

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/44-2018

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курским УФАС России) установлено наличие в действиях ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» («...») признаков нарушения п.1 ст.14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции»), выразившихся в недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении наименования, потребительских свойств и качества масла сливочного «Крестьянское» сладко-сливочного несоленого.

В адрес Курского УФАС России от Управления Роспотребнадзора по Курской области поступили материалы, свидетельствующие о производстве и реализации ООО «Молоко плюс» масла сливочного, информация на упаковке которого вводит потребителей в заблуждение в отношении наименования, потребительских свойств и качества указанного товара.

Так, согласно представленного ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Курской области» протокола лабораторных испытаний:

- № «...» от .2018 г. **масло сливочное «Крестьянское»** сладко-сливочное несоленое м.д.ж.72,5%, дата изготовления «...» 2018 г., срок годности 30 суток, упаковка потребительская пергамент (место отбора пробы – МБОУ «Верхнемедведицкая средняя общеобразовательная школа» не соответствует требованиям ГОСТа 31979-2012 «Молоко и молочные продукты. Метод обнаружения растительных жиров в жировой фазе газожидкостной хроматографией стеринов», ГОСТа 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия».

Таким образом, исследованная продукция масло сливочное «Крестьянское» сладко-сливочное несоленое, м. д. ж. 72,5%, не соответствует требованиям ГОСТа 31979-2012, ГОСТа 32261-2013 и не является маслом, соответственно упаковка такой продукции не должна содержать слово «масло».

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 пункту 66 ТР ТС 033/2013 молоко, молочная продукция должны сопровождаться информацией для потребителей, соответствующей требованиям технического регламента Таможенного союза «Пищевая продукция в части ее маркировки» (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. [ГОСТа 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 коровьего молока должен соответствовать Приложению Б данного ГОСТа.

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

Кроме того, согласно п.83 ТР ТС 033/2013 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**.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Конституции РФ **не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию**.

Согласно ч.1 ст.10 Гражданского Кодекса РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), **не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции**.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции»:

- **конкуренция** – это 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;

- **товар** - объект гражданских прав, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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;

- **хозяйствующий субъект** - **коммерческая организация**, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В силу ч. 1 ст. 5 ГК РФ **обычаем** признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Согласно ч. 2 ст. 15 ГК РФ под **убытками** понимаются **расходы**, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также **неполученные доходы**, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (**упущенная выгода**).

При этом, в силу прямого указания нормы п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности **актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных 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

Пунктом 1 статьи 14.2 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» является юридическим лицом – коммерческой организацией, таким образом, согласно ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» **является хозяйствующим субъектом.**

На территории Курской области производят, а также реализуют масло сливочное, помимо ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром», более 20 хозяйствующих субъектов, которые состязаются между собой и с ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» за привлечение покупателей продукции и **являются конкурентами.**

Действия ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» по производству и введению в гражданский оборот продукта под названием «масло сливочное», которое фактически не соответствует по составу маслу сливочному, **вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара**, поскольку при выборе такого продукта, как масло сливочное, потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности, указание слов «ГОСТ» и т.п. Данные критерии присутствуют на упаковке продукта, введенного в гражданский оборот ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром», но не соответствуют им фактически.

Данные действия нарушают законодательства в сфере производства, 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 N 2300-1 «О защите прав потребителей» и противоречат обычаям делового оборота.

Указывая на упаковке продукта не соответствующую действительности информацию о качестве и потребительских свойствах продукции, ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» получает необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, действующими на том же товарном рынке. Указанные действия ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масломолочной продукции путем оттока потребителей от сливочного масла других производителей. ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» отвлекает потенциальных и фактических покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательской деятельности тем, что не предоставляет достоверную информацию в отношении своего товара. Тем самым у потребителей формируется представление о том, что продукция, именуемая **«масло сливочное «Крестьянское» сладко-сливочное не соленое»**, производства ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром», соответствует требованиям нормативных документов и химическому составу молочных продуктов. При этом затраты ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» на производство «масла», не соответствующего требованиям, ниже, чем у добросовестных производителей. Добросовестные конкуренты ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром»

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.

Действия ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» по введению в гражданский оборот товара - **масло сливочное «Крестьянское» сладко-сливочное не соленое м.д.ж.72,5%**, дата изготовления 19.01.2018г., срок годности 30 суток, потребительские свойства и качества которого не соответствуют сливочному маслу и указанному ГОСТу, **вводят потребителей в заблуждение в отношении качества, потребительских свойств товара, направлены на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром», противоречат требованиям ст.7 гл.4 ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», ст. 10 Закона РФ от 07.09.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей», требованиям добросовестности, справедливости, обычаям делового оборота, могут причинить убытки добросовестным конкурентам в виде упущенной выгоды.**

Таким образом, Курским УФАС России установлены в действиях ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» («...») все признаки недобросовестной конкуренции в форме введения в заблуждение, запрещенной п.1 ст.14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, **антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение** в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. Предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения статьи [14.2](#) ФЗ «О защите конкуренции». При этом возбуждение дела о нарушении ст. 14.2 ФЗ «О защите конкуренции» до выдачи предупреждения не допускается.

В этой связи Курское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДУПРЕЖДАЕТ

ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» («...») о необходимости прекращения нарушения пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем:

- прекращения введения в гражданский оборот продукции, производимой ООО «Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром», с указанием на этикетке « масло сливочное «Крестьянское» сладко-сливочное несоленое» не соответствующей требованиям государственных стандартов и технических регламентов к молоку и молочной продукции.

Срок выполнения настоящего предупреждения – 10 дней со дня получения ООО

«Сельскохозяйственная корпорация Курскэлитмаслопром» настоящего предупреждения.

В соответствии с ч. 6 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» **копии документов, подтверждающих выполнение предупреждения, в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, должны быть представлены в Курское УФАС России.

Отсутствие в Курском УФАС России документов, подтверждающих исполнение предупреждения в установленный срок, будет считаться неисполнением такого предупреждения.

Согласно ч. 7 и ч. 8 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» **при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.**

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства **антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства** в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

«...»