РЕШЕНИЕ № 400 – 14к/46к

город Воронеж

Резолютивная часть решения оглашена «26» декабря 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «26» декабря 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 400 – 14к/46к, возбужденное в отношении Закрытого акционерного общества Консервный завод «Поречский» (152128, Ярославская область, Ростовский район, р.п. Поречье-Рыбное, ул. Булатова, д. 3, ИНН 7609015486 ОГРН 1027601069242) (далее – ЗАО КЗ «Поречский», Общество, ответчик) по признакам нарушения **пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»** (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителя заявителя и заинтересованного лица – <...> и представителя ответчика — <...>, **установила:**

30.11.2011 в Воронежское УФАС России поступило заявление Воронежского областного учреждения по защите прав потребителей «Гарантия качества» (г. Воронеж, ул. Куколкина, д.9) (далее – ВООУ ЗПП «Гарантия качества») в отношении ЗАО КЗ «Поречский».

В соответствии с предоставленной ВООУ ЗПП «Гарантия качества» копией протокола лабораторных исследований №10501п от 10.11.2011, проводимых Аккредитованным испытательным лабораторным центром при ФГУ здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Воронежской области» (далее - АИЛЦ), 27.10.2011 в филиале №1 ООО «Черноземье-Трейд» (г. Воронеж, ул. Домостроителей, д. 24) <...> ВООУ ЗПП «Гарантия качества» <...> в присутствии <...> КП ВО «Воронежское качество» <...> и <...> филиала №1 ООО «Черноземье-Трейд» (г. Воронеж, ул. Домостроителей, д. 24) <...> произведен отбор пробы (образца) молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») (изготовитель – ЗАО КЗ «Поречский» (152128, Ярославская область, Ростовский район, р.п. Поречье-Рыбное, ул. Булатова, д. 3), изготовленной 18.08.2011, в количестве двух упаковочных единиц по 300 г (образец) и четырех упаковочных единиц по 300 г (удвоенный образец), на соответствие требованиям ГОСТ Р 53436-2009 Консервы молочные. Молоко и сливки сгущенные с сахаром. Технические условия, МУ 4.1/4.2.2484-09 «Методические указания по оценке подлинности и выявлению фальсификации молочной продукции».

В ходе рассмотрения указанной выше информации (сведений) установлено, что производителем пищевого продукта – молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») является Закрытое акционерное общество Консервный завод «Поречский» (152128, Ярославская область, Ростовский район, р.п. Поречье-Рыбное, ул. Булатова, д. 3, ИНН 7609015486 ОГРН 1027601069242).

В соответствии с Приказом от 02.12.2011 № 281 в отношении ЗАО КЗ «Поречский» возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела № 400 – 14к/46к о нарушении антимонопольного законодательства.

02.12.2011 Определением о назначении дела № 400 – 14к/46к о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение настоящего дела назначено на 09 часов 45 минут 26.12.2011.

У ЗАО КЗ «Поречский» истребованы необходимые для рассмотрения настоящего дела сведения (информация).
26.12.2011 ЗАО КЗ «Поречский» предоставлены, в том числе, письменные объяснения от 22.12.2011 № 892, копии: протокола испытаний № 3159 от 29.07.2011, декларации соответствия № Д-RU.ПН49.В.00466, технического журнала.
26.12.2011 на рассмотрении дела представитель заявителя и заинтересованного лица поддержал требования, изложенные в заявлении от 18.11.2011 исх. № 10 (от 30.11.2011 вх. № 01-11/1907).
Представитель ответчика пояснил, что в связи с обнаружением органами Роспотребнадзора фальсификации пищевого продукта – молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») растительными жирами, было проведено служебное расследование, в результате которого проверены поставщики молока-сырья на предмет фальсификации растительными жирами. Как указал представитель ЗАО КЗ «Поречский», при производственном контроле для молока-сырья этот показатель не контролируется, так как не регламентирован в Федеральном законе № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» с изменениями от 22.07.2010; исследования молока-сырья проводились в независимой аккредитованной лаборатории г. Ярославля, в результате чего у одного из поставщиков, которым является ООО «Высоково», были получены неудовлетворительные результаты, то есть обнаружены растительные жиры. По мнению представителя ЗАО КЗ «Поречский», сколько поступило фальсифицированного молока-сырья от указанного поставщика и какое количество выработанной продукции, отследить невозможно. Представитель ответчика пояснил, что Общество имеет собственную аттестованную лабораторию, при производстве пищевого продукта – молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») работниками лаборатории контролируются следующие показатели: массовая доля жира, массовая доля влаги, кислотность, вязкость, группа чистоты, массовая доля белка в сухом обезжиренном молочном остатке и массовая доля сухого молочного остатка проверяется в аккредитованных лабораториях г. Ярославля один раз в месяц, согласно программе производственного контроля.
Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями представителей сторон и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ЗАО КЗ «Поречский» по введению в заблуждение относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ»), изготовленных 18.08.2011 и реализованных 27.10.2011 в филиале №1 ООО «Черноземье-Трейд» (г. Воронеж, ул. Домостроителей, д. 24), в части указания на упаковке информации о соответствии продукта требованиям ГОСТа Р 53436-2009, являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.
Частью 1 статьи 10 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-I «О защите прав потребителей» установлено, что изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.
Частью 2 статьи 10 указанного закона определен обязательный перечень, который должна содержать информация о товарах, в том числе, в отношении продуктов питания сведения о составе, пищевой ценности.
Частью 1 статьи 10 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-I «О защите прав потребителей» установлено, что изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно

предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.
Частью 2 статьи 10 указанного закона определен обязательный перечень, который должна содержать информация о товарах, в том числе в отношении продуктов питания сведения о составе, пищевой ценности.
В соответствии с пунктом 5.1.3. ГОСТа Р 53436-2009 Консервы молочные. Молоко и сливки сгущенные с сахаром, по физико-химическим показателям в молоке цельном сгущенном с сахаром массовая доля влаги должна быть 26,5%, массовая доля сухого молочного остатка – 28,5 %, массовая доля белка в сухом обезжиренном молочном остатке – 34,0%.
На упаковке молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») (производитель – ЗАО КЗ «Поречский») содержится информация о соответствии продукта ГОСТу Р 53436-2009 Консервы молочные. Молоко и сливки сгущенные с сахаром. Технические условия.
В тоже время, согласно проведенным с 01.11.2011 по 07.11.2011 АИЛЦ лабораторным исследованиям установлено, что предоставленный образец, удвоенный образец молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») не соответствует требованиям ГОСТ Р 53436-2009 по: завышенной массовой доле влаги на 0,4%; заниженной массовой доле сухого молочного остатка на 0,9%; заниженной массовой доле белка в сухом обезжиренном молочном остатке на 20,58%. Жирно-кислотный состав жировой фазы исследуемого образца, удвоенного образца не соответствует жирно-кислотному составу молочного жира коровьего молока (МУ 4.1/4.2.2484-09 «Методические указания по оценке подлинности и выявлению фальсификации молочной продукции»).
ЗАО КЗ «Поречский», являясь производителем пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ»), изготовленных 18.08.2011, доводило до потребителей (покупателей) недостоверную информацию о соответствии указанного продукта ГОСТу Р 53436-2009, и тем самым, вводило потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств и качества продукта.
В соответствии пункта 1 части 1 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целью указанного Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.
В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.
Согласно пункту 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.
Частью 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. Не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места

производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (пункт 2 части 1 статьи 14).
Рассматриваемые действия ЗАО КЗ «Поречский» нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части введения потребителей (покупателей) в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта – молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ»), что не допускается.
В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).
Действия ООО «Промконсервы» по введению потребителей (покупателей) в заблуждение относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» могут быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с помощью неправомерных методов и средств (привлечение покупательского спроса к продукции ООО «Промконсервы» за счет указания на этикетке молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» информации о соответствии ГОСТу Р 53436-2009, в то время как фактическое содержание массовой доли белка в сухом обезжиренном молочном остатке по результатам лабораторных исследований в исследуемых образце и удвоенном образце составило 21,00+0,45; жирно-кислотный состав жировой фазы в исследуемых образце и удвоенном образце не соответствует жирно-кислотному составу молочного жира коровьего молока), противоречат действующему законодательству, принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны причинить имущественный ущерб конкурентам – производителям молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды.
При этом, исходя из квалификации нормы статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического наступления.
Перечисленные выше действия ЗАО КЗ «Поречский» являются формами недобросовестной конкуренции, квалифицированной как таковая в пункте 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».
Комиссия находит основания для выдачи ЗАО КЗ «Поречский» предписаний о прекращении недобросовестной конкуренции и о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.
Руководствуясь частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия, **решила:**

**1.** Признать Закрытое акционерное общество Консервный завод «Поречский» (152128, Ярославская область, Ростовский район, р.п. Поречье-Рыбное, ул. Булатова, д. 3, ИНН 7609015486 ОГРН 1027601069242), нарушившим требования пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части введения в заблуждение потребителей (покупателей) относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация

на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ»), изготовленных 18.08.2011 и реализованных 27.10.2011 в филиале №1 ООО «Черноземье-Трейд» (г. Воронеж, ул. Домостроителей, д. 24).

**2.** Выдать Закрытому акционерному обществу Консервный завод «Поречский» (152128, Ярославская область, Ростовский район, р.п. Поречье-Рыбное, ул. Булатова, д. 3, ИНН 7609015486 ОГРН 1027601069242), предписание о прекращении недобросовестной конкуренции (нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции») путем приведения в соответствие с требованиями антимонопольного законодательства информации, указанной на упаковке (ГОСТ Р 53436-2009), фактическому составу молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ»), производимых ЗАО КЗ «Поречский».

**3.** Выдать Закрытому акционерному обществу Консервный завод «Поречский» (152128, Ярославская область, Ростовский район, р.п. Поречье-Рыбное, ул. Булатова, д. 3, ИНН 7609015486 ОГРН 1027601069242), предписание о недопущении нарушения требований статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части распространения / размещения несоответствующих действительности сведений на упаковке (ГОСТ Р 53436-2009) фактическому составу «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ»), производимой ЗАО КЗ «Поречский», в течение всего периода производства молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (дополнительная информация на упаковке - «Новая сгущенка» «ГОСТ») ЗАО КЗ «Поречский».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии