



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ МИКОЛАЇВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

20 червня 2019 р.

№ 7-ріш

Справа №1-26.115/61-2017

Про порушення законодавства  
про захист від недобросовісної  
конкуренції та накладення штрафу

ПрАТ «Миколаївмолпром», правонаступником якого є ТОВ «Миколаївмолпром», повідомляло на етикетці продукції масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата виготовлення 02.07.2017, маса 10 кг, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром», такі позначення як «масло солодковершкове» та «ДСТУ 4399:2005», згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, які фактично містилися у складі вказаного продукту, про що свідчать результати проведених випробувань, чим поширювались неправдиві відомості щодо назви продукту, його споживчих властивостей та стандарту, якому відповідає продукт, а саме, що вказаний продукт є маслом і відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, і які могли вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту.

За результатами розгляду адміністративною колегією Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України справи №1-26.115/61-2017 такі дії ТОВ «Миколаївмолпром» визнано недобросовісною конкуренцією 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) товару цього суб'єкта господарювання, що є порушенням статті 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - відділення), розглянувши матеріали справи №1-26.115/61-2017 про порушення ТОВ «Миколаївмолпром» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» та подання про попередні висновки відділу досліджень і розслідувань відділення від 22.12.2018 №1-06/115-пв

**ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. Процесуальні дії**

(1) Головою Антимонопольного комітету України надано доручення Миколаївському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України (далі – відділення) від 26.09.2017 №13-01/310 розглянути звернення 6 управління Головного управління військової контррозвідки Департаменту контррозвідки Служби безпеки України (м. Рівне) щодо порушення Приватним акціонерним товариством «Миколаївмолпром» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції та за наявності підстав прийняти відповідні рішення.

(2) Розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 19.10.2017 №61-р, за власною ініціативою розпочато розгляд справи №1-26.115/61-2017 за ознаками вчинення ПрАТ «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16) (далі – ПрАТ «Миколаївмолпром») 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.

(3) В ході розгляду справи виникли обставини, що обумовлюють необхідність заміни Відповідача у справі, виходячи з наступного.

(4) Стосовно Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16), у Єдиному державному реєстрі юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань міститься запис про державну реєстрацію припинення юридичної особи 10.09.2018, за рішенням засновників, та правонаступником є Товариство з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16).

(5) Щодо Товариства з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16) у Єдиному державному реєстрі юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань міститься запис про проведення державної реєстрації вказаної юридичної особи, в результаті перетворення 10.09.2018, яке є правонаступником Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16).

(6) На вимогу Відділення від 04.10.2018 №64-02/1-292/80-949 Товариством з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» з листом від 16.10.2018 №172 надано копію Статуту Товариства з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» (код ЄДРПОУ 05409745), затвердженого установчими зборами учасників Товариства протоколом від 20.08.2018. Згідно положень Статуту Товариства з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» Товариство є повним правонаступником щодо усього майна, права та обов'язків Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (код ЄДРПОУ 05409745, місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16), внаслідок проведення реорганізації шляхом перетворення Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром».

(7) Відповідно до частини першої статті 104 Цивільного кодексу України юридична особа припиняється в результаті реорганізації (злиття, приєднання, поділу, перетворення) або ліквідації; у разі реорганізації юридичних осіб майно, права та обов'язки переходять до

правонаступників.

(8) Згідно статті 108 Цивільного кодексу України перетворенням юридичної особи є зміна її організаційно-правової форми; у разі перетворення до нової юридичної особи переходять усе майно, усі права та обов'язки попередньої особи.

(9) Також, відповідно до статті 87 Закону України «Про акціонерні товариства» перетворення – це зміна організаційно-правової форми акціонерного товариства з його припиненням та передачею всього майна, прав і обов'язків підприємницькому товариству – правонаступнику згідно з передавальним актом.

(10) Юридична особа вважається такою, що припинилася, з дати внесення до єдиного державного реєстру запису про її припинення (частина п'ята статті 104 Цивільного кодексу України).

