РЕШЕНИЕ

18 апреля 2013 г. г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «12» апреля 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено «18» апреля 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии: <…> – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

- <…> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

- <…> – специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

рассмотрев дело 2-03/05-2013 по признакам нарушения ООО «Молпродукт» (г. Пенза, ул. Металлистов, д. 7а) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии в заседании:

со стороны ООО «Молпродукт »:

-<…> – директор ООО «Молпродукт»;

- <…> – представитель по доверенности от 28.02.2013;

со стороны ООО «Продовольственная корзина»:

- <…> – директор ООО «Продовольственная корзина»,

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступили документы от ЗАО «Региональный орган по сертификации и тестированию» (проспект Нахимовский, д. 31, г. Москва) (далее - ЗАО «Ростест-Москва») в отношении ООО «Молпродукт» (г. Пенза, ул. Металлистов, 7а, ИНН 5837019430) (далее – ООО «Молпродукт».), свидетельствующие о производстве указанным индивидуальным предпринимателем фальсифицированного сливочного масла.

Согласно протоколу испытаний от 24.09.2012 № 27116 ЗАО «Ростест-Москва», представленный на испытание образец продукта «масло крестьянское сливочное Кондольское подворье» в/с, м.д.ж. 72,5% (изготовитель – ООО «Молпродукт», г. Пенза, ул.Металлистов, 7а, упаковка - фольга, масса нетто – 200 г., дата выработки - 31.08.2012, срок годности – при температуре минус 6+2С – 60суток, при температуре минус 16+2С -120 суток, ГОСТ Р 52969-2008, высший сорт) не соответствует требованиям пункта 8 статьи 25 Федерального закона от 12 июня 2008 г. № 88 – ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее – Технический регламент на молочную продукцию) по жирнокислотному составу

жировой фазы молочного жира коровьего молока.

По данным документам приказом Пензенского УФАС России от 11.02.2013 № 20 в отношении ООО «Молпродукт» было возбуждено дело № 2-03/05-2013 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося во введении потребителей в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества товара при реализации пищевого продукта под наименованием «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» в/с., м.д.ж. 72,5%, масса нетто – 200 г, упаковка – фольга, состав- пастеризованные сливки.

В письменном объяснении от 27.02.2013 года, представленном ООО «Молпродукт» на определение Пензенского УФАС России от 12.02.2013, указано, что общество осуществляет деятельность только по переработке (фасовке) сырья, поставляемого ООО «Продовольственная корзина» (г. Пенза, ул. Беляева, 2б) по договору толлинга (подряда) от 01.07.2010 года. В связи с чем, изготовителем пищевого продукта под наименованием «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» в/с., м.д.ж. 72,5%, масса нетто – 200 г, упаковка – фольга,. ООО «Молпродукт» не является. На заседании Комиссии представитель ООО «Молпродукт» подтвердил данные доводы.

Представитель ООО «Продовольственная корзина» на заседании Комиссии указал, что общество осуществляет торгово-закупочную деятельность, производителем продукции «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» согласно заключенному сторонами договору подряда является ООО «Молпродукт».

Изучив материалы дела и представленные доказательства, заслушав объяснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Молпродукт» зарегистрировано Инспекцией Федеральной налоговой службы по Первомайскому району г. Пензы 05.03.2003 за государственным регистрационным номером (ОГРН) 1035803502096. Согласно Уставу (редакция от 24.08.2011 года) основным видом деятельности Общества является оптовая торговля пищевыми продуктами (ОКВЭД 15.3).

Производство пищевого продукта «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье», в/с, м.д.ж. 72,5%, масса нетто 200 г, упаковка – фольга, состав – пастеризованные сливки, изготовитель - ООО «Молпродукт» осуществляется по адресу: г. Пенза, Нагорный проезд, 2а. На упаковке продукта содержится информация, что данная продукция изготавливается для ООО «Продовольственная корзина».

Из материалов дела следует, что взаимоотношения между ООО «Молпродукт» и ООО «Продовольственная корзина» регулируются договором толлинга (подряда), заключенному сторонами 01.07.2010 года.

Согласно пункту 1 статьи 702 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с заключенным договором ООО «Продовольственная корзина» является поставщиком сырья и упаковки (Давалец), а ООО «Молпродукт» выступает в качестве Переработчика данного сырья и производителя готовой продукции.

Комиссией не приняты доводы представителя ООО «Молпродукт» о том, что он не является изготовителем продукции «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» в/с, м.д.ж. 72,5%, упаковка – фольга, масса нетто – 200 г, состав: пастеризованные сливки, по следующим основаниям.

В соответствии с частью 3 статьи 36 Технического регламента на молочную продукцию на каждую единицу групповой упаковки, единицу многооборотной тары или транспортной тары такой продукции наносится маркировка, содержащая следующую информацию для потребителей, в том числе:

- наименование молока и молочной продукции в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона;

- наименование и место нахождения изготовителя такой продукции.

На упаковке продукта «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» в качестве изготовителя указано ООО «Молпродукт», а также адрес его производства - г. Пенза, Нагорный проезд, 2а.

Согласно пункту 1.1 договора толлинга (подряда) от 01.07.2010, заключенного сторонами, ООО «Продовольственная корзина» (Давалец) и ООО «Молпродукт» (Переработчик), Давалец передает Переработчику сырье на переработку и изготовления продукции, а Переработчик возвращает Давальцу готовую продукцию. Согласно пункту 1.3 договора при выполнении обязательств по данному договору Переработчик самостоятельно определяет способы выполнения задания Давальца.

Кроме того, разделом 6 «Права и обязанности Сторон» указанного договора предусмотрена ответственность Переработчика за качество готовой продукции.

Согласно пункту 6.1.4. Давалец вправе предъявлять Переработчику требования, связанные с ненадлежащим качеством готовой продукции.

Также пунктом 6.4.3 договора определено, что Переработчик обязан немедленно предупредить Давальца и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении непригодности или недоброкачественности предоставленного Давальцем сырья.

Кроме того, на протяжении длительного времени ООО «Молпродукт» осуществляя деятельность по фасовке продукта «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье», из сырья, поставляемого иным хозяйствующим субъектом, не приняло никаких действий по изменению информации на упаковке готового продукта, указывающей ООО «Молпродукт» в качестве изготовителя. Данными действиями (бездействием) ООО «Молпродукт» подтверждает свое согласие на использование его наименования на упаковке продукта в качестве изготовителя.

Таким образом, ООО «Молпродукт» является изготовителем готовой продукции «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье», и обязано нести

ответственность за качество производимого им продукта в соответствии с действующим законодательством.

По информации, представленной ЗАО «Ростест-Москва», образец пробы указанного продукта, прошедшего лабораторные испытания в испытательном центре продуктов питания и продовольственного сырья, был закуплен на территории г. Пензы частным лицом и сдан в лабораторию с целью его проверки на качество.

В ходе рассмотрения дела от ЗАО «Ростест-Москва» по запросу антимонопольного управления было получено письменное пояснение (письмо от 13.03.2013 № 301-7/2-46) по вопросу поступления образцов продукции «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» (производитель – ООО «Молпродукт») на лабораторные испытания.

Согласно представленной ЗАО «Ростест-Москва» информации образцы проб продукта «масло крестьянское сливочное «Кондольское подворье» в/с, м.д.ж. 72,5%, масса нетто – 200 г, упаковка – фольга, изготовитель – ООО «Молпродукт» при приемке на лабораторные испытания были осмотрены и приняты сотрудником группы приемки данной организации, о чем свидетельствует подпись в сопроводительной документации - заявке на проведение испытаний № 1925. При этом указано, что целостность потребительской упаковки образца указанной продукции, поступившего на лабораторные испытания, не нарушена.

Материалами дела подтверждается, что продукт «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» в/с, м.д.ж. 72,5%, упаковка- фольга, масса нетто 200 г, изготовленный ООО «Молпродукт» по адресу: г. Пенза, ул. Нагорная, 2а, в августе 2012 года, передавался по актам приема-передачи готовой продукции его заказчику – ООО «Продовольственная корзина» для дальнейшей реализации в торговые предприятия. Из чего следует, что указанный продукт вводится в торговый оборот на территории г. Пензы.

Деятельность по производству и реализации масла сливочного на территории г.Пензы осуществляет ряд других хозяйствующих субъектов. К наиболее крупным из них относятся ОАО «Молочный комбинат «Пензенский», ЗАО «Пищекомбинат» (г. Заречный, Пензенская область). Кроме того, на данном рынке в г. Пензе представлена продукция производителей из других регионов Российской Федерации – Республики Мордовия, Саратовской, Самарской областей и др.

ООО «Молпродукт» и вышеназванные хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность, являются конкурентами.

Согласно протоколу испытаний от 24.09.2012 № 27116 Испытательного центра продуктов питания и продовольственного сырья «Ростест-Москва», представленный на испытание образец пищевого продукта «масло крестьянское сливочное «Кондольское подворье» в/с, м.д.ж. 72,5%, состав – пастеризованные сливки, производитель - ООО «Молпродукт», не соответствует требованиям пункта 8 статьи 25 Технического регламента на молочную продукцию по жирно – кислотному составу молочного жира коровьего молока, то есть по наличию в составе продукта жиров немолочного происхождения.

В соответствии с ч.1 ст.36 Технического регламента на молочную продукцию

сливочным маслом является масло из коровьего молока, массовая доля жира в котором составляет от 50 до 85 процентов включительно.

Согласно пункту 4.1.8 ГОСТ Р 52969 – 2008 «Масло сливочное. Технические условия», а также ГОСТ Р 52253-2004 (пункт 5.1.7) «Масло и паста масляная из коровьего молока. Общие технические условия» жировая фаза в масле должна содержать только молочный жир коровьего молока.

Таким образом, изготовленный и реализованный ООО «Молпродукт» пищевой продукт от 31.08.2012, именуемый «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье» в/с, м.д.ж 72,5% не соответствует Техническому регламенту, ГОСТ Р 52969 – 2008, ГОСТ Р 52253 – 2004, в связи с чем маслом сливочным не является.

Согласно Федеральному закону от 02.01.2000 года № 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.

Пункт 5 статьи 4 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300 – 1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон о защите прав потребителей) регламентирует, 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 3.1 ГОСТ Р 51074 – 2003 «Национальный стандарт Российской Федерации. Продукты пищевые. Общие требования» (далее – ГОСТ Р 51074 – 2003) изготовитель (продавец) обязан предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о пищевых продуктах, обеспечивающую возможность их правильного выбора. Согласно пункта 3.5.2 указанной нормы, когда сырье, полуфабрикаты, пищевые продукты (например, чай, кофе, скот и птица для убоя или мясо для переработки, молоко, растительное масло, крупа, мука и т.п.) поставляют на предприятия, осуществляющие технологическую обработку, которая изменяет их свойства и/или превращает их в пищевые продукты, готовые (в т.ч. фасованные) для реализации потребителям, изготовителем и упаковщиком таких пищевых продуктов считают указанные предприятия.

Являясь изготовителем и упаковщиком пищевого продукта, реализуемого под названием «масло сливочное крестьянское Кондольское подворье» в/с, м.д.ж.72,5%, упаковка – фольга, масса нетто – 200 г, состав - пастеризованные сливки, ООО «Молпродукт» обязано было в силу вышеуказанных норм законодательства предоставить потребителю необходимую и достоверную информацию о данном пищевом продукте.

В соответствии с частью 21 статьи 36 Технического регламента на молочную

продукцию не допускается применение понятия «масло», в том числе в фирменных наименованиях изготовителей, при маркировке пасты масляной и спреда сливочно-растительного, на этикетках таких продуктов, в рекламных или иных целях, которые могут ввести в заблуждение потребителей.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «Молпродукт» противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта, не соответствующую действительности информацию, а именно: название продукта «масло сливочное крестьянское» в/с, массовая доля жира 72,5 %, ГОСТ Р 52969 – 2008, состав: пастеризованные сливки», ООО «Молпродукт» нарушает действующее санитарное законодательство, законодательство в сфере производства, реализации пищевых продуктов, Закон о защите прав потребителей, тем самым вводит участников рынка в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества данного продукта.

