



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
МИКОЛАЇВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

19 вересня 2017 р.

№ 22-ріш

Справа № 2-26.215/11-2017

**Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладання штрафу**

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2-26.215/11-2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Приватним акціонерним товариством «Миколаївмолпром» (ідентифікацій код 05409745; місцезнаходження: 54008, м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101),

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету (надалі – відділення) від 07.02.2017 № 11-р розпочато розгляд справи № 2-26.215/11-2017 у зв'язку з наявністю в діях Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (ідентифікацій код 05409745; місцезнаходження згідно ЄДРПОУ: 54008, м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101) (надалі - ПрАТ «Миколаївмолпром», Товариство) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого статтею 15-1 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

Справу № 2-26.215/11-2017 розпочато за заявою Громадської організації «Громадський контроль захисту прав споживачів» (м. Київ) (вх. від 10.11.2016 №80-07/58 НК-2016) щодо порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді поширення неправдивої інформації на етикетці масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, дата виробництва 25.09.2016 виробником якого є ПрАТ «Миколаївмолпром» (м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101).

Згідно матеріалів заяви представниками заявника 10.10.2016 у супермаркеті «Білла» Підприємства іноземними інвестиціями (надалі - ПП «Білла-Україна») (м. Київ, вул. Малишка, 3) було відібрано зразки масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, дата виробництва 25.09.2016, фіскальний чек №5955 від 10.10.2016. В подальшому вказаний продукт було подано на дослідження до Науково-дослідного центру випробувань продукції ДП «Укрметртестстандарт» (м. Київ), результати

якого засвідчили, що вказаний продукт містить немолочні жири, що не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005.

За результатами проведеного розслідування у справі встановлено наступне.

Згідно інформації зазначеної на упаковці масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, дата виробництва 25.09.2016 (копія додається) виробником даного продукту є ПрАТ «Миколаївмолпром».

Відповідно до Статуту (нова редакція) ПрАТ «Миколаївмолпром», затвердженого рішенням загальних зборів акціонерів, протокол від 30.04.2011, зареєстрованого державним реєстратором Виконавчого комітету Миколаївської міської ради 31.01.2012, Товариство є самостійним господарюючим суб'єктом; створене з метою отримання прибутку шляхом здійснення виробництва, торговельної та посередницької діяльності, виконання робіт та надання послуг, здійснення зовнішньоекономічної діяльності.

Товариство є юридичною особою, має самостійний баланс, поточний та інші рахунки, в тому числі валютні в установах банків, печатку та штампи зі своїм найменуванням, фірмовий знак на печатці, а також знак для товарів і послуг, інші реквізити, на які воно має виключні права.

Предметом діяльності Товариства є, зокрема, перероблення молока, виробництво та реалізація молочних продуктів, жирів; оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, олією та жирами; роздрібна торгівля молоком та молочними продуктами у спеціалізованих магазинах.

Основний вид економічної діяльності, за даними органів статистики код КВЕД 10.51 перероблення молока, виробництво масла та сиру.

На упаковці даного продукту розміщено позначення ДСТУ 4399:2005.

Згідно пункту 3.1.1 ДСТУ 4399:2005 "Масло вершкове. Технічні умови". Національний стандарт України (надалі – ДСТУ) **масло (з коров'ячого молока)** харчовий жировий продукт, що його виробляють тільки з коров'ячого молока та (або) продуктів його перероблення, з рівномірно розподіленою в жировому середовищі вологою і сухими знежиреними речовинами.

Пунктом 3.1.2. ДСТУ визначено, що **вершкове масло** – масло, що його виробляють з вершків та (або) продуктів перероблення молока, яке має специфічний притаманний йому смак, запах та пластичну консистенцію, з вмістом молочного жиру не меншим ніж 61,5%, що становить однорідну емульсію типу "вода в жирі".

Пунктом 3.1.3. ДСТУ визначено, що **солодковершкове масло** – вид вершкового масла, що його виробляють з пастеризованих натуральних вершків.

Відповідно до пункту 5.1. ДСТУ масло повинно відповідати вимогам цього стандарту.

