, дії ТОВ «Трапеза» щодо розміщення на лицьовій стороні упаковки Продукції зображення трьох ліній червоного, білого та зеленого кольорів, схожих за загальною композицією на зображення державного прапора Італійської Республіки та напису «Трапеза», виконаного латинськими літерами є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про споживчі властивості, характеристики та походження товару, зокрема, шляхом обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (38) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 127-26.4/294-16 на адресу ТОВ «Трапеза» листом за вих. № 65-02/1596 від 21.06.2019 були надіслані попередні висновки № 65/7-пв/к від 07.05.2019 по справі.
- (39) ТОВ «Трапеза» не надано зауваження та заперечення на попередні висновки.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (40) Таким чином, доказами, зібраними у справі Відділенням, а також відсутність зауважень і заперечень Відповідача доводиться про те, що дії Відповідача щодо розміщення на лицьовій стороні упаковки Продукції зображення трьох ліній червоного, білого та зеленого кольорів, схожих за загальною композицією на зображення державного прапора Італійської Республіки та напису «Трапеза», виконаного латинськими літерами є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб

неправдивих відомостей про споживчі властивості, характеристики та походження товару, зокрема, шляхом обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

- (41) Відповідно до ст. 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

5. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (42) Відповідно до ст. 30 Закону, органи Антимонопольного комітету України у справах про недобросовісну конкуренцію приймають обов'язкові для виконання рішення, зокрема, про визнання факту недобросовісної конкуренції, припинення недобросовісної конкуренції, накладання штрафів.
- (43) Згідно ст. 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.
- (44) Накладення штрафу здійснюється відповідно до частини третьої-сьомої ст. 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (45) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Трапеза» листом від [інформація з обмеженим доступом], встановлено наступне:
- розмір доходу від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік становить [інформація з обмеженим доступом] грн.
 - дохід від реалізації макаронних виробів (спагеті) ТОВ «Трапеза» [інформація з обмеженим доступом] грн.
- (46) Також листом ТОВ «Трапеза» № [інформація з обмеженим доступом] повідомлено, що з березня 2018 року, макаронні вироби (спагеті) «Трапеза» не виробляються ТОВ «Трапеза».

Враховуючи викладене, керуючись статтею 12 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ТОВ «Трапеза» (ідентифікаційний код 38849183, м.Одеса) щодо розміщення на лицьовій стороні упаковки Продукції зображення трьох ліній червоного, білого та зеленого кольорів, схожих за загальною композицією на зображення державного прапора Італійської Республіки та напису «Трапеза», виконаного латинськими літерами порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неправдивих відомостей про споживчі властивості, характеристики та походження товару, зокрема, шляхом обраного способу їх викладення, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

2. Керуючись ст. 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за вчинене порушення накласти на ТОВ «Трапеза» (ідентифікаційний код 38849183, м.Одеса) штраф у розмірі 68000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно ч. 3 ст. 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з ч. 8 ст. 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу документи, що підтверджують сплату штрафу, необхідно надіслати до Антимонопольного комітету України.

Згідно з ч.1 ст. 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії

Д.В. Корчак