

РЕШЕНИЕ

по делу № 86-14к/09к о нарушении антимонопольного законодательства
18 апреля 2012 года город Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 18 апреля 2012 года

Решение в полном объеме изготовлено 19 апреля 2012 года

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в составе:

председатель Комиссии: <...>,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 86-14к/09к о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Фортуна» (175202, Новгородская обл., Город Старая Русса, Переулоч Пищевицков, д. 10, ИНН 7801097406 ОГРН 1027800513950) (далее – ООО «Фортуна») **пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции»** (далее ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителя ответчика ООО «Фортуна» - <...> (далее представитель ООО «Фортуна»), в присутствии представителей заявителя — <...>, <...>, **установила:**

10.02.2012 в Воронежское УФАС России поступило заявление Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Воронежской области (г. Воронеж, ул. Космонавтов, д.21а, 394038) (далее – Управление Роспотребнадзора по Воронежской области) в отношении ООО «Фортуна».

В соответствии с предоставленными Управлением Роспотребнадзора по Воронежской области протоколами лабораторных исследований № 4 от 16.01.2012 и № 14 от 18.01.2012, проводимых Аккредитованным испытательным лабораторным центром (Аттестат аккредитации № ГСЭН.RU.ЦОА.037 от 03.04.2007, срок действия до 03.04.2012, Свидетельство об аккредитации № 9-АК от 26.02.2010, срок действия до 26.02.2015) (далее – «Аккредитованный испытательный лабораторный центр»), 11.01.2012г. в магазине «Магнит» (г. Воронеж, ул. Лизюкова, д. 38а (ЗАО «Тандер») <...> Управлением Роспотребнадзора по Воронежской области <...> в присутствии <...> магазина «Магнит» (ЗАО «Тандер») <...> произведен отбор пробы (образца) продуктов пищевых консервированных «Свинина тушеная» (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь»), в количестве 6 упаковочных единиц (банок) (дата изготовления 19.10.2011) (удвоенный образец), на соответствие требованиям ГОСТ 697-84. Консервы мясные «Свинина тушеная». Технические условия (далее - ГОСТ 697-84).

13.01.2012г. в супермаркете «Вендор» (г. Воронеж, ул. Грамши, 70) (ООО «Вендор») <...> Управлением Роспотребнадзора по Воронежской области <...> в присутствии <...> супермаркета «Вендор» (ООО «Вендор») <...> произведен отбор пробы (образца) продуктов пищевых консервированных «Говядина тушеная» высший сорт (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь»), в количестве 2 упаковочных единиц (банок) (дата изготовления 30.05.2011), на соответствие требованиям ГОСТ 5284-84. Консервы мясные «Говядина тушеная». Технические условия (далее - ГОСТ 5284-84).

В тоже время, согласно проведенным 18.11.2011 «Аккредитованным испытательным лабораторным центром» лабораторным испытаниям установлено, что предоставленный образец продукта пищевого консервированного «Свинина тушеная» (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь») (дата изготовления 19.10.2011), не соответствует требованиям ГОСТ 697-84 (Протокол лабораторных исследований № 4 от 16.01.2012г.), а предоставленный образец продукта пищевого консервированного «Говядина

тушеная» высший сорт (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь») (дата изготовления 30.05.2011г.), не соответствует требованиям ГОСТ 5284-84 (Протокол лабораторных исследований № 14 от 18.01.2012г.).

В соответствии с Приказом № 69 от 26 марта 2012 года в отношении ООО «Фортуна» возбуждено дело № 86-14к/09к о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению указанного дела.

Определением № 86-14к/09к от 26 марта 2012 года дело № 86-14к/09к назначено к рассмотрению на 18 апреля 2012 года в 14 часов 30 минут (мск).

17.04.2012г. ООО «Фортуна» предоставлены, в том числе, письменные объяснения (вх. № 01-11/483 от 17.04.2012г.), оригинал этикетки продукта пищевого консервированного «Свинина тушеная» (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь»), оригинал этикетки продукта пищевого консервированного «Говядина тушеная» высший сорт (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь»).

18 апреля 2012 года в ходе рассмотрения дела, представитель заявителя <...> подтвердил заявленные требования о том, что указание ответчиком информации на этикетках о соответствии указанных видов продукции требованиям ГОСТ 697-84 (Консервы мясные «Свинина тушеная») и ГОСТ 5284-84 (Консервы мясные «Говядина тушеная»), в то время, как по физико-химическим показателям продукция не соответствует ГОСТу 697-84 и ГОСТу 5284-84, вводит потребителей в заблуждение и является признаком недобросовестной конкуренции.

Представитель ООО «Фортуна» <...> заявил, что для квалификации действий ООО «Фортуна» в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка.

Также, <...> заявила, что факт розничной реализации продукции неопределенному кругу лиц не может являться основанием для признания в действиях ООО «Фортуна» признаков недобросовестной конкуренции.

Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями представителей сторон и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ООО «Фортуна» являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.

Частью 1 статьи 10 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «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 1.5 ГОСТа 697-84, по органолептическим, физико-химическим показателям в консервах «Свинина тушеная» массовая доля мяса и жира должна быть не менее 59%.

На этикетке продукта пищевого консервированного «Свинина тушеная» (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь») (дата изготовления 19.10.2011) содержится информация о соответствии продукта ГОСТу 697-84.

В тоже время, согласно проведенным 11.01.2012г. Аккредитованным испытательным лабораторным центром лабораторным испытаниям (протокол №4) установлено, что предоставленный образец продукта пищевого консервированного «Свинина тушеная» (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на

этикетке: «Русь») (дата изготовления 19.10.2011) не соответствует требованиям ГОСТ 697-84. А именно: по физико-химическим показателям - массовая доля мяса и жира занижена на 14.1% (банка №1), на 18% (банка №2). Повторно на удвоенном образце массовая доля мяса и жира занижена на 14.2% (банка №1), на 15.9% (банка №2), на 13.8% (банка №3), на 14.0% (банка №4).

В соответствии с пунктом 1.6 ГОСТа 5384-84, по органолептическим, физико-химическим показателям в консервах «Говядина тушеная» высший сорт массовая доля мяса и жира должна быть не менее 56.5%, массовая доля белка должна быть не менее 15%, запах и вкус должны быть свойственные тушеной говядине с пряностями, без постороннего запаха и вкуса.

На этикетке продукта пищевого консервированного «Говядина тушеная» высший сорт (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь») (дата изготовления 30.05.2011) содержится информация о соответствии продукта ГОСТу 5384-84.

В тоже время, согласно проведенным 13.01.2012г. Аккредитованным испытательным лабораторным центром лабораторным испытаниям (протокол №14) установлено, что предоставленный образец продукта пищевого консервированного «Говядина тушеная» высший сорт (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь») (дата изготовления 30.05.2011) не соответствует требованиям ГОСТ 5384-84. А именно:

по физико-химическим показателям - массовая доля мяса и жира не определялась, так как отделить составные части не представляется возможным, массовая доля белка занижена на 5%+0.1% (10% вместо 15%) (банка №1,2).

по органолептическим показателям - присутствует резко выраженный гнилостный запах.

В соответствии с экспертным заключением Управления Роспотребнадзора по Воронежской области № 40/20 установлено, что употребление в пищу предоставленного образца продукта пищевого консервированного «Говядина тушеная» высший сорт (изготовитель – ООО «Фортуна») (дополнительная информация на этикетке: «Русь») (дата изготовления 30.05.2011) создает угрозу здоровью населения.

В ходе рассмотрения указанной выше информации (сведений) установлено, что производителем продукта пищевого консервированного – «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт (дополнительная информация на этикетке: «Русь») является Общество с ограниченной ответственностью «Фортуна» (175202, Новгородская обл., Город Старая Русса, Переулок Пищевиков, д. 10, ИНН 7801097406 ОГРН 1027800513950).

ООО «Фортуна», являясь производителем продукта пищевого консервированного – «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт (дополнительная информация на упаковке: «Русь»), доводило до потребителей (покупателей) недостоверную информацию о соответствии указанных продуктов ГОСТ 697-84 («Свинина тушеная») и ГОСТ 5384-84 («Говядина тушеная»), и тем самым, вводило потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств и качества продуктов.

В силу пункта 1 части 1 статьи 1 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ (далее – 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).

Из совокупности вышеизложенных норм права следует, что для установления в действиях хозяйствующего субъекта факта нарушения антимонопольного законодательства, необходимо подтвердить, что реализуемый товар при его производстве не соответствовал законом требованиям и информации доводимой до потребителя.

Рассматриваемые действия ООО «Фортуна» имеют признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части введения потребителей (покупателей) в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества продуктов пищевых консервированных – «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт (дополнительная информация на этикетке: «Русь»), что не допускается.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» от 30.03.1999 N52-ФЗ (далее ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»), пищевые продукты должны удовлетворять физиологическим потребностям человека и не должны оказывать на него вредное воздействие.

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 «Фортуна» по введению потребителей (покупателей) в заблуждение относительно потребительских свойств и качества продуктов пищевых консервированных - «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт (дополнительная информация на этикетке: «Русь») направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с помощью неправомерных методов и средств (привлечение покупательского спроса к продукции ООО «Фортуна» за счет указания на этикетке «Свинина тушеная» информации о соответствии ГОСТу 697-84, а также, за счет указания на этикетке «Говядина тушеная» высший сорт информации о соответствии ГОСТу 5284-84), противоречат ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны причинить имущественный ущерб конкурентам – производителям продуктов пищевых консервированных - «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды.

При этом указанные действия могут и не содержать намерения причинить кому-либо вред, но способны причинить убытки конкурентам, поскольку введение потребителей в заблуждение может способствовать перераспределению

потребительского спроса в пользу ООО «Фортуна» и, тем самым, привести к получению Обществом необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности.

Перечисленные выше действия ООО «Фортуна» являются актом недобросовестной конкуренции, определенным в пункте 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия находит основания для выдачи ООО «Фортуна» 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 пунктом 2 части 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия, **решила:**

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Фортуна» (175202, Новгородская обл., Город Старая Русса, Переулок Пищевиков, д. 10, ИНН 7801097406 ОГРН 1027800513950), 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 продуктов пищевых консервированных – «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт (дополнительная информация на этикетке: «Русь»).

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Фортуна» (175202, Новгородская обл., Город Старая Русса, Переулок Пищевиков, д. 10, ИНН 7801097406 ОГРН 1027800513950), 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 этикетке ГОСТ 697-84 («Свинина тушеная») и ГОСТ 5384-84 («Говядина тушеная»), фактическому составу продуктов пищевых консервированных - «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт, производимых ООО «Фортуна».

3. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Фортуна» (175202, Новгородская обл., Город Старая Русса, Переулок Пищевиков, д. 10, ИНН 7801097406 ОГРН 1027800513950), предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства путем недопущения несоответствия сведений, распространенных/размещенных на этикетках, фактическому составу продуктов пищевых консервированных - «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт, производимых ООО «Фортуна», в течение всего периода производства продуктов пищевых консервированных - «Свинина тушеная» и «Говядина тушеная» высший сорт, производимых ООО «Фортуна».

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

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии