

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-

05/45-2018

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курским УФАС России) установлено наличие в действиях ООО «Курское молоко» признаков нарушения п.1 ст.14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» - недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение в отношении наименования, потребительских свойств и качества молока пастеризованного и сметаны.

В адрес Курского УФАС России от Управления Роспотребнадзора по Курской области поступили материалы, свидетельствующие о производстве и реализации ООО «Курское молоко» молока пастеризованного и сметаны, информация на упаковке которых вводит потребителей в заблуждение в отношении наименования, потребительских свойств и качества указанных товаров.

Так, согласно представленного протокола лабораторных испытаний ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Курской области» № от .2018 г., а также экспертного заключения от 2018г. № в исследованной пробе - **молоко питьевое пастеризованное, обогащенное йодированным белком «Куряночка»** м.д.ж. 2,5%, дата изготовления 2018 г., срок годности 7 суток, упаковка потребительская (место отбора пробы – МБДОУ «Детский сад комбинированного вида №1») **обнаружено сухое молоко**, что не соответствует требованиям ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» и ТР ТС 021/2011 «О безопасности пищевой продукции».

Согласно представленных ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Курской области» экспертным заключениям и протоколам лабораторных испытаний:

- № от 2018 г. **сметана «Куряночка»** м.д.ж. 15%, дата изготовления 2018 г., срок годности 14 суток, упаковка потребительская (место отбора пробы – МБДОУ «Детский сад комбинированного вида №1») **не соответствует** требованиям ГОСТа 31979-2012 «Молоко и молочные продукты. Метод обнаружения растительных жиров в жировой фазе газожидкостной хроматографией стеринов», ГОСТа 31452-2012 «Сметана. Технические условия» по физико-химическим показателям;

- № от 2018 г. **сметана «Куряночка»** м.д.ж. 15%, дата изготовления 2018 г., срок годности 14 суток, упаковка потребительская (место отбора пробы – МБДОУ «Детский сад комбинированного вида №1») **не соответствует** требованиям ГОСТа 31979-2012 «Молоко и молочные продукты. Метод обнаружения растительных жиров в жировой фазе газожидкостной хроматографией стеринов», ГОСТа 31452-2012 «Сметана. Технические условия» по физико-химическим показателям;

В соответствии с [п. 1 ст. 39](#) Технического регламента 021/2011 «О безопасности пищевой продукции» (ТР ТС 021/2011) маркировка пищевой продукции должна соответствовать требованиям технического регламента Таможенного союза, устанавливающего требования к пищевой продукции в части ее маркировки, и

(или) соответствующим требованиям технических регламентов Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции.

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.

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 «Пищевая продукция в части ее маркировки» (ТР ТС 022/2011) и дополнительным требованиям настоящего технического регламента.

В соответствии с [п. 1 ст. 4.3](#) ТР ТС 022/2011 наименование пищевой продукции, указываемое в маркировке, должно позволять относить продукцию к пищевой продукции, достоверно ее характеризовать и позволять отличать ее от другой пищевой продукции.

В соответствии с п. 5 раздела II ТР ТС 033/2013 **МОЛОКО** - продукт нормальной физиологической секреции молочных желез сельскохозяйственных животных, полученный от одного или нескольких животных в период лактации при одном и более доениях, без каких-либо добавлений к этому продукту или извлечений каких-либо веществ из него.

Согласно п. 3.1 ГОСТ 31450-2013. «Межгосударственный стандарт. Молоко питьевое. Технические условия» **питьевое молоко**: молочный продукт с массовой долей жира менее 10%, подвергнутый термической обработке, как минимум пастеризации, **без добавления сухих молочных продуктов** и воды, расфасованный в потребительскую тару.

Согласно п. 3.1 ГОСТ 31452-2012 «Межгосударственный стандарт. Сметана. Технические условия» **сметана**: кисломолочный продукт, который произведен путем сквашивания сливок с добавлением молочных продуктов или без их добавления с использованием заквасочных микроорганизмов - лактококков или смеси лактококков и термофильных молочнокислых стрептококков, массовая доля жира в котором составляет не менее чем 10%.

Согласно п.5.1.6. указанного ГОСТа жировая фаза сметаны должна содержать только молочный жир. Жирно-кислотный состав жировой фазы продукта приведен в [Приложении А](#) к ГОСТу.

Согласно п. 69, п. 79 ТР ТС 033/2013 наименования молока и молочной продукции должны соответствовать понятиям, установленным в [разделе II](#) настоящего технического регламента; в случае если продукты не соответствуют идентификационным показателям, установленным настоящим техническим регламентом, не должны использоваться в наименованиях ассортиментных знаков и других дополнительных наименованиях молока и продуктов переработки молока понятия, установленные в [разделе II](#) настоящего технического регламента.

Таким образом, реализация продукции с наименованиями «молоко», «сметана», в то время как указанная продукция не соответствует нормативно закрепленным требованиям к продукции с таким наименованием, а также не соответствует молоку и сметане по химическому составу, вводит потребителей, покупателей в заблуждение 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.

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.

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

На территории Курской области производят, а также реализуют молоко и молочную продукцию, помимо ООО «Курское молоко», более 20 хозяйствующих субъектов, которые состязаются между собой и с ООО «Курское молоко» за привлечение покупателей продукции и **являются конкурентами.**

Действия ООО «Курское молоко» по производству и введению в гражданский оборот продуктов под названием «молоко», «сметана», которые фактически не соответствуют по составу молоку и сметане, **вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара**, поскольку при выборе таких продуктов, потребители ориентируются прежде всего на наименование товара, его состав, указание слов «ГОСТ» и т.п.

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 «Курское молоко» получает необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, действующими на том же товарном рынке. Указанные действия ООО «Курское молоко» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке молочной продукции путем оттока потребителей от продукции других производителей. ООО «Курское молоко» 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 молоко, соответствует требованиям нормативных документов и химическому составу молочных продуктов. При этом затраты ООО «Курское молоко» на производство товара, не соответствующего требованиям, ниже, чем у добросовестных производителей. Добросовестные конкуренты ООО «Курское молоко» лишаются возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного (натурального) молока и молочной продукции) реализовывать свой товар, что, в свою очередь, сказывается на размере их прибыли.

Письмом от 13.04.2018 №107 Национальный союз производителей молока СОЮЗМОЛОКО сообщил, что по оценкам экспертов Союза, использование сухого молока и (или) продуктов переработки молока, восстановленных для производства продукции, при изготовлении которой, согласно действующим нормативно-правовым актам, не допускается использование сухого молока, в частности – при изготовлении молока питьевого, наносит ущерб добросовестным участникам

рынка. Сухое молоко и получаемые из него продукты переработки молока восстановленные являются менее дорогим, в сравнении с сырым молоком, сырьем, и их использование для производства отдельных продуктов, в том числе молока питьевого, приводит к улучшению конкурентного положения недобросовестных участников рынка.

Нарушение требований ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», в части использования при производства молока питьевого сухих молочных продуктов, могут нанести ущерб добросовестным участникам рынка, предоставляя при этом преимущества деятельности на рынке, поскольку сухое молоко и получаемые из него продукты переработки молока восстановленные являются менее дорогим, что может существенно снизить затраты на производство питьевого молока по сравнению с хозяйствующими субъектами использующими исключительно сырое молоко.

Действия ООО «Курское молоко» по введению в гражданский оборот товара **молоко питьевого пастеризованное, обогащенное йодированным белком «Куряночка»** м.д.ж. 2,5% дата изготовления 2018 г., срок годности 7 суток; **сметана «Куряночка»** м.д.ж. 15% дата изготовления 2018 г., срок годности 14 суток, состав, потребительские свойства и качество которых не соответствуют молоку, сметане и указанному ГОСТу, **вводят потребителей в заблуждение в отношении качества, потребительских свойств товара, направлены на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности** ООО «Курское молоко», **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 «Курское молоко» 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 случае выявления признаков нарушения статьи 14.2 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. 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 «Курское молоко» («...») 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 с указанием на потребительской упаковке «Молоко», «Сметана», не соответствующей требованиям государственных стандартов и технических регламентов к молоку и молочной продукции.

Срок выполнения настоящего предупреждения – 10 дней со дня получения ООО «Курское молоко» 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.

«...»