Пунктом 5.3.1. ДСТУ визначено, що для виробництва масла дозволено використовувати молоко коров'яче незбиране, вершки, молоко знежирене, вершки пластичні і підсирні, молоко незбиране сухе або молоко нежирне сухе, маслянку-сировину і маслянку суху, закваску бактеріальну або заквашувальний препарат згідно з чинними нормативними документами (ДСТУ 3662; 4273 та ін), сіль кухонну "Екстра" або вищого ґатунку згідно з ДСТУ 3583(ГОСТ 13830), воду питну – згідно ГОСТ 2874.

Згідно пункту 5.3.5. ДСТУ, не дозволено застосовувати будь-які жири та вершки, окрім тих, що отримані з коров'ячого молока.

Статтею 1 Закону України «Про молоко та молочні продукти» визначено, що 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). Традиційні молочні продукти - 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.

Відповідно до статті 6 Закону України «Про молоко та молочні продукти» у виробництві традиційних молочних продуктів забороняється використовувати жири та білки немолочного походження, а також будь-які стабілізатори і консерванти.

Заявником надано до відділення протокол випробувань харчової продукції № 10619/16-х від 18.10.2016, затверджений заступником начальника науково-дослідного центру випробувань продукції Державного підприємства «Всеукраїнський державний науково-виробничий центр стандартизації, метрології, сертифікації та захисту права споживачів» (ДП «Укрметртестстандарт») (м. Київ, вул. Метрологічна, 4). Проведення випробувань харчової продукції вказаним підприємством здійснюється на підставі Атестату про акредитацію №2Н677 від 28.12.2015, який виданий Національним Агентством з акредитації України, та дійсний до 28.06.2017.

Згідно даних вказаного протоколу, науково-дослідним центром випробувань продукції ДП «Укрметртестстандарт» за заявою Громадської організації «Громадський контроль захисту прав споживачів» (м. Київ, проспект Науки, 11 А) протягом 11.10.2016-13.10.2016 проводилось випробування масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005, в упаковці з кашованої фольги масою 180 г, дата виготовлення 25.09.2016, термін придатності до споживання до 35 діб при температурі від 0°C до мінус 5°C, 60 діб при температурі від мінус 6°C до мінус 11°C.

Виробник вказаної продукції є ПрАТ «Миколаївмолпром», м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101, адреса потужностей виробництва: Миколаївська обл., Доманівський район, смт. Доманівка, вул. Пастера, 31/1.

Акт відбору зразків №4 від 10.10.2016. Зразки придбано в торгівельній мережі ПП «Білла- Україна», супермаркет «Білла», м. Київ, вул. Малишка, 3 чек 5955. Дата одержання зразків 10.10.2016.

За висновками вказаного протоколу зазначений зразок продукції містить немолочні жири, вміст немолочних жирів становить 100% від загального жиру.

ДП «Укрметртестстандарт» листом від 21.06.2016 № 3-23/314 повідомило відділення, що висновок наведений в протоколі випробувань харчової продукції № 10619/16-х підтверджує, що продукт Масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005, в упаковці з кашованої фольги масою 180 г, дата виготовлення 25.09.2016:

- не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове» та не є маслом солодко вершковим;
- під час виробництва були застосовані жири та вершки, отримані не з коров'ячого молока;
- під час виробництва були застосовані жири та вершки немолочного походження.

В ході розслідування у справі відділенням до ПрАТ «Миколаївмолпром» було надіслано вимогу від 10.02.2017 №2-292/80-173, якою запитувалась інформація та документи необхідні для дослідження вказаних обставин.

У відповідь на вимогу відділення ПрАТ «Миколаївмолпром» листом від 22.02.2017 № 20 надано інформацію та документи, аналізом яких встановлено наступне:

- макет етикетки із написами масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005 було затверджено ПрАТ «Миколаївмолпром», що підтверджується печаткою підприємства та підписом уповноваженої особи;
- розробником та виробником етикетки вказаного продукту є ТОВ «Торговий дім

«ВЕРІАС» (04074, м. Київ, вул. Резервна, 8), відповідно до умов Договору поставки №759 від 12.06.2013;

- вказаний продукт виготовлявся ПрАТ «Миколаївмолпром» на замовлення та відповідно до умов договору №100 про надання послуг по виготовленню готової продукції від 01.06.2016, укладеного між ПрАТ «Миколаївмолпром» та ТОВ «Торговий дім «Пастораль»;

- обсяг виробництва та реалізації вказаного продукту становить 0,432 т.

Також, на вимоги відділення було отримано інформацію та документи щодо обставин даної справи від ПП «Білла-Україна», ТОВ «Торговий дім «Пастораль» та ТОВ «Торговий дім «Веріас».

ПП «Білла-Україна» листом від 22.02.2017 № 234 повідомило, зокрема, наступне:

- починаючи з вересня 2016 року поставка масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005 виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром», здійснювалась Підприємству від ТОВ «Торговий дім Пастораль» на умовах договору поставки від 01.09.2016 №303490;

- Підприємство не розробляло та не затверджувало для ПрАТ «Миколаївмолпром» макет етикетки масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, а також не здійснювало виробництво етикетки вказаного продукту.

ТОВ «Торговий дім «Пастораль» листом за вх. № 80-03/660 від 28.03.2017 повідомило, зокрема, наступне:

- масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005 (партія від 25.09.2016) вироблялось ПрАТ «Миколаївмолпром» на замовлення та відповідно до умов договору про надання послуг по виготовленню готової продукції №100 від 01.06.2016, укладеного між ПрАТ «Миколаївмолпром» та ТОВ «Торговий дім «Пастораль»;

- послуга за вищезазначеним договором вперше була надана у вересні 2016 року;

- згідно видаткової накладної №7 від 23.09.2016 ТОВ «Торговий дім «Пастораль» передав у переробку ПрАТ «Миколаївмолпром» масло солодковершкове селянське 72,5% жиру, всього 500 кг.;

- відповідно накладної про передачу готової продукції № 30 від 26.09.2016 ПрАТ «Миколаївмолпром» (постачальник) передало ТОВ «Торговий дім «Пастораль» (покупець) продукцію - масло солодковершкове селянське 72,5%, 180 г, Пастораль, кількість 2400 шт.;

- платіжним дорученням №88 від 29.09.2016 підтверджується оплата ТОВ «Торговий дім «Пастораль» за виготовлення ПрАТ «Миколаївмолпром» готової продукції масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, в тому числі з датою виготовлення 25.09.2016;

- на запит ТОВ «Торговий дім «Пастораль», ПрАТ «Миколаївмолпром» було надано відповідь, що макет етикетки масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005 було затверджено ПрАТ «Миколаївмолпром»; розробником та виробником етикетки вказаного продукту є ТОВ «Торговий дім «ВЕРІАС», відповідно до умов Договору поставки №759 від 12.06.2013;

- ТОВ «Торговий дім «Пастораль» не затверджувало макет етикетки вказаного продукту;

- обсяг виробництва та реалізації вказаного продукту становить 0,432 т, на суму 32411 грн.;

- зазначений продукт реалізовувався ПП «Білла-Україна» згідно договору поставки від №303490 від 01.09.2016;

ТОВ «Торговий дім «Веріас» листом від 19.05.2017 № 1905-17 повідомило, зокрема, наступне:

- 12.06.2013 між ТОВ «Торговий дім «Веріас» та ПрАТ «Миколаївмолпром» укладено

договір поставки №759;

- відповідно до пункту 1.2. договору ТОВ «Торговий дім «Веріас» виготовляло (друкувало) продукцію та поставляло її для ПрАТ «Миколаївмолпром» згідно специфікацій, що визначали асортимент, кількість, ціну та строки передачі продукції;

- 21.09.2016 між сторонами договору підписано Специфікацію №33 до договору, відповідно до якої ПрАТ «Миколаївмолпром» замовило партію упаковок «Масло солодковершкове селянське, 72,5% жиру, 180 г», згідно затвердженого оригінал-макету, кількість товару 1200 кг.;

- ПрАТ «Миколаївмолпром» надало ТОВ «Торговий дім «Веріас» макет упаковки «Масло солодковершкове селянське, 72,5% жиру, 180 г», та затвердило оригінал-макету для друку, що підтверджується підписом уповноваженої особи та печаткою ПрАТ «Миколаївмолпром»;

- ПрАТ «Миколаївмолпром» оплатило отриманий товар, що підтверджується відповідними платіжним дорученнями;

- ТОВ «Торговий дім «Пастораль» не зверталось до ТОВ «Торговий дім «Веріас» з питань затвердження макету упаковки вказаного продукту.

