

ООО «Молоко плюс»

КОПИЯ ДЛЯ СВЕДЕНИЯ:

ООО «УК «Альянс-Менеджмент»

вручении)

(с уведомлением о

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/02-2017

**О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курским УФАС России) установлено наличие в действиях ООО «Молоко плюс» признаков нарушения п.1 ст.14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции»), выразившихся в недобросовестной конкуренции путем введения в заблуждение в отношении наименования, потребительских свойств и качества масла Крестьянского сладко-сливочного несоленого.

В адрес Курского УФАС России поступило заявление ОАО «Молоко» о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Молоко плюс» выразившейся во введении в оборот товара с наименованием «Масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое», высший сорт, ГОСТ 32261-2013, массовая доля жира 72,5%, состав: пастеризованные сливки, масса нетто 10 кг», не соответствующего требованиям к составу масла сливочного.

В ходе рассмотрения заявления Курским УФАС России установлено следующее.

Масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое производства ООО «Молоко плюс» было приобретено ГБСУ АО «Ширшинский психоневрологический интернат» .

На упаковке продукции ООО «Молоко плюс» содержалась следующая информация:

- Изготовитель: ООО «Молоко плюс». Юридический адрес «...»: ; адрес производства«...» ; тел./факс «...» . Масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое, высший сорт, ГОСТ 32261-2013, массовая доля жира 72,5%. Состав: пастеризованные сливки. Пищевая ценность (содержание в 100г.): жира -72,5г, белка -1,0 г, углеводов 14г. Энергетическая ценность (калорийность) - 2772 «Дж (662 ккал). Срок годности и условия хранения: при температуре минус (16±2) °С и относительной влажности воздуха от 80 до 90% - 15 месяцев; при температуре минус (6±2) °С и относительной влажности воздуха от 80 до 90% - 9 месяцев; при температуре (3+2) °С и относительной влажности воздуха 90% - не более 10 суток. Масса нетто – 10 кг. Масса брутто 10,3 кг, дата изготовления, партия №, монолит 10 кг.

18.10.2016г. представителями Ассоциации производителей пищевых продуктов г. Архангельска (далее – АПППА) и ГБСУ АО «Ширшинский психоневрологический интернат» был произведен отбор пробы образца масла крестьянского сладко-сливочного несоленого, высший сорт, массовая доля жира 72,5%, дата изготовления: 25.09.2016г., изготовитель: ООО «Молоко плюс» в количестве 150 гр., место отбора: пищеблок, что оформлено актом отбора образцов от 18.10.2016г.

Указанное масло было доставлено в центр испытаний продукции ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Архангельской области и Ненецком автономном округе» (ФБУ «Архангельский ЦСМ») 18.10.2016г. в 13:20 (на автотранспорте в опломбированном виде (номер пломбы 0001720) в сумке-холодильник) для проведения испытаний на соответствие требованиям ГОСТа 32261-2013 п.5.1.7. (Жирнокислотный состав). Центр испытаний имеет государственную аккредитацию – аттестат аккредитации RA.RU.21ПН25 от 11 сентября 2015г. и проводил исследования на основании заявки от 18.10.2016г. № 963.

Согласно протоколу испытаний №2956 от 20.10.2016г. по результатам лабораторных испытаний установлено, что исследованная продукция –

представленная проба не соответствует требованиям ГОСТа 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия» п.5.1.7. Жирнокислотный состав жировой фазы образца не характерен для молочного жира (приложение №52 АЛ к протоколу испытаний №2956 от 20.10.2016г. по результатам определения жирнокислотного состава).

Таким образом, исследованная продукция «масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое, высший сорт, массовая доля жира 72,5%, состав: пастеризованные сливки, ГОСТ 32261-2013» не соответствует ГОСТу 32261-2013 и не является маслом, соответственно упаковка такой продукции не должна содержать слово «масло».

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 пункту 66 ТР ТС 033/2013 молоко 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 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. [ГОСТА 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 коровьего молока должен соответствовать Приложению Б данного ГОСТа.

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.

Кроме того, согласно п.83 ТР ТС 033/2013 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.**

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, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

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.

Справедливость - распространение на экономические отношения принципов морали, чести, права, закона, соблюдения общечеловеческих ценностей (Современный экономический словарь).

Добропорядочный - приличный, достойный одобрения, порядочный - честный, соответствующий принятым правилам поведения (Толковый словарь Ожегова).

Добросовестность, разумность и справедливость - общий принцип, помогающий установить пределы осуществления субъектами принадлежащих им гражданских прав, а также восполнить пробелы в законодательстве. Введен в гражданское законодательство РФ в 1995 г. с принятием ГК РФ. Содержание принципа конкретизируется в ходе применения норм гражданского права судебными органами. Позволяет определить содержание прав и обязанностей сторон обязательства в отсутствие прямой регламентации отношений законом, соглашением сторон, обычаями делового оборота при невозможности использовать закон и право по аналогии (Большой юридический словарь).

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 «Молоко плюс» и ОАО «Молоко» являются юридическими лицами – коммерческими организациями, основным видом хозяйственной деятельности которых является производство сливочного масла, производство молока и

молочной продукции. Таким образом, согласно ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Молоко плюс» и ОАО «Молоко» **являются хозяйствующими субъектами.**

ООО «Молоко плюс» и ОАО «Молоко» являясь производителями аналогичной продукции, а именно масла сливочного (ОКВЭД 10.51.2. – производство сливочного масла, топленого масла, масляной пасты, молочного жира, спредов и топленых сливочно-растительных смесей) и реализуя указанную продукцию, соответственно, **являются конкурентами.**

25.09.2016г. ООО «Молоко плюс» была произведена продукция, содержащая жиры немолочного происхождения, что подтверждается протоколом лабораторных испытаний ФБУ «Архангельский ЦСМ» от 20.10.2016г. №2956 (приложение №52 Ал к протоколу №2956 от 20.10.2016г.).

Данная партия продукции была введена в гражданский оборот ООО «Молоко плюс» путем поставки указанного масла в адрес ИП Фоменко И.В. (по договору поставки № 37 от 08.01.2016г., по товарной накладной №16798 от 26.09.2016г.) и дальнейшей реализации данного товара ИП Фоменко И.В. в адрес ГБУ АО «Ширшинский психоневрологический интернат» (по товарной накладной от 12.10.2016г. №3668). Из документированной информации, представленной ИП Фоменко И.В., следует, что она не производит перефасовку (расфасовку), переработку масла Крестьянского сладко-сливочного несоленого, масса нетто 10кг, упакованного в картонный короб (монолит 10 кг), поставляемого ООО «Молоко плюс».

Действия ООО «Молоко плюс» по производству и введению в гражданский оборот продукта под названием «Масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое», высший сорт, ГОСТ 32261-2013, массовая доля жира 72,5%, состав: пастеризованные сливки, масса нетто 10 кг», которое фактически не является сливочным маслом, **вводят в заблуждение потребителей продукции относительно потребительских свойств товара**, поскольку при выборе такого продукта, как масло сливочное, потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности, указание слов «ГОСТ», «сливки» и т.д. Данные критерии присутствуют на упаковке продукта, введенного в гражданский оборот ООО «Молоко плюс», но не соответствуют им фактически.

Данные действия нарушают нормы санитарного законодательства (ст.11, ст.15 Федерального закона от 30.03.1999 N 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»), а также 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 «Молоко плюс» получает необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами, действующими на том же товарном рынке. Указанные действия ООО «Молоко плюс» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масломолочной продукции путем оттока потребителей от сливочного масла других производителей. ООО «Молоко плюс» 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 «Масло Крестьянское сладко-сливочное не соленое», высший сорт, ГОСТ 32261-2013, массовая доля жира 72,5%, состав: пастеризованные сливки», производства ООО «Молоко плюс», соответствует требованиям нормативных документов. При этом затраты ООО «Молоко плюс» на производство «масла», не соответствующего требованиям и ГОСТ, ниже, чем у добросовестных производителей. Конкуренты ООО «Молоко плюс» 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.

Действия ООО «Молоко плюс» по введению в гражданский оборот товара «Масло Крестьянское сладко-сливочное не соленое, высший сорт, ГОСТ 32261-2013, массовая доля жира 72,5%, состав: пастеризованные сливки, масса нетто 10 кг», произведенного 25.09.2016г. ООО «Молоко плюс», состав, потребительские свойства и качества которого не соответствуют сливочному маслу и указанному ГОСТу, **вводят потребителей в заблуждение в отношении качества, потребительских свойств товара, направлены на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности ООО «Молоко плюс», противоречат требованиям:** санитарного законодательства (ст.11, ст.15 Федерального закона от 30.03.1999 N 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»), а также 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», **требованиям добросовестности, справедливости, обычаям делового оборота, могут причинить убытки добросовестным конкурентам в виде упущенной выгоды.**

Таким образом, Курским УФАС России установлены в действиях ООО «Молоко плюс» () 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 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. Предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения статьи [14.2](#) ФЗ «О защите конкуренции». 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 «Молоко плюс» 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, производимой ООО «Молоко плюс», с указанием на этикетке «Масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое», не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013;

- изъятия из гражданского оборота продукции «Масло Крестьянское сладко-сливочное несоленое, высший сорт, ГОСТ 32261-2013, массовая доля жира 72,5%, состав: пастеризованные сливки (монолит упакованное в короб 10кг.), дата выработки 25.09.2016г., не соответствующей требованиям ГОСТ 32261-2013.

Срок выполнения настоящего предупреждения – 10 дней со дня получения ООО «Молоко плюс» 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.

Руководитель управления

Федеральной антимонопольной службы

по Курской области,

государственный советник РФ 2 класса

«...»