Согласно сложившимся обычаям делового оборота и практике поведения в предпринимательской деятельности, каждый производитель обеспечивает доведение до потребителя достоверной информации о составе и качестве своей продукции, что позволяет данной продукции выйти на рынок, стать конкурентоспособной и соответствовать требованиям законодательства. В соответствии с требования добропорядочности, разумности и справедливости неправомерно использовать понятия в фирменных наименованиях изготовителей, на этикетках продуктов, в рекламных или иных целях, которые могут ввести в заблуждение потребителей.

ООО «Молпродукт», указав на этикетке продукта, не являющегося по жирно – кислотному составу молочного жира маслом сливочным, наименование продукта «масло сливочное крестьянское», в/с, м.д.ж. 72,5%, состав – пастеризованные сливки, нарушает обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости.

При выборе такого продукта как масло сливочное, потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности, указание на этикетке слов «высший сорт», «ГОСТ», «пастеризованные сливки» и др., все это присутствует на потребительской упаковке продукта, реализуемого ООО «Молпродукт», но не соответствует указанным критериям выбора. При этом цена реализации продукции, выпускаемой ООО «Молпродукт» значительно ниже цены реализации аналогичного вида продукции, производимой иными хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на территории Пензенской области.

Таким образом, умышленно указывая на потребительской упаковке продукта не соответствующую действительности информацию, при более низкой цене товара ООО «Молпродукт» получает необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами за счет возможности увеличения продаж, не вкладывая при этом средств в улучшение качества товара и в его соответствие действующему законодательству.

Тем самым ООО «Молпродукт» отвлекает потенциальных и реальных покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательства тем, что не предоставляет правдивую информацию в отношении своего товара и

дезинформирует участников гражданского оборота о реальном положении на рынке, вводя их в заблуждение путем формирования представлений, не соответствующих действительности. А именно, что продукт, называемый «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье», изготовитель – ООО «Молпродукт» при более низкой цене соответствует требованиям нормативных документов (Техническому регламенту на молочную продукцию, ГОСТам, санитарным правилам и др.). Указанные действия ООО «Молпродукт» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масломолочной продукции путем оттока потребителей от сливочного масла, реализуемого другими производителями. Конкуренты ООО «Молпродукт» лишаются возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного сливочного масла) реализовывать свой товар, что, в свою очередь, не может не отразиться на размере их прибыли.

Таким образом, действия ООО «Молпродукт», связанные с введением в заблуждение участников рынка в отношении потребительских свойств масла сливочного крестьянского, используя данное название на потребительской упаковке при реализации пищевого продукта, способны причинить убытки конкурентам – продавцам масломолочной продукции, либо нанесли вред их деловой репутации.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах, в частности, подлежат запрету указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с введением в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ООО «Молпродукт» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, учитывая вышеизложенное, Комиссия единогласно квалифицировала действия ООО «Молпродукт», направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям

добропорядочности, разумности и справедливости и способные причинить убытки хозяйствующим субъектам - конкурентам, в результате введения в заблуждение участников рынка в отношении качества и потребительских свойств пищевого продукта, реализуемого под наименованием «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье», как недобросовестная конкуренция и нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Молпродукт», связанные с введением в заблуждение участников рынка в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта, реализуемого под наименованием «масло сливочное крестьянское «Кондольское подворье», в/с, м.д.ж. 72,5%, упаковка – фольга, масса нетто – 200 г, состав – пастеризованные сливки, недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Молпродукт» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, связанной с введением в заблуждение участников рынка в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта, реализуемого под наименованием «масло сливочное крестьянское», путем указания на этикетке продукта при реализации его истинного состава и наименования.