З огляду на те, що згідно отриманої інформації вказаний продукт виготовлявся ПрАТ «Миколаївмолпром» на замовлення та відповідно до умов договору про надання послуг по виготовленню готової продукції №100 від 01.06.2016 (надалі - Договір), укладеного між ПрАТ «Миколаївмолпром» та ТОВ «Торговий дім «Пастораль», було проаналізовано умови вказаного договору та встановлено наступне:

- предметом договору є надання Виконавцем (ПрАТ «Миколаївмолпром») по завданню Замовника (ТОВ «Торговий дім «Пастораль») за плату послуг по виготовленню готової продукції з сировини Замовника, протягом терміну дії Договору (пункт 1.1. Договору);

- Виконавець бере на себе зобов'язання виготовити по завданню Замовника готову продукцію на власних виробничих потужностях, залучаючи для цього власних фахівців (пункт 1.2. Договору);

- Замовник бере на себе зобов'язання по поставці необхідної сировини для виготовлення готової продукції; зобов'язується приймати готову продукцію та сплачувати Виконавцю вартість виконаних робіт по виготовленню готової продукції (пункт 1.3. Договору);

- вартістю послуг Виконавця є винагорода, яка нараховується на підставі Актів приймання – передачі послуг Виконавця (пункт 2.3. Договору);

- якість продукції повинна відповідати законодавству України, технічним вимогам та/або стандартам, які використовуються для цього виду продукції (пункт 3.15 Договору);

- якість продукції повинна підтверджуватись сертифікатами відповідності та посвідченнями якості. **Виконавець несе відповідальність за якість поставленої Замовнику продукції та за справжність наданих замовнику документів** (пункт 3.16 Договору);

- **повну відповідальність за дії наданих по цьому Договору співробітників несе Виконавець** (пункт 6.1. Договору);

- Замовник зобов'язується продавати готову продукцію в тому ж стані, в якому вона була отримана, Замовник не може будь-яким чином змінювати зовнішній вигляд готової продукції, видозмінювати, прикрашати або іншим чином впливати на готову продукцію та товарний знак або інші об'єкти інтелектуальної власності Виконавця (пункт 13.4 договору);

- згідно Додатків № 1 та № 2 до Договору послуга по виготовленню готової продукції з сировини замовника включає також фасування готової продукції на власних виробничих потужностях Виконавця.

Отже, узагальнюючий аналіз отриманої інформації та документів вказує, що ПрАТ

«Миколаївмолпром»:

- виробляло та фасувало продукт масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, дата виробництва 25.09.2016;
- несе відповідальність за якість виробленої продукції;
- затвердило макет упаковки з написами масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, та за його замовленням було виготовлено упаковку, в яку фасувалась вироблена ним продукція;
- отримало винагороду на виготовлення вказаного продукту;
- ТОВ «Торговий дім «Пастораль» не приймало участь у затвердженні макету упаковки вказаного товару, в яку він фасувався.

Таким чином, оскільки ПрАТ «Миколаївмолпром» було затверджено макет упаковки вказаного продукту із написами масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005; за його замовленням було виготовлено упаковку, в яку фасувався вказаний продукт, виробником якої є підприємство, та несе відповідальність за якість виробленої продукції, то саме ним на упаковках поширювалась інформація щодо вказаного продукту, а саме, що продукт із датою виробництва 25.09.2016 є маслом солодковершковим ДСТУ 4399:2005.

Натомість, результати випробувань вказаного продукту, зафіксовані у протоколі № 10619/16-х від 18.10.2016, які проводились ДП «Укрметртестстандарт», компетентність якого щодо проведення відповідних випробувань засвідчена Атестатом про акредитацію №2Н677 від 28.12.2015, виданим Національним Агентством з акредитації України, свідчать, що продукт Масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005, в упаковці з кашованої фольги масою 180 г, дата виготовлення 25.09.2016, виробник ПрАТ «Миколаївмолпром» не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове» та не є маслом солодковершковим; під час виробництва були застосовані жири та вершки, отримані не з коров'ячого молока; під час виробництва були застосовані жири та вершки немолочного походження.

В ході розслідування у справі відділенням були надіслані вимоги ПрАТ «Миколаївмолпром» від 18.05.2017 №2-292/80-722 та ТОВ «Торговий дім «Пастораль» від 18.05.2017 №2-292/80-720, якими запитувалась інформація та підтверджуючи документи щодо якості готової продукції, що виготовлялась (передавалась) згідно договору про надання послуг по виготовленню готової продукції №100 від 01.06.2016 від ПрАТ «Миколаївмолпром» до ТОВ «Торговий дім «Пастораль», зокрема, що передана продукція масло солодковершкове селянське «Pastoral», жирність 72,5%, 180 г, в тому числі, і партія 25.09.2016, відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005.

У відповідь на вимоги відділення ПрАТ «Миколаївмолпром» листом від 26.05.2017 №53 та ТОВ «Торговий дім «Пастораль» листом без номера та дати (вх. № 80-03/1140 від 01.06.2017) вказали, що якість готової продукції, що виготовлялась (передавалась) згідно договору про надання послуг по виготовленню готової продукції №100 від 01.06.2016 від ПрАТ «Миколаївмолпром» до ТОВ «Торговий дім «Пастораль», зокрема, що передана продукція масло солодковершкове селянське «Pastoral», жирність 72,5%, 180 г, в тому числі, і партія 25.09.2016, відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, підтверджують такі документи:

- декларація виробника №132 від 23.09.2016 на готову молочну продукцію тваринного походження;
- протокол випробувань № 146д, затверджений 09.02.2016 керівником Випробувального центру продукції ДП «Херсонстандартметрологія»;
- експертний висновок №001641 п/16 від 16.09.2016, виданий Миколаївською регіональною державною лабораторією ветеринарної медицини;

- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 05.12.2012 №05.03.02-04/120206, виданий Миколаївською обласною санітарно-епідеміологічною станцією.

Аналізом вказаних документів було встановлено, що дані зафіксовані у вказаних документах стосуються проведення випробувань/досліджень/експертизи на наявність антибіотиків, мікотоксинів, пестицидів, радіонуклідів, токсичних елементів; визначення генетично модифікованих організмів, і не містять результатів випробувань продукції саме на відповідність вимогам ДСТУ 4399:2005 "Масло вершкове. Технічні умови", зокрема, щодо наявності/відсутності у продукції вмісту жирів немолочного походження (отримані не з коров'ячого молока, які не дозволено застосовувати згідно пункту 5.3.5 ДСТУ).

Крім того, необхідно відзначити, що у даній справі йдеться про продукт Масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005, **дата виготовлення 25.09.2016**. В той же час у:

- протоколі випробувань №146д, затверджений 09.02.2016 керівником Випробувального центру продукції ДП «Херсонстандартметрологія», об'єктом випробувань є Масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове» ТУ, **дата виготовлення 31.01.2016**;

- експертному висновку №001641 п/16 від 16.09.2016, виданий Миколаївською регіональною державною лабораторією ветеринарної медицини, назва продукції Масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, від партії 500,0 кг, **дата виготовлення 06.08.2016р.**;

- Висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 05.12.2012 №05.03.02-04/120206, виданий Миколаївською обласною санітарно-епідеміологічною станцією згідно якої проводилась експертиза продукції Масло солодко вершкове селянське, 72,5% жиру, масло екстра 82,5% жиру, має дату **05.12.2012р.** та не містить інформації щодо дати виготовлення вказаної продукції.

Виходячи з наведеного, вищевказані документи не є такими, що підтверджують, що продукція масло солодковершкове селянське «Pastoral», жирність 72,5%, 180 г, з датою виробництва саме 25.09.2016, відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 щодо наявності/відсутності у продукції вмісту жирів немолочного походження.