(11) Отже, у зв'язку з тим, що відповідно до вказаних законодавчих норм, перетворення юридичної особи має наслідком заміну сторони у відповідних правовідносинах, адміністративною колегією Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на підставі статті 7 та 12 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статті 27 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», частини третьої статті 39 Закону України "Про захист економічної конкуренції", пунктів 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.01р. № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.01р. за № 291/5482, із змінами та доповненнями, та пункту 24 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 р. №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.94 р. за №90/299, із змінами та доповненнями, прийнято розпорядження від 20.11.2018 №19-р, згідно якого замінено відповідача у справі №1-26.115/61-2017 Приватне акціонерне товариство «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16) на його правонаступника Товариство з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16), та відповідно до останнього суб'єкта господарювання переходять всі права та обов'язки Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745), в тому числі обов'язок нести відповідальність за порушення останнім законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи зазначене, Відділення листом від 20.11.2018 №64-02/1-292/80-1187 повідомило ТОВ «Миколаївмолпром» про заміну відповідача у справі №1-26.115/61-2017.

(12) Листом від 22.12.2018 №64-02/1353 Відповідачеві було надіслано Подання про попередні висновки від 22.12.2018 №1-06/115-пв.

(13) Рекомендованим листом від 04.06.2019 № 64-01/1009 Відповідача було повідомлено про дату, час та місце розгляду справи. 20.06.2019 відділенням було проведено слухання у справі, у якому відповідач не брав участі у зв'язку із його відсутністю.

## **2. Відповідач**

(14) Відповідачем у справі є Товариство з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16) (далі – ТОВ «Миколаївмолпром», Відповідач).

(15) Як вбачається із відомостей щодо Відповідача в Єдиному державному реєстрі юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом його діяльності є перероблення молока, виробництво масла та сиру.

(16) Тобто, Відповідач, у розумінні статті 1 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, є суб’єктом господарювання.

### 3. Обставини справи

(17) У наданому до відділення зверненні б управління Головного управління військової контррозвідки Департаменту контррозвідки Служби безпеки України (м. Рівне) (далі – б управління) від 08.09.2017 №171616-1637, яке було скеровано В.о. голови Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, повідомляється, що б управлінням отримана інформація щодо постачання ТОВ «Військторг» (м. Київ), яке на договірних засадах надає послуги з харчування особового складу військової частини А3215, продуктів харчування сумнівної якості, зокрема, масла солодковершкового. За результатами ініційованого б Управлінням перед ДП «Тернопільстандартметрологія» та ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» лабораторного дослідження на предмет відповідності масла солодковершкового «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром» (м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101), партія якого з датою виробництва 02.07.2017, вагою 600 кілограм, за ціною 97 грн. за 1 кілограм, 04.07.2017 була поставлена на продовольчий склад військової частини, та в подальшому використовувалася ТОВ «Військторг» для харчування особового складу військової частини, вимогам зазначеного на етикетці ДСТУ 4399:2005, встановлено, що випробування (протоколи додаються) двох відібраних (в їдальні – безпосередньо перед видачею для споживання військовослужбовцями та на зберіганні – в приміщенні продовольчого складу) зразків масла солодковершкового показало, що в його основі відсутні молочні жири, натомість наявні жири виключно рослинного походження, що не відповідає вимогам заявленого на етикетці ДСТУ. Виходячи з наведеного, б управління вважає, що такі дії ПрАТ «Миколаївмолпром» підпадають під дію статті 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у зв’язку з чим направляє відповідні документальні матеріали для перевірки факту недобросовісної конкуренції.

(18) До матеріалів звернення було надано оригінал етикетки, що була розміщена на пакувальній тарі продукту масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, ДСТУ 4399:2005, дата виготовлення 02.07.2017, виробник ПрАТ «Миколаївмолпром» (54008, м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101).

(19) На етикетці містяться написи щодо продукту, зокрема:  
підприємство-виробник ПрАТ «Миколаївмолпром»;  
Масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005;  
Склад: вершки з коров’ячого молока.

Також на етикетці наводиться інформація про адресу виробника та його потужностей виробництва; контакти; дату виготовлення; масу; харчову та енергетичну цінність; умови зберігання та строк придатності продукту.

(20) Аналіз інформації, розміщеної на етикетці продукту, а саме - позначення Масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, ДСТУ 4399:2005, склад, дає підстави вважати, що вказана інформація зазначена з метою інформування споживача про назву продукції та її складову.

(21) Як вбачається із відомостей щодо ПрАТ «Миколаївмолпром» в Єдиному державному реєстрі юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом його діяльності є перероблення молока, виробництво масла та сиру.

(22) ПрАТ «Миколаївмолпром» листом від 17.10.2017 №90, наданим до відділення, повідомило наступне:

- склад масла солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, дата виготовлення 02.07.2017, ДСТУ 4399:2005: вершки з коров'ячого молока;
- макет етикетки продукту масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, ДСТУ 4399:2005 було затверджено менеджером із збуту ПрАТ «Миколаївмолпром» Панченко М.В.;
- обсяги виробництва та реалізації масла солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, дата виготовлення 02.07.2017, ДСТУ 4399:2005 у натуральних (т) та вартісних (грн.) показниках становили:

Обсяги виробництва		Обсяги реалізації	
т	грн.	т	грн.
3,5	323820,00 з ПДВ	3,5	323 820,00 з ПДВ

- залишки масла солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, дата виготовлення 02.07.2017, ДСТУ 4399:2005 (станом на дату підготовки листа від 17.10.2017 №90) відсутні, що підтверджується товарно-транспортною накладною від 04.07.2017 № Р 341 про відвантаження вказаної продукції у наведеному вище обсязі та вартості.

(23) Отже, виробляючи та реалізуючи масло солодковершкове «Селянське», 72,5%, з датою виготовлення 02.07.2017, ПрАТ «Миколаївмолпром» позиціонувало свій товар як молочну продукцію із назвою «масло солодковершкове селянське», яка відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, та має у складі вершки з коров'ячого молока.

(24) ТОВ «Військторг» листом від 13.11.2017 №13.11-17 повідомив відділення про наступне:

- Товариство надає послуги з харчування військовослужбовцям військової частини А3215 м. Тернопіль на підставі договору про закупівлю харчування (послуги щодо забезпечення харчуванням, харчовими продуктами особового складу військових частин та військових навчальних закладів Збройних Сил України, інших осіб, які згідно з законодавством мають право на забезпечення харчування у стаціонарних та польових умовах у тому числі годування штатних тварин) № 289/2/17/6 від 28.03.2017 року, укладеному з Міністерством оборони України (у підтвердження надано копію вказаного договору);
- масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата виготовлення 02.07.2017, виробник ПрАТ «Миколаївмолпром», 04.07.2017 року в кількості 600 кг було придбано Товариством для організації харчування військовослужбовців військової частини А3215 м. Тернопіль у Товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Пастораль» (місцезнаходження: 01011, м. Київ, вул. Кутузова, буд 8, код ЄДРПОУ 33785314), згідно договору поставки товару №18/05-1 від 18.05.2017 (у підтвердження надано копію вказаного договору; видаткової накладної №380 від 04.07.2017; товарно-транспортної накладної № Р380 від 04.07.2017).

(25) Статтею 1 Закону України «Про молоко та молочні продукти» визначено, що зокрема 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.

(26) Згідно із частиною третьою статті 5 Закону України «Про молоко та молочні продукти» не допускається використання назв молочних продуктів у власних назвах продуктів та торговельних марках, якщо ці продукти виробляються з використанням сировини немолочного походження.

(27) 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.

(28) Суб'єкти господарювання зобов'язані додержуватися вимог нормативних документів при виробництві молока, молочної сировини і молочної продукції, а також при їх зберіганні, транспортуванні та реалізації (абзац другий частини другої статті 13 вказаного Закону).

(29) Виробництво масла вершкового в Україні регламентується державним стандартом ДСТУ 4399:2005 "Масло вершкове. Технічні умови". Національний стандарт України (далі – ДСТУ 4399:2005), який прийнято згідно наказу Держпродспоживстандарту України від 26.02.2007 №40, та чинний з 01.06.2007.

