

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 5а-17/4-04-16а

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«28» августа 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 5а-17/4-04-16а от 16.02.2017, составленный <...>, начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении юридического лица – ООО «МОЛИНВЕСТ» (ИНН 6315000566,

ОГРН 1156315000104, <...>, законный представитель – директор ООО «МОЛИНВЕСТ» <..>), в связи с нарушением части 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 4/04-16а (резольютивная часть решения оглашена 08 ноября 2016 года; в полном объеме решение изготовлено 21 ноября 2016 года) в действиях ООО «МОЛИНВЕСТ» был установлен факт нарушения части 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту ЗАО «Кировский молочный комбинат» путем производства и введения в гражданский оборот продукции: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованной в брикеты весом по 400 грамм, упакованной в пергамент белого цвета с приклеенной этикеткой желтого цвета, с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств продукции.

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление ЗАО «Кировский молочный комбинат» (далее – ЗАО «КМК») о том, что в действиях ООО «МОЛИНВЕСТ» (далее – Общество) содержатся признаки нарушения п.2 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции».

На упаковке (этикетке) приобретенного масла в наименовании продукции указано: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013».

Так как указанное масло не соответствует по составу жиров ГОСТ 32261-2013, следовательно, не может называться маслом. При этом розничная цена масла, выпускаемого ООО «МОЛИНВЕСТ», дешевле цен аналогичной продукции, выпускаемой другими производителями. Так, согласно чека 400-граммовая пачка масла ООО «МОЛИНВЕСТ» стоит <...> рублей, в то время как 200-граммовая пачка такого же масла Кировского молочного комбината в рознице стоит <...> рублей.

Таким образом, по мнению ЗАО «КМК», ООО «МОЛИНВЕСТ» вводит потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств и качества масла сливочного крестьянского, нарушая тем самым пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Кировским УФАС России установлено следующее.

ЗАО «Кировский молочный комбинат» осуществляет на территории Кировской области производство и реализацию молочных продуктов.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее по тексту – ЕГРЮЛ) от 03.02.2016 ЗАО «Кировский молочный комбинат» осуществляет свою деятельность с 15.04.1993 г.

Представленный в материалы дела договор поставки от <...>, заключенный ЗАО «Кировский молочный комбинат» с ЗАО «<...>», с приложением, а также прайс – лист от 20.02.2016 подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации молочной продукции на территории города Кирова в период с 2013 по 2016 годы.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц ООО «МОЛИНВЕСТ» осуществляет свою деятельность по производству и реализации молочных продуктов с 15.01.2015.

Согласно информации из технологического журнала производства сливочного масла ООО «МОЛИНВЕСТ» осуществляло в 2016 году производство товара – масло сливочное «Крестьянское». Факт производства продукции подтвержден декларацией Таможенного Союза о соответствии от <...>.

Представленные в материалы дела договор поставки от <...>, а также товарные накладные, подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации молочных продуктов.

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 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» (далее - 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. ГОСТ 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 должен соответствовать Приложению А данного ГОСТа.

Согласно пункту 5.2.2 данного ГОСТа для изготовления масла используют следующее основное сырье, функционально необходимые компоненты и пищевые добавки: молоко коровье по ТР ТС 033/2013 и [ГОСТ 31449](#); сливки по ТР ТС 033/2013 и нормативным или техническим документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт, титруемой кислотностью не более 19 °Т; молоко обезжиренное по [ГОСТ 31658](#), кислотностью не более 19 °Т; пахта по ТР ТС 033/2013 и нормативным или техническим документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт, полученная при производстве сладко-сливочного масла, кислотностью не более 19,0 °Т; молоко цельное сухое по [ГОСТ 4495](#) (для нормализации); молоко сухое обезжиренное по ГОСТ 10970 (для нормализации); препараты и концентраты бактериальные молочнокислых микроорганизмов по нормативным или техническим документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт, обеспечивающие получение кисло-сливочного масла, соответствующего требованиям настоящего стандарта; соль поваренная пищевая по ГОСТ 13830, не ниже сорта экстра, молотая, нейодированная, краситель пищевой - каротин (Е160а).

