

Дело № 17-18

Ответчик:

ИП Леонтьева Ирина
Валерьевна

<.....>

Заявитель:

АО «Архангельская молочная
компания»

163000, г.Архангельск, ул.
Октября, 42

Заинтересованные лица:

1. МБДОУ Детский сад № 172
«Клюковка»

163000, г.Архангельск,
пр.Ленинградский, д. 269,
корп.2

2. Ассоциация производителей
пищевых продуктов
г.Архангельска

163000, г.Архангельск, ул.
Октября, 42

3 . ФБУ «Государственный
региональный центр
стандартизации, метрологии и
испытаний в Архангельской
области и НАО»

163000, г.Архангельск, ул.
Шабалина, д. 3

**Е
Н
И
Е**

г.

Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена 04.03.2019.

Решение изготовлено в полном объеме 19.03.2019.

Комиссия
Управления
Федеральной
антимонопольной
службы
по
Архангельской
области
(далее
–
Архангельское
УФАС
России)
по
рассмотрению
дела
о
нарушении
антимонопольного
законодательства
(далее
–
Комиссия)
в
составе:

Председатель - Цакулов Ю.Г. – зам.руководителя управления —
начальник отдела АМК и Р;
Член комиссии - Спирина Т.А. – заместитель начальника отдела
антимонопольного контроля и рекламы
Архангельского УФАС России;
Член комиссии - Шестакова Н.М. – главный специалист-эксперт отдела
антимонопольного контроля и рекламы
Архангельского УФАС России;

в присутствии представителя ИП Леонтьевой И.В.: <.....> (доверенность от 03.07.2018);

в отсутствие представителей АО «Архангельская молочная компания», Ассоциация производителей пищевых продуктов г.Архангельска; МБДОУ Детский сад № 172 «Клюковка»; ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Архангельской области и НАО», надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 17-18, возбужденное в отношении:

ИП Леонтьевой Ирины Валерьевны

(ИНН 290116731732, ОГРНИП 304290136300628, <.....>);

(наименование организации / Ф.И.О. индивидуального предпринимателя, в отношении которой возбуждено дело, адрес)

по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области поступили материалы от АО «АМК» по вопросу нарушения, по мнению Общества, ИП Леонтьевой И.В. ст.14.2 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в производстве масла сливочного «Холмогорочка» м.д.ж.72,5%, несоответствующего требованиям ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия» (а именно, жирнокислотный состав жировой фазы образца не характерен для молочного жира).

Из обращения следует, что 31.08.2017 по товарной накладной № 9691 ИП Леонтьева И.В. (ИНН 290116731732) поставила в МБДОУ Детский сад № 172 масло сладко-сливочное крестьянское высший сорт ГОСТ Р 32261-2013 ТМ «Холмогорочка» производства ИП Леонтьевой И.В с датой изготовления 28.08.2017 расфасованное в брикеты (фольгу) массой по 180 г.

Из представленных документов следует, что 31.08.2017 из пищеблока МБДОУ детского сада № 172 «Клюковка» был взят образец масла сливочного крестьянского высший сорт ГОСТ Р 32261-2013 ТМ «Холмогорочка» производства ИП Леонтьевой И.В с датой изготовления 28.08.2017 расфасованное в брикеты (фольгу) массой по 180 г.

Указанный образец поступил в Центр испытания продукции ФБУ «Архангельской ЦСМ» по заявке № 798 от 31.08.2017 от Ассоциации производителей пищевых продуктов г.Архангельска совместно с МДОУ Детский сад № 172 «Клюковка».

Согласно протоколу испытаний Центра испытания продукции ФБУ «Архангельской ЦСМ» от 06.09.2017, представленному в материалы заявления: «Представленный образец (проба) не соответствует требованиям ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия» п. 5.17. жирнокислотный состав жировой фазы

образца не характерен для молочного жира».

По результатам лабораторных испытаний состав молочного жира исследованного масла имеет отклонения от справочных данных ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия», соотношение массовых долей метиловых эфиров жирных кислот в молочном жире выходит за установленные границы соотношений.

По мнению АО «АМК», масло производства ИП Леонтьевой И.В. не соответствует требованиям указанного ГОСТа, его состав не соответствует информации, указанной на упаковке продукции, следовательно, АО «АМК» считает продукт фальсифицированным.

Изготовление фальсифицированного масла ведет к занижению цен на продукцию, а АО «АМК» может понести убытки, продавая сливочное масло по более высокой цене.

На основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 31.05.2018 по материалам заявления АО «АМК» в связи с наличием в действиях (бездействии) ИП Леонтьевой И.В., выразившихся в реализации в МБДОУ детский сад №172 «Клюковка» масла сливочного крестьянского, не соответствующего требованиям ГОСТ 32261-2013, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных [пунктом 1 статьи 14.2](#) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ИП Леонтьевой И.В. выдано предупреждение № 02-04с/2655 о необходимости прекращения указанных действий (бездействия) путем недопущения реализации масла сливочного крестьянского, не соответствующего требованиям ГОСТ 32261-2013 (не допускать наличия жиров растительного происхождения в масле сливочном крестьянском). Срок исполнения предупреждения был определен - до 27 июня 2018 года.

ИП Леонтьева И.В. письмом от 08.06.2018 № 6/1 сообщила Управлению о несогласии с данным предупреждением, по причине того, что жиры растительного происхождения в масло сливочное не добавляет. Считает отбор проб, проведенный специалистом АПППА, и результаты лабораторных испытаний недействительными.

Таким образом, предупреждение Архангельского УФАС России от 31.05.2018 № 02-04с/2655 исполнено не было. В судебном порядке не обжаловалось.

В связи с неустранением в добровольном порядке признаков нарушения антимонопольного законодательства, Управлением приказом № 140 от 15.06.2018 в отношении ИП Леонтьевой И.В. по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» возбуждено дело № 17-18.

В материалы дела № 17-18 ИП Леонтьева И.В. представила пояснения от 06.08.2018, в которых указывает на отсутствие с её стороны нарушения антимонопольного законодательства. Также в подтверждение своей позиции письмом от 21.09.2018 (вх. № 6708 от 21.09.2018) представила документы, подтверждающие проведение проверок качества продукции за 2016-2017 гг.

Согласно письму ИП Леонтьевой И.В. от 20.09.2018, последняя обратилась в Арбитражный суд Архангельской области с исковым заявлением о признании протокола ФБУ «Архангельский ЦСМ» от 06.09.2017 недействительным (дело № А05-10825/2018).

В связи с тем, что решение суда по делу № А05-10825/2018 могло иметь значение для рассмотрения дела № 17-18 по существу, в соответствии с п.1 ч.3, ч.5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», рассмотрение дела № 17-18 было приостановлено до принятия решения судом (определение от 27.09.2018 № 02-04с/5091).

Письмом от 26.11.2018 ИП Леонтьева И.В. уведомила Архангельское УФАС России от том, что судом по делу № А05-10825/2018 вынесено определение о прекращении производства по делу. Суд мотивировал свое решение тем, что данный протокол испытаний не нарушает права и законные интересы заявителя, не создает препятствий для осуществления хозяйственной деятельности, не влечет для заявителя правовых последствий.

Определением от 07.12.2018 № 02-04с/6442 рассмотрение дела № 17-18 было возобновлено.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

ИП Леонтьева И.В. осуществляет свою деятельность на основании свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве предпринимателя от 28.12.2004, ОГРН 304290136300628.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основной вид деятельности ИП Леонтьевой И.В. - 10.5 «Производство молочной продукции», дополнительные: «10.2 Переработка и консервирование рыбы, ракообразных и моллюсков», «10.4 Производство растительных и животных масел и жиров», «10.8 Производство прочих пищевых продуктов», «46.3 Торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями» и др.

Из письма ИП Леонтьевой И.В. от 28.11.2017 № 11/1 следует, что она позиционирует себя, как производитель фасованного сливочного масла (что следует из информации на упаковке её продукции). Для осуществления деятельности по производству продукта ИП Леонтьева И.В. использует оборудование: гомогенизатор сливочного масла М6-ОГА (мощность не более 18,3 кВт) и автомат фасовочный АРМ (мощность не более 2,2 кВт).

По мнению Министерства АПК и торговли Архангельской области (письмо от 29.01.2018 № 205-03/38С), такое оборудование не способно обеспечить полноценный цикл производства сливочного масла по ГОСТу 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия». Оборудование не обеспечивает преобразование основного сырья (сливок) в конечный продукт, а используется на заключительных этапах технологии производства масла сливочного.

Согласно информации с сайта производителя ООО «Протемол», «гомогенизатор с

масла М6-ОГА предназначен для гомогенизации сливочного масла, полученного методом сбивания, с целью улучшения консистенции и распределения влаги. Используется также для обработки масла после хранения перед мелкой фасовкой».

Из представленных в Управление документов следует, что ИП Леонтьева И.В. для изготовления своей продукции закупает «сырье» - масло сливочное крестьянское сладко-сливочное несоленое м.д.ж. 72.5 % у ООО «ТД «<...>» (г. Ульяновск). По сути, ИП Леонтьева И.В. закупает готовый продукт, соответствующий ГОСТу 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия», что подтверждается протоколом лабораторных испытаний № 6583 от 10.08.2017 года, имеющимся в материалах дела № 17-18, составленным Испытательным лабораторным центром ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Архангельской области» в целях производственного контроля по договору № 167 от 04.02.2015.

Как известно, сырьем для производства масла сливочного по общепринятой технологии являются сливки. Масло сливочное производится методом сбивания сливок с использованием маслоизготовителей.

ИП Леонтьева И.В. является по сути переработчиком (закупает «сырье», которое, в свою очередь, не является давальческим), расфасовщиком масла сливочного, но не производителем (в прямом смысле этого слова), поскольку, во-первых, использует не классическое сырье для производства продукции, а фасует готовое масло сливочное, соответствующее ГОСТу, во - вторых, не располагает достаточными для производства масла мощностями.

Согласно ГОСТ Р 51074-2003 «Пищевые продукты. ...», изготовитель - организация любой формы собственности, а также индивидуальный предприниматель, производящие пищевые продукты для реализации потребителям (п. 2.2).

Действительно, как указывает ИП Леонтьева И.В., п.3.5.2 ГОСТ Р 51074-2003 установлено, что «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». Иначе говоря, чтобы стать изготовителем и упаковщиком пищевых продуктов, нужно изменить их свойства и (или) превратить их в готовые пищевые продукты.

Доказательств, подтверждающих, что к ИП Леонтьевой И.В. доставлялось сырье для изготовления масла, не являющееся готовым продуктом и не соответствующим требованиям ГОСТа 32261-2013, в материалы дела не представлено.

Учитывая данную норму, Комиссия Управления считает, что фактически ИП Леонтьева И.В. расфасовывает готовый для реализации потребителям продукт, а не изменяет свойства получаемого «сырья» и/или не превращает его в пищевые продукты готовые (в т.ч. фасованные) для реализации потребителям. ИП Леонтьева И.В. реализует свою продукцию на рынке оптовой реализации масла сливочного в Архангельской области.

Ввиду этого, она рассматривается Управлением в данном деле, как участник вторичного звена рынка оптовой реализации масла сливочного (сегмента рынка — перепродажи).

АО «АМК» осуществляет оптовую реализацию масла сливочного.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности АО «Архангельская молочная компания» является «Торговля оптовая молочными продуктами» (код вида деятельности 46.33.1).

В соответствии с общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности, утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст, в ред. от 13.02.2018, код вида деятельности 46.33.1 «Торговля оптовая молочными продуктами» является подкодом 46.3 «Торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями».

Таким образом, Комиссия полагает, что на товарном рынке реализации молочных продуктов (в т.ч. масла сливочного) в Архангельской области ИП Леонтьева И.В. и АО «Архангельская молочная компания» осуществляют аналогичные виды деятельности, а именно: деятельность по оптовой торговле пищевыми (молочными) продуктами и соответственно, являются конкурентами.

Данный довод подтверждается кратким аналитическим отчетом о состоянии конкуренции на товарном рынке реализации масла сливочного в Архангельской области от 30.05.2018, имеющимся в материалах дела № 17-18.

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 «ПБ» (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.

В результате осмотра упаковки продукции ИП Леонтьевой И.В. установлено, что на ней содержится следующая информация: изготовитель:ИП Леонтьева Ирина Владимировна; адрес производства: Россия, 163000, г.Архангельск, Талажское шоссе, 45; адрес регистрации: 163046, г.Архангельск, пр.Обводный канал, 34-6; масло сливочное Крестьянское; массовая доля жира 72,5%; высший сорт; ГОСТ 32261-2013; Масса нетто 180 г.; состав: пастеризованные сливки; произведено и упаковано: число, месяц, год: 28.08.2017; масло упакованное в фольгу.