(30) У ДСТУ 4399:2005 наводяться терміни та визначення понять видів масла, а також його класифікація.

(31) Згідно підпункту 3.1.1 пункту 3.1. ДСТУ 4399:2005, **масло (з коров'ячого молока)** – це харчовий жировий продукт, вироблений тільки з коров'ячого молока та (або) продуктів його перероблення, з рівномірно розподіленою в жировому середовищі вологою і сухими знежиреними речовинами.

(32) Підпунктом 3.1.2. пункту 3.1. ДСТУ 4399:2005 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".

(33) Підпунктом 3.1.3. Пункту 3.1. ДСТУ 4399:2005 визначено, що **солодковершкове масло** – вид вершкового масла, що його виробляють з пастеризованих натуральних вершків.

(34) Згідно пункту 4.1. ДСТУ 4399:2005 залежно від масової частки жиру, що є одним з фізико-хімічних показників масла, вершкове масло поділяється на групи:  
масло вершкове «екстра» – з масою часткою жиру від 80,0 до 85,0%;  
масло вершкове «селянське» – з масою часткою жиру від 72,5 до 79,9%;  
масло вершкове «бутербродне» – з масою часткою жиру від 61,5 до 72,4%;  
топлене масло (молочний жир) – з масою часткою жиру 99,0 % (99,8).

(35) Згідно пункту 5.1. ДСТУ 4399:2005 визначено, що масло повинно відповідати вимогам цього стандарту.

(36) Підпунктом 5.3.1. пункту 5.3 ДСТУ 4399:2005 передбачено, що для виробництва масла використовують таку сировину:

- молоко коров'яче незбиране – згідно з ДСТУ 3662;
- вершки та молоко знежирене, отримані з молока коров'ячого, що відповідає вимогам ДСТУ 3662 або згідно з чинними нормативними документами;
- вершки пластичні і підсирні – згідно з чинними нормативними документами;
- молоко незбиране сухе або молоко нежирне сухе – згідно з ДСТУ 4273 або згідно з чинними нормативними документами;
- маслянку-сировину, отриману під час виробництва солодковершкового масла, та маслянку суху згідно з чинними нормативним документами;
- закваску бактеріальну або заквашувальний препарат - згідно з чинними нормативними документами;
- сіль кухонну "Екстра" або вищого гатунку - згідно з ДСТУ 3583(ГОСТ 13830)
- екстракт аннато, дозволений до застосування Центральним органом виконавчої влади у сфері охорони здоров'я;
- бета-каротин мікробіологічний або бета-каротин в олії «каралін» мікробіологічний – згідно з чинними нормативними документами;
- ретинол (вітамін А) - згідно з чинними нормативними документами
- воду питну – згідно ГОСТ 2874.

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

(38) Отже, із наведених законодавчих норм випливає, що, якщо, при виробництві продукту під назвою масло використовуються будь-які інші жири та вершки, окрім тих, що отримані з коров'ячого молока, тобто, жири немолочного походження, зокрема, рослинні жири, то такий продукт не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, яким врегульовано виробництво масла, а тому такий продукт за його складом не можна вважати маслом.

(39) 6 управління Головного управління військової контррозвідки Департаменту контррозвідки Служби безпеки України (м. Рівне) (далі – 6 управління) листом від 27.11.2017 №17/6/6-2299 повідомило відділення про наступне:

- у серпні 2017 року 6 управлінням в ході виконання заходів, спрямованих на попередження зловживань при використанні бюджетних коштів та завдання економічних збитків державі в особі оборонного відомства, в порядку ст. 6 Закону України «Про контррозвідувальну діяльність», були отримані дані, які свідчили про постачання до військових частин, дислокованих в Тернопільській та Львівській областях, окремих видів продуктів харчування сумнівної якості;

- 04.07.2017 представниками виробника – ПрАТ «Миколаївмолпром» (юридична адреса: 54008, м. Миколаїв, вул. Комсомольська, 101; адреса потужностей виробництва: 58401, Миколаївська область, смт. Доманівка, вул. Пастера, 31/1), для ТОВ «Військторг» (м. Київ), яке на договірних засадах надає послуги з харчування особового складу військової частини А3215 (м. Тернопіль), у т.ч. її підрозділів, дислокованих у районі проведення антитерористичної операції, було поставлено 600 кг масла солодковершкового «Селянське», 72,5% жиру, моноліт, розфасованого у картонну тару по 10 кг, з датою виробництва 02.07.2017 дата виробництва, ДСТУ 4399:2005, яке в подальшому використовувалося для харчування військовослужбовців в/ч А3215, про що свідчить залишок вказаної партії масла на продовольчому складі частини, який станом на 05.09.2017 становив 190 кг.