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 (п. 83 ТР ТС 033/2013).

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

Как установлено в результате рассмотрения дела на упаковке продукции ООО «МОЛИНВЕСТ» содержится следующая информация:

«Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, Высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Масса нетто 400г. Состав: пастеризованные сливки. Пищевая ценность (содержание в 100 г. продукта): жиров – 72,5 г, белков – 1,0 г, углеводов – 1,4 г. Энергетическая ценность (калорийность) – 2772кДж/662ккал. Условия хранения и срок годности: при относительной влажности воздуха не более 90% и при температуре минус (16±2)С - 30 суток, в том числе при температуре (3±2)С - 20 суток. Дата изготовления: число, месяц, год, изготовитель (смотри на обратной стороне упаковки, 25.01.16, МЛ. Номер партии: смотри на обратной стороне упаковки. Изготовитель: Смотри на упаковке (буква указывает на адрес производства). МИ – ООО «Молочная индустрия», Россия, 446800, Самарская обл., Кошкинский район, с. Кошки, квартал 4, д.12. Тел.: (84650) 2-29-48, тел./факс: 2-13-36, E-mail: milkindustry@mail.ru, юридический адрес: Россия, 443035, Самарская обл., г. Самара, ул. Ставропольская, дом №214, тел./факс: (846) 201-18-38, E-mail: milkindustry@mail.ru. МЛ – ООО «МолИнвест», Россия, 446800, Самарская обл., Кошкинский район, с. Кошки, квартал 4, д.12. Тел.: (84650) 2-29-48, тел./факс: 2-13-36, e-mail: molinvest@inbox.ru, юридический адрес: Россия, 443010, Самарская обл., г. Самара, ул. Красноармейская, дом №1, литера М5, тел./факс: (846) 201-18-74, E-mail: molinvest@inbox.ru», упакованное в пергамент белого цвета с приклеенной этикеткой желтого цвета.

01 февраля 2016г. представителем НО «Вятский молочный союз», ЗАО «Кировский молочный комбинат», начальником отдела технического развития пищевой промышленности и регулирования продовольственного рынка Министерства сельского хозяйства и продовольствия Кировской области в магазине «<...>» (г. Киров, <...>), собственником которого является АО «<...>», было приобретено «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованное в брикеты весом по 400 грамм, упакованное в пергамент белого цвета с приклеенной этикеткой желтого цвета, производителем которого согласно аббревиатуре на обратной стороне упаковки (МЛ), является ООО «МолИнвест», адрес: 443010, Самарская область г. Самара, ул. Красноармейская, д. 1, литера М5. Факт покупки масла подтверждается кассовым чеком №9426 от 01.02.2016 11:32, <...>, актом отбора проб от 01.02.2016, к которому приложены фотографии выкладки масла на стеллажах, актом

фиксации отбора проб от 01.02.2016. При этом в акте фиксации отбора проб указано, что каждая 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 было доставлено в испытательную лабораторию состава и свойств веществ и материалов ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Кировской области» 01.02.2016 в 14:45 в опломбированном виде. Лаборатория имеет государственную аккредитацию № <...>. и проводила исследования на основании договора от <...>. По результатам лабораторных испытаний установлено, что исследованное масло по жирно-кислотному составу и соотношению массовых долей метиловых эфиров жирных кислот не соответствует требованиям ГОСТ 32261-2013 и ГОСТ Р 52253-2004. Выявленные признаки свидетельствуют о фальсификации жировой фазы масла жирами немолочного происхождения (протокол испытаний от 05.02.2016 №П 203).

Таким образом, исследованная продукция «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013» не соответствует ГОСТ 32261-2013 и ГОСТ Р 52969-2008 и не является маслом, соответственно упаковка такой продукции не должна содержать слово «масло».