Слід відзначити, що ПрАТ «Миколаївмолпром» у листі від 22.02.2017 №20 вказує, що у протоколі випробувань харчової продукції № 10619/16-х від 18.10.2016, які проводились ДП «Укрметртестстандарт», зазначено, що складено акт відбору зразків продукції №4 від 10.10.2016. З приводу зазначеного Товариство вказує, що нормативним документом, що регламентує механізм відбору зразків харчової продукції з метою визначення показників якості та безпеки є Постанова Кабінету Міністрів України від 14.06.2002 №833 «Про затвердження Порядку відбору зразків продукції тваринного, рослинного і біотехнологічного походження для проведення досліджень». За твердженням Товариства, ні в заяві Громадської організації «Громадський контроль захисту прав споживачів», ні у вказаному протоколі не зазначено підставу відбору зразків; не визначено коло осіб, що приймали участь у процедурі відбору зразків продукції, у зв'язку з чим, приймати вказаний протокол як єдиний аргумент є недопустимим.

Такі доводи Товариства є безпідставними виходячи з наступного.

Відповідно до статті 24 Закону України «Про захист прав споживачів» з метою захисту своїх законних прав та інтересів споживачі мають право об'єднуватися у громадські організації споживачів (об'єднання споживачів).

Згідно пункту 2 статті 25 Закону України «Про захист прав споживачів» громадські організації споживачів мають право, зокрема, проводити самостійно або звертатись до уповноважених державних органів щодо проведення експертизи та випробування продукції.

Заявник у справі Громадська організація «Громадський контроль захисту прав споживачів» згідно Статуту та Свідоцтва про реєстрацію громадського об'єднання як громадської організації від 20.06.2014 №1420157, виданого Голосіївським районним управлінням юстиції у м. Києві Головного управління юстиції у м. Києві, є громадським об'єднанням. Метою громадської організації є:

безоплатне задоволення та захист суспільних, економічних, інвестиційних, національно-культурних та інших інтересів своїх членів;

сприяння органам державної влади у здійсненні та реалізації державної політики щодо захисту прав споживачів та сфери реклами;

запровадження дієвого громадського контролю за діяльністю владних органів у сфері прав споживачів та реклами;

сприяння забезпеченню безпеки життя і здоров'я при придбанні споживачами продукції (роботи, послуги, у тому числі реклами);

сприяння при реалізації прав споживачів на придбання безпечної продукції (робіт, послуг та реклами) належної якості;

отримання інформації про продукцію (роботи, послуги, в тому числі рекламу) та їх виробників (виконавців, продавців) та інше.

Для досягнення своїх цілей і завдань організація має право, зокрема проводити самостійно або звертатись до уповноважених державних органів щодо проведення експертизи та випробування продукції, послуг та реклами, а також відповідності споживчої якості товарів (робіт, послуг, реклами), про яку було заявлено продавцями (виробниками, виконавцями) в інформації про них.

Отже, заявник – як громадська організація споживачів, відповідно до Закону України «Про захист прав споживачів» має право проводити самостійно або звертатись до уповноважених державних органів щодо проведення експертизи та випробування продукції.

Як свідчать матеріали заяви, заявник в порядку моніторингу якості та безпеки молокопродуктів, які реалізується на споживчому ринку України, протягом серпня-вересня 2016 року було відібрано та досліджено в лабораторії ДП «Укрметртестстандарт» зразки молочної продукції, серед яких масло солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, ДСТУ 4399:2005, дата виробництва 25.09.2016, виробник ПрАТ «Миколаївмолпром».

У підтвердження заявником надано акт №4 відбору зразків (проб) від 10 жовтня 2016р. згідно якого:

місцем відбору зразків є ПП «Білла-Україна» супермаркет «Білла» (м. Київ, вул. Малишка, 3), що підтверджується фіскальним чеком №5955;

зразки відбирались комісією у складі представників ГО «Громадський контроль захисту справ споживачів» Миронової В.В., Котехової О.Ю. на випробування;

зразки відібрано, опломбовано та відправлено на дослідження на показники наявності немолочних жирів в лабораторію

Як вже зазначалось вище, компетентність ДП «Укрметртестстандарт» щодо проведення випробувань харчової продукції засвідчена Атестатом про акредитацію №2Н677 від 28.12.2015, виданим Національним Агентством з акредитації України.

Щодо посилання Товариства на недотримання механізму відбору зразків харчової продукції з метою визначення показників якості та безпеки є Постанова Кабінету Міністрів України від 14.06.2002 №833 «Про затвердження Порядку відбору зразків продукції тваринного, рослинного і біотехнологічного походження для проведення досліджень».

Вказаний Порядок визначає механізм відбору зразків продукції тваринного, рослинного і біотехнологічного походження, що **підлягає державному ветеринарно-санітарному контролю, для проведення ветеринарно-санітарної експертизи і досліджень** з метою визнання показників її якості та безпеки.

Пунктом 12 Порядку визначено, що за результатами досліджень державна лабораторія ветеринарної медицини видає експертний висновок за формою згідно з додатком 5, який

засвідчує, що пред'явлена для експертизи партія продукції відповідає встановленим законодавством вимогам. Згідно встановленої форми експертного висновку проводиться дослідження на вміст: токсичних елементів; пестицидів, мікотоксинів, антибіотиків, гормональних препаратів; мікробіологічних показників; патогенних мікроорганізмів, радіонуклідів.

В даному випадку, під час підбору зразків не проводились заходи щодо державного ветеринарно-санітарного контролю, для проведення ветеринарно-санітарної експертизи і досліджень на предмет дослідження за показниками визначеними у Додатку 5, а проводилось інше за змістом (суттю, метою) дослідження, ніж передбачено вказаним Порядком, а саме - дослідження на показники наявності немолочних жирів у продукції, що дає підстави вважати чи є досліджуваний продукт, відповідно до вимог ДСТУ 4399:2005, маслом.

Отже, вказаний Порядок не має відношення до обставин даної справи, оскільки його положення стосуються встановлення інших обставин ніж ті про які йдеться у даній справі.

Виходячи з наведеного, дії заявника щодо відбору зразків продукції та звернення для проведення дослідження до уповноваженої установи ДП «Укрметртестстандарт» не суперечать вимогам чинного законодавства.

Таким чином, розмішуючи на упаковці продукції масла солодковершкове селянське «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, дата виробництва 25.09.2016, такі позначення як масло солодковершкове та ДСТУ 4399:2005, згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, про наявність яких у складі вказаного продукту свідчать результати випробувань, проведені ДП «Укрметртестстандарт», зафіксовані в протоколі випробувань харчової продукції № 10619/16-х від 18.10.2016, ПрАТ «Миколаївмолпром» поширює на упаковці даного продукту відомості, які є *неправдивими* та можуть ввести в оману споживачів щодо споживчих властивостей цього товару, а саме, що вказаний продукт відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 і є маслом.

Така поведінка Відповідача на ринку є нечесною як по відношенню до його конкурентів, так і до споживачів масла солодковершкового, які не бажають придбавати продукт із вмістом жирів немолочного походження. Оскільки така інформація може вплинути на наміри споживачів щодо придбання цього товару, то це може поставити ПрАТ «Миколаївмолпром» у більш вигідне становище у порівнянні з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку і дотримуються вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, та продукція яких присутня у торговельних мережах, зокрема, ГК «Молочний альянс», Група «Терра Фуд», Фірма «Люстдорф», ДП «Лакталіс Україна», ПАТ «Золотоніський маслоробний комбінат», Старокостянтинівський молочний завод та інші, внаслідок цього Відповідач може отримати неправомірні переваги у конкуренції не завдяки власним досягненням (зокрема, виробленню продукту із коров'ячого молока, що передбачено ДСТУ), що є однією із ознак економічної конкуренції, а шляхом поширення *неправдивих* відомостей щодо споживчих властивостей товару.

Згідно статті 15-1 глави 3 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції" недобросовісною конкуренцією є поширення інформації, що вводить в оману, шляхом 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.

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.

Виходячи з наведеного, дії ПрАТ «Миколаївмолпром», які полягають в розміщенні на упаковці продукту - масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, дата виробництва 25.09.2016, таких позначень як масло солодковершкове та ДСТУ 4399:2005, згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, про наявність яких у складі вказаного продукту свідчать результати випробувань, проведені ДП «Укрметртестстандарт», компетентність якого щодо проведення випробувань харчової продукції засвідчена у встановленому законодавством порядку, внаслідок чого повідомляються невизначеному колу осіб *неправдиві* відомості щодо споживчих властивостей вказаного товару, а саме, що вказаний продукт відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 і є маслом, що може вплинути на наміри споживачів щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, є порушенням, передбаченим статтею 15-1 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

Подання про попередні висновки у справі № 2-26.215/11-2017 надіслано відповідачу рекомендованим листом від 03.07.2017 №2-292/80-956 на адресу місцезнаходження зазначену у ЄДРПОУ. Поштовий конверт, в якому були вкладені вказані документи, згідно довідки об'єкта поштового зв'язку 04.08.2017 було повернуто до відділення у зв'язку із закінченням терміну зберігання. Враховуючи, що подання про попередні висновки у даній справі неможливо вручити відповідачу, відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994р. №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994р. за №90/299 (із змінами та доповненнями), інформація щодо попередніх висновків у справі розміщена на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 08.09.2017, із зазначенням дати розгляду справи 19 вересня 2017 року о 14 год 00 хвил.

На подання про попередні висновки у справі Товариством не було надано до відділення будь-яких пояснень, зауважень та заперечень.

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.

Згідно податкової декларації з податку на прибуток підприємства, наданої ПрАТ «Миколаївмолпром» листом від 22.02.2017 №20 дохід Товариства від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку, за 2016 рік складає 85 309 600 (вісімдесят п'ять мільйонів триста дев'ять тисяч шістсот) гривень.

При визначенні розміру штрафу враховано, зокрема наступне,:

- Товариство раніше притягувалося до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- згідно інформації ПП «Білла-Україна», наданої до відділення листом від 22.02.2017 №234, станом на дату направлення цього листа товарних залишків Підприємства не

обліковується масло виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром» та не здійснюється його реалізація.

Виходячи з наведеного, керуючись статтями 12, 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 27 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за №291/5482, зі змінами та доповненнями, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994р. №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994р. за №90/299 (із змінами та доповненнями), адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що дії Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (ідентифікацій код 05409745; місцезнаходження згідно ЄДРПОУ: 54008, м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101), які полягають в розміщенні на упаковці продукту - масла солодковершкового селянського «Pastoral», 72,5% жиру, 180 г, дата виробництва 25.09.2016, таких позначень як масло солодковершкове та ДСТУ 4399:2005, згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, про наявність яких у складі вказаного продукту свідчать результати випробувань, проведені ДП «Укрметртестстандарт», компетентність якого щодо проведення випробувань харчової продукції засвідчена у встановленому законодавством порядку, внаслідок чого повідомляються невизначеному колу осіб *неправдиві* відомості щодо споживчих властивостей вказаного товару, а саме, що вказаний продукт відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 і є маслом, що може вплинути на наміри споживачів щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання, є порушенням, передбаченим статтею 15-1 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

2. За вчинення порушення, вказане у пункті 1 цього рішення, відповідно до статті 21 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", накласти на Приватне акціонерне товариство «Миколаївмолпром» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Зобов'язати Приватне акціонерне товариство «Миколаївмолпром» не допускати порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, а саме – повідомляти Миколаївське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України до 20 числа кожного місяця до кінця 2017 року про відповідність змісту інформації, повідомленої на упаковці продукції власного виробництва, фактичному складу продукції (масла солодковершкового) з наданням до відділення підтверджуючих документів.

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 територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Відповідно до статті 24 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» особи, яким завдано шкоду внаслідок вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, можуть звернутися до суду із позовом про її відшкодування.

**Голова адміністративної колегії
Миколаївського обласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України**

В. Харченко

ПОГОДЖЕНО:

Секретар колегії	_____	С. Юреско
Члени колегії:	_____	П. Тимків
	_____	О. Конценко
	_____	Ю. Іванковська

ОЗНАЙОМЛЕНО:

Гол. експерт юрид. сектору	_____	І. Войтенкова
-------------------------------	-------	---------------

ВИКОНАНО:

Гол. спец. ВДР	_____	С. Кравченко
----------------	-------	--------------