

РЕШЕНИЕ

по делу № 11/04-15а

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 26 января 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 09 февраля 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: председателя Комиссии – <...> – руководителя управления, членов Комиссии – <...> – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – главного специалиста - эксперта отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии от заявителя:

ЗАО «Кировский молочный комбинат» - представитель <...>. на основании доверенности от 11.01.2016 №4/01-11;

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела:

Ответчиков – ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ»,

Лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела – ООО «Вега», ИП <...>, Департамента сельского хозяйства и продовольствия Кировской области.

при ведении протокола <...> – главным специалистом - экспертом отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 11/04-15а по признакам нарушения ООО «Октябрьский молочный комбинат» (300<...>, <...> область, г. <...>, ул. <...>), ООО «Восток ТМ» (450<...>, Республика <...>, г. <...> ул. <...>) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление от ЗАО «Кировский молочный комбинат» (далее - ЗАО «КМК») (вх.№ 3316 от 01.06.2015) о том, что в действиях ОАО «Бакалымолоко» содержатся признаки нарушения п.2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». По мнению Заявителя, нарушение заключается в следующем.

21 мая 2015г. представителем некоммерческой организации «Вятский молочный союз» (ЗАО «Кировский молочный комбинат» является участником Вятского

молочного союза) и заместителем начальника отдела Департамента сельского хозяйства и продовольствия Кировской области в супермаркете «Время простора»» (г. Киров, ул. <...>), принадлежащем ООО «Вега», было приобретено масло Крестьянское сливочное, фасованное в брикеты весом по 200 грамм, упакованное в фольгу синего цвета с нанесением на ней рисунка и надписей красным и желтым цветами, производителем которого является ООО «Октябрьский молочный комбинат», юридический адрес: 300<...>, <...>, г. Тула, ул. <...>, фактический адрес: 614<...>, Пермский край, г. <...>, ул. <...> (акт отбора проб от 21.05.2015, акт фиксации отбора проб от 21.05.2015).

Указанное масло было исследовано испытательной лабораторией состава и свойств веществ и материалов ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Кировской области», имеющей государственную аккредитацию № РОСС RU.0001.21АЯ13 до 01.08.2019г. По результатам лабораторных испытаний масло по жирно-кислотному составу и соотношению массовых долей метиловых эфиров жирных кислот не соответствует требованиям ГОСТ 52969-2008. Выявленные признаки свидетельствуют о фальсификации жировой фазы масла жирами немолочного происхождения (протокол испытаний от 26.05.2015 №П 657).

На упаковке (этикетке) указанного масла в наименовании продукции указано: «Масло Крестьянское сливочное, высший сорт, массовая доля жира - 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008». При этом розничная цена масла, выпускаемого ООО «Октябрьский молочный комбинат», в 2 раза дешевле цен аналогичной продукции, выпускаемой другими производителями. Так, согласно чека 200-граммовая пачка масла ООО «Октябрьский молочный комбинат» стоит 25,00 рублей, 185-граммовая пачка такого же масла Кировского молочного комбината в рознице стоит 55-65 рублей.

Так как указанное масло не соответствует по составу жиров ГОСТ Р 52969-2008, следовательно, не может называться маслом.

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

Учитывая тот факт, что в действиях ООО «Октябрьский молочный комбинат», выразившихся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту ЗАО «Кировский молочный комбинат» путем производства и введения в гражданский оборот продукции: «Масло Крестьянское сливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 200 грамм, упакованное в фольгу синего цвета с нанесением на ней рисунка и надписей красным и желтым цветами, 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, выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», приказом от 11.06.2015 №168 Кировским УФАС России было возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Октябрьский молочный комбинат».

07.07.2015 рассмотрение дела №11/04-15а было отложено ввиду привлечения к

участию в дело ИП <...>., а также необходимости получения документов, запрошенных у ООО «Октябрьский молочный комбинат», которые не были представлены в материалы дела, запроса дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

На заседании комиссии, состоявшемся 13.08.2015, было принято решение об отложении рассмотрения дела ввиду привлечения к участию в дело ООО «Восток ТМ», а также необходимости получения документов, запрошенных у ООО «Октябрьский молочный комбинат», которые не были представлены в материалы дела, запроса дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 10.09.2015 срок рассмотрения дела №11/04-15а продлен и принято решение об отложении рассмотрения дела ввиду привлечения к участию в деле ООО «Восток ТМ» в качестве ответчика, необходимости получения документов, запрошенных у ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ», которые не были представлены в материалы дела, запроса дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 03.11.2015 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения документов, запрошенных у ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ», которые не были представлены в материалы дела.

Определением от 17.12.2015 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью запроса правоохранительных органов о деятельности ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ», а также получения документов, запрошенных у ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ», которые не были представлены в материалы дела.

На заседание комиссии Кировского УФАС России, состоявшемся 26.01.2016, ответчики – ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ», надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела №11/04-15а, не явились, ходатайств об отложении не направили. ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ» корреспонденцию по месту нахождения не получают, письма вернулись в Кировское УФАС России с отметкой об истечении срока хранения.

Лица, располагающие сведениями об обстоятельствах дела – ООО «Вега», ИП <...>., Департамент сельского хозяйства и продовольствия Кировской области, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела №11/04-15а, на заседание комиссии не явились, ООО «Вега» направило ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

ООО «Вега» представлены документы, подтверждающие поставку масла ИП <...>

ИП <...>. представлены документы, подтверждающие поставку масла ООО «Восток ТМ».

Представитель заявителя – ЗАО «Кировский молочный комбинат» <...> по доверенности от 11.01.2016 №4/01-11 поддержала позицию, изложенную в заявлении.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим

ВЫВОДАМ.

В Российской Федерации требования к молоку и молочной продукции установлены Федеральным законом от 12.06.2008 №88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию», в котором определены обязательные требования к молоку и молочной продукции, в том числе к сливочному маслу.

Целью принятия данного Технического регламента, исходя из положений статьи 3 Закона, является защита жизни и здоровья граждан, предупреждение действий, вводящих в заблуждение потребителей, и обеспечение достоверности информации о наименовании, составе и потребительских свойствах молока и молочной продукции.

Согласно части 1 статьи 36 Закона №88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» молоко и продукты его переработки должны сопровождаться информацией для потребителей, соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации в области защиты прав потребителей и требованиям настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 45 статьи 4 Федерального закона от 12.06.2008г. № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» сливочным маслом является масло из коровьего молока, массовая доля жира в котором составляет от 50 до 85 процентов включительно. Жировая фаза в масле должна содержать только молочный жир коровьего молока (пункт 4.1.8 ГОСТ Р 52969-2008), жирно-кислотный состав молочного жира должен соответствовать ГОСТ Р 52253-2004 (пункт 5.1.7 ГОСТ Р 52253-2004).

Пунктом 4.1.8 ГОСТ Р 52969-2008 предусмотрено, что жировая фаза в масле должна содержать только молочный жир коровьего молока. Жирно – кислотный состав молочного жира должен соответствовать ГОСТ - 52253 (пункт 5.1.7).

Не допускается применение понятия «масло», в том числе при маркировке спреда сливочно-растительного, на этикетках таких продуктов, в рекламных или иных целях, которые могут ввести в заблуждение потребителей (часть 21 статьи 36 Закона №88-ФЗ).

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

Как установлено в ходе рассмотрения дела на упаковке продукции ООО «Октябрьский молочный комбинат» содержится следующая информация:

- «Масло Крестьянское сливочное. ГОСТ Р 52969-2008. Высший сорт. Массовая доля жира 72,5%. 200 г. Масло сливочное Крестьянское. Массовая доля жира 72,5%. Высший сорт. Состав: пастеризованные сливки. Пищевая ценность (содержание в 100 г. продукта): жира – 72,5г., белка – 1,0 г, углеводов – 1,4г, Энергетическая ценность (калорийность) в расчете на 100 г продукта - 662 ккал/2772кДж. Срок годности: при температуре минус (16±2)С и относительной влажности воздуха от 80% до 90% - 120 суток; в том числе при температуре (3±2)С и относительной влажности воздуха не более 90% - 35 суток. Произведено (число, месяц, год): см. на упаковке: 06.02.2015. Упаковано: ООО «Октябрьский молочный комбинат».

Юридический адрес: Россия, 300<...>, <...> область, г. <...>, ул.<...>. Фактический адрес: Россия, 614<...>, Пермский край, г. <...>, ул. <...>. e-mail: <...>@yandex.ru. Масса нетто: 200г.», фасованное в брикеты весом по 200 грамм, упакованное в фольгу синего цвета с нанесением на ней рисунка и надписей красным и желтым цветами.

Согласно пояснений Департамента сельского хозяйства и продовольствия Кировской области от 23.07.2015 №1292-44-06 с 2012 года специалистами Департамента совместно с АНО «Вятский молочный союз» и руководителями крупных сельскохозяйственных предприятий области проводится работа по выявлению фальсифицированной молочной продукции в торговых сетях г. Кирова путем осуществления контрольных закупок образцов молочной продукции. Алгоритм осуществления контрольных закупок изложен в письме.

21 мая 2015г. представителем НО «Вятский молочный союз» <...> и заместителем начальника отдела Департамента сельского хозяйства и продовольствия Кировской области <...>, в супермаркете «Время простора» (г.Киров, ул. <...>), принадлежащем ООО «Вега», было приобретено «Масло Крестьянское сливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 200 грамм, упакованное в фольгу синего цвета с нанесением на ней рисунка и надписей красным и желтым цветами. Факт покупки масла подтверждается кассовым чеком №5008 от 21.05.2015 10:09, ООО «Вега», кассир 1, товарным чеком №905406 от 21.05.2015, актом отбора проб от 21.05.2015, к которому приложены фотографии выкладки масла на стеллажах, актом фиксации отбора проб от 21.05.2015. При этом в акте 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» 21.05.2015 в 11,15 в сумке – холодильнике. Лаборатория имеет государственную аккредитацию № РОСС RU.0001.21АЯ13 до 01.08.2019г. и проводила исследования на основании договора от 25.02.2015 №46/11. По результатам лабораторных испытаний установлено, что исследованное масло по жирно-кислотному составу и соотношению массовых долей метиловых эфиров жирных кислот не соответствует требованиям ГОСТ 52969-2008 и ГОСТ Р 52253-2004. Выявленные признаки свидетельствуют о фальсификации жировой фазы масла жирами немолочного происхождения (протокол испытаний от 26.05.2015 №П 657).

Таким образом, исследованная продукция «Масло Крестьянское сливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 200 грамм, упакованное в фольгу синего цвета с нанесением на ней рисунка и надписей красным и желтым цветами, не соответствует ГОСТ Р 52969-2008 и не является маслом, соответственно упаковка такой продукции не должна содержать слово «масло».

Понятие конкуренции установлено пунктом 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», в соответствии с которым конкуренцией является 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. При этом согласно пункту 4 вышеуказанной статьи Федерального закон «О защите конкуренции» товарный рынок – это сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности потребитель может приобрести товар.

В соответствии с п. 9 ст. 4 вышеуказанного Федерального закона недобросовестной конкуренцией признаются 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.

При условии наличия конкурентных отношений 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 (п.2 ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Для квалификации совершенного лицом деяния в качестве недобросовестной конкуренции и подтверждения нарушения в действиях конкретного лица необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние, обладало признаками хозяйствующего субъекта и находилось конкурентных отношениях с Заявителем, его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, а также были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Согласно информации, представленной Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции УМВД России по Кировской области (письмо от 31.12.2015 №8/8464) организации ООО «Восток ТМ» (ИНН <...>, г. <...>, ул. <...>), указанной в сопроводительных документах на фальсифицированное масло, не существует.

ООО «Октябрьский молочный комбинат» корреспонденцию (определения, запросы) по юридическому адресу и адресу фактического местонахождения не получает, корреспонденция возвращается с отметкой об истечении срока хранения.

Таким образом, в материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие об осуществлении ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ» деятельности на рынке производства и реализации молочной продукции. Фактически указанные организации производством масла не занимались. Антимонопольный орган не обладает информацией о лице, осуществившем производство и реализацию продукции «Масло Крестьянское сливочное, высший

сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 200 грамм, упакованное в фольгу синего цвета с нанесением на ней рисунка и надписей красным и желтым цветами.

Таким образом, проанализировав материалы дела, комиссией Кировского УФАС России принято решение о прекращении производства по делу №11/04-15а в связи с неподтверждением в действиях ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ» состава нарушения, предусмотренного пунктом 2 частью 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьями 14, 23, 41, 45, 48 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Кировского УФАС России

РЕШИЛА:

Производство по делу №11/04-15а, возбужденному по заявлению ЗАО «Кировский молочный комбинат», прекратить в виду отсутствия состава нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Октябрьский молочный комбинат», ООО «Восток ТМ».

Решение может быть обжаловано в трехмесячный срок с момента изготовления в полном объеме в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.