



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХЕРСОНСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

Херсон

«08» листопада 2016 р.

№52-р/к

Справа №28/2-16

Про закриття
провадження у справі

Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), розглянувши матеріали справи №28/2-16 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції Приватним акціонерним товариством «ЧУМАК» (код ЄДРПОУ - 24106105) (надалі – ПрАТ «ЧУМАК», Товариство) та подання Відділу досліджень і розслідувань Відділення від 07.11.2016 № 2-51/77,

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) від 28.04.2016 № 28-рп/к розпочато розгляд справи № 28/2-16 за наявності у діях ПрАТ «ЧУМАК» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Розгляд справи розпочато за результатами розгляду заяви гр. Гармаша Р.І. (м. Дніпропетровськ) від 17.02.2016 (вх. від 29.02.2016 № 2-28/17-Г) стосовно можливих порушень законодавства про захист від недобросовісної конкуренції в діях ПрАТ «ЧУМАК» при реалізації макаронних виробів торгової марки «PASTA PRIMA», здійсненого на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 26.02.2016 № 14-01/33-АМ, а також проведення дослідження товарних ринків, в тому числі ринку рекламних послуг, ринку реалізації продуктів харчування, та здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції суб'єктами господарювання, що здійснюють діяльність на цих ринках.

За змістом звернення, увагу гр. Гармаша Р.І. привернула інформація, яка міститься на упаковках макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA», зокрема зображення італійського прапора, написи англійськими літерами «italian quality», «Італійська якість за українською ціною» тощо. На думку заявника, розміщена інформація на упаковках макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA» є оманливою та надають споживачеві неправдиву інформацію про продукт, оскільки дизайн та написи на упаковках зазначених харчових продуктів створюють помилкові уявлення про країну походження макаронних виробів та їх відповідність італійським стандартам.

За результатами аналізу зібраних в ході розгляду справи матеріалів та доказів встановлено наступне.

ПрАТ «ЧУМАК» є юридичною особою, дата державної реєстрації 04.05.2000, запис про включення до ЄДР за №14921200000000007. Основним видом діяльності підприємства за КВЕД є: «Інші види перероблення та консервування фруктів і овочів» (10.39).

Юридична адреса: вул. Козацька, буд.3, м. Каховка, Херсонська обл., 74800.

Ідентифікаційний код юридичної особи-платника податків та інших обов'язкових платежів: 24106105.

Враховуючи вищезазначене, ПрАТ «ЧУМАК» в розумінні статті 1 Закону України „Про захист економічної конкуренції” є суб'єктом господарювання.

Відповідно до Свідоцтва на знак для товарів і послуг № 160362, виданого Державною службою інтелектуальної власності України та зареєстрованого в Державному реєстрі свідоцтв України на знаки для товарів і послуг (надалі – Державний реєстр) 27 серпня 2012 року, ПрАТ «ЧУМАК» є власником знаку для товарів та послуг «PASTA PRIMA».

ПрАТ «ЧУМАК» є виробником та замовником макаронних виробів, зокрема торгової марки «PASTA PRIMA», які виробляються з 2013 року та по теперішній час.

Виробничі потужності (об'єкти) для виробництва продукції макаронних виробів торгової марки «PASTA PRIMA» розташовані за адресами:

Виробник ПрАТ «Чумак»: 74800 Херсонська область, м. Каховка, вул. Південна,1, Виробник ТОВ «Подільський край» (за замовленням та під контролем ПрАТ «Чумак»): 21018. м. Вінниця, вул. Скалецького, 15Б.

Виробник ТзОВ «Терлич» (на замовлення та під контролем ПрАТ «Чумак»): 35100. Рівненська область, смт Млинів, вул. Народна,50.

Реалізація макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA» здійснюється в адміністративних межах Херсонської області, інших областях України, експортується в Молдову та США.

Виробництво зазначеної продукції здійснюється згідно з національними стандартами України, технологічними інструкціями та відповідними рецептурами.

В ході проведеного дослідження та аналізу наданих ПрАТ «ЧУМАК» матеріалів, зокрема наданих упаковок продукції ТМ «PASTA PRIMA» та рекламних постерів, встановлено наступне.

За інформацією ПрАТ «ЧУМАК» (лист від 18.03.2016 №0111), розробниками дизайну упаковок для пакування продукції ТМ «PASTA PRIMA» є ТОВ «ДЖЕЙ ДАБЛ-Ю ТІ» (м. Київ) на замовлення ПрАТ «ЧУМАК». Виробництво упаковок макаронних виробів торгової марки «PASTA PRIMA» здійснюють ПАТ «УКРПЛАСТИК» (м. Київ) та ТОВ «НАРГУС» (м. Харків) відповідно до договорів про постачання та передачу продукції від 17.06.2010 №170610 СН-UKR, від 23.04.2012 №000014 та від 02.07.2012 № 000015. За умовами цих договорів на основі оригінал-макетів, які в електронному вигляді надаються уповноваженим представником ПрАТ «ЧУМАК», виготовляється друкована версія оригінал-макету, яка має бути затверджена уповноваженим представником Товариства. Відповідно до пунктів 2.2 зазначених договорів, кожна одиниця товару повинна бути виготовлена відповідно до затверджених покупцем оригінал-макетів або еталонних зразків. Фактичну реалізацію цих договорів підтверджують дані платіжних документів по розрахунках ПАТ «УКРПЛАСТИК» та ТОВ «НАРГУС» протягом 2013-2016 років, наданих ПрАТ «ЧУМАК».

Згідно з частиною першою 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. Інформація повинна бути надана споживачеві до придбання ним товару чи замовлення роботи (послуги).

Згідно з пунктом 5 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, затвердженого наказом Держспоживстандарту від 28.10.2010 № 487 та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 11.02.2011 № 183/18921, маркування харчових продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинні вводити в оману споживача стосовно характеристик харчового продукту, зокрема його природи, ідентичності, властивостей, стану, складу, кількості, часових характеристик придатності (зберігання), походження, способу виробництва чи одержання.

Зазначені обмеження поширюються також на рекламу харчових продуктів, оформлення харчових продуктів, зокрема на їх форму, зовнішній вигляд або упаковку, використаний пакувальний матеріал та місце їх розміщення для продажу.

В ході дослідження оригіналів упаковок для пакування макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA» під назвами «ВЕРМІШЕЛЬ», «ПЕРА», «РАКУШКИ», «РІЖКИ», «СПАГЕТІ», «СПІРАЛЬКИ» в нижній частині упаковок зображено торговий знак «PASTA PRIMA italian quality», що не відповідає зареєстрованому в Державному реєстрі торговому знаку «PASTA PRIMA», а під торговим знаком «PASTA PRIMA» зображено державний прапор Італії, на упаковках міститься текст, що «макаронні вироби виготовлені на італійському обладнанні за досконалою італійською технологією», «Якість італійська – ціна українська!».

В даному випадку використання у зображенні ТМ «PASTA PRIMA italian quality» напису «italian quality» та розміщення на упаковках продукції державного прапору Італії є домінуючими, а отже споживач в першу чергу саме на це звертає свою увагу.

У пересічного споживача може скластися враження, що вказані макаронні вироби виготовлені в Італії за відповідними італійськими стандартами і є імпортованим продуктом.

Однак, як вбачається з інформації нанесеної дрібними літерами на упаковках макаронних виробів «ТМ «PASTA PRIMA italian quality» під назвами «ВЕРМІШЕЛЬ», «ПЕРА», «РАКУШКИ», «РІЖКИ», «СПАГЕТІ», «СПІРАЛЬКИ», цей харчовий продукт виробляється вітчизняним виробником, а саме ПрАТ «Чумак» (74800, Україна, Херсонська область, м. Каховка, вул. Козацька, 3).

ПрАТ «ЧУМАК» обґрунтовував використання слів «Італійська якість» та стилізованого зображення прапору Італії на упаковках макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA italian quality» під назвами «ВЕРМІШЕЛЬ», «ПЕРА», «РАКУШКИ», «РІЖКИ», «СПАГЕТІ», «СПІРАЛЬКИ» тим, що виробництво цих виробів здійснено на італійському обладнанні, придбаного ПрАТ «ЧУМАК» у італійської компанії, роботи з монтажу, налагодження та введення в експлуатацію якої здійснено спеціалістами цієї компанії.

За інформацією ПрАТ «ЧУМАК» (лист від 18.03.2016 №0111), підтверджуючі документи відповідності якості макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA italian quality» стандартам та якісним показникам країни Італія у ПрАТ «ЧУМАК» відсутні.

Ринок виробництва та реалізації макаронних виробів є конкурентним. Основними конкурентами Товариства на цьому ринку, за інформацією ПрАТ «ЧУМАК» є ТОВ «УКРАЇНСЬКІ МАКАРОНИ» (код ЄДРПОУ 31239749), ПАТ «МАКАРОННА ФАБРИКА» (код ЄДРПОУ 00376449), ТОВ «РІДНИЙ ПРОДУКТ» (код ЄДРПОУ 34560700).

Позначення на упаковках макаронних виробів «ТМ «PASTA PRIMA italian quality» під назвами «ВЕРМІШЕЛЬ», «ПЕРА», «РАКУШКИ», «РІЖКИ», «СПАГЕТІ», «СПІРАЛЬКИ» використовуються у спосіб, який може ввести в оману, зокрема, привернути увагу споживачів, стимулювати їх зацікавленість до купівлі цього товару, як іноземного продукту і може ставити цю продукцію у більш вигідне становище по відношенню до продукції інших суб'єктів господарювання, які виробляють та здійснюють реалізацію макаронних виробів.

Тобто, ПрАТ «ЧУМАК» може отримати неправомірні переваги у конкуренції, посилюючи свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.

Відповідно до статті 10 bis Паризької конвенції про охорону промислової власності від 20 березня 1883 року (з подальшими змінами та доповненнями), яка набула чинності на території України з 25 грудня 1991 року, актом недобросовісної конкуренції вважається будь-який акт конкуренції, що суперечить чесним звичаям у промислових та торгових справах. Відповідно до положень Паризької конвенції забороні підлягають 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.

Згідно зі статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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, є поширенням інформації, що вводить в оману.

У частині другій цієї статті зазначено, що 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 тощо.

Наведені вище обставини свідчать, що ПрАТ «ЧУМАК», розмішуючи на упаковках реалізованої продукції ТМ «PASTA PRIMA italian quality» під назвами «ВЕРМІШЕЛЬ», «ПЕРА», «РАКУШКИ», «РІЖКИ», «СПАГЕТІ», «СПИРАЛЬКИ», зокрема, зображення в торговому знаку напису на англійській мові «italian quality» та на упаковках продукції державного прапора Італії, вчиняє дії, які мають ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи зазначене, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» адміністративною колегією Відділення 28.04.2016 ПрАТ «ЧУМАК» надані обов'язкові до розгляду рекомендації № 2/47-рк/к, № 2/48-рк/к, № 2/49-рк/к, № 2/50-рк/к, № 2/51-рк/к, № 2/52-рк/к щодо припинення дій, що мають ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, а також усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють.

На виконання рекомендацій адміністративної колегії Відділення Товариство листами від 25.10.2016 № 0477, № 0478, № 0479, № 0480, № 0481, № 0482 повідомило, що у період з 30.06.2016 по 02.09.2016 розпочато виробництво макаронних виробів ТМ «PASTA PRIMA» під назвами «ВЕРМІШЕЛЬ», «ПЕРА», «РАКУШКИ», «РІЖКИ», «СПАГЕТІ», «СПИРАЛЬКИ» в упаковках з оновленим дизайном, які не містять в зображенні торгового знаку «PASTA PRIMA» напису на англійській мові «italian quality» та зображення державного прапора Італії.

На підтвердження зазначеної інформації Товариство надало Відділенню зразки нової упаковки зазначених харчових продуктів, які не містять зображень державних символів інших країн та написів в зображенні торгового знаку «PASTA PRIMA» - «italian quality».

Таким чином, дії ПрАТ «ЧУМАК», які містили ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», припинені.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, розпочате провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається.

Таким чином, розгляд справи за встановленими в діях ПрАТ «ЧУМАК» ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» підлягає закриттю у відповідності до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Враховуючи викладене, на підставі статей 7, 12, 12-1 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», частини третьої статті 46, статей 48, 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 8, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого

розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованим Міністерством юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), частини першої пункту 32, пунктів 33, 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 28/2-16 від 28.04.2016 у зв'язку з виконанням Приватним акціонерним товариством «ЧУМАК» (код ЄДРПОУ - 24106105) рекомендацій адміністративної колегії Херсонського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити це рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення. Цей строк не може бути відновлено.

Голова адміністративної колегії -
Голова територіального відділення

В.П. Василенко