РЕШЕНИЕ

по делу № 04/04-17а

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 11 декабря 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 22 декабря 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии: <…> – руководителя управления; Членов Комиссии: <…> – начальника ОФРиР Кировского УФАС России, <…>. – специалиста ОФРиР Кировского УФАС России;

в присутствии от заявителя: <…> - представителя Закрытого акционерного общества «Кировский молочный комбинат» по доверенности ;

в отсутствие ответчика: Общества с ограниченной ответственностью «Белмолоко»;

при ведении протокола <…> – специалистом ОФРиР Кировского УФАС России;

рассмотрев дело № 04/04-17а, возбужденное по заявлению ЗАО «Кировский молочный комбинат» по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Белмолоко» (ИНН 7731645705, ОГРН 1107746181531. <…>) п. 1 ст. 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление Закрытого акционерного общества «Кировский молочный комбинат» (далее – ЗАО «КМК», Заявитель) о совершении Обществом с ограниченной ответственностью «Белмолоко» (далее – ООО «Белмолоко», Ответчик) недобросовестных действий, которые содержат признаки нарушения пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» Кировским УФАС России ООО «Белмолоко» выдано предупреждение № 06ф/04-2017 от 24.03.2017 о принятии мер по прекращению введения в гражданский оборот продукции, производимой ООО «Белмолоко», с указанием на этикетке «масло», не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013 и изъятию из гражданского оборота продукции «масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованное в брикеты весом по 175 гр., упакованное в фольгу сине-серого цвета с нанесением рисунка и надписей синим цветом, дата изготовления: 12.01.2017 г., изготовитель ООО «Белмолоко» (<…>), не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013.

ООО «Белмолоко» письмом (вх. № 2850 от 21.04.2017) сообщило, что производимая продукция является сливочным маслом соответствующего качества.

Из анализа имеющихся документов Кировским УФАС России установлено, что предупреждение № 06ф/04-2017 от 24.03.2017 ООО «Белмолоко» в части принятия мер по

прекращению введения в гражданский оборот продукции, производимой ООО «Белмолоко», с указанием на этикетке «масло», не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013 и по изъятию из гражданского оборота продукции «масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованное в брикеты весом по 175 гр., упакованное в фольгу сине-серого цвета с нанесением рисунка и надписей синим цветом, дата изготовления: 12.01.2017 не исполнено.

Приказом руководителя Кировского УФАС России № 105 от 05.05.2017 возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Белмолоко» по признакам нарушения п. 1 ст. 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением от 05.05.2017 рассмотрение дела № 04/04-17а назначено на 08.06.2017.

Определением от 08.06.2017 рассмотрение дела № 04/04-17а отложено на 27.07.2017.

Определением от 27.07.2017 срок рассмотрения дела №04/04-17а продлен до 05.02.2018, рассмотрение дела отложено и назначено на 19.09.2017 в связи с необходимостью получения дополнительных документов у лиц, участвующих в деле.

Определением от 19.09.2017 рассмотрение дела №04/04-17а отложено на 31.10.2017.

31.10.2017 в рассмотрении дела № 04/04-17а объявлен перерыв до 07.11.2017.

Определением от 07.11.2017 рассмотрение дела № 04/04-17а отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела и назначено на 06.12.2017.

06.12.2017 в рассмотрении дела № 04/04-17а объявлен перерыв до 11.12.2017.

На заседании комиссии Кировского УФАС России, состоявшемся 11.12.2017, представитель ЗАО «КМК» по доверенности <…> поддержала письменную позицию, представленную ранее в заявлении.

ООО «Белмолоко» явку представителя не обеспечило, направило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя. Дополнительно представило письменную позицию по заключению об обстоятельствах дела, согласно которой производимая Обществом продукция (масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %) в связи с истечением срока годности на момент получения предупреждения, не могла реализовываться в торговых сетях, так как подлежала списанию по причине истечения срока годности, а производство новой продукции не осуществлялось, поскольку деятельность ООО «Белмолоко» была приостановлена <…>). Ответчик не мог нарушать требования, изложенные в предупреждении.

Изучив материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

На территории Таможенного Союза требования к молоку и молочной продукции установлены Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (далее - Технический регламент), 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 Технического 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. и распространяется на молоко и молочную продукцию, выпускаемые в обращение на таможенной территории Таможенного союза.

В соответствии с пунктом 5 раздела II Технического регламента сливочное масло - масло из коровьего молока, в котором массовая доля жира составляет не менее 50 процентов; 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; молочный продукт - пищевой продукт, который произведен из молока и (или) его составных частей, и (или) молочных продуктов, с добавлением или без добавления побочных продуктов переработки молока (за исключением побочных продуктов переработки молока, полученных при производстве молокосодержащих продуктов) без использования немолочного жира и немолочного белка и в составе которого могут содержаться функционально необходимые для переработки молока компоненты, молокосодержащий продукт - пищевой продукт, произведенный из молока, и (или) его составных частей, и (или) молочных продуктов, и (или) побочных продуктов переработки молока и немолочных компонентов, по технологии, предусматривающей возможность замещения молочного жира в количестве не более 50 процентов от жировой фазы исключительно заменителем молочного жира и допускающей использование белка немолочного происхождения не в целях замены молочного белка, с массовой долей сухих веществ молока в сухих веществах готового продукта не менее 20 процентов.