Кировским УФАС России установлено, что вышеуказанный способ определения состава масла полностью соответствует требованиям [раздела III, пункта 6, подпункта "г"](#) Таможенного Союза требования к молоку и молочной продукции установлены Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции», принятым Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 67 (далее - ТР ТС 033/2013), согласно которому идентификацию проводят, в том числе, аналитическим методом путем проверки соответствия физико-химических и (или) микробиологических показателей молока и молочной продукции признакам, установленным в настоящем техническом регламенте, определенной технической документации, в соответствии с которой изготовлены молоко и молочная продукция, а также в других технических регламентах Таможенного союза, действие которых распространяется на молоко и молочную продукцию.

В силу подпункта «а» пункта 6 раздела III ТР ТС 033/2013 идентификация молока и молочной продукции осуществляется заявителем, органами государственного контроля (надзора), органами, осуществляющими таможенный контроль, органами по оценке (подтверждению) соответствия, а также другими заинтересованными лицами.

Соответственно идентификация продукта осуществлена в соответствии с требованиями законодательства РФ.

Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции (пункт 1 части 1 статьи 1).

В силу пункта 7 статьи 4 Федерального закона «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.

Пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что недобросовестная конкуренция – это 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.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен статьями 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция 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.

Исходя из содержания указанных норм права для признания факта осуществления недобросовестной конкуренции в качестве правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить одновременное наличие всех признаков, к которым следует отнести: 1) осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений); 2) осуществление активных действий по введению 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 в нарушение требований законодательства Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; 3) направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; 4) причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

1. Осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений):

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц ЗАО «Кировский молочный комбинат» основным видом деятельности данного хозяйствующего субъекта является переработка молока и производство сыра классифицируемая по ОКВЭД – 15.51, дополнительным - прочая оптовая торговля (код по ОКВЭД – 51.70). При этом согласно ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «МОЛИНВЕСТ» является производство обработанного жидкого молока (код по ОКВЭД – 15.51.11), а дополнительными – производство коровьего масла (код по ОКВЭД – 15.51.3), прочая оптовая торговля (код по ОКВЭД – 51.70).

Факт осуществления деятельности ООО «МОЛИНВЕСТ» по производству и реализации масла не оспаривается Обществом и подтверждается следующими документами:

- декларацией о соответствии ТС №RU Д-RU. АЯ70.В.01300 от 03.09.2015;
- товарными накладными от <...>;
- товарными накладным за период с 01.01.2016 по 01.03.2016, приложенных к письму ООО «МОЛИНВЕСТ» от 23.05.2016 (вх.№3292 от 01.06.2016);
- выкопировкой из технологического журнала производства сливочного масла ООО «МОЛИНВЕСТ» за период с 24.01.2016 по 26.01.2016
- договором поставки от <...>.

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

- договором поставки от <...>, заключенный ЗАО «Кировский молочный комбинат» с <...>, с

приложением от 26.11.2014;

- прайс – листом от 20.02.2016;

- пояснениями ЗАО «КМК» от 03.03.2016 №284/01-11 (вх.№ 1319 от 04.03.2016).

Соответственно хозяйствующие субъекты действуют на одном товарном рынке по производству и реализации молочных продуктов на территории Кировской области и являются конкурентами.

2. Осуществление активных действий по введению в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей в нарушение требований законодательства Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее - Закон о защите прав потребителей), если законами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к товару (работе, услуге), продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), соответствующий этим требованиям.

В силу части 1 статьи 10 Закона 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 пунктом 5.3.1 ГОСТ 32261-2013 «Межгосударственный стандарт. Масло сливочное. Технические условия» информацию для потребителя, соответствующую требованиям ТР ТС 033/2013 и Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки», приводят на потребительской упаковке на этикетке или указывают непосредственно на упаковочном материале.

Требованиями пункта 4.1 статьи 4 Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки» установлено, что маркировка упакованной пищевой продукции должна содержать следующие сведения:

1) наименование пищевой продукции;

2) состав пищевой продукции, за исключением случаев, предусмотренных [пунктом 7 части 4.4](#) настоящей статьи и если иное не предусмотрено техническими регламентами Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции;

3) количество пищевой продукции;

4) дату изготовления пищевой продукции;

5) срок годности пищевой продукции;

6) условия хранения пищевой продукции, которые установлены изготовителем или предусмотрены техническими регламентами Таможенного союза на отдельные виды пищевой продукции.;

7) наименование и место нахождения изготовителя пищевой продукции или фамилия, имя, отчество и место нахождения индивидуального предпринимателя - изготовителя пищевой продукции;

8) рекомендации и (или) ограничения по использованию, в том числе приготовлению пищевой

продукции в случае, если ее использование без данных рекомендаций или ограничений затруднено, либо может причинить вред здоровью потребителей, их имуществу, привести к снижению или утрате вкусовых свойств пищевой продукции;

9) показатели пищевой ценности пищевой продукции с учетом положений [части 4.9](#) настоящей статьи;

10) сведения о наличии в пищевой продукции компонентов, полученных с применением генно-модифицированных организмов (далее - ГМО).

11) [единый знак](#) обращения продукции на рынке государств - членов Таможенного союза;

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» фальсифицированными пищевыми продуктами, материалами и изделиями признаются пищевые продукты, материалы и изделия, умышленно измененные (поддельные) и (или) имеющие скрытые свойства и качество, информация о которых является заведомо неполной или недостоверной.

Материалами дела подтверждается, что 25.01.2016 ООО «МОЛИНВЕСТ» была произведена продукция в количестве 15012 кг., содержащая жиры немолочного происхождения, что подтверждается протоколом испытаний от 05.02.2016 №П203. На этикетке указанной продукции содержалась следующая информация «Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%, Высший сорт. ГОСТ 32261-2013. Масса нетто 400г. Состав: пастеризованные сливки. Пищевая ценность (содержание в 100 г. продукта): жиров – 72,5 г, белков – 1,0 г, углеводов – 1,4 г. Энергетическая ценность (калорийность) – 2772кДж/662ккал. Условия хранения и срок годности: при относительной влажности воздуха не более 90% и при температуре минус (16±2)С - 30 суток, в том числе при температуре (3±2)С - 20 суток. Дата изготовления: число, месяц, год, изготовитель (смотри на обратной стороне упаковки, 25.01.16, МЛ. Номер партии: смотри на обратной стороне упаковки. Изготовитель: Смотри на упаковке (буква указывает на адрес производства). МИ – ООО «Молочная индустрия», Россия, 446800, Самарская обл., Кошкинский район, с. Кошки, квартал 4, д.12. Тел.: (84650) 2-29-48, тел./факс: 2-13-36, E-mail: milkindustry@mail.ru, юридический адрес: Россия, 443035, Самарская обл., г. Самара, ул. Ставропольская, дом №214, тел./факс: (846) 201-18-38, E-mail: milkindustry@mail.ru. МЛ – ООО «Молинвест», Россия, 446800, Самарская обл., Кошкинский район, с. Кошки, квартал 4, д.12. Тел.: (84650) 2-29-48, тел./факс: 2-13-36, e-mail: molinvest@inbox.ru, юридический адрес: Россия, 443010, Самарская обл., г. Самара, ул. Красноармейская, дом №1, литера М5, тел./факс: (846) 201-18-74, E-mail: molinvest@inbox.ru».

Данная партия продукции была реализована ООО «МОЛИНВЕСТ» по товарным накладным от <...> на основании договора поставки от <..> в адрес АО <...> в количестве в количестве 15066 кг (54 кг. согласно пояснениям Общества с датой выработки 26.01.2016). АО <...> реализовало продукцию ООО <...> на основании договора от <..>. Согласно товарным накладным <..> Обществом было приобретено 15066 кг. продукции (вся партия), из которых 3585,6 кг. +7542 шт. впоследствии были проданы <...> по договору от <...> (товарные накладные <...>). Согласно справке <..> от 09.06.2016 №б/н указанный товар был оплачен. Реализация данного товара осуществлялась Обществом в розницу в магазине «<...>», расположенном по адресу: г. Киров, <...> (помещение используется <...> на основании договора аренды <...>). Факт покупки масла в магазине подтверждается чеком от 01.02.2016, 11:32 (<...>), актом отбора проб от 01.02.2016, актом фиксации отбора проб от 01.02.2016, к которому приложены фотографии выкладки масла на стеллажах магазина.

Данная партия продукции была введена в гражданский оборот ООО «МОЛИНВЕСТ» на территории Кировской области, что подтверждается реализацией данного товара в розницу в магазине «<...>» (г.Киров, ул. <...>), принадлежащем <...>

Вышеуказанные документы подтверждают направленность действий Общества на введение в гражданский оборот производимого им товара.

Соответственно действия ООО «МОЛИНВЕСТ» по производству и введению в гражданский оборот на территории Кировской области продукта с указанием на упаковке товара следующей информации «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», которое фактически не является сливочным маслом, вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара и могут повлиять на здоровье граждан.

Являясь изготовителем и упаковщиком пищевого продукта, ООО «МОЛИНВЕСТ» на потребительской таре продукта указало: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», что фактически не соответствует действительности. Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта не соответствующую действительности информацию, а именно обозначение «масло», ООО «МОЛИНВЕСТ» вводит покупателей в заблуждение в отношении потребительских свойств данного продукта и нарушает тем самым действующее санитарное законодательство, законодательство в сфере производства, реализации пищевых продуктов, Закон «О защите прав потребителей» и обычаи делового оборота.

Довод Общества об отсутствии доказательств принадлежности приобретенного 01.02.2016 масла к ООО «МОЛИНВЕСТ», не соответствует фактическим обстоятельствам дела. ЗАО «Кировский молочный комбинат» представлена фотография упаковки спорного масла, на обратной стороне которой отчетливо видна маркировка «МЛ». На лицевой стороне упаковки указано, что аббревиатура МЛ указывает на изготовителя – ООО «МолИнвест», Россия, 446800, Самарская обл., Кошкинский район, с. Кошки, квартал 4, д.12. Тел.: (84650) 2-29-48, тел./факс: 2-13-36, e-mail: molinvest@inbox.ru, юридический адрес: Россия, 443010, Самарская обл., г. Самара, ул. Красноармейская, дом №1, литера М5, тел./факс: (846) 201-18-74, E-mail: molinvest@inbox.ru. Соответственно производителем масла является ООО «МОЛИНВЕСТ».

Кроме того, несостоятелен довод Общества о том, что не прослежена цепочка поступления товара от производителя в торговую точку. Материалами дела подтверждается факт производства 25.01.2016 масла ООО «МОЛИНВЕСТ» и его реализации в адрес <...>, с последующей перепродажей ООО <...>, которым осуществлена поставка данной партии масла в адрес <...>, являющегося розничным продавцом товара в магазине <...>.

Кировским УФАС России исследовано представленное Обществом в материалы дела удостоверение о качестве и безопасности №95 от 25.01.2016, которое, по мнению ООО «МОЛИНВЕСТ», подтверждает качество масла. По мнению антимонопольного органа, данный документ не может с достоверностью свидетельствовать о надлежащем качестве масла, произведенного ООО «МОЛИНВЕСТ» 25.01.2016, поскольку в документе отсутствует информация о лицах, которыми был произведен отбор образца, время поступления образца на исследование, дата проведения испытания. Отсутствие данных сведений не позволяет с достоверностью идентифицировать исследованную продукцию, лицо, проводившее испытания, наличие либо отсутствие аккредитации у данного лица. Представленные протоколы испытаний от 31.07.2015 №6031, 6032, составленные ФБУ «Самарский ЦСМ», не относятся к рассматриваемой в деле партии продукции. Иных документов, подтверждающих качество масла с датой выработки 25.01.2016, в том числе подтверждающих проведение служебной проверки на предприятии, ООО «МОЛИНВЕСТ» не представлено.

3. Направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

При выборе такого продукта, как масло сливочное, потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности, указание на этикетке слов «ГОСТ», «сливки», «масло» и т.д. Данные критерии присутствуют на потребительской упаковке продуктов, реализуемых ООО «МОЛИНВЕСТ», но не соответствуют им фактически.

Соответственно, указывая на потребительской упаковке продукта не соответствующую действительности информацию, ООО «МОЛИНВЕСТ» получает необоснованные конкурентные

преимущества в хозяйственной деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, действующими на том же товарном рынке.

