

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА №007/01/14.2-360/2023

18 августа 2023 года г. Нальчик

Комиссия Кабардино-Балкарского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе

рассмотрев дело №007/01/14.2-360/2023 по признакам нарушения ООО «Нальчикский молочный комбинат» (далее – ООО «НМК») (ИНН 0721060302, КБР, г. Нальчик, ул. Кирова, д.294 А) статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в реализации товара – молоко питьевое пастеризованное «Горянка» массовая доля жира 2,5% с указанием на упаковке товара недостоверной информации о составе, руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Кабардино-Балкарское УФАС России (далее – Управление) поступили материалы из Управления Россельхознадзора по Ростовской, Волгоградской и Астраханской областям и Республике Калмыкия о результатах проведенного ветеринарного лабораторного мониторинга качества и безопасности пищевой молочной продукции в организациях, осуществляющих реализацию пищевой продукции на территории Ростовской и Волгоградской областей, а также в социальных учреждениях Астраханской и Волгоградской областей. 2023-2989 В рамках мониторинга 25.02.2022г. в ООО «Мармит» (г. Каменск-Шахтинский, ул. Героев Пионеров, д. 20 Б) отобраны пробы молока питьевого пастеризованного «Горянка» массовая доля жира 2,5% (900 гр., пленка), изготовитель ООО «Нальчикский молочный комбинат» (акт отбора образцов №2606522 от 25.02.2022г.). При последующем проведении лабораторных исследований молока питьевого пастеризованного «Горянка» массовая доля жира 2,5% испытательным центром ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора» установлено обнаружение растительных масел и жиров на растительной основе (протокол испытаний №01436 от 15.03.2022г.), что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 7, части 1 статьи 10, статей 20 и 39 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции», пункта 36 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции». В месте с тем, на упаковке молока питьевого пастеризованного «Горянка» массовая доля жира 2,5% указан состав следующего содержания: «молоко цельное, молоко обезжиренное»; в составе продукта отсутствует указание на содержащиеся растительные масла и жиры на растительной основе. Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.06.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), недобросовестная конкуренция – 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. В соответствии со статьей 14.2 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем введения 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. Данные обстоятельства указывали на наличие в действиях ООО «Нальчикский молочный комбинат» признаков нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившегося в реализации товара – молоко питьевое пастеризованное «Горянка» массовая доля жира 2,5% (900 гр., пленка) с указанием на упаковке недостоверной информации о составе. 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, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения (часть 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции). На основании изложенного, в связи с наличием в действиях ООО «Нальчикский молочный комбинат», признаков нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Управлением было выдано ООО «Нальчикский молочный комбинат» предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 03.03.2023г. №06/696. Согласно выданному предупреждению, ООО «Нальчикский молочный комбинат» надлежало исключить реализацию товаров с указанием на упаковке недостоверной информации о составе и соответствии; указать в составе растительные масла и жиры на растительной основе. В ответ на выданное предупреждение, ООО «Нальчикский молочный комбинат» поставило под сомнение достоверность лабораторных исследований, проведенных испытательным центром ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора» и выданное Управлением предупреждение. Кроме того, ООО «Нальчикский молочный комбинат» предоставил в Управление Протокол испытаний №915 от 13.03.2023г., проведенных Испытательной лабораторией Кабардино-Балкарского филиала ФГБУ «СевероКавказская МВЛ», согласно которому в молоке питьевом пастеризованном «Горянка» массовая доля жира 2,5% не обнаружены растительные масла и жиры на растительной основе, без отбора проб (образцов), проведенного Северо-Кавказским межрегиональным управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору. По запросу Управления специалистами Управления Россельхознадзора по Ростовской, Волгоградской и Астраханской областям и Республике Калмыкия в рамках проведения государственных работ на территории Ростовской области была повторно отобрана проба молочной продукции – молока питьевого пастеризованного «Горянка» массовой доли жира 2,5% (дата производства 02.04.2023г., производитель ООО «Нальчикский молочный комбинат» для определения качества и безопасности пищевой продукции. При проведении лабораторных исследований указанной молочной продукции испытательным центром ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора» установлено наличие в составе растительных масел и жиров на растительной основе (протокол испытаний №02704 от 10.04.2023г.), что свидетельствует о нарушении части 1 статьи 7, части 1 статьи 10, статей 20 и 39 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции», пункта 36 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции». Учитывая вышеизложенное, выданное Управлением ООО

«Нальчикский молочный комбинат», предупреждение №06/696 от 03.03.2023г. не исполнено. В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан 2023-2989 принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства. По результатам анализа заявления Управления Россельхознадзора по Ростовской, Волгоградской и Астраханской областям и Республике Калмыкия, а также материалов, представленных ООО «Нальчикский молочный комбинат», Управление пришло к выводу, о том, что в действиях ООО «Нальчикский молочный комбинат» содержатся признаки нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в реализации товара – молоко питьевое пастеризованное «Горянка» массовая доля жира 2,5% с указанием на упаковке товара недостоверной информации о составе. Определением от 05.05.2023г. №ЗК/879/23 дело №007/01/14.2-360/2023 было назначено к рассмотрению на 25.05.2023г. На рассмотрении дела 25.05.2023г. представители заявителя и ответчика не явились, уведомлены надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела. 24.05.2023г. ООО «Нальчикский молочный комбинат» направило в Управление ходатайство об отложении рассмотрения дела №007/01/14.2-360/2023 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств для обоснования своей позиции. Определением от 25.05.2023г. №ЗК/1120/23 дело №007/01/14.2-360/2023 было назначено к рассмотрению на 08.06.2023г. На рассмотрении дела 08.06.2023г. представитель ООО «Нальчикский молочный комбинат» Атов А.М. (доверенность №01-03/2022 от 01.03.2022г.) просил приобщить к материалам дела письменные возражения, в которых ссылался на протоколы лабораторных испытаний молока питьевого пастеризованного «Горянка» массовая доля жира 2,5%, проведенных Северо-Кавказским межрегиональным Управлением Россельхознадзора, подтверждающие отсутствие в составе указанного продукта растительных масел и жиров. Копии протоколов, представленных ООО «Нальчикский молочный комбинат», не были заверены надлежащим образом. В связи с чем, у Комиссии Управления отсутствовала возможность удостовериться в подлинности представленных ответчиком документов. Представитель заявителя Габитова С.Ш. (доверенность №93 от 13.04.2023г.) заявила устное ходатайство ознакомиться с представленными ответчиком документами для подготовки письменного обоснования своей позиции. Определением от 13.06.2023г. №ЗК/1384/23 дело №007/01/14.2-360/2023 было назначено к рассмотрению на 23.06.2023г. 20.06.2023г. Управление Россельхознадзора по Ростовской, Волгоградской и Астраханской областям и Республике Калмыкия представило письменные пояснения по доводам, содержащимся в возражении ООО «Нальчикский молочный комбинат» от 08.06.2023г. (вх. №2000/23), относительно сроков проведения лабораторных исследований и их влияния на результаты исследований. На рассмотрение дела 23.06.2023г. подключился представитель заявителя, ответчик, уведомленный надлежащим образом о дате и времени рассмотрения, не явился. 2023-2989 ООО «Нальчикский молочный комбинат» 23.06.2023г. представило в Управление ходатайство об отложении рассмотрения дела №007/01/14.2-360/2023 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств для обоснования своей позиции. Комиссия Управления, рассмотрев ходатайство ООО «Нальчикский молочный комбинат» решила его удовлетворить и отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью представления стороной дополнительных документов и информации по делу. В части удовлетворения