- з огляду на наявність інформації щодо сумнівної якості вказаного продукту, 6 управління 01.09.2017 звернулось за сприянням до керівництва ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» (юридична адреса: 46010, м. Тернопіль, вул. Лозовецька, 28, код ЄДРПОУ 30356917) з листом №17/6/6-1589 щодо організації проведення на безоплатній основі лабораторного дослідження масла солодковершкового на предмет його відповідності вимогам ДСТУ 4399:2005;

- з урахуванням позитивного вирішення вказаного питання та підтвердження наявності у ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» відповідних технічних можливостей для проведення лабораторного дослідження масла солодковершкового, 01.09.2017 6 управління з листом №17/6/6-1592 звернулось до керівництва ДП «Тернопільстандартметрологія» щодо направлення відповідного фахівця для участі у проведенні відбору зразків масла та його лабораторному дослідженні з використанням технічних можливостей ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія»;

- 05.09.2017 службовим автотранспортом 6 управління, визначених для відібрання зразків масла солодковершкового працівників: ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» - Сеника Ю.І., Балабана Р.Б., ДП «Тернопільстандартметрологія» - Кристинич І.А., було доставлено до в/ч 3215, де, в присутності представників військової частини – Ленюка П.М., ТОВ «Військторг» - Андрухів В.Р., Качмарика М.В. та співробітників 6 відділу 6 управління, здійснено відбір зразків масла солодковершкового із зазначеної вище партії, як на продовольчому складі, так і в приміщенні їдальні військової частини – безпосередньо перед видачею вказаного продукту військовослужбовцям;

- при цьому, безпосередньо відбір зразків масла солодковершкового з використанням спеціального приладдя здійснювався фахівцями ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія», під контролем за правильністю їх дій з боку представника ДП «Тернопільстандартметрологія» - Кристинич І.А., яка власноруч склала відповідний акт відбору зразків, що були відібрані у трьох примірниках, кожен з яких поміщений у спеціальну тару, та в подальшому, опечатаний Кристинич І.А.;

- зразки масла солодковершкового доставлені до ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» для безпосереднього проведення лабораторного дослідження, а також для залишення на зберіганні в якості контрольного зразка.

(40) Дії, пов'язані із відбором зразків вказаної продукції, зафіксовано в акті відбору зразків від 05.09.2017 без номера, який скріплено підписами посадових осіб ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія», ДП «Тернопільстандартметрологія», військової частини № 3215, ТОВ «Військторг» та 6 відділу 6 управління, які здійснювали та були присутні при відборі зразків масла солодковершкового «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, дата виробництва 02.07.2017, ДСТУ 4399:2005, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром». Оригінал зазначеного акту відбору зразків від 05.09.2017 надано 6 управлінням до відділення та міститься у матеріалах цієї справи.

(41) 6 управлінням надано до відділення оригінали протоколів випробувань №1 та №2 від 05.09.2017, які складені посадовими особами ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» та ДП «Тернопільстандартметрологія», та які містять дані щодо проведення за замовленням ВКР СБУ (м. Тернопіль, вул. Дубовецька, 1) дослідження зразків продукції масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата маркування (виготовлення) 02.07.2017, виробник ПрАТ «Миколаївмолпром»; акт відбору зразків - без номера від 05.09.2017; місце відбору зразків - військова частина А 3215.

(42) Зокрема, проведено дослідження зразку 1 – з їдальні військової частини (протокол випробувань №2) та зразку 2 – зі складу військової частини (протокол випробувань №1). Мета дослідження: визначення масової частки немолочних жирів згідно «Методики виконання вимірювань масової частки немолочних жирів в маслі з комбінованою жировою фазою».