Введя потребителей в заблуждение, ООО «МОЛИНВЕСТ» таким образом получило преимущество при осуществлении коммерческой деятельности, выраженное в привлечении покупательского спроса к продукции Общества за счет указания на упаковке товара несоответствующей действительности информации и значительного снижения цены на масло. При этом у ООО «МОЛИНВЕСТ» возникает возможность увеличить размер получаемой прибыли, так как объем затрат на производство уменьшается, а объем производимого и реализуемого товара увеличивается.

Кировское УФАС России делает вывод, что действия ООО «МОЛИНВЕСТ» по введению в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств товара Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», путем производства и введения в гражданский оборот продукта под названием «масло», содержат в себе квалифицирующие признаки акта недобросовестной конкуренции, поскольку непосредственно способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно могут предоставить (предоставили) ООО «МОЛИНВЕСТ» преимущества над конкурентом ЗАО «Кировский молочный комбинат» и причинить ему вред.

Следовательно, поведение Общества имеет целью получение преимуществ при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

4. Причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации:

На территории Кировской области производят и реализуют молочную продукцию, в том числе сливочное масло, несколько производителей, то есть рынок производства и реализации сливочного масла на территории Кировской области является конкурентным.

Действия ООО «МОЛИНВЕСТ» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масломолочной продукции путем оттока потребителей от сливочного масла других производителей. ООО «МОЛИНВЕСТ» отвлекает потенциальных и фактических покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательской деятельности тем, что не предоставляет достоверную информацию в отношении своего товара и дезинформирует участников гражданского оборота о реальном положении на рынке. Тем самым у потребителей формируется представление о том, что продукция, именуемая «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», производства ООО «МОЛИНВЕСТ» соответствует требованиям нормативных документов (техническому регламенту на молочную продукцию, ГОСТ, санитарным правилам и т.д.) и реализуется по более низкой цене. При этом конкуренты ООО 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.

Согласно пояснений ЗАО «КМК» отпускная цена сливочного масла его производства составляет <...> рублей за 200 гр., в то время как согласно чека 400-граммовая пачка масла ООО «МОЛИНВЕСТ» стоит <...> рублей, что в 2 раза дешевле стоимости товара ЗАО «КМК». Кроме того на складе ЗАО «Кировский молочный комбинат» на дату подачи заявления скопилось более 315 тонн сливочного масла, реализация которого затруднена по причине присутствия на рынке фальсифицированного масла по низкой цене. Большие складские остатки приводят к несвоевременным расчетам с сельхозтоваропроизводителями области, а также ухудшению финансового состояния самого предприятия, невозможности проведения работ по техническому переоснащению производства, к отказам в приемке сырого молока на переработку и сокращению численности персонала. Данные факты косвенно свидетельствуют о создании условий для причинения ущерба ЗАО «Кировский молочный

комбинат».

Из анализа представленных документов следует, что ООО «МОЛИНВЕСТ» в нарушение части 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», произвело и ввело в гражданский оборот продукцию: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013. Состав: пастеризованные сливки», с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств продукции и является актом недобросовестной конкуренции.

Указанный факт нарушения антимонопольного законодательства РФ в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 4/04-16а.

Согласно ч. 6 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31 со значком 1 – 14.33 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Решение вступило в силу со дня изготовления его в полном объеме – 21 ноября 2016 года.

Ответственность за вышеуказанное нарушение антимонопольного законодательства РФ предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ. В соответствии данной нормой 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; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ является установленный факт нарушения антимонопольного законодательства РФ в действиях ООО «МОЛИНВЕСТ», выразившихся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту ЗАО «Кировский молочный комбинат» путем производства и введения в гражданский оборот продукции: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованной в брикеты весом по 400 грамм, упакованной в пергамент белого цвета с приклеенной этикеткой желтого цвета, с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств продукции.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ, являются общественные отношения, складывающиеся в связи с являющейся необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности конкуренцией между хозяйствующими субъектами.

Объективной стороной административного правонарушения является недобросовестная конкуренция, а именно действия по производству и введению в гражданский оборот продукции: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованной в брикеты весом по 400 грамм, упакованной в пергамент белого цвета с приклеенной этикеткой желтого цвета, с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств продукции, что является нарушением части 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ст. 2.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных [статьями раздела II](#) настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. ООО

«МОЛИНВЕСТ» с целью получения конкурентных преимуществ произвело и ввело в гражданский оборот продукцию: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, соответственно, является субъектом административного правонарушения.

При установлении субъективной стороны административного правонарушения следует учитывать разъяснения Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях", а именно: при рассмотрении дел об административных правонарушениях понятие вины юридических лиц раскрывается в [части 2 статьи 2.1 КоАП РФ. \(пункт 16.1\).](#)

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части [КоАП](#) РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению ([часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ](#)).

В данном случае установлено, что у ООО «МОЛИНВЕСТ» имелась возможность для соблюдения требований части 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, Кировское УФАС России считает, что рассматриваемое правонарушение произошло по вине ООО «МОЛИНВЕСТ».

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, совершенные юридическим лицом – ООО «МОЛИНВЕСТ» действия по производству и введению в гражданский оборот продукции: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», с применением на упаковке товара обозначения «масло», в то время как продукт содержит жиры немолочного происхождения, что вводит в заблуждение потребителей относительно потребительских свойств продукции, являются недобросовестной конкуренцией и содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения: введение в гражданский оборот по адресу: г. Киров, ул. <...> (магазин «<...>»), продукции: «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованной в брикеты весом по 400 грамм.

Время совершения административного правонарушения: производство 25.01.2016 и введение в гражданский оборот 01.02.2016 товара «Масло сливочное Крестьянское, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ 32261-2013», фасованного в брикеты весом по 400 грамм.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе №5а-17/4-04-16а от 16.02.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 4/04-16а.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола юридическое лицо ООО «МОЛИНВЕСТ» уведомлено надлежащим образом (согласно уведомлению о вручении 10.07.2017), на рассмотрение протокола ООО «МОЛИНВЕСТ» представителя не направило, пояснений не представило, ходатайств о рассмотрении протокола в его отсутствие не заявляло.

Протокол рассмотрен в отсутствие представителя ООО «МОЛИНВЕСТ».

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего антимонопольного законодательства.

ООО «МОЛИНВЕСТ» имело реальную возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, но всех необходимых мер не предприняло, в результате чего имел место факт недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение потребителей о выпускаемой Обществом продукции, чем было нарушено право как добросовестных конкурентов на равную конкуренцию, так и неопределенного круга лиц, потребителей товара на получение добросовестной и достоверной информации.

Общество при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не приняло зависящие от него исчерпывающие меры для соблюдения требований закона. Исключительных обстоятельств, позволяющих квалифицировать совершенное заявителем правонарушение как малозначительное, не установлено. С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере антимонопольного законодательства, основания для освобождения ООО «МОЛИНВЕСТ» от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено. Установлено, что действия ООО «МОЛИНВЕСТ» по производству и введению в гражданский оборот фальсифицированного продукта питания, не только вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара и влияют на конкурентные отношения, но и могут причинить ущерб здоровью граждан. Данное правонарушение косвенно посягает на общественные отношения, охраняющих здоровье граждан, что негативно влияет на потребительскую привлекательность молочных продуктов, в частности масла, добросовестных конкурентов.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководителем Кировского УФАС России учтен характер совершенного правонарушения, его длительность, отягчающие и смягчающие административную ответственность обстоятельства.

С учетом изложенного, исходя из характера совершенного Обществом правонарушения и соразмерности его тяжести, наложение административного штрафа на ООО «МОЛИНВЕСТ» осуществляется в пределах размера санкции, установленного ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 3, 25 ФЗ «О рекламе», статьями 1.5, 2.1, 2.4, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 1 ст. 14.33, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – ООО «МОЛИНВЕСТ» () виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Применить к юридическому лицу – ООО «МОЛИНВЕСТ» () меру ответственности в виде административного штрафа в размере 150 000 (Ста пятидесяти тысяч) рублей.

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.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа представителю ООО «МОЛИНВЕСТ» надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов. В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления

<...>