

РЕШЕНИЕ № 34-14к/2к

Резолютивная часть решения оглашена 12 марта 2015года г. Воронеж

В полном объеме решение изготовлено 17 марта 2015 года

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе:

председатель Комиссии: Попов В.Г. – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: Козина О.Г. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, Мякиньких Е.В. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, Шорохов А.Е. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 34-14к/2к о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» (394000, г. Воронеж, пр-т Революции, 58, офис 3, ИНН 366616487, далее – ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА», Общество) пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее ФЗ «О защите конкуренции»), руководствуясь частями 2 и 6 статьи 44, Федерального закона «О защите конкуренции»,

в присутствии представителя ответчика – <...>, **установила:**

21.01.2015г. сотрудниками Воронежского УФАС России в ходе проведения контрольного мероприятия на основании требования прокуратуры Воронежской области (исх. № 7/2-17-2015 от 19.01.2015г.) с целью выявления и пресечения нарушений законодательства, входящего в сферу компетенции антимонопольного органа на продовольственном рынке, в магазине ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» УНИВЕРСАМ № 41 компании розничной сетевой торговли ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» (394000, г. Воронеж, пр-т Революции, 58, офис 3, ИНН 366616487) установлено следующее.

В отделе молочных продуктов магазина ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» УНИВЕРСАМ № 41, расположенного по адресу: г. Воронеж, ул. Циолковского, 113 корпус 4, реализуются, в том числе: кефирный продукт «Домик в деревне» с массовой долей жира 1% (далее - кефирный продукт «Домик в деревне») и кефирный продукт BIO MAX «Легкий», обогащенный бифидокультурами с массовой долей жира 1% (далее - кефирный продукт BIO MAX «Легкий»).

При этом, на ценниках, относящихся к указанным товарам (кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий»), значится наименование товара – «кефир», что не совпадает с наименованием «кефирный продукт», обозначенном на упаковках этих товаров (данный факт подтверждается товарным чеком № 01/000000209 от 21.01.2015г. и фотоматериалами от 21.01.2015г.).

В соответствии с частью 25 статьи 4 Федерального закона «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» от 12.06.2008г. № 88-ФЗ (далее - Технический регламент на молоко и молочную продукцию) 25) кисломолочный продукт - молочный продукт или молочный составной продукт, произведенные путем применения приводящего к снижению показателя активной кислотности (pH) и коагуляции белка сквашивания молока, и (или) молочных продуктов, и (или) их смесей с использованием заквасочных микроорганизмов, с добавлением не в целях замены составных частей молока немолочных компонентов (до или после сквашивания) или без добавления таких компонентов и содержащие живые заквасочные микроорганизмы в количестве, установленном в приложениях 4, 6, 8 и 12 к настоящему Федеральному закону.

В соответствии с частью 30 статьи 4 Технического регламента на молоко и молочную продукцию кефир - кисломолочный продукт, произведенный путем смешанного (молочнокислого и спиртового) брожения с использованием закваски, приготовленной на кефирных грибах, без добавления чистых культур

молочнокислых микроорганизмов и дрожжей.

В соответствии с частью 14 статьи 36 Технического регламента на молоко и молочную продукцию не допускается применение понятий кисломолочных продуктов, установленных настоящим Федеральным законом, при маркировке наименований молокосодержащих и сквашенных продуктов, в наименованиях которых понятие "молокосодержащий" или понятие "сквашенный" должно быть заменено понятиями, характеризующими технологию производства таких продуктов, например "кефирный", "кефирный термизированный", "йогуртный", "йогуртный термизированный". При указании наименования кисломолочного продукта, произведенного в соответствии с технологией производства кефира с использованием закваски, приготовленной на чистых культурах молочнокислых микроорганизмов и дрожжей, в маркировке этого продукта должны использоваться слова "кефирный продукт" в виде словосочетания, нанесенного одинаковым шрифтом.

В соответствии с частью 6 статьи 36 Технического регламента на молоко и молочную продукцию наименования молока и продуктов его переработки должны соответствовать понятиям, установленным статьей 4 настоящего Федерального закона. Наименования такой продукции могут дополняться ассортиментными знаками или фирменным наименованием изготовителя. Порядок слов при указании соответствующих понятиям, установленным статьей 4 настоящего Федерального закона, наименований молока и продуктов его переработки в их маркировке не регламентируется (например, "цельное молоко", "молоко цельное", "масло сливочное", "сливочное масло" и подобные понятия). Допускается не применять в наименовании сливочного масла понятия "сладко-сливочное", "несоленое", характеризующие особенности технологии его производства, если при производстве сливочного масла не используются закваски и поваренная соль.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» по ОКВЭД является розничная торговля в неспециализированных магазинах (52.1). ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» осуществляет, в том числе, розничную торговлю молочными продуктами.

Воронежским УФАС России установлено, что кроме ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» на территории города Воронежа и Воронежской области предпринимательскую деятельность на рынке реализации пищевых продуктов (в т. ч. молочных) осуществляют и иные хозяйствующие субъекты, а именно: ООО «СИНТОРГ» (г. Воронеж, ул. Пирогова, 10, ИНН 3665041034), ООО «ВИНЕГРЕТ» (г. Воронеж, ул. Иркутская, 1 «Б», ИНН 3663064029), ООО «РОСИНКА» (394033, Воронежская область, Петропавловский район, с. Красноселовка, ул. Молодежная, 34, ИНН 3622004447). Следовательно, рынок розничной реализации молочных продуктов является конкурентным.

Таким образом, ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» и вышеперечисленные лица являются конкурентами на рынке розничной реализации молочных продуктов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), целью указанного Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 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.

В силу пункта 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция в форме введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 N 2300-1 (далее – ФЗ «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 Приказом № 15 от 18.02.2015г. в отношении ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» возбуждено дело № 34-14к/2к о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению указанного дела.

Определением № 34-14к/2к от 18.02.2015г. дело назначено к рассмотрению на 12.03.2015г. на 10 часов 30 минут (мск).

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

Согласно письменным объяснениям ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА»:

1. Кефирный продукт «Домик в деревне» «оказался не на своем месте вследствие случайной перестановки товаров кефир «Домик в деревне» и кефирный продукт «Домик в деревне» покупателями либо торговыми представителями поставщика.» Кроме того, «согласно кассовому чеку № 01/000000209 от 21.01.2015г. указанный продукт обозначен правильно как кефирный продукт «Домик в деревне» и, соответственно, пробит по соответствующей цене»;

2. «Наименование на ценнике «кефир», относящееся к кефирному продукту BIO MAX «Легкий», не было вовремя изменено на кефирный продукт по вине поставщика – ОАО «ВБД», поскольку не сообщалось о том, что наименование данного товара изменилось. При этом, артикул и штрих – код товара остались прежними».

Комиссия считает указанные доводы Общества несостоятельными по следующим основаниям.

Несоответствие в торговом зале магазина ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» УНИВЕРСАМ № 41, расположенного по адресу: г. Воронеж, ул. Циолковского, 113 корпус 4, информации, указанной на ценниках - «кефир» Домик в деревне» фактическому наименованию товара - кефирный продукт «Домик в деревне», произошедшее, по мнению Общества, вследствие случайной перестановки товаров кефир «Домик в деревне» и кефирный продукт «Домик в деревне» покупателями либо торговыми представителями поставщика говорит о ненадлежащем осуществлении контроля уполномоченными лицами ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» при выполнении своих организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Что касается кефирного продукта BIO MAX «Легкий», то согласно товарной накладной № 2523 от 16.01.2015г., грузоотправителем по которой является ОАО «ВБД», грузополучателем - ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА», в списке наименований товаров, подлежащих отгрузке, кефирный продукт BIO MAX «Легкий» числится в графе № 8 как «кефирный продукт». Данный факт также говорит о ненадлежащем осуществлении контроля уполномоченными лицами ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА»

при выполнении своих организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» по введению потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств реализуемого товара и связанные с указанием на ценниках, относящихся к товарам - кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий», наименования «кефир» вместо «кефирный продукт» являются актом недобросовестной конкуренции, поскольку нарушают пункт 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», так как они:

1. Направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности при помощи неправомерных методов и средств, а именно: путем привлечения внимания потенциальных потребителей (покупателей-клиентов конкурентов) к товарам магазина ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» УНИВЕРСАМ № 41 за счет указания не соответствующей действительности информации о наименовании товара и формирования у потенциального покупателя ошибочного мнения о потребительских свойствах товара, что может повлиять на его потребительский выбор.

2. Противоречат действующему законодательству (Федеральному закону «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 N 2300-1 и Федеральному закону «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» от 12.06.2008г. № 88-ФЗ), обычаям делового оборота, принципам добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способны причинить убытки конкурентам, как в форме реального ущерба, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса на рынке розничной реализации молочных продуктов в пользу ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» за счет оттока потенциальных клиентов у конкурентов.

4. При этом указанные действия ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» на рынке розничной реализации молочных продуктов способны оказать негативное влияние на конкурентные отношения между производителями кисломолочной продукции на рынке кисломолочной продукции путем перераспределения потребительского спроса и, тем самым, привести к получению необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности одних производителей перед остальными.

Изучив имеющиеся доказательства, ознакомившись с предоставленными объяснениями, позициями лиц, участвующих в рассмотрении дела и иными материалами дела, Комиссия считает, что ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» нарушило требования пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия находит основания для выдачи ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» 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 путем недопущения несоответствия сведений, указанных на ценниках, фактическому составу продуктов – кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий» в течение всего периода реализации указанных продуктов.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия **решила:**

1. Признать действия ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА», связанные с указанием на ценниках, относящихся к товарам - кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий», наименования «кефир» вместо «кефирный продукт» в магазине ООО

«ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» УНИВЕРСАМ № 41, расположенном по адресу: г. Воронеж, ул. Циолковского, 113 корпус 4, актом недобросовестной конкуренции, поскольку данные действия вводят в заблуждение потребителей (покупателей) относительно потребительских свойств вышеуказанных продуктов и способствуют перераспределению потребительского спроса между товаропроизводителями, чем нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» предписание о прекращении нарушения требования пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» путем приведения информации, размещенной на ценниках, относящихся к товарам - кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий», в соответствие с фактическими данными, указанными, в т.ч. на упаковках этих товаров и с требованиями антимонопольного законодательства РФ.

3. Выдать ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства путем недопущения несоответствия сведений о наименовании продуктов, указанных на ценниках, фактическому наименованию продуктов – кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий» в течение всего периода реализации указанных продуктов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 17 марта 2015 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

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

В.Г. Попов

О.Г. Козинина

Е.В. Мякиньких

А.Е. Шорохов