ходатайства об истребовании в Северо-Кавказском межрегиональном Управлении Россельхознадзора копий протоколов проведенных лабораторных исследований молочной продукции ООО «Нальчикский молочный комбинат» Комиссия Управления отказывает, в связи с тем, что, по мнению Комиссии, результаты вышеназванных лабораторных исследований не могут повлиять на оценку и результаты лабораторных исследований, проведенных ранее испытательным центром ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора». Определением от 23.06.2023г. №ЗК/1526/23 дело №007/01/14.2-360/2023 было назначено к рассмотрению на 18.07.2023г. 14.07.2023г. ООО «Нальчикский молочный комбинат» направил в Управление ходатайство об истребовании у Северо-Кавказского межрегионального Управления Россельхознадзора заверенных копий протоколов испытаний молока «Горянка», ввиду невозможности самостоятельного получения ответчиком указанных документов, к ходатайству был приложен ответ Северо-Кавказского межрегионального Управления Россельхознадзора №ФССК-НК-01-08/7815 об отказе ООО «Нальчикский молочный комбинат» в выдаче запрашиваемых заверенных копий протоколов. 18.07.2023г. на рассмотрении дела представитель ответчика предоставил для приобщения к материалам дела дополнительные письменные пояснения и просил рассмотреть ранее направленное ходатайство. Представитель заявителя – Бусова Г.В. (доверенность №123 от 06.07.2023г.) заявила, что результаты лабораторных исследований молока «Горянка», проведенных Северо-Кавказским межрегиональным Управлением Россельхознадзора в рамках осуществления усиленного лабораторного контроля введенного в отношении ООО «Нальчикский молочный комбинат» не могут повлиять на оценку и результаты лабораторных исследований, проведенных ранее испытательным центром ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора», в связи с тем, что испытания Северо-Кавказским межрегиональным Управлением Россельхознадзора проводились позже, пробы были отобраны из разных партий молочной продукции. Представитель заявителя ходатайствовала об ознакомлении с дополнительными пояснениями ООО «Нальчикский молочный комбинат». Комиссия Управления удовлетворила ходатайство ООО «Нальчикский молочный комбинат» и запросила у Северо-Кавказского межрегионального Управления Россельхознадзора протоколы испытаний проб молока «Горянка», м.д.ж. 2023-2989 2,5%, 900 г. Определением от 18.07.2023г. №ЗК/1882/23 дело №007/01/14.2-360 было назначено к рассмотрению на 15.08.2023г. Письмом от 04.08.2023г. №ФССК-НК-01-08/9623 Северо-Кавказское межрегиональное Управление Россельхознадзора направило в Управление копии протоколов испытаний проб молока «Горянка», м.д.ж. 2,5%, 900 г., исследованных в рамках усиленного лабораторного контроля, введенного в отношении ООО «Нальчикский молочный комбинат». 15.08.2023г. на рассмотрении дела председатель Комиссии озвучила ответ Северо-Кавказского межрегионального Управления Россельхознадзора, огласив какие именно копии протоколов были представлены. Представители заявителя и ответчика не возражали против приобщения указанных копий протоколов к материалам дела. Каких-либо дополнительных документов или материалов, имеющих значение для рассмотрения дела, представители заявителя и ответчика не представили. Комиссия Управления, исследовав представленные материалы, решила отложить рассмотрение дела в связи с необходимостью принятия заключения об обстоятельствах дела. Изучив представленные материалы, Комиссия Управления пришла к следующим выводам. В своих пояснениях от 08.06.2023г. ООО «Нальчикский молочный комбинат» указывает на недопустимость применения в

качестве доказательства по делу акта отбора проб №2606522 от 25.02.2022г. (далее Акт №2606522) в связи с его несоответствием нормам ГОСТ26809.1-2014. Вместе с тем, Акте №2606522 содержит все необходимые сведения: - места отбора проб – «ООО «Мармит» (Российская Федерация, Ростовская обл., г.Каменск-Шахтинский, Героев Пионеров ул., д.20. 20 «Б»); - наименования предприятия-изготовителя – «ООО «Нальчикский молочный комбинат» (Российская Федерация, Республика Кабардино-Балкарская, г.Нальчик, Кирова ул., д. 294 А); - наименования, сорта и даты изготовления продукта – «Молоко «Горянка» 2,5 % 900гр пленка, 21.02.2022»; - номера, объема партии – «95,4 кг / 106»; - даты и часа отбора пробы – «25.02.2022, 07 часов 45 минут»; - должности и подписи лиц, проводивших отбор проб – государственный инспектор Ивашиненко Сергей Викторович»; - показателей, которые должны быть определены в продукте – «макролиды, линкозамиды, растительные жиры, седативные препараты, антипротозойные препараты, идентификация риска (нестероидные противовоспалительные препараты)»; - наименования сдатчика, наименования приемщика, номера и даты транспортного документа – «Михайлова Валентина Константиновна, государственный инспектор Ивашиненко Сергей Викторович, шифр пробы c8509f9d-75a8-4eab-b970-e7c7c41df19a». 2023-2989 Проба опломбирована или опечатана – «1 проба/ 2,7 кг, пронумерованы и опломбированы (опечатаны) AA007805». Проба направлена в Испытательный центр ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора», который аккредитован в национальном органе аккредитации Росаккредитация (уникальный номер записи в реестре аккредитованных лиц RA.RU.21ПЛ76) на соответствие требованиям ГОСТ ISO/IEC 17025-2019 «Общие требования к компетентности испытательных и калибровочных лабораторий». Статус области аккредитации ИЦ ФГБУ в Реестре аккредитованных лиц, включая Национальную часть Единого реестра органов по сертификации и испытательных лабораторий Таможенного союза «действующий», с утвержденной областью аккредитации лаборатории. Процедурами системы менеджмента качества ИЦ ФГБУ регламентировано инспектирование доставленных проб, с учетом условий доставки, информация о которых фиксируется в документах системы менеджмента качества и сопроводительной документации, что нашло свое отражение, в том числе в протоколе испытаний №01436 от 15.03.2022 в графе «состояние образца: † образца 4,0 0С, продукция доставлена в установленных сроках годности, с соблюдением условий хранения, указанных в маркировке, целостность потребительской упаковки не нарушена, контроль первого вскрытия не нарушен». По мнению ответчика, даты проведения испытаний в протоколе испытаний №01436 от 15.03.2022г. (25.02.2022 – 14.03.2022) и в протоколе испытаний №02704 от 10.04.2023г. (03.04.2023 – 07.04.2023) свидетельствуют о нарушении допустимых сроков проведения лабораторных испытаний. Данный довод подлежит отклонению по следующим основаниям: Согласно сведениям протокола испытаний №01436 от 15.03.2022 следует, что в лабораторию пробы поступили «25.02.2022 11:30», при этом по Акту №2606522 дата и час отбора пробы – «25.02.2022, 07 часов 45 минут». Согласно информации, содержащейся в протоколе испытаний №02704 от 10.04.2023г.: - дата и время отбора проб: 03.04.2023г. 12:20; - дата поступления проб: 03.04.2023г. 13:10. Испытательная лаборатория приступила к анализу проб сразу после их доставки и не позднее, чем через 24 часа после отбора, что соответствует требованиям ГОСТ 26809.1-2014. Таким образом, доставка и исследование проб выполнено в пределах допустимых сроков. Указанные в протоколах испытаний №01436 от 15.03.2022 и №02704 от 10.04.2023г. даты проведения испытаний (25.02.2022 – 14.03.2022; 03.04.2023 – 07.04.2023 – соответственно) обоснованы тем, что помимо исследования по показателю на растительные жиры, отобранные

пробы были подвергнуты ряду других испытаний на макролиды, линкозамиды, седативные препараты, антипротозойные препараты, идентификация риска (нестероидные противовоспалительные препараты), которые имеют свой регламент исследования. 2023-2989 По результатам всех проведенных испытаний и были сформированы указанные протоколы испытаний. Дата «проведения испытаний» и «дата протокола испытаний» с указанием периода формируется автоматизированной системой «Веста», в связи с эти крайняя дата, указанная в позиции «дата проведения испытаний», не является датой окончания проведения конкретного исследования, потому как «Веста» фиксирует дату любого последнего измерения в системе или внесения дополнительной информации. С учетом того, что отобранная продукция проходила исследования также по иным показателям качества окончание проведения испытаний 14.03.2022г. и 07.04.2023г. не может свидетельствовать о нарушении сроков проведения исследований. К аналогичным выводам пришел Арбитражный суд Дальневосточного Округа в Постановлении от 13.07.2020г. №Ф03-2159/2020. Относительно довода ООО «НМК», со ссылкой на п.11 ГОСТ 33490-2015, что «результат обнаружения растительных масел и жиров на растительной основе представляют в документах в виде наличия или отсутствия каждого стерина в отдельности, на основании чего делают заключение о фальсификации или нефальсификации жировой фазы пробы продукта растительными маслами или жирами на растительной основе»: Оформленный по результатам исследований протокол испытаний №01436 от 15.03.2022г. в пункте 49 содержит соответствующую запись: «Обнаружены растительные масла и жиры на растительной основе (выявлены стерины: кампастерин – обнаружен; бетаситостерин – обнаружен; стигмастерин – обнаружен; брассикастерин – не обнаружен)». ГОСТ 33490-2015 распространяется на молоко и молочную продукцию и устанавливает качественный метод обнаружения в их составе растительных масел и жиров на растительной основе методом газожидкостной хроматографии с масспектрометрическим детектированием. Исследовав представленную информацию, Комисия Управления приходит к выводу, что исследования молочной продукции ООО «НМК» проведены испытательным центром ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора» в полном соответствии с требованиями технических регламентов Таможенного союза и иных нормативных актов в установленной сфере деятельности. Результаты испытаний являются достоверными и устанавливают наличие в молочной продукции ООО «НМК» растительных масел и жиров на растительной основе, что нарушает обязательные для применения и исполнения на таможенной территории Таможенного союза требования безопасности к молоку и молочной продукции, выпускаемых в обращение на таможенной территории Евразийского экономического союза. Также, по мнению ООО «Нальчикский молочный комбинат», проведенные лабораторные исследования нарушили пункт 3.10. ГОСТ 26809.1-2014, согласно которому при получении неудовлетворительных результатов хотя бы по одному из показателей органолептических и физико-химических показателей, по нему 2023-2989 проводят повторный анализ удвоенного объема объединенной пробы от продукции в цистерне или выборки той же партии продукции. Ссылка ООО «Нальчикский молочный комбинат» на пункт 3.10. ГОСТ 26809.1-2014 относительно непроведения повторного анализа удвоенного объема объединенной пробы после получения неудовлетворительных результатов испытаний неприменима, поскольку указанный пункт относится к исследованиям органолептических (цвет, запах, вкус, консистенция) и физико-химическим показателям (массовая доля жира, плотность, кислотность, степень чистоты). Довод ООО «Нальчикский молочный комбинат» о том, что протоколы испытаний

проб молочной продукции, проведенных в рамках усиленного лабораторного контроля Северо-Кавказским межрегиональным Управлением Россельхознадзора, согласно которым в молоке «Горянка» 2,5% не обнаружены растительные масла и жиры на растительной основе, не опровергает достоверность ранее проведенных ФГБУ «Ростовский референтный центр Россельхознадзора» лабораторных испытаний указанной молочной продукции.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела №007/01/14.2-360/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность представленных Заявителем и Ответчиком материалов, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Нальчикский молочный комбинат», выразившиеся в реализации товара – молоко питьевое пастеризованное «Горянка» массовая доля жира 2,5% с указанием на упаковке товара недостоверной информации о составе в период с 15.03.2022г. по 10.04.2023г., по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».