

Резолютивная часть решения оглашена "04" мая 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено "19" мая 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 66-14к/8к, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, ответчик) по признакам нарушения **пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»** (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии законного представителя заинтересованного лица – <...> и представителя по доверенности б/н от 25.04.2011 - <...>,

в отсутствие представителя ответчика (уведомлен надлежащим образом 16.04.2011), **установила:**

В журнале – Справочное пособие потребителя «Цена качества» декабрь 2010 в разделе «Качество нашей пищи» на седьмой странице размещена текстовая информация следующего содержания: «... *Пломбир крем-брюле (КФХ «Сытный рай», ИП <...>, с. Землянский): фальсификация жирами немолочного происхождения /.../*».

В соответствии с предоставленной Общественным движением Центрального Федерального округа «Качество нашей жизни» (далее - ОД ЦФО «КНЖ») копией протокола лабораторных исследований № 4000 от 23.07.2010, проводимых Аккредитованным испытательным лабораторным центром при ФГУ здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Воронежской области» (далее - АИЛЦ), 15.07.2010 в ОАО «Центрторг (супермаркет «Северный») представителем ОД ЦФО «Качество нашей жизни» <...> произведен отбор пробы (образца) мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» (КФХ «Сытный край», ИП <...>, Воронежская область, Семилукский район, с. Землянский), изготовленного 21.06.2010, в количестве 1 упаковки по 0,4 кг для сравнительного смотра в соответствии с Законом РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон «О защите прав потребителей»).

В ходе рассмотрения указанной выше информации (сведений) Воронежским УФАС России установлено, что производителем пищевого продукта - мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» является Индивидуальный предприниматель <...>.

В соответствии с Приказом от 23.03.2011 № 46 в отношении ИП <...> возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела № 66-14к/8к о нарушении антимонопольного законодательства.

08.04.2011 Определением о назначении дела № 66-14к/8к о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение настоящего дела назначено на 09 часов 20 минут 04.05.2011, у ИП <...> истребованы необходимые для рассмотрения настоящего дела сведения (информация).

27.04.2011 ИП <...> предоставлены, письменные объяснения б/н от 26.04.2011, в том числе, информация о границах распространения мороженого пломбир крем-брюле «Землянское», сведения об объемах производства и реализации мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» в натуральном и стоимостном выражении, выписка из технологического журнала по производству мороженого пломбир крем-брюле «Землянское», копии сертификатов соответствия от 28.10.2009 № CRU АИ94.В.00243 и от 29.12.2009 № CRU АЮ02.В.00434.

Из письменных объяснений ИП <...> б/н от 26.04.2011 следует, что несоответствие мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» по жирно-кислотному составу объясняется тем, что в период с 26.05.2010 по 03.07.2010 использовалось сливочное масло производителей, не являющихся постоянными поставщиками ИП <...>. Качество и безопасность подтверждалось сертификатами соответствия и качественными удостоверениями. В настоящее время на складе сырья сливочное масло указанных производителей нет и проверить на фальсификацию конкретного производителя не предоставляется возможным: ОАО «Михайловский сыр» (Белгородская область, Новооскольский район, с. Великомихайловна), ООО «Молокозавод «Деревенские гостинцы» (Липецкая область, Измайловский район, с. Чернава), ООО «Белинскомлоко» (Пензенская область, г. Белинск). Несоответствие мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» по СОМО объясняется нарушением при взвешивании компонентов (сухого обезжиренного молока). За допущенную ошибку ответственный мастер <...> наказана в административном порядке.

04.05.2011 на рассмотрении дела представитель заинтересованного лица <...> подтвердил сведения, изложенные на седьмой странице журнала – Справочное пособие потребителя «Цена качества» декабрь 2010 в разделе «Качество нашей пищи», о несоответствии мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» (изготовитель – ИП <...>) требованиям Закона «О защите прав потребителей».

Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями представителей сторон и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ИП <...> по введению в заблуждение относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - мороженого пломбир крем-брюле «Землянское», в части указания на упаковке информации о соответствии продукта ГОСТу Р 52175-2003, являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.

Часть 1 статьи 10 Закона «О защите прав потребителей» установлено, что изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

В соответствии с Приложением 12 Федерального закона от 12.06.2008 N 88-ФЗ "Технический регламент на молоко и молочную продукцию", массовая доля сухого обезжиренного молочного остатка (СОМО) в пищевом продукте - мороженом пломбире должна составлять от 7,0 % до 10,0 %.

На упаковке мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» содержится информация о соответствии продукта ГОСТу Р 52175-2003.

В тоже время, согласно проведенным с 15.07.2010 по 19.07.2010 АИЛЦ лабораторным исследованиям установлено, что предоставленный образец мороженого пломбир крем-брюле «Землянское» не соответствует требованиям Федерального закона от 12.06.2008 №88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» и ГОСТ Р 52175 по завышенной массовой доле СОМО на 1,9%, а также жирно-кислотный состав жировой фазы исследуемого образца не соответствует жирно-кислотному составу молочного жира коровьего молока (ГОСТ Р 52253 приложение А).

ИП <...>, являясь производителем пищевого продукта - мороженого пломбир крем-брюле «Землянское», доводил до потребителей (покупателей) недостоверную / несоответствующую действительности информацию о содержании массовой доли СОМО и жирно-кислотном составе жировой фазы в указанном продукте, и, тем самым, вводил потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств и качества продукта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целью указанного Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ «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.

Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Частью 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. Не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (пункт 2 части 1 статьи 14).

Рассматриваемые действия ИП <...> содержат нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части введения потребителей (покупателей) в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта - мороженого пломбир крем-брюле «Земляное», что не допускается.

В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Действия ИП <...> по введению потребителей (покупателей) в заблуждение относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта мороженого пломбир крем-брюле «Земляное», изготовленного 21.06.2010, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с помощью неправомерных методов и средств (привлечение покупательского спроса к продукции ИП <...> за счет указания на упаковке мороженого пломбир крем-брюле «Земляное» информации о соответствии продукта требованиям ГОСТа Р 52175-2003, в то время, как фактическое содержание СОМО по результатам лабораторных исследований в образце составило 11,9+0,3%), противоречат действующему законодательству, принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны причинить имущественный ущерб конкурентам - производителям мороженого пломбира в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды.

При этом, исходя из квалификации, возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического причинения.

Таким образом, перечисленные выше действия ИП <...> являются формами недобросовестной конкуренции, квалифицированной как таковая в пункте 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия находит основания для выдачи ИП <...> предписаний о прекращении недобросовестной конкуренции и о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия, **решила:**

1. Признать Индивидуального предпринимателя <...>, нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части введения в заблуждение потребителей (покупателей) относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - мороженого пломбир крем-брюле «Земляное».

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю <...>, предписание о прекращении недобросовестной конкуренции (нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции») путем приведения в соответствие с требованиями антимонопольного законодательства информации, указанной на упаковке (ГОСТ Р 52175-2003), фактическому составу мороженого пломбир крем-брюле «Земляное», производимого ИП <...>.

3. Выдать Индивидуальному предпринимателю <...>, предписание о недопущении нарушения требований статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части распространения / размещения несоответствующих действительности сведений на упаковке (ГОСТ Р 52175-2003) фактическому составу мороженого пломбир крем-брюле «Земляное», производимого ИП <...>, в течение всего периода производства мороженого пломбир крем-брюле «Земляное» ИП <...>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии