РЕШЕНИЕ

по делу № 8/04-17а

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 05 апреля 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 13 апреля 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: председателя Комиссии – <…>, членов Комиссии – <…>,

в отсутствие уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №8/04-17а:

заявителя – Управление Роспотребнадзора по Кировской области <...>),

ответчика – ООО «Млечный путь» (<...>),

заинтересованного лица – ЗАО «Кировский молочный комбинат» (<...>),

при ведении протокола <…>,

рассмотрев дело № 8/04-17а, возбужденное по признакам нарушения ООО «Млечный путь» (<...>) пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступили материалы из Управления Роспотребнадзора по Кировской области, направленные письмом от 27.03.2017 №06-19/п-3420, по факту выявления фальсифицированной пищевой продукции: масла сливочного Крестьянского, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, фасованного в пергамент массой 400 гр., выработанного по ГОСТ 32261-2013, с датой изготовления 30.11.2016, производства ООО «Млечный путь» (юридический адрес: <...>; адрес производства: <....>).

На упаковке (этикетке) указанного масла в наименовании продукции указано: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013». Так как указанное масло не соответствует по составу жиров ГОСТ 32261-2013, следовательно, не может называться маслом.

Согласно пояснениям хозяйствующего субъекта – конкурента ЗАО «Кировский молочный комбинат» (далее – ЗАО «КМК») при введении в гражданский оборот фальсифицированного сливочного масла ООО «Млечный путь», таким образом, получает преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, выраженное в привлечении покупательского спроса к своей продукции за счет указания на упаковке несоответствующей действительности информации и значительного снижения цены на масло. При этом розничная цена масла, выпускаемого ООО «Млечный путь», составляет 59,80 рублей за 400гр., то есть дешевле масла сливочного Крестьянского производства ЗАО «Кировский молочный комбинат»

более чем в 2 раза: у ЗАО «КМК» отпускная цена масла Крестьянского, фасованного по 200 гр., составляет <…> рублей (розничная цена в торговой сети <…> - 90,00 рублей), весового – <…> рублей за 1 кг. (розничная цена в торговой сети <…> - 440,00 рублей за 1 кг.). По мнению ЗАО «КМК», ООО «Млечный путь» подрывает деловую репутацию Общества, так как покупатели считают, что ЗАО «КМК» необоснованно значительно завышает цену на масло сливочное, чтобы получить сверхприбыль.

На основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» 16.05.2017г. по материалам Управления Роспотребнадзора по Кировской области Управлением Федеральной антимонопольной службы по Кировской области выдано ООО «Млечный путь» предупреждение №9ф/04-2017 в связи с наличием в действиях ООО «Млечный путь», выразившихся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкурентам, в том числе к ЗАО «Кировский молочный комбинат», путем производства и введения в гражданский оборот продукции: «Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», фасованной в брикеты весом по 400 грамм, упакованной в пергамент с приклеенной этикеткой, с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно качества и потребительских свойств продукции, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В соответствии с данным предупреждением Обществу необходимо было прекратить указанные действия путем принятия мер по:

- прекращению введения в гражданский оборот продукции, производимой ООО «Млечный путь», с указанием на этикетке «масло», не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013,

- изъятию из гражданского оборота продукции «Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», фасованной в брикеты весом по 400 грамм, упакованной в пергамент с приклеенной этикеткой, дата выработки – 30.11.2016, не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013.

Согласно информации с официального сайта ФГУП «Почта России» www.pochta.ru по юридическому адресу ООО «Млечный путь» получено предупреждение 29.05.2017 (почтовый идентификатор 61001909026932), по адресу производства Общество корреспонденцию не получает, конверт вернулся в Кировское УФАС России 03.07.2017 с отметкой об истечении срока хранения (почтовый идентификатор 61001909026833). Однако пояснений либо документов, подтверждающих исполнение предупреждения, в антимонопольный орган от ООО «Млечный путь» не поступало.

Таким образом, предупреждение Кировского УФАС России от 16.05.2017 г. № 9ф/04-2017 не исполнено.

Учитывая вышеизложенное приказом от 05.07.2017 №146 Кировским УФАС России было возбуждено производство по делу №8/04-17а о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Млечный путь».

Назначенное на 03.08.2017 рассмотрение дела №8/04-17а было отложено ввиду необходимости получения дополнительных документов и сведений, необходимых для объективного рассмотрения дела №8/04-17а.

Определением от 19.09.2017 срок рассмотрения дела №8/04-17а продлен до 05.04.2018, рассмотрение дела отложено ввиду необходимости получения дополнительных документов и сведений, необходимых для объективного рассмотрения дела №8/04-17а, а также надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, о дате, времени и месте его рассмотрения.

Определением от 26.10.2017 рассмотрение дела №8/04-17а отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, необходимых для объективного рассмотрения дела №8/04-17а.

Определением от 30.11.2017 рассмотрение дела №8/04-17а отложено в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений, необходимых для объективного рассмотрения дела №8/04-17а.

Определением от 13.01.2018 рассмотрение дела №8/04-17а отложено ввиду необходимости получения дополнительных документов и сведений, необходимых для объективного рассмотрения дела №8/04-17а.

Определением от 14.03.2018 рассмотрение дела №8/04-17а отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

На заседание комиссии Кировского УФАС России, состоявшееся 05.04.2018, ответчик – ООО «Млечный путь», надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела №8/04-17а, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Ответчик уведомлен надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела №8/04-17а, рассмотрение дела откладывалось несколько раз ввиду повторных запросов у Общества документов и сведений, не предоставляемых Ответчиком, указанное лицо, уведомленное надлежащим образом, на предыдущих заседаниях комиссии отсутствовало. В связи с чем, комиссией Кировского УФАС России принято решение о рассмотрении дела №8/04-17а в отсутствие ООО «Млечный путь».

Согласно письменным пояснениям ООО «Млечный путь» Общество прекратило выпуск продукции и закрыло обособленные подразделения, занимавшиеся выпуском продукции. В настоящее время деятельность в ООО «Млечный путь» не ведется, декларации о соответствии на выпускавшуюся продукцию прекращены.

Заявитель – Управление Роспотребнадзора по Кировской области, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела №8/04-17а, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Заинтересованное лицо – ЗАО «Кировский молочный комбинат», надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела №8/04-17а, представителя не направило, ходатайств не заявляло.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

На территории Кировской области на рынке производства и реализации сливочного масла действуют следующие хозяйствующие субъекты: ОАО «Яранский комбинат молочных продуктов», ООО «ВЕНТОР», АО «ЛАКТИС», ООО «Яранский КМП», ООО «Вятка Прод», ООО «Слободской маслозавод», ООО «КОМПАС», ООО «Русскосельское масло», ООО «Млечный путь», ТОСП ООО «УВА – МОЛОКО». ЗАО «Кировский молочный комбинат» также осуществляет на территории Кировской области производство и реализацию молочных продуктов.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее по тексту – ЕГРЮЛ) от 24.01.2018 ЗАО «Кировский молочный комбинат» осуществляет свою деятельность с 15.04.1993 г.

Представленный в материалы дела договор поставки от <..>>, заключенный ЗАО «Кировский молочный комбинат» с <…>, с приложением, а также прайс – лист от 01.04.2017 подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации молочной продукции на территории Кировской области в период с 2015 по 2018 годы.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц ООО

«Млечный путь» осуществляет свою деятельность по производству и реализации молочных продуктов с 15.01.2015.

Согласно пояснениям от 15.11.2017№6 (вх.№8362 от 30.11.2017) ООО «Млечный путь» осуществляло до 30.04.2017 производство товара – масло сливочное. Факт производства продукции подтвержден декларациями Таможенного Союза о соответствии от 28.11.2016 №RU Д-RU.AE81.B.10151, №RU Д-RU. АЯ52.В.01926 от 13.05.2016.

Представленные в материалы дела договор поставки <..>>, а также товарные накладные, подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации молочных продуктов.

На территории Таможенного Союза требования к молоку и молочной продукции установлены Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (далее - ТР ТС 033/2013), принятым Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67, в котором определены обязательные требования к молоку и молочной продукции, в том числе к маслу.

Целью принятия данного Технического регламента, исходя из положений пункта 1 Регламента, является защита жизни и здоровья человека, окружающей среды, жизни и здоровья животных, предупреждение действий, вводящих в заблуждение потребителей молока и молочной продукции относительно их назначения и безопасности.

Согласно п. 66 ТР ТС 033/2013 молоко и молочная продукция должны сопровождаться информацией для потребителей, соответствующей требованиям технического регламента Таможенного союза «Пищевая продукция в части ее маркировки» (далее - ТР ТС 022/2011) и дополнительным требованиям настоящего технического регламента.

В соответствии с пунктом 5 ТР ТС 033/2013 «масло из коровьего молока» - молочный продукт или молочный составной продукт на эмульсионной жировой основе, преобладающей составной частью которой является молочный жир, который произведен из коровьего молока, молочных продуктов и (или) побочных продуктов переработки молока путем отделения от них жировой фазы и равномерного распределения в ней молочной плазмы.

Пунктом 5.1.7. ГОСТ 32261-2013 «Межгосударственный стандарт. Масло сливочное. Технические условия» предусмотрено, что жировая фаза масла должна содержать только молочный жир коровьего молока. Жирно – кислотный состав молочного жира должен соответствовать Приложению А данного ГОСТа.

Согласно пункту 5.2.2 данного ГОСТа для изготовления масла используют следующее основное сырье, функционально необходимые компоненты и пищевые добавки: молоко коровье по ТР ТС 033/2013 и ГОСТ 31449; сливки по ТР ТС 033/2013 и нормативным или техническим документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт, титруемой кислотностью не более 19 °Т; молоко обезжиренное по ГОСТ 31658, кислотностью не более 19 °Т; пахта по ТР ТС 033/2013 и нормативным или техническим документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт, полученная при производстве сладко-сливочного масла, кислотностью не более 19,0 °Т; молоко цельное сухое по ГОСТ 4495 (для нормализации); молоко сухое обезжиренное по ГОСТ 10970 (для нормализации); препараты и концентраты бактериальные молочнокислых микроорганизмов по нормативным или техническим документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт, обеспечивающие получение кисло-сливочного масла, соответствующего требованиям настоящего стандарта; соль поваренная пищевая по ГОСТ 13830, не ниже сорта экстра, молотая, нейодированная, краситель пищевой - каротин (Е160а).

Не допускается использование понятия «масло», в том числе в наименованиях товарных знаков (торговых марок), при нанесении маркировки на этикетки пасты масляной и спреда сливочно-растительного, в рекламных или иных целях, которые могут ввести потребителя в

заблуждение (п. 83 ТР ТС 033/2013).

Таким образом, в составе масложировой фазы продукции «масло», «масло сливочное», «масло Крестьянское» может присутствовать только молочный жир и не должно быть никаких добавок растительных жиров.

Как установлено в результате рассмотрения дела на упаковке продукции ООО «Млечный путь» содержится следующая информация:

«Изготовитель: **П** – ООО «Млечный путь»,<...> E-mail: <..>. Адрес производства: <...>, <…>. **МЛ** – ООО «Молпромсервис». Юридический адрес: <...>, e-mal: <…>. Адрес производства: <...>, e-mail: <..>>. Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, Высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Масса нетто 400г. Состав: пастеризованные сливки. Пищевая ценность (содержание в 100 г. продукта): жиров – 72,5 г, белков – 1,0 г, углеводов – 1,4 г. Энергетическая ценность (калорийность) – 2772кДж/662ккал. Условия хранения и сроки годности: при относительной влажности воздуха не более 90% и при температуре минус (16±2)С - 30 суток, в том числе при температуре (3±2)С - 20 суток. Дата изготовления: число, месяц, год, изготовитель (смотри на обратной стороне упаковки). Номер партии: смотри на обратной стороне упаковки. ИЗГ 30.11.2016 П (указано на обратной стороне упаковки)», упакованное в пергамент с приклеенной этикеткой.

16 декабря 2016г. сотрудниками Управления Роспотребнадзора по Кировской области на основании заявления физического лица в магазине «Светофор» (610035, г. Киров, ул. Производственная, 35), принадлежащем <…>, был произведен отбор пробы продукции «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованной в брикеты весом 400 грамм, упакованной в пергамент с приклеенной этикеткой, производителем которой является ООО «Млечный путь» (юридический адрес: <...>; адрес производства:<...>). Факт взятия проб подтверждается актом проверки Управления Роспотребнадзора по Кировской области от 18.01.2017 №0636, фотографиями упаковки масла.

Указанное масло было доставлено в испытательную лабораторию ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии по Кировской области» 16.12.2016 в 16:00 в опломбированном виде (выборка образцов опломбирована пломбировочным устройством №664803 в присутствии директора магазина «Светофор» <…>). Лаборатория имеет государственную аккредитацию № РОСС RU.0001.510166. По результатам лабораторных испытаний установлено, что жирно – кислотный состав молочного жира исследованного масла имеет отклонения от справочных данных приложения Б ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия», соотношение массовых долей метиловых эфиров жирных кислот выходит за установленные границы соотношений, что свидетельствуют о фальсификации жировой фазы масла жирами немолочного происхождения. По органолептическим показателям: вкус и запах – не сливочного масла. В пробе массовая доля влаги в 1,4 раза выше, массовая доля жира ниже заложенного норматива, что не соответствует требованиям ГОСТ 32261-2013, ТР ТС 033/2013. Проба продукции не соответствует понятию «масло из коровьего молока», установленному ТР ТС 033/2013 (протокол лабораторных испытаний от 26.12.2016 №272, экспертное заключение №10-42-2017-ГЗ с изменением №1 от 10.02.2017).

Таким образом, исследованная продукция «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013» не соответствует ГОСТ 32261-2013 и не является маслом, соответственно упаковка такой продукции не должна содержать слово «масло».

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что вышеуказанный способ определения состава масла полностью соответствует требованиям раздела III, пункта 6, подпункта "г" Таможенного Союза требования к молоку и молочной продукции установлены Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции», принятым Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67 (далее - ТР ТС 033/2013), согласно которому идентификацию проводят, в том числе, аналитическим методом

путем проверки соответствия физико-химических и (или) микробиологических показателей молока и молочной продукции признакам, установленным в настоящем техническом регламенте, определенной технической документации, в соответствии с которой изготовлены молоко и молочная продукция, а также в других технических регламентах Таможенного союза, действие которых распространяется на молоко и молочную продукцию

В силу подпункта «а» пункта 6 раздела III ТР ТС 033/2013 идентификацию молока и молочной продукции осуществляется заявителем, органами государственного контроля (надзора), органами, осуществляющими таможенный контроль, органами по оценке (подтверждению) соответствия, а также другими заинтересованными лицами.

Соответственно идентификация продукта осуществлена в соответствии с требованиями законодательства РФ.

Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции (пункт 1 части 1 статьи 1).

В силу пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что недобросовестная конкуренция – это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен статьями 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Исходя из содержания указанных норм права для признания факта осуществления недобросовестной конкуренции в качестве правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить одновременное наличие всех признаков, к которым следует отнести: 1) осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений); 2) осуществление активных действий по введению в заблуждение в отношении качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей в нарушение требований законодательства Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; 3) направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; 4) причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

1. Осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений):

Согласно справке Кировстата от 28.07.2017 №ГЖ-45-08/720-ДР на 31.12.2016 на территории Кировской области на рынке производства сливочного масла действовали следующие хозяйствующие субъекты: ОАО «Яранский комбинат молочных продуктов», ООО «ВЕНТОР», АО «ЛАКТИС», ООО «Яранский КМП», ООО «Вятка Прод», ООО «Слободской маслозавод», ООО «КОМПАС», ООО «Русскосельское масло», ООО «Млечный путь», ТОСП ООО «УВА – МОЛОКО». Кроме того, согласно пояснений и документов ЗАО «Кировский молочный комбинат» от 24.04.2017 №504/01-11 (вх.№2942 от 25.04.2017) предприятие осуществляет деятельность на рынке производства и оптовой торговли молочными продуктами, в том числе сливочным маслом.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ЗАО «Кировский молочный комбинат» основным видом деятельности данного хозяйствующего субъекта является переработка молока и производство сыра, классифицируемая по ОКВЭД – 15.51, дополнительным - прочая оптовая торговля (код по ОКВЭД – 51.70). При этом согласно ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Млечный путь» является производство питьевого молока и питьевых сливок (код по ОКВЭД – 10.51.1), а дополнительными – производство сливочного масла, топленого масла, масляной пасты, молочного жира, спредов и топленых сливочно – растительных смесей (код по ОКВЭД – 10.51.2), торговля оптовая пищевыми маслами и жирами (код по ОКВЭД – 46.33.3).

Факт осуществления деятельности ООО «Млечный путь» по производству и реализации масла подтверждается следующими документами:

- декларациями о соответствии ТС №RU Д-RU. АЕ81.В.10151 от 28.11.2016, №RU Д-RU. АЯ52.В.01926 от 13.05.2016;

- товарной накладной <..>;

- договором поставки <…>;

- пояснениями ООО «Млечный путь» от 15.11.2017 №6 (вх.№8362 от 30.11.2017).

Факт осуществления деятельности ЗАО «Кировский молочный комбинат» по производству и реализации масла не оспаривается Обществом и подтверждается следующими документами:

- договором поставки <…>, заключенным ЗАО «Кировский молочный комбинат» <…>, с приложением;

- прайс – листом от 01.04.2017;

- пояснениями ЗАО «КМК» от 24.04.2017 №504/01-11 (вх.№ 2942 от 25.04.2017).

Соответственно вышеуказанные хозяйствующие субъекты действуют на одном товарном рынке производства молочных продуктов на территории Российской Федерации и являются конкурентами. Кроме того, действия ООО «Млечный путь» оказывают влияние на рынок реализации молочных продуктов на территории Кировской области.

2. Осуществление активных действий по введению в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей в нарушение требований законодательства Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О

защите прав потребителей» (далее - Закон о защите прав потребителей), если законами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к товару (работе, услуге), продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), соответствующий этим требованиям.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите прав потребителей изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

В соответствии с пунктом 5.3.1 ГОСТ 32261-2013 «Межгосударственный стандарт. Масло сливочное. Технические условия» информацию для потребителя, соответствующую требованиям ТР ТС 033/2013 и Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки», приводят на потребительской упаковке на этикетке или указывают непосредственно на упаковочном материале.

Требованиями пункта 4.1 статьи 4 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки» установлено, что маркировка упакованной пищевой продукции должна содержать следующие сведения:

1) наименование пищевой продукции;

2) состав пищевой продукции, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 7 части 4.4 настоящей статьи и если иное не предусмотрено техническими регламентами Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции;

3) количество пищевой продукции;

4) дату изготовления пищевой продукции;

5) срок годности пищевой продукции;

6) условия хранения пищевой продукции, которые установлены изготовителем или предусмотрены техническими регламентами Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции;

7) наименование и место нахождения изготовителя пищевой продукции или фамилия, имя, отчество и место нахождения индивидуального предпринимателя - изготовителя пищевой продукции;

8) рекомендации и (или) ограничения по использованию, в том числе приготовлению пищевой продукции в случае, если ее использование без данных рекомендаций или ограничений затруднено, либо может причинить вред здоровью потребителей, их имуществу, привести к снижению или утрате вкусовых свойств пищевой продукции;

9) показатели пищевой ценности пищевой продукции с учетом положений части 4.9 настоящей статьи;

10) сведения о наличии в пищевой продукции компонентов, полученных с применением генно-модифицированных организмов (далее - ГМО).

11) единый знак обращения продукции на рынке государств - членов Таможенного союза;

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» фальсифицированными пищевыми продуктами, материалами и изделиями признаются пищевые продукты, материалы и изделия, умышленно измененные (поддельные) и (или) имеющие скрытые свойства и качество, информация о которых является заведомо неполной или недостоверной.

Материалами дела подтверждается, что 30.11.2016 ООО «Млечный путь» была произведена продукция, содержащая жиры немолочного происхождения, о чем свидетельствуют данные протокола лабораторных испытаний от 26.12.2016 №272 и экспертного заключения от 26.12.2016 №10-42-2017-ГЗ. На этикетке указанной продукции содержалась следующая <...>,информация «Изготовитель: **П** – ООО «Млечный путь», <...>; E-mail: <…>. Адрес производства: тел./факс: <...>, <…>. **МЛ** – ООО «Молпромсервис». Юридический адрес: <...>, e-mal: <…>. Адрес производства: <...> e-mail: <…>. Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, Высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Масса нетто 400г. Состав: пастеризованные сливки. Пищевая ценность (содержание в 100 г. продукта): жиров – 72,5 г, белков – 1,0 г, углеводов – 1,4 г. Энергетическая ценность (калорийность) – 2772кДж/662ккал. Условия хранения и сроки годности: при относительной влажности воздуха не более 90% и при температуре минус (16±2)С - 30 суток, в том числе при температуре (3±2)С - 20 суток. Дата изготовления: число, месяц, год, изготовитель (смотри на обратной стороне упаковки). Номер партии: смотри на обратной стороне упаковки. ИЗГ 30.11.2016 П (указано на обратной стороне упаковки)».