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

Кировским УФАС России установлено, что на упаковке продукции ООО «Белмолоко» содержится следующая информация: «масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованное в брикеты весом по 175 гр., упакованное в фольгу сине-серого цвета с нанесением рисунка и надписей синим цветом, дата изготовления: 12.01.2017, ГОСТ 52253-2004, изготовитель ООО «Белмолоко» (юридический адрес: <…>».

Как указывает Заявитель, 16 февраля 2017 г. членами комиссии по отбору проб молочной продукции в торговых точках города Кирова и Кировской области, созданной Некоммерческой организацией «Вятский молочный союз», при участии начальника отдела технического развития пищевой промышленности и регулирования продовольственного рынка Министерства сельского хозяйства и продовольствия Кировской области в магазине «Пятерочка» (<…>), принадлежащем ООО «Агроторг» (<…>), были приобретены 2 пачки масла сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованные в брикеты весом по 175 гр, цена 103,00 руб., упакованные в фольгу сине-серого цвета с нанесением рисунка и надписей синим цветом, дата изготовления: 12.01.2017, изготовитель ООО «Белмолоко» (<…>) (акт отбора проб от 16.02.2017, акт фиксации отбора проб от 16.02.2017).

Факт покупки масла подтверждается кассовым чеком № ККМ 00105367 от 16.02.2017 14:37 (ООО «Агроторг» <…>), актом отбора проб от 16.02.2017, актом фиксации отбора проб от 16.02.2017 г., к которому приложены фотографии выкладки масла на пристенных стеллажах магазина, на которых размещается масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 % и пачки масла. При этом в акте фиксации отбора проб указано, что каждая отобранная проба в соответствии с ГОСТ 26809-86 «Молоко и молочные продукты. Правила приемки, методы отбора и подготовки проб к анализу» упакована, опломбирована и снабжена этикеткой.

Указанное масло 16.02.2017 было доставлено в сумке-холодильнике на автотранспорте в испытательную лабораторию состава и свойств веществ и материалов ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Кировской области», имеющей государственную аккредитацию № РОСС RU.0001.21АЯ13 до 01.08.2019 в опломбированном виде. Лаборатория имеет государственную аккредитацию № РОСС RU.0001.21АЯ13 до 01.08.2019 и проводила исследования на основании договора от 01.02.2017 № 545. По результатам лабораторных испытаний установлено, что жирно –

кислотный состав молочного жира исследованного масла имеет отклонения от справочных данных приложения Б ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия», соотношение массовых долей метиловых эфиров жирных кислот выходит за установленные границы соотношений, что свидетельствуют о фальсификации жировой фазы масла жирами немолочного происхождения. Проба продукции не соответствует понятию «масло из коровьего молока», установленному ТР ТС 033/2013 (протокол лабораторных испытаний от 27.02.2017 № П360, экспертное заключение от 06.03.2017).

Так как указанное масло не соответствует по составу жиров ГОСТ 32261-2013, следовательно, не может называться маслом.

Понятие конкуренции установлено пунктом 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым конкуренцией является 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. При этом согласно пункту 4 вышеуказанной статьи Федерального закон «О защите конкуренции» товарный рынок – это сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности потребитель может приобрести товар.

В соответствии с п. 9 ст. 4 вышеуказанного Федерального закона недобросовестной конкуренцией признаются 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.

При условии наличия конкурентных отношений не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе относительно 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 (п. 1 ст. 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ЗАО «КМК» является производство молока (кроме сырого) и молочной продукции (код по ОКВЭД – 10.51), дополнительным видом - деятельность по оптовой неспециализированной торговле (код ОКВЭД – 46.9).

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц дополнительными видами деятельности ООО «Белмолоко» являются торговля оптовая молочными продуктами (код по ОКВЭД – 46.33.1) и деятельность по оптовой неспециализированной торговле (код ОКВЭД – 46.9).

На товарном рынке реализации молочных продуктов в регионе деятельности Кировской области ЗАО «КМК» и ООО «Белмолоко» осуществляют аналогичные виды деятельности, а именно: деятельность по оптовой неспециализированной торговле (код ОКВЭД – 46.9) и соответственно, являются конкурентами.

Факт осуществления деятельности ЗАО «КМК» по производству и реализации масла не оспаривается Заявителем и подтверждается следующими документами:

-договор поставки VI от 01.12.2014, заключенный ЗАО «КМК» с ООО «Агроторг»;

Факт осуществления деятельности ООО «Белмолоко» по производству и реализации масла

подтверждается следующими документами:

-договор поставки № ВВ-6/1779 от 01.10.2014, заключен ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» (Поставщик) с ООО «Агроторг» (Покупатель);

-товарная накладная <…>

-договор поставки № 01-6/9626-СЖ от 01.08.2013, заключен между ООО «Белмолоко» (Поставщик) и ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» (Покупатель), дополнительные соглашения к договору поставки № 1;

-письменными пояснениями ООО «Белмолоко» (исх. № 26.05.2017г./3.), в которых среди ассортимента выпускаемой продукции указано, в том числе: масло сладко-сливочное несоленое «Русское молоко», м.д.ж. 82,5%, масса нетто 175 г. изготовлено по ГОСТ Р 52253-2004, расфасовано и упаковано по СТО 65285516-001-2016.

Соответственно вышеуказанные хозяйствующие субъекты действуют на одном товарном рынке по производству и реализации молочных продуктов на территории Российской Федерации и являются конкурентами.

Материалами дела подтверждается, что 12.01.2017 ООО «Белмолоко» была произведена продукция, содержащая жиры немолочного происхождения, что подтверждается протоколом лабораторных испытаний от 27.02.2017, кассовым чеком № ККМ 00105367 от 16.02.2017 (ООО «Агроторг» <…>), актом отбора проб от 16.02.2017, актом фиксации отбора проб от 16.02.2017. На этикетке указанной продукции содержалась следующая информация: масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованное в брикеты весом по 175 гр., упакованное в фольгу сине-серого цвета с нанесением рисунка и надписей синим цветом, дата изготовления: 12.01.2017.

Данная партия продукции была реализована ООО «Белмолоко» по договору поставки <…>, заключенному между ООО «Белмолоко» (Поставщик) и ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» (Покупатель). Вышеуказанное масло поставлено по договору поставки <.> ООО «Белмолоко» на основании товарной накладной № 54 <…>).

ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» масло реализовано по договору поставки № <…>, заключенному между ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» (Поставщик) и ООО «Агроторг» (Покупатель).

Факт покупки масла подтверждается кассовым чеком № ККМ 00105367 от 16.02.2017 (ООО «Агроторг» <…>), актом отбора проб от 16.02.2017, актом фиксации отбора проб от 16.02.2017, к которому приложены фотографии выкладки масла на пристенных стеллажах магазина, на которых размещается «масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованное в брикеты весом по 175 гр.

Вышеуказанная партия продукции (масла) была введена в гражданский оборот ООО «Белмолоко» на территории Кировской области, что подтверждается реализацией данного товара в розницу в магазине «Пятерочка» (<…>.

Материалами дела подтверждается направленность действий ООО «Белмолоко» на введение в гражданский оборот производимого им товара.

Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта не соответствующую действительности информацию, а именно: «масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %, фасованное в брикеты весом по 175 гр., упакованное в фольгу сине-серого цвета с нанесением рисунка и надписей синим цветом, дата изготовления: 12.01.2017 ООО «Белмолоко» вводит покупателей в заблуждение в отношении качества и потребительских свойств данного продукта и нарушает тем самым действующее санитарное законодательство, законодательство в сфере производства, реализации пищевых продуктов, Закон РФ «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 года № 2300-1 и

обычаи делового оборота.

В материалы дела ООО «Белмолоко» (исх. № 1 от 04.12.2017) представлена информация о том, что производимая Обществом продукция в связи с истечением срока годности на момент получения предупреждения, не могла реализовываться в торговых сетях, так как подлежала списанию по причине истечения срока годности, а производство новой продукции не осуществлялось, поскольку деятельность ООО «Белмолоко» была приостановлена. Ответчик не мог нарушать требования, изложенные в предупреждении. Следовательно, на момент возбуждения данного дела соответствующее предупреждение исполнено в полном объеме, в материалах дела отсутствуют доказательства неисполнения Ответчиком предупреждения№ 04/04-17а.

В силу пункта 13 письма ФАС России от 24.12.2015 N ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета» и в соответствии с частью 7 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» в случае исполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению.

В ходе рассмотрения дела установлено, что предупреждение № 06ф/04-2017 от 24.03.2017 ООО «Белмолоко» в установленный антимонопольным органом срок исполнено, что подтверждается материалами дела. Доказательств обратного антимонопольным органом не установлено и Заявителем не представлено.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 14.2, 23, 39.1, 48 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

Прекратить рассмотрение дела № 04/04-17а, возбужденного по признакам нарушения п. 1 ст. 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Белмолоко» (ИНН 7731645705, ОГРН 1107746181531), в связи с исполнением предупреждения Кировского УФАС России № 06ф/04-2017 от 24.03.2017 о принятии мер по прекращению введения в гражданский оборот продукции «масло сладко-сливочное несоленое, высший сорт, «Русское молоко», м.д.ж. 82,5 %» не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.