(43) У протоколі випробування від 05.09.2017 №1 щодо зразку 2 міститься висновок про те, що в основі продукту знаходяться рослинні жири.

(44) У протоколі випробування 05.09.2017 №2 щодо зразку 1 міститься висновок про те, що результати дослідження свідчать про відсутність молочних жирів у відібраному зразку; значення числа Р-М вказує на наявність виключно рослинної жирової фази.



(45) Повноваження ПрАТ «Тернопільський молокозавод «Молокія» щодо проведення відповідних досліджень підтверджується свідоцтвом про атестацію № РХ-1603/15, виданим 31.12.2015 Державним підприємством «Тернопільський науково-виробничий центр стандартизації, метрології та сертифікації», яке чинне до 30.12.2019. Згідно вказаного свідоцтва про атестацію, це свідоцтво засвідчує, що фізико-хімічна та мікробіологічна лабораторія ПрАТ «Тернопільський молокозавод», вул. Лозовецька, 28 м. Тернопіль, код 30356917) відповідає критеріям атестації і атестована на право проведення вимірювань у сфері поширення державного метрологічного нагляду. Також згідно наданого до відділення листа Державного підприємства «Тернопільський науково-виробничий центр стандартизації, метрології та сертифікації» від 13.03.2018 № 07-08/236, яке видало вказане свідоцтво про атестацію, зазначено, що фізико-хімічна та мікробіологічна лабораторія ПрАТ «Тернопільський молокозавод» має право проводити вимірювання: масової частки жиру в маслі вершковому; масової частки загального жиру в спредах та жирових сумішах; масової частки молочного жиру в спредах та жирових сумішах.

(46) Отже, оскільки результати проведених досліджень свідчать про те, що у відібраних для дослідження зразках продукту під назвою масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, 10 кг, дата виробництва 02.07.2017, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром» відсутні молочні жири та в основі продукту знаходяться рослинні жири, то такий продукт не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, згідно положень якого при виробництві масла не дозволено застосовувати будь-які жири та вершки, окрім тих, що отримані з коров'ячого молока.

(47) Розміщена ПрАТ «Миколаївмолпром» на етикетці вказаного продукту інформація про його склад, а саме, що продукт складається із вершків з коров'ячого молока, не відповідає фактичному складу продукції, а тому такий продукт не міг називатися маслом.

(48) Використання при виробництві масла солодковершкового селянського рослинних жирів створює інший продукт, ніж масло солодковершкове, який може бути віднесений до спреду. Так, відповідно до ДСТУ 4445:2005 «Спреди та жирові суміші» спред – це харчовий жировий продукт (емульсія типу «вода в жирі»), який складається з молочного та рослинного жиру з масовою часткою загального жиру від 50% до 85% і в якому частка молочного жиру не менше ніж 25% загального жиру, із щільною або м'якою консистенцією з (без) додавання харчових добавок, наповнювачів та вітамінів.

(49) Отже, масло солодковершкове селянське та спред – це різні харчові продукти, які відрізняються один від одного вищенаведеними характеристиками.

(50) Статтею 1 Закону України «Про основні принципи та вимоги до безпечності та якості харчових продуктів» визначено, зокрема:

пункт 29) інформація про харчовий продукт - інформація щодо властивостей харчового продукту, яка доводиться до споживача шляхом маркування, додавання до нього супровідного матеріалу, засобами електронної передачі даних або в будь-який інший спосіб, включаючи рекламу;

пункт 38) маркування - слова, описи, знаки для товарів і послуг, назва торгової марки, зображення чи символи, що стосуються харчових продуктів і розміщені на будь-якій упаковці, етикетці (стікері), споживчій тарі, контретикетці, кольєретці, ярлику, пробці, листку-вкладиші, документі, повідомленні, інших елементах упаковки, що супроводжують чи належать до таких харчових продуктів.

(51) Отже, призначення, зокрема, етикетки – залучити споживача та донести до нього змістовну інформацію про товар.

(52) Пунктом 5 Технічного регламенту щодо правил маркування харчових продуктів, затвердженого наказом Державного комітету України з питань технічного регулювання та споживчої політики від 28.10.2010 № 487, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 11.02.2011 за № 183/18921 (надалі – Технічний регламент), передбачено, що маркування продуктів та спосіб, яким його виконують, не повинні вводити в оману споживача стосовно, характеристик харчового продукту, зокрема, властивостей, складу.

(53) Згідно пункту 6 Технічного регламенту вимоги до маркування харчових продуктів повинні забезпечувати надання споживачу необхідної, доступної, достовірної та своєчасної інформації про харчовий продукт. У маркуванні, оформленні, рекламуванні харчових продуктів забороняється використання будь-якої інформації, яка вводить в оману споживача або містить інформацію щодо властивостей харчового продукту, яких у нього немає.

(54) Відповідно до пункту 7 Технічного регламенту назва харчового продукту повинна бути зрозумілою для споживача, конкретно та точно характеризувати продукт, розкривати його природу, походження, надавати можливість відрізнити певний вид харчового продукту від інших аналогічних видів харчових продуктів.

(55) Виходячи з наведеного, ПрАТ «Миколаївмолпром», повідомляючи на етикетці продукції масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата виготовлення 02.07.2017, маса 10 кг, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром», такі позначення як «масло солодко вершкове» та «ДСТУ 4399:2005», згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, які фактично містяться у складі вказаного продукту, про що свідчать результати проведених випробувань, таким чином поширює неправдиві відомості щодо назви та складу продукту, а саме, що вказаний продукт є маслом і відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, що може вплинути на наміри споживачів щодо придбання товарів саме цього суб'єкта господарювання, та може ввести в оману.

#### **4. Правова кваліфікація дій Відповідача**

(56) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» недобросовісною конкуренцією є будь-які дії у конкуренції, що суперечать торговим та іншим чесним звичаям у господарській діяльності.

Недобросовісною конкуренцією є такі дії у конкуренції, як, зокрема поширення інформації, що вводить в оману (статті 15-1 Закону).

(57) 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;

містять неповні, неточні або неправдиві дані про фінансовий стан чи господарську діяльність суб'єкта господарювання;

приписують повноваження та права, яких не мають, або відносини, в яких не перебувають;

містять посилення на обсяги виробництва, придбання, продажу чи поставки товарів, виконання робіт, надання послуг, яких фактично не було на день поширення інформації.

(58) Ринок виробництва та реалізації масла солодковершкового селянського є загальнодержавним та конкурентним. Учасниками вказаного товарного ринку є суб'єкти господарювання, які здійснюють діяльність із виробництва, реалізації масла солодковершкового, наприклад, (окрім Відповідача) ТДВ «Яготинський маслозавод», ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза», ТДВ «Баштанський сирзавод», ТОВ «Люстдорф», ТОВ «Тульчинський маслосирзавод», ДП «Лакталіс-Україна», ПрАТ «Первомайський молочноконсервний комбінат» та інші.

(59) 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. Зазначення неправдивих відомостей щодо складу продукції могло надавати Відповідачу переваги у конкуренції порівняно з іншими виробниками масла солодковершкового, так як споживачі при купівлі товару порівнюють товар Відповідача з товарами інших виробників масла солодковершкового у складі яких відсутні рослинні жири. Оскільки така інформація може вплинути на наміри споживачів щодо придбання цього товару, то це могло поставити Відповідача у більш вигідне становище у порівнянні з іншими суб'єктами господарювання, які діють на відповідному ринку, і є його конкурентами, і дотримуються вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, внаслідок цього Відповідач міг 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.

(60) Як вже зазначалось вище, у справі №1-26.115/61-2017 замінено відповідача Приватне акціонерне товариство «Миколаївмолпром» на його правонаступника Товариство з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром», та, відповідно, до останнього суб'єкта господарювання переходять всі права та обов'язки Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром», в тому числі обов'язок нести відповідальність за порушення останнім законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.