Согласно акту отбора образцов от 31.08.2017, в 10:03 из пищеблока МБДОУ детского сада № 172 «Клюковка» был взят образец масла сливочного крестьянского высший сорт ГОСТ Р 32261-2013 ТМ «Холмогорочка» производства ИП Леонтьевой И.В с датой изготовления 28.08.2017 расфасованное в брикеты (фольгу) массой по 180 г.. В акте указано условие транспортировки пробы - сумка холодильник. В качестве заявителя указано: «Ассоциация производителей пищевых продуктов г. Архангельска совместно с национальным союзом производителей молока «Союзмолоко». Отбор проб проводила: заведующая складом <.....> в присутствии представителя АПППА <...> и водителя <.....>; место отбора проб: пищеблок; пломба № 0001703.

В соответствии с заявкой № 798 от 31.08.2017 от Ассоциации производителей пищевых продуктов г.Архангельска совместно с МДОУ Детский сад № 172 «Клюковка», согласно акту приема передачи объектов испытаний от 31.08.2017, в

11:00 образец был передан инженеру лаборанту Центра испытаний продукции ФБУ «Архангельский ЦСМ».

Согласно представленному в материалы заявления протоколу испытаний Центра испытания продукции ФБУ «Архангельской ЦСМ» от 06.09.2017: «Представленный образец (проба) не соответствует требованиям ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия» п. 5.17. жирнокислотный состав жировой фазы образца не характерен для молочного жира». По результатам лабораторных испытаний состав молочного жира исследованного масла имеет отклонения от справочных данных ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия», соотношение массовых долей метиловых эфиров жирных кислот в молочном жире по наименованию показателя «ленолевой к миристиновой» должно составлять от 0,1 до 0,5, а составляет фактически 0,8, т.е. выходит за установленные границы соотношений и свидетельствуют о фальсификации жировой фазы масла жирами немолочного происхождения.

Ответчик в заседании комиссии пояснила, что на имеющемся оборудовании расфасовывает масло сливочное и спреда поочередно, при этом оборудование тщательно промывается. На производстве используется система менеджмента качества ХАССП, которая предполагает обязательную полную промывку и обработку дез. растворами технологического оборудования, что делает данное нарушение невозможным. Также ответчик указывает на то, что проба масла изъята с грубым нарушением, ссылается на ст.474 Гражданского Кодекса РФ.

Для выяснения данного обстоятельства Архангельским УФАС России в Управление Роспотребнадзора по Архангельской области был направлен запрос информации от 05.03.2018 № 02-03с/1105, которое сообщило следующее.

В соответствии с п. 98 технического регламента Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013) (принят Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 9 октября 2013 г. №67) методы исследований (испытаний) и измерений устанавливаются в стандартах согласно перечню стандартов, содержащих правила и методы исследований (испытаний) и измерений, в том числе правила отбора образцов, необходимые для применения и исполнения требований настоящего технического регламента, а также осуществления оценки (подтверждения) соответствия продукции.

Межгосударственным стандартом ГОСТ 26809.2-2014 «Молоко и молочная продукция. Правила приемки, методы отбора и подготовка проб к анализу. Часть 2. Масло из коровьего молока, спреда, сыры и сырные продукты, плавленые сыры и плавленые сырные продукты» (введен в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 10 декабря 2014 г. № 1954-ст) (далее - ГОСТ 26809.2-2014) установлен порядок проведения испытаний масла.

Согласно названному письму, Управление Роспотребнадзора по Архангельской области при рассмотрении направленных документов (копии заявки № 798 от 31.08.2017, акта отбора образцов от 31.08.2018, товарной накладной от № 9691 от 31.08.2017, удостоверения о качестве № 34/17, протокола испытаний Центра испытания продукции ФБУ «Архангельской ЦСМ» от 06.09.2017, упаковки масла сливочного (образца), письма МДОУ «Детский сад № 172 от 01.02.2018 № 29, письма ФБУ «Архангельской ЦСМ» от 25.01.2018 № 1/248) выявило нарушения требований п.5.2.9.2 ГОСТ 26809.2-2014 при проведении отбора и доставки пробы молочной продукции для исследования в ФБУ «Архангельский ЦСМ», а именно: в акте отбора образцов не указан: сорт продукции; сроки годности и условия хранения продукции; объем партии, от которой отобрана проба; температура продукта в момент отбора пробы (условия хранения продукции в организации при отборе проб); номера и даты транспортного документа, сопровождающего контролируемую партию продукта; обозначения нормативного или технического документа на продукт. Проведение проверки качества продукции по инициативе Ассоциации производителей пищевых продуктов г. Архангельска совместно с национальным союзом производителей «Союзмолоко» можно считать обоснованной при соблюдении правил приемки и методов отбора проб молочной продукции. Решение о разрешении проведения отбора проб в МДОУ принимает образовательное учреждение.

Ссылку ИП Леонтьевой И.В. на пп. 5.2.8.1 и 5.2.8.2 ГОСТ 26809.2-2014 Комиссия считает неосновательной, поскольку правила, установленные данными нормами, применяются при внутреннем и внешнем контроле производителя, что подтверждается Постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 10.10.2017 N Ф09-5828/17 по делу № А76-947/2017.

Принимая во внимание характер нарушений при отборе проб, на которые указало Управление Роспотребнадзора по Архангельской области в своем письме, устные консультации специалиста Управления Роспотребнадзора по Архангельской области, Комиссия Управления полагает, что допущенные нарушения при отборе проб не могли оказать влияния на изменение состава продукта — попадание в масло сливочное жиров растительного происхождения.

При этом, законодательство РФ не запрещается антимонопольному органу использовать любую информацию в любой доступной форме, в том числе получать устные консультации специалистов в той или иной сфере деятельности, при рассмотрении дела.

Ссылка ответчика на ст. 474 Гражданского Кодекса, по мнению Комиссии, к данному случаю не применима, т.к. данная норма регулирует проверку качества товара при передаче его от производителя к продавцу по договору купли-продажи.

ИП Леонтьева И.В. в ходе заседаний Комиссии по рассмотрению дела № 17-18 неоднократно заявляла, что проба, изъятая для исследования в детском саду, могла быть подменена в процессе её доставки для исследования в лабораторию ФБУ «Архангельский ЦСМ». Однако, доказательств этому в материалы дела не представлено. В этой связи, Архангельское УФАС России данный довод не принимает, как не подтвержденный.

При этом, протокол исследований от 06.09.2017 не опровергает то, что проба, отобранная в д/с «Клюковка», поступила на исследование с соблюдением требований ГОСТа 26809.2-2014.

Вместе с тем, Комиссия управления ознакомилась с доводами, в том числе относительно отбора проб, изложенными в Постановлении Управления Россельхознадзора по республике Карелия, Архангельской области и НАО от 29.05.2018 № 10/А-48/31-ар, и ставит их под сомнение, однако, учитывает, что сторонами данное Постановление не обжаловалось, и, вместе с тем, указывает на то, что не уполномочена их переоценивать.

В подтверждение надлежащего качества выпускаемого масла сливочного ИП Леонтьева И.В. указывает на многочисленные экспертизы качества, проводимые ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Архангельской области», лабораторией АЛБА-ТЭСТ» АНО «Прогресс» г.Москва и т.д. Однако, все документы, подтверждающие лабораторные испытания продукции, представленные в материалы дела № 17-18, составлены в иные периоды, при этом исследовалось масло сливочное - сырье, поступившее от ООО «ТД «<...>», или масло ИП Леонтьевой И.В. из других партий, т.е. расфасованное в другое время (дату).

Из материалов дела № 17-18 следует, что масло сливочное крестьянское высшего сорта, ГОСТ Р 32261-2013, ТМ «Холмогорочка», производства ИП Леонтьевой И.В., с датой изготовления 28.08.2017 (как указано на упаковке), расфасованное в брикеты (фольгу) массой по 180 г. иной экспертизе (исследованию) не подвергалось, не смотря на то, что, исходя из указанного выше Постановления от 29.05.2018 № 10/А-48/31-ар, две коробки, возвращенные детским садом, находились на хранении у ИП Леонтьевой И.В. в морозильной камере в печатанном состоянии.

Факт того, что «две коробки, возвращенные детским садом, находились на хранении у ИП Леонтьевой И.В. в морозильной камере в печатанном состоянии», указанный в Постановлении Управления Россельхознадзора по республике Карелия, Архангельской области и НАО от 29.05.2018 № 10/А-48/31-ар, ИП Леонтьевой И.В. не оспаривался, однако в настоящем деле опровергается, но доказательствами не подтверждается.

Комиссия Архангельского УФАС России не имеет оснований полагать, что исследование продукции ИП Леонтьевой И.В. проведено с нарушениями, а соотношения (значения), указанные в протоколе испытаний Центра испытания продукции ФБУ «Архангельский ЦСМ» от 06.09.2017, некорректны, поскольку ФБУ «Архангельский ЦСМ» реализует на территории Архангельской области функции Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии (Росстандарта) в сферах технического регулирования и обеспечения единства измерений. Имеет центр испытаний продукции аккредитованный на техническую компетентность и независимость, имеет аккредитованную микробиологическую лабораторию, которая входит в состав центра испытаний продукции, соответствующие лицензии.

Учитывая изложенное, признать протокол испытаний несоответствующим действительности у Комиссии Архангельского УФАС России нет оснований. При этом, следует иметь ввиду, что суд отказал в рассмотрении данного протокола исследований на предмет его соответствия законодательству. Решение суда по делу № А05-10825/2018 ИП Леонтьевой И.В. не обжаловалось.

Заключение договора между АПППА и ФБУ «Архангельский ЦСМ» на проведение различных исследований и испытаний не может свидетельствовать о заинтересованности последнего в исходе данного дела № 17-18.

Кроме того, Комиссия при рассмотрении дела не учитывает ссылки Ответчика на судебные решения, по аналогичным, по его мнению, делам, в том числе затронутым в них вопросам, касающимся отбора проб продукции, поскольку каждое из них содержит конкретные выводы относительно конкретного случая, принятого на основании определенных документов, поэтому они не могут распространяться на любую ситуацию и рассматриваться, как прецедентные.

В заседание Комиссии, состоявшееся 04 марта 2019 года, ответчиком была представлена аудиозапись, с её слов, разговора зав. складом д/с «Клюковка» <....> и представителем ИП Леонтьевой И.В. Прослушав данную аудиозапись, Комиссия не может принять её в качестве надлежащего доказательства, поскольку не представляется идентифицировать лиц, участвующих в разговоре.

ИП Леонтьева И.В. осуществляет поставку масла сливочного «Холмогорочка» по договорам поставки в торговые сети и бюджетные учреждения Архангельской области, в том числе в детский сад № 172 «Клюковка», что подтверждается материалами дела № 17-18.

По данным МБДОУ Детский сад № 172 (письмо вх. № 4320 от 20.06.2018) договоры купли-продажи МБДОУ Детский сад № 172 с ИП Леонтьевой И.В. заключались ежеквартально. Договор купли-продажи от 01.07.2017, заключенный между ИП Леонтьевой И.В. и МБДОУ Детский сад № 172, действовал до 31.08.2018. После получения результатов испытаний от 06.09.2017 Детский сад прекратил прием масла от ИП Леонтьевой И.В., которая в последствии не обращалась к МБДОУ Детский сад № 172 за заключением договора на поставку продукции.

По мнению АО «АМК», рассматриваемые действия ИП Леонтьевой И.В. как по производству (которое по своей сути является только фасовкой готового, уже произведенного продукта), так и по реализации продукта под названием «масло сливочное», которое фактически таковым не является, вводят в заблуждение потребителей продукции относительно качества и потребительских свойств товара, поскольку при выборе такого продукта как «масло сливочное», потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, указание слов «ГОСТ», «сливки» и т.д. Эти критерии присутствуют на упаковке продукта, но он не соответствует им фактически. АО «АМК» считает, что данные действия нарушают нормы законодательства в сфере производства и реализации пищевых продуктов: ст. 7 гл. 4 ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», ст. 10 Закона РФ от 07.09.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» и противоречат обычаям делового оборота. Фальсифицируя состав продукта жирами немолочного происхождения и указывая на упаковке продукта не соответствующую действительности информацию о качестве и потребительских свойствах продукции, ИП Леонтьева И.В. получает необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед АО «АМК», также иными действующими на оптовом рынке реализации сливочного масла хозяйствующих субъектов. У покупателей на оптовом рынке формируется представление о том, что производимая ей продукция соответствует требованиям нормативных документов, при этом затраты на производство «масла», не соответствующего требованиям ГОСТ, и соответственно, его цена как на оптовом рынке, ниже, чем у лиц, реализующих продукцию добросовестных производителей. Конкуренты ИП Леонтьевой И.В., в том числе АО «АМК», лишаются возможности эффективно реализовывать свой товар.