Данная партия продукции была реализована ООО «Млечный путь», в том числе по товарной накладной от <…>, на основании договора поставки <…> в адрес АО «АЛЕВ» в количестве <…>. АО «АЛЕВ» реализовало продукцию ООО Торговый дом «АЛЕВ» на основании договора поставки <…>. Согласно товарным накладным <…> Обществом было приобретено <…> продукции (вся партия), из которых <…> впоследствии были реализованы ООО «Молочные продукты» по договору <…>. Согласно платежному поручению <…> указанный товар был оплачен. Указанная продукция была продана ИП <…> на основании договора поставки <…>, что подтверждается товарной накладной от <…>, платежным поручением <…>. ИП <..>> осуществлял приобретение продукции в качестве Агента в интересах Принципала – ООО «Вятская мясная компания» на основании агентского договора на оказание услуг по реализации товаров <…>. <…> ООО «Вятская мясная компания» поставило масло в адрес ООО «Торгсервис 59» на основании договора поставки <…> (товаро – транспортная накладная <…>). Реализация данного товара осуществлялась ООО «Торгсервис 59» в розницу в магазине «Светофор», расположенном по адресу: <...> Факт выемки масла в магазине подтверждается актом проверки Управления Роспотребнадзора по Кировской области от 18.01.2017 №0636, фотографиями упаковки масла.

Вышеуказанные документы подтверждают направленность действий Ответчика на введение в гражданский оборот производимого им товара и его реализацию, в том числе на территории Кировской области, о чем свидетельствует реализация данного товара в розницу в магазине «Светофор» (<...>), принадлежащем ООО «Торгсервис 59».

Соответственно действия ООО «Млечный путь» по производству и введению в гражданский оборот продукта с указанием на упаковке товара следующей информации «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», которое фактически не является сливочным маслом, вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара и могут повлиять на здоровье граждан.

Являясь изготовителем и упаковщиком пищевого продукта, ООО «Млечный путь» на потребительской таре продукта указало: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», что фактически не соответствует действительности. Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта не соответствующую действительности информацию, а именно о наименовании продукции – масло сливочное, соответствующей ГОСТ 32261-2013, а также о наличии в составе только пастеризованных сливок, ООО «Млечный путь» вводит покупателей в заблуждение в отношении потребительских свойств данного продукта и нарушает тем самым действующее санитарное законодательство, законодательство в сфере производства, реализации пищевых продуктов, Закон «О защите прав потребителей» и обычаи делового оборота.

Довод Ответчика о прекращении производства и реализации продукции с 30.04.2017

документально не подтвержден и не соответствует фактическим обстоятельствам дела. Согласно информации, представленной Управлением Россельхознадзора по Кировской области и Удмуртской Республике письмом от 20.10.2017 №02-16/1848 (вх.№7283 от 20.10.2017), 10.08.2017 Управлением выявлен факт реализации на территории Кировской области фальсифицированного масла производства ООО «Млечный путь» с датой выработки 15.07.2017. Наличие данных обстоятельств подтверждается актами отбора проб от 10.08.2017 с приложением фотографий продукции, протоколом испытаний от 21.08.2017 №В3280. Соответственно, указанные документы подтверждают как факт неисполнения предупреждения Кировского УФАС России от 16.05.2017 №9ф/04-2017, так и доводы Ответчика о прекращении осуществления деятельности на товарном рынке производства и реализации молочной продукции, а также подтверждают системный характер нарушения ООО «Млечный путь».

3. Направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

При выборе такого продукта, как масло сливочное, потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности, указание на этикетке слов «ГОСТ», «сливки», «масло» и т.д. Данные критерии присутствует на потребительской упаковке продуктов, реализуемых ООО «Млечный путь», но не соответствуют им фактически.

Соответственно, указывая на потребительской упаковке продукта не соответствующую действительности информацию, ООО «Млечный путь» получает необоснованные конкурентные преимущества в хозяйственной деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, действующими на том же товарном рынке.

Введя потребителей в заблуждение, ООО «Млечный путь», таким образом, получило преимущество при осуществлении коммерческой деятельности, выраженное в привлечении покупательского спроса к продукции Ответчика за счет указания на упаковке товара несоответствующей действительности информации и значительного снижения цены на масло. Заявление <…>. в Управление Роспотребнадзора по Кировской области от 06.12.2016 подтверждает тот факт, что на выбор покупателя оказывает влияние наименование товара на упаковке (масло) и его состав (пастеризованные сливки), ложная информация о которых на этикетке упаковки приводит к введению потребителя в заблуждение. При этом у ООО «Млечный путь» возникает возможность увеличить размер получаемой прибыли, так как объем затрат на производство уменьшается, а объем производимого и реализуемого товара увеличивается.

Комиссия Кировского УФАС России делает вывод, что действия ООО «Млечный путь» по введению в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств товара «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», путем производства и введения в гражданский оборот продукта под названием «масло», содержат в себе квалифицирующие признаки акта недобросовестной конкуренции, поскольку непосредственно способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно могут предоставить (предоставили) ООО «Млечный путь» преимущества над конкурентами, том числе ЗАО «Кировский молочный комбинат», и причинить им вред.

Следовательно, поведение Ответчика имеет целью получение преимуществ при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

4. Причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации:

На территории Кировской области производят и реализуют молочную продукцию, в том числе сливочное масло, несколько производителей, то есть рынок производства и реализации сливочного масла на территории Кировской области является конкурентным.

Действия ООО «Млечный путь» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масломолочной продукции путем оттока потребителей от сливочного масла других производителей. ООО «Млечный путь» отвлекает потенциальных и фактических покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательской деятельности тем, что не предоставляет достоверную информацию в отношении своего товара и дезинформирует участников гражданского оборота о реальном положении на рынке. Тем самым у потребителей формируется представление о том, что продукция, именуемая «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», производства ООО «Млечный путь» соответствует требованиям нормативных документов (техническому регламенту на молочную продукцию, ГОСТ, санитарным правилам и т.д.) и реализуется по более низкой цене. При этом конкуренты ООО «Млечный путь» лишаются возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного (натурального) сливочного масла) реализовывать свой товар, что, в свою очередь, сказывается на размере их прибыли.

Согласно пояснений ЗАО «Кировский молочный комбинат» отпускная цена сливочного масла его производства составляет <…> рублей за 200 гр. (розничная цена в торговой сети <…> - 90,00 руб.), в то время как согласно чека 400-граммовая пачка масла ООО «Млечный путь» стоит 59,80 рублей (отпускная цена – <…> рублей), что в почти в 2 раза дешевле стоимости товара ЗАО «КМК». Кроме того на складе ЗАО «Кировский молочный комбинат» по состоянию на 24.04.2017 скопилось <…> сливочного масла, в том числе масла сливочного Крестьянского – <..>>, реализация которого затруднена по причине присутствия на рынке фальсифицированного масла по низкой цене. Большие складские остатки приводят к несвоевременным расчетам с сельхозтоваропроизводителями области, а также ухудшению финансового состояния самого предприятия, невозможности проведения работ по техническому переоснащению производства, к отказам в приемке сырого молока на переработку и сокращению численности персонала. Данные факты косвенно свидетельствуют о создании условий для причинения ущерба ЗАО «Кировский молочный комбинат».

Из анализа представленных документов следует, что ООО «Млечный путь» в нарушение пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», произвело и ввело в гражданский оборот продукцию: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств продукции и является актом недобросовестной конкуренции.

Нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине ООО «Млечный путь».

В связи с отсутствием в материалах дела документов, свидетельствующих о прекращении нарушения, комиссия Кировского УФАС России приняла решение выдать ООО «Млечный путь» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 14.2, 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать в действиях ООО «Млечный путь» (ИНН 6316073447, ОГРН 1156316000224) факт нарушения пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении недобросовестных действий по отношению к конкурентам, в том числе к ЗАО «Кировский молочный комбинат», путем производства и введения в гражданский оборот продукции: «Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», фасованной в брикеты весом по 400 грамм, упакованной в пергамент с приклеенной этикеткой, с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно качества и потребительских свойств продукции и является актом недобросовестной конкуренции.

2. Выдать ООО «Млечный путь» (ИНН 6316073447, ОГРН 1156316000224) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Млечный путь» и его должностного лица.

<....>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.