

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 28.03-14.33/20к об административном правонарушении

23 марта 2015 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Попов Виталий Геннадьевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 28.03-14.33/20р, возбужденного в отношении директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА», связи с непосредственным обнаружением специалистом-экспертом Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Мякинских Е.В., достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА», **установил:**

Решением от 17.03.2015 г. № 34-14к/2к установлено следующее.

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 (рН) 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».

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций

руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

Директор универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» допустила нарушения части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ, ненадлежащим образом исполняя свои организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции в качестве директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА».

Уведомлением о месте и времени возбуждения дела об административном правонарушении от 18.03.2015 г. директор универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» надлежаще извещена о времени и месте составления в отношении нее протокола об административном правонарушении (в 15 ч. 00 мин. 23.03.2015 г., г. Воронеж, ул. Кольцовская, 72).

23.03.2015г. в отношении директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» составлен протокол № 28.03-14.33/20к об административном правонарушении по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ.

23.03.2015г. в Воронежское УФАС России поступило ходатайство от директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» о рассмотрении дела № 28.03-14.33/20к об административном правонарушении по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ 23.03.2015г. Ходатайство удовлетворено.

Определением от 23.03.2015г. рассмотрение дела № 28.03-14.33/20к об административном правонарушении в отношении директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» назначено на 23.03.2015г. в 15 ч. 15 мин. (мск).

23.03.2015г. в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении установлено следующее.

Директор универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» могла должным образом проконтролировать информацию, размещенную на ценниках, относящихся к товарам - кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий», и фактическими данными, указанными, в т.ч. на упаковках этих товаров и с требованиями антимонопольного законодательства РФ, и тем самым, принять зависящие от нее меры по соблюдению требований части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ, но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Доказательств, свидетельствующих о принятии директором универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» всех зависящих от нее мер для соблюдения требований части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ не предоставлено. Директором универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непреодолимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного лица, при соблюдении той или иной степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась в целях надлежащего соблюдения части 1

статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ, что свидетельствует о виновности директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» в совершении административного правонарушения.

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

Обстоятельств исключających, смягчающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании изложенного, действия директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА», связанные с осуществление ненадлежащего контроля за информацией, размещенной на ценниках, относящихся к товарам - кефирный продукт «Домик в деревне» и BIO MAX «Легкий», и фактическими данными, указанными, в т.ч. на упаковках этих товаров и с требованиями антимонопольного законодательства РФ, образуют состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 2.1, статьей 4.1, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях РФ, **постановил:**

1. Признать должностное лицо – директора универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить должностному лицу – директору универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» административное наказание в виде административного штрафа за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.

3. Направить копию настоящего постановления должностному лицу – директору универсама № 41 ООО «ЦЕНТРТОРГ-РОЗНИЦА» для исполнения.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения законодательства о рекламе, зачисляются в Федеральный бюджет по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России)

Р/с - 40101810500000010004

Банк получателя: ОДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ Г. ВОРОНЕЖ

БИК - 042007001

ИНН – 3664022568

КПП - 366401001

КБК – 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКТМО – 20701000

Управление федерального казначейства по Воронежской области (Воронежское УФАС России).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.