Согласно информации ИП Леонтьевой И.В. от 22.05.2018 № 5/2, отпускная цена масла сливочного крестьянского ТМ «Холмогорочка» ж.72,5% , 180 гр. в августе 2017 года составляла 70,03 руб. В детский сад № 172 продукция была отпущена по цене 75,00 руб./уп.

По информации АО «АМК» отпускная цена масла сливочного крестьянского высший сорт 180 гр, ж.72,5% ТМ «Белозорие» производства ОАО «Молоко» в августе 2017 года составила 106,11 руб. за упаковку.

Таким образом, более низкая цена продукции Ответчика может быть вызвана изменением качественного состава масла сливочного, реализуемого ИП Леонтьевой И.В., за счет чего она может иметь преимущества при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

Действия ИП Леонтьевой И.В. могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масла сливочного путем оттока потребителей от этой продукции других производителей, в том числе масла производства ОАО «Молоко», реализуемого АО «АМК».

Так за период с 01.09.2018 по 15.02.2019 ИП Леонтьевой И.В. в Архангельской области было реализовано 172 143 кг масла сливочного мдж 72,5%, АО «АМК» - 44 083,5 кг.

Действия ИП Леонтьевой И.В. по реализации, введению в гражданский оборот продукта, который фактически не является сливочным маслом, вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара и могут причинить вред здоровью. Реализуя продукцию, несоответствующую ГОСТу [32261-2013](#), ИП Леонтьева И.В. может получать необоснованные конкурентные преимущества в хозяйственной деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, действующими на том же товарном рынке.

При этом конкуренты ИП Леонтьевой И.В., в том числе и АО «АМК», лишаются возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного (натурального) сливочного масла) реализовывать свой товар, что, в свою очередь, может сказаться на размере их прибыли.

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 добросовестности, 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.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела № 17-18, представленные Ответчиком в заседание Комиссии, состоявшееся 04.03.2019, рассмотрены Комиссией Управления и учтены при вынесении настоящего решения.

Заявитель и иные заинтересованные лица возражений на заключение об обстоятельствах дела № 17-18 не направили.

Таким образом, Комиссия, проанализировав все обстоятельства дела № 17-18, пришла к выводу, что действия ИП Леонтьевой И.В. по введению в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств товара «Масло сливочное крестьянское, ТМ «Холмогорочка» высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», путем производства и введения в гражданский оборот продукта под названием «масло», содержащего жиры растительного происхождения, содержат в себе квалифицирующие признаки акта недобросовестной конкуренции, поскольку непосредственно способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно могут предоставить (предоставили) Ответчику преимущества над конкурентами, том числе АО «АМК», и причинить им вред.

Учитывая изложенное, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ИП Леонтьевой И.В., как нарушающие пункт 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 17-18

РЕШИЛА:

1. Признать со стороны ИП Леонтьевой И.В. (ИНН 290116731732, ОГРНИП 304290136300628) нарушение п. 1 ст. 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкурентам, в том числе к АО «Архангельская молочная компания», путем реализации в Архангельской области товара с обозначением «масла сливочное», в то время как продукт содержал жиры немолочного происхождения,

что вводит в заблуждение потребителей относительно качества товара и его потребительских свойств и является актом недобросовестной конкуренции.

2. Выдать ИП Леонтьевой И.В. (ИНН 290116731732, ОГРНИП 304290136300628) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно, предпринять меры по исключению попадания растительных жиров в масло сливочное, реализуемое ИП Леонтьевой И.В. в Архангельской области, при его расфасовке.

3. Передать материалы дела № 17-18 должностному лицу Архангельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ИП Леонтьевой И.В. дела об административных правонарушениях.

**Председатель
комиссии**

Цакулов Ю.Г.

Член комиссии

Спирина Т.А.

Член комиссии

Шестакова Н.М

Примечание: Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.