ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

о прекращении действий (бездействия), которые содержат

признаки нарушения антимонопольного законодательства

В Чувашское УФАС России поступила информация Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Чувашской Республике и его аппарат от 28.09.2018 № 02/21-647 (вх. Управления от 02.10.2018 № 05-04/6047). В обращении сообщается, что в Аппарат Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Чувашской Республике поступило письменное обращение «…» ООО «СоЛЮД» (Республика Марий Эл), содержащее мотивированные доводы о наличии системных действий, свидетельствующих о вытеснении молочной продукции, производимой данным предприятием, с товарного рынка Чувашской Республики, и просьбу вмешаться в сложившуюся ситуацию.

В материалах представленных Уполномоченным по защите прав предпринимателей в Чувашской Республике и его аппарат имеется письмо Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике-Чувашии от 23.07.2018 № 04-6968, в котором Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике-Чувашии в адрес Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики и глав администраций района и городов Чувашской Республики сообщает следующее «Управление Роспотребнадзора по Чувашской Республике - Чувашии (далее - Управление) информирует, что в ходе плановых выездных проверок летних оздоровительных учреждений Чувашской Республики были проведены лабораторные исследования молочной продукции изготовителя ООО «СоЛЮД» (424007, Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Машиностроителей, д. 131).

В пробах молока, отобранных в лагерях с дневным пребыванием детей в г. Чебоксары - 5 проб, а также в лагере АО «Санаторий «Надежда» (г. Новочебоксарск) - 1 проба, были выявлены бактерии группы кишечной палочки, что не соответствует требованиям Технического Регламента Таможенного Союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции».

На основании вышеизложенного, Управление рекомендует прекратить договорные отношения с поставщиками данной молочной продукции и изготовителем ООО «СоЛЮД» (424007, Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Машиностроителей, д. 131).

Материалы проверок переданы в Управление Роспотребнадзора по Республике Марий Эл для принятия мер в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации».

Также в материалах имеется письмо ООО «СоЛЮД» от 18.04.2018 № 286/06 в адрес Управления Роспотребнадзора по Чувашской Республике – Чувашии. В письме сообщается, что молоко питьевое пастеризованное изготавливается согласно ГОСТ 31450-2013 «Молоко питьевое. Технические условия» в соответствии с требованиями Технического регламента Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции (ТР ТС|033/2013).

При производстве данной продукции соблюдены все технологические и санитарные нормы, о чем имеются записи в соответствующих журналах. Производимая продукция исследуется по показателям безопасности в соответствии с программой производственного контроля. Периодичность контроля соответствует требованием МР 2.3.2.2327-08 «Методические рекомендации по организации производственного микробиологического контроля на предприятиях молочной промышленности».

Смывы с оборудования производства молока питьевого пастеризованного в соответствии с программой производственного контроля брались 14.06.18 г. и 24.06.18г. (периодичность контроля - 1 раз в 10 дней). БГКП не обнаружены. Готовая продукция (молоко питьевое пастеризованное м.д.ж. 2,5 %, фасованное в пакеты объемом 1 л.) исследовалась 12.06.18 г., 17.06.18 г., 22.06.18 г. (периодичность контроля - 1 раз в 5 дней). БГКП в 0,01 см не обнаружены.

Возможной причиной неудовлетворительных согласно исследованиям ИЛЦ ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Чувашской Республике - Чувашии» микробиологических показателей молока питьевого пастеризованного "м.д.ж, 2,5 % 1 л. датой выработки 13.06.18 г., 14.06.18 г.,18.06.18г., отобранного в ООО «ЭНКО плюс», могли стать неудовлетворительные условия хранения молочной продукции в данном учреждении, а также неудовлетворительные условия доставки отобранных для исследования образцов данной продукции. Молочная продукция отбиралась на четвертый и пятый день срока годности, транспортировалась в испытательный центр в сумке-холодильнике. В протоколах исследований отсутствует информация о температурных режимах при транспортировке отобранных

Образцов, что не соответствует требованиям п. 8 ГОСТ Р ИСО 707-2010 «Руководство по отбору проб».

Согласно Положения об Управлении Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике - Чувашии, утвержденным приказом Роспотребнадзора от 09.07.2012 № 676 (с изменениями от 11.02.2013, 20.08.2013, 07.10.2013, 30.05.2014) Управление Роспотребнадзора по Чувашской Республике - Чувашии является территориальным органом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, являющегося федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере защиты прав потребителей, разработке и утверждению государственных санитарно-эпидемиологических правил и гигиенических нормативов, а также по организации и осуществлению федерального государственного санитарно-

эпидемиологического надзора и федерального государственного надзора в области защиты прав потребителей.

Управление Роспотребнадзора по Чувашской Республике - Чувашии осуществляет свою деятельность на территории Чувашской Республики непосредственно и через свои территориальные отделы в Батыревском, Цивильском районах, городах Канаш, Новочебоксарск и Шумерля.

В части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что органам государственной власти запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия). Из данной нормы права следует, что запрещаются любые действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Признаками ограничения конкуренции являются сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - это условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом. Хозяйствующий субъект - это 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 (пункт 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции). Согласно пункту 7 статьи 4 Закона 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. Товарный рынок определен пунктом 4 указанной статьи как сфера

обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 11 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 16.03.2016, антимонопольный орган в рамках частей 1 и 2 статьи 15 Закона о защите конкуренции полномочен вынести соответствующее решение об обнаружении, и пресечении выявленного нарушения лишь в том случае, когда нарушение привело либо могло привести к нарушению охраняемого законом баланса экономических интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном и том же рынке в соответствующих географических границах.

В соответствии с пунктами 3 и 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25).

Согласно пункту 1 статьи 10 ГК 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, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 05.04.2011 N 14686/10, достаточным основанием для вывода о нарушении части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции

Согласно п.2 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации о 18 августа 1992 №11, под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, о

котором указывается в статье 152 первой части Гражданского кодекса Российской Федерации, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и теле-видеопрограммам, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе устной, форме нескольким или хотя бы одному лицу.

В рассматриваемом случае, действия Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике-Чувашии могут ограничить участника ООО «СоЛЮД» на рынке поставок молочной продукции, а также могут нанести материальный и моральный ущерб.

В письме Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике-Чувашии от 23.07.2018 № 04-6968, в котором Управление Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике-Чувашии в адрес Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики и глав администраций района и городов Чувашской Республики рекомендует прекратить договорные отношения с поставщиками данной молочной продукции и изготовителем ООО «СоЛЮД» (424007, Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Машиностроителей, д. 131) и ссылается, что в ходе плановых выездных проверок летних оздоровительных учреждений Чувашской Республики были проведены лабораторные исследования молочной продукции изготовителя ООО «СоЛЮД» (424007, Россия, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Машиностроителей, д. 131), и на то, что в пробах молока, отобранных в лагерях с дневным пребыванием детей в г. Чебоксары - 5 проб, а также в лагере АО «Санаторий «Надежда» (г. Новочебоксарск) - 1 проба, были выявлены бактерии группы кишечной палочки, что не соответствует требованиям Технического Регламента Таможенного Союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» отсутствует существенная информация, а именно, отсутствуют :

- информация о каких договорных отношениях идет речь (наименование заказчика, дата и номер договора, поставщика;

- партии поставок, в которых обнаружены несоответствия требованиям Технического Регламента Таможенного Союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», порядок их отбора в соответствии с законодательством.

Также, согласно Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ
"О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять

достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в соответствии с настоящей статьей.

Для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом. Для проведения экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения контракта и отдельным этапам исполнения контракта. Результаты такой экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации. В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований контракта, не препятствующие приемке поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, в заключении могут содержаться предложения об устранении (статья 94).

Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в том числе в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (статья 95).

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством, прекратить договорные отношения должен заказчик, в случае выявления несоответствия поставляемого товара, соответственно, рассылка Управления Федеральной

службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике-Чувашии в адрес Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики и глав администраций района и городов Чувашской Республики, а не конкретному заказчику, в пробах на продукцию, получаемых заказчиком продукции, (лицо, которое заключило договор на поставку молочной продукции с ООО «СоЛЮД») противоречит действующему законодательству.

В связи с наличием в действиях Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Чувашской Республике- Чувашии (428000, Чувашская Республика, г. Чебоксары, пр. Московский д. 3Д) признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в направлении писем в адрес Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики и глав администраций района и городов Чувашской Республики о необходимости прекращения договорных отношений с ООО «СоЛЮД», Чувашское УФАС России, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» **рекомендует** прекратить указанные действия в срок **до 08 ноября 2018 года,** путем отзыва от письма 23.07.2018 № 04-6968, направленного в адрес Министерства образования и молодежной политики Чувашской Республики и глав администраций района и городов Чувашской Республики.

О выполнении предупреждения, с приложением документов, подтверждающих исполнение, сообщить в Чувашское УФАС России в срок до 09 ноября 2018 года.

Примечание:

Предупреждение выдается субъекту, в случае выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства, признание же факта нарушения антимонопольного законодательства выносится решением антимонопольного органа после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Предупреждение не устанавливает факта нарушения антимонопольного законодательства и не определяет меру ответственности.

Таким образом, предупреждение не подлежит обязательному исполнению и направлено, в первую очередь, на повторную оценку лицом своих действий (бездействия). Признание факта нарушения антимонопольного законодательства выносится решением антимонопольного органа после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 7 статьи 39.1 Закона 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 принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (п. 8 статьи 39.1 Закона).

При этом представление ответа в установленный предупреждением срок обязательно.

За непредставление информации по требованию антимонопольного органа предусмотрена административная ответственность.

В соответствии со статьей 19.8 Кодекса об административных правонарушениях, непредставление в

федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3 и 4 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на **юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей**.

«...»