



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

30 червня 2016 року

м. Хмельницький

№64-р/к

справа №03-06/09-16

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №03-06/09-16 відносно приватного підприємства «Дживальдіс» (вул. Заводська, 2, м. Кам'янець-Подільський, 32300, код ЄДРПОУ – 37971230) та подання з попередніми висновками у справі № 03-06/09-16 від 03 червня 2016 року №11/117-п Другого відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

Другим відділом досліджень та розслідувань Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) за дорученням Антимонопольного комітету України від 16 листопада 2015 року №12-01/6356 здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції на товарному ринку реалізації молока та молочних продуктів.

За результатами дослідження в діях приватного підприємства «Дживальдіс» були виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 15 січня 2016 року №09-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/09-16 відносно приватного підприємства «Дживальдіс» (вул. Заводська, 2, м. Кам'янець-Подільський, 32300, код ЄДРПОУ – 37971230) (надалі - ПП «Дживальдіс», Підприємство), за дії, які полягали у доведенні до споживачів інформації щодо назви продукції «масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005», партії виготовленої 20 липня 2015 року, яка не відповідала вимогам ДСТУ 4399:2005, містять 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 суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо стандартів товару, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

В ході збору та аналізу доказів у справі №03-06/09-16 встановлено наступне.

Громадською організацією «Громадський контроль захисту прав споживачів» у порядку моніторингу якості та безпеки молокопродуктів, які реалізуються на споживчому ринку України, було закуплено в супермаркеті «Абсолют» за адресою: м. Київ, вул. Райдужна, 25-а, чек №154 від 15 вересня 2015 року та досліджено в лабораторії державного підприємства «Всеукраїнський державний науково-виробничий центр стандартизації, метрології, сертифікації та захисту прав споживачів» (вул. Метрологічна, 4, м. Київ, 03680) (надалі – ДП «Укрметртестстандарт») зразок продукції: масло солодковершкове селянське 73% жиру за

ДСТУ 4399:2005 в упаковці із кашованої фольги масою по 200 г., дата виготовлення 20 липня 2015 року, виробництва ПП «Дживальдіс» (вул. Гагаріна, 68, смт. Нова Ушиця, 32600).

Відповідно до Протоколу випробувань харчової продукції від 29 вересня 2015 року №11806/15-х зразок продукції (реєстраційний №11806), містить немолочні жири, використання яких не допускається згідно ДСТУ 4399:2005 «Масло вершкове. Технічні умови». Вміст немолочних жирів становить 29 % від загального вмісту жиру про що було повідомлено 29 жовтня 2015 року Відділення (заява Громадської організації «Громадський контроль захисту прав споживачів» від 26 жовтня 2015 року №161/01-л).

Додатково, заявою від 26 жовтня 2015 року №161/01-л Громадською організацією «Громадський контроль захисту прав споживачів» надано копії документів, які підтверджують факт відбору зразка продукції: масла солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 в упаковці із кашованої фольги масою по 200 г., дата виготовлення 20 липня 2015 року та копію фіскального чеку від 15 вересня 2015 року №154, що є підтвердженням того, що в супермаркеті «Абсолют» за адресою: м. Київ, вул. Райдужна, 25-а, реалізовувався продукт виробництва ПП «Дживальдіс».

Тобто, у партії масла солодко вершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 виготовленої 20 липня 2015 року виробником ПП «Дживальдіс» містилися у значній кількості немолочні жири, що саме для цього продукту не допускається.

Відповідно до пункту 5.3.1 ДСТУ 4399:2005 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 3663 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 солодко вершкового масла та маслянку суху згідно з чинними нормативними документами;
- закваску бактеріальну або заквашу вальний препарат – згідно з чинними нормативними документами;
- воду питну згідно з ГОСТ 2874.

Відповідно до пункту 5.3.5 1 ДСТУ 4399:2005 не дозволено застосовувати будь-які жири та вершки, окрім тих що отриманні з коров'ячого молока.

Статтею 1 Закону України «Про молоко та молочні продукти» визначено, що молочні продукти це 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 змінюють складових молока (молочний жир, молочний білок, лактозу). Традиційні молочні продукти - масло, сири, а також кисломолочні продукти, вироблені із застосуванням заквасок на чистих культурах молочно - кислих 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.

Згідно з ДСТУ 4399:2005 вершкове масло - масло, що його виробляють з вершків та або продуктів перероблення молока, яке має специфічний притаманний йому смак, запах та пластичну консистенцію за температури, з вмістом молочного жиру не меншим ніж 61,5 %, що становить однорідну емульсію типу «вода в жирі».

Солодковершкове масло це вид вершкового масла, що його виробляють з пастеризованих вершків, сквашених чистими культурами молочнокислих бактерій.

Згідно з ДСТУ 4445:2005 «Спреди та суміші жирів», 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 % (понад 85 % - жирова суміш) і в якому частка молочного жиру не менша ніж 25 % від загального жиру, із щільною або м'якою консистенцією.

Заборонено у назві спредів вживати слово «масло» безпосередньо або у словосполученнях.

В ході дослідження встановлено, що у центральній частині лицьової поверхні етикетки Продукту розміщено назву продукту: масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005, також на поверхні упаковки було вказано, що продукт без рослинних домішок. На боковій поверхні етикетки зазначено склад, харчову та енергетичну цінність, строк придатності. До складу продукту входить: вершки пастеризовані натуральні.

Хоча, відповідно до Протоколу випробувань харчової продукції від 29 вересня 2015 року №11806/15-х зразок продукції: масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 виготовленої 20 липня 2015 року виробником ПП «Дживальдіс» містить немолочні жири.

Листом ПП «Дживальдіс» від 01 грудня 2015 року №282 підтвердило, що протягом квітня-вересня 2015 року продукція «масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 в упаковці із кашованої фольги масою по 200 г.» реалізовувалась в мережі супермаркетів «Абсолют» ТОВ «Радія», які розташовані по вул. Героїв Дніпра та вул. Райдужна (договір поставки №149/л від 10 березня 2015 року).

Крім того, листом ПП «Дживальдіс» від 18 грудня 2015 року №308 повідомило Відділення, що масло солодковершкове, яке було виготовлене в період з 03 липня 2015 року по 06 липня 2015 року, підприємством повністю відповідало діючим нормам про, що свідчить Протокол випробувань зразків продукції за №339/563 від 15 липня 2015 року. У висновку даного документу зазначено, що масло солодковершкове не містить домішків рослинних жирів.

З 16 липня 2015 року перед підприємством виникла необхідність у закупці напівфабрикатів для подальшого використання його для виготовлення масла. Закупівлю було здійснено у ПП «Альма Віта». Масло, яке виготовлялось у червні-липні 2015 року із сировини вищезгаданого підприємства виявилось таким, що містить домішки рослинних жирів. Саме з цієї причини ПП «Дживальдіс» більше не співпрацює з ПП «Альма Віта».

Таким чином, ПП «Дживальдіс» листом від 18 грудня 2015 року №308 підтвердило факт виробництва та реалізації масла солодковершкового селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 та припустило про можливість реалізації зазначеного продукту із містом немолочних жирів так як отримувало сировину із містом домішків рослинних жирів.

В ході розгляду справи №03-06/09-16 ПП «Дживальдіс» листом від 04 квітня 2016 року №73 повідомило Відділення, що не погоджується з тим, що дії підприємства, які полягали у доведенні до споживачів інформації щодо назви продукції «масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005», партії виготовленої 20 липня 2015 року, яка не відповідала вимогам ДСТУ 4399:2005 містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, так як домішки рослинних жирів були виявлені пізніше ніж було здійснено розфасовку, реалізацію масла. На момент поширення інформації, тобто розфасування, відповідальні особи підприємства були впевнені в тому, що упаковка містить інформацію відповідну якості масла, умислу введення когось в оману не було.

Такі пояснення ПП «Дживальдіс» не спростовують факту реалізації масла солодковершкового селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 із містом немолочних жирів та доведення до споживачів інформації щодо дана продукція є «масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005» так як, згідно з пунктом 5.3.7 ДСТУ 4399:2005 кожна партія сировини супроводжується документом, що підтверджує її відповідність нормативним документам.

Для визначення відповідної якості сировини та матеріалів проводиться вхідне контролювання згідно з ГОСТ 24297.

Відповідно до ДСТУ 4399:2005, виробник гарантує відповідність якості масла вимогам цього стандарту за дотримання умов транспортування, зберігання та здійснює відповідний контроль.

ПП «Дживальдіс» є юридичною особою, має печатку, самостійний баланс, рахунки в установах банків та здійснює свою виробничу діяльність з метою одержання прибутку і є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Юридична адреса: вул. Заводська, 2, м. Кам'янець-Подільський, 32300, код ЄДРПОУ – 37971230.

Одним із найбільш розповсюджених способів фальсифікації молочних продуктів є заміна молочного жиру (частково або повністю) рослинним.

Продукція з додаванням рослинного жиру дозволяється до виробництва, але етикетка такого продукту повинна містити відповідну достовірну інформацію про її склад.

Відповідно до статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», поширення інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

Вищезазначені дії ПП «Дживальдіс», які полягали у доведенні до споживачів інформації щодо назви продукції «масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005», партії виготовленої 20 липня 2015 року, яка не відповідає вимогам ДСТУ 4399:2005 є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману шляхом повідомлення суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо стандартів товару, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.

Згідно з представленої Довідки від 30 березня 2016 року дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 ПП «Дживальдіс» склав 136918,11 тис. грн.

За вказане порушення відповідно до частини другої статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» може бути накладено штраф у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №03-06/09-16 від 03 червня 2016 року №11/117-п ПП «Дживальдіс» листом від 13 червня 2016 року №119 повідомило Відділення, що підприємство вважає, що в діях ПП «Дживальдіс» відсутні кваліфікуючі ознаки порушення, яке передбачене статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції». Положення вищезазначеної статті в основному ґрунтується на приписах пункту 3 частини третьої статті 10 bis Паризької конвенції «Про охорону промислової власності» від 20 березня 1883 року.

Недобросовісна конкуренція, як метод конкурентної боротьби, може бути визнана органами Антимонопольного комітету України лише за обов'язкової наявності такої умови: коли дії мають місце у відносинах між конкуруючими суб'єктами господарювання, тобто потрібен факт наявності конкуренції між суб'єктами господарювання.

Також, ПП «Дживальдіс» зазначило, що обсяг виробництва масла солодковершкового селянського 73% жиру за ДСТУ 4399:2005 в упаковці із кашованої фольги масою по 200 г., дата виготовлення 20 липня 2015 року становить 740 пачок. Ціна 1 пачки без ПДВ 09 гривень 76 копійок.

Такі пояснення ПП «Дживальдіс» не спростовують факту вчинення підприємством порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» так, як основний критерій кваліфікації порушення є поширення інформації, що вводить в оману, будь-який спосіб одній, кільком особам, або невизначеному колу осіб, що впливає або може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

Зважаючи на те, що ціна спреду значно нижча ціни масла, Підприємство має можливість реалізовувати спред під назвою масло, залучити більше покупців традиційної молочної продукції та наростити обсяги реалізації порівняно з конкурентами та отримати неправомірних переваг у конкуренції.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- ПП «Дживальдіс» сприяло розгляду справи №03-06/09-16.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №03-06/09-16 від 03 червня 2016 року №11/117-п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії приватного підприємства «Дживальдіс» (вул. Заводська, 2, м. Кам'янець-Подільський, 32300, код ЄДРПОУ – 37971230), які полягали у доведенні до споживачів інформації щодо назви продукції «масло солодковершкове селянське 73% жиру за ДСТУ 4399:2005», партії виготовленої 20 липня 2015 року, яка не відповідала вимогам ДСТУ 4399:2005, порушенням 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 суб'єктом господарювання невизначеному колу осіб неправдивих відомостей щодо стандартів товару, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання.
2. За порушення зазначені у пункті 1 цього рішення, відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» на приватне підприємство «Дживальдіс» накласти штраф у розмірі 2600,00 (дві тисячі шістсот) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду **в двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії
Голова відділення

В.Олуйко

Начальник Другого ВДР

В. Луцюк

Заступник начальника Першого ВДР

Є.Шмиров

Секретар колегії
Головний експерт Другого ВДР

О. Андрійчук