(61) Виходячи з наведеного, дії ТОВ «Миколаївмолпром», як правонаступника ПрАТ «Миколаївмолпром», які полягали у повідомленні на етикетці продукції масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата виготовлення 02.07.2017, маса 10 кг, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром», таких позначень як «масло солодковершкове» та «ДСТУ 4399:2005», згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, які фактично містилися у складі вказаного продукту, про що свідчать результати проведених випробувань, чим поширювались неправдиві відомості щодо назви продукту, його споживчих властивостей та стандарту, якому відповідає продукт, а саме, що вказаний продукт є маслом і відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005), і які могли вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, 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) товару цього суб'єкта господарювання.

## **5. Заперечення відповідача та їх спростування**

(62) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано Відповідачу у справі, та отримано 26.12.2018, що підтверджується повідомленням про вручення поштового відправлення №54001 35241241, останній не надав будь-яких пояснень, зауважень або заперечень.

## **6. Остаточні висновки у справі**

(63) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а Відповідачем будь-яким чином не спростовано висновок адміністративної колегії відділення про те, що дії Відповідача, які полягали у повідомленні безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) товару цього суб'єкта господарювання, шляхом повідомлення на етикетці продукції масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата виготовлення 02.07.2017, маса 10 кг, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром», таких позначень як «масло солодковершкове» та «ДСТУ 4399:2005», згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, які фактично містяться у складі вказаного продукту, про що свідчать результати проведених випробувань, чим поширювались неправдиві відомості щодо назви продукту, його споживчих властивостей та стандарту, якому відповідає продукт, а саме, що вказаний продукт є маслом і відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, і які могли вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, 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) товару цього суб'єкта господарювання.

(64) Відповідно до статті 20 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

## **7. Визначення розміру штрафу**

(65) Згідно із статтею 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» 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.

(66) 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.

Якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав відомостей про розмір доходу (виручки), штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Накладення штрафу здійснюється відповідно до частин третьої-сьомої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(67) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік, наданого Миколаївським управлінням Головного управління ДФС у Миколаївській області листом від 14.03.2019 №352/9/14-29-50-05-18, чистий дохід Відповідача від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив 393 117 900 (триста дев'яносто три мільйони сто сімнадцять тисяч дев'ятсот) гривень.

(68) При визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:

ПрАТ «Миколаївмолпром», правонаступником якого є ТОВ «Миколаївмолпром», двічі притягувалось до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції згідно рішень адміністративної колегії відділення від 06.10.2016 №33-ріш у справі №2-26.115/43-2016 та від 19.09.2017 №22-ріш у справі №2-26.215/11-2017.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р (зі змінами), адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16), як правонаступник Приватного акціонерного товариства «Миколаївмолпром» (ідентифікаційний код 05409745; місцезнаходження: 54001, м. Миколаїв, вул. Громадянська, 16), вчинило порушення, передбачене статтею 15-1 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", а саме: 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) товару цього суб'єкта господарювання, у вигляді повідомлення на етикетці продукції масло солодковершкове «Селянське», 72,5% жиру, дата виготовлення 02.07.2017, маса 10 кг, виробництва ПрАТ «Миколаївмолпром», таких позначень як «масло солодковершкове» та «ДСТУ 4399:2005», згідно з яким не допускається наявність у маслі солодковершковому немолочних жирів, проте, які фактично містяться у складі вказаного продукту, про що свідчать результати проведених випробувань, чим поширювались неправдиві відомості щодо назви продукту, його споживчих властивостей та стандарту, якому відповідає продукт, а саме, що вказаний продукт є маслом і відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005, і які могли вплинути на наміри невизначеного кола осіб щодо придбання цього продукту.

2. За вчинене порушення, відповідно до статті 21 Закону України "Про захист від недобросовісної конкуренції", накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Миколаївмолпром» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України „Про захист економічної конкуренції” рішення органів Антимонопольного комітету України є обов’язковими до виконання.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п’яти днів з дня сплати штрафу суб’єкт господарювання зобов’язаний надіслати до Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії  
Миколаївського обласного  
територіального відділення  
Антимонопольного комітету України

В. Харченко