

## РЕШЕНИЕ

28 ноября 2012 г.

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «15» ноября 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено «28» ноября 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии: Бутузовой Т.В. – заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии:

-Сорокиной Н.В. - начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;

- Коваль Н.К. – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

рассмотрев дело 2-03/24-2012 по признакам нарушения ООО «Новая Изида» (пр. Мира, д. 16, стр.2, г. Москва; ул. Энгельса, д. 8, р.п. Мокшан, Пензенская область) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии в заседании:

со стороны ООО «Новая Изида»:

- <...> – начальник производства (доверенность от 30.10.2012);

УСТАНОВИЛА:

ФАС России письмами от 20.08.2012 № АК/26926 и АК/26933 поручила Пензенскому УФАС рассмотрение документов, поступивших от некоммерческой организации Национальный союз производителей молока «Союзмолоко», свидетельствующих о производстве и реализации ООО «Новая Изида» (далее также - Общество) фальсифицированного пищевого продукта «сметана «Новая Изида» м.д.ж. 20%.

Между Федеральной антимонопольной службой и Национальным союзом производителей молока «Союзмолоко» (далее - НО «Союзмолоко») существует Соглашение о взаимодействии от 06.07.2011, согласно которому НО «Союзмолоко» представлены протокол испытаний от 29.06.2012 № 2945 испытательной лаборатории ФГБУ «Тульская межобластная ветеринарная лаборатория» и протокол испытаний от 16.07.2012 № 00166/19 Сергиево-Посадского филиала ФБУ «ЦСМ Московской области»), свидетельствующие о реализации в крупных сетевых предприятиях торговли г. Тулы и г.Брянска пищевого продукта «сметана «Новая Изида» м.д.ж. 20%, качество которого не соответствует требованиям нормативно – правовых документов.

Приказом Пензенского УФАС России от 10.09.2012 № 148 в отношении ООО «Новая Изида» было возбуждено дело № 2-03/24-2012 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося во введении

потребителей в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества товара при реализации пищевого продукта под наименованием «сметана».

Рассмотрение Пензенским УФАС назначенного на 16.10.2012 дела было отложено в связи с непредставлением ответчиком требуемой информации и назначено на 15.11.2012 года.

В письменном объяснении ООО «Новая Изида» от 05.10.2012 б/н указано, что изготовление продукта «сметана», не соответствующего требованиям нормативно-правовых документов, возможно только при использовании в процессе изготовления сметаны некачественного сырья - сливок, закупаемых у сторонних производителей. Возможность проведения производственного контроля каждой партии сырья на предприятии отсутствует.

Изучив материалы дела и представленные доказательства, заслушав объяснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Новая Изида» зарегистрировано Межрайонной инспекцией ФНС № 46 по г. Москве 28.01.1999 за государственным регистрационным номером (ОГРН) 1037739763610. Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности Общества является производство сметаны и жидких сливок (ОКВЭД 15.51.12).

Производство пищевых продуктов, выпускаемых Обществом, осуществляется по адресу: Пензенская область, р.п. Мокшан, ул. Энгельса, 8.

ООО «Новая Изида» производит пищевой продукт «сметана Новая Изида» м.д.ж 20%, а также вводит его в гражданский оборот на территории Пензенской области, что подтверждается представленными в дело товарными накладными.

Деятельность по производству и реализации сметаны на территории Пензенской области осуществляет ряд других хозяйствующих субъектов. К наиболее крупным из них относятся: ОАО «Молочный комбинат «Пензенский», ЗАО «Пищекомбинат» и другие. Кроме того, на данном рынке в г. Пензе представлены производители из других регионов Российской Федерации – Республики Мордовия, Саратовской, Рязанской, Самарской, Московской областей и др.

ООО «Новая Изида» и вышеназванные хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность, являются конкурентами.

Согласно заключению эксперта к протоколу испытаний от 29.06.2012 № 2945 испытательной лаборатории ФГБУ «Тюльская межобластная ветеринарная лаборатория» представленный на испытание образец «сметаны «Новая Изида» (изготовитель - ООО «Новая Изида», ГОСТ Р 52092-2003, упаковка – полистероловые стаканчики, масса нетто – 400 г., состав: сливки, закваска, дата изготовления 21.05.2012) по идентификационным показателям не соответствует требованиям пункта 8 статьи 25 Федерального закона от 12 июня 2008 г. № 88 – ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее – Технический регламент на молочную продукцию), ГОСТ Р 52092-2003 «Сметана. Технические условия», ГОСТ Р 52253 – 2004 «Масло и паста масляная из коровьего молока. Общие технические условия», так как жировая фаза сметаны указанного образца фальсифицирована жирами немолочного происхождения.

Из протокола от 16.07.2012 № 00166/19 Сергиево-Посадского филиала ФБУ «ЦСМ

Московской области» также установлено, что представленный на испытание образец «сметана «Новая Изида» Премиум м.д.ж. 20%, дата производства - 02.07.2012, масса нетто – 500 г., ГОСТ Р 52092-03, по жирно-кислотному составу не соответствует натуральному молочному продукту.

Таким образом, изготовленные и реализованные ООО «Новая Изида» образцы пищевого продукта с датой выработки от 01.05.2012 и от 02.07.2012, именуемые «сметана Новая Изида», не соответствуют требованиям Технического регламента на молочную продукцию, ГОСТ Р 52092-2003 «Сметана. Технические условия», ГОСТ Р 52253 – 2004 «Масло и паста масляная из коровьего молока. Общие технические условия», в связи с чем, сметаной не являются.

Согласно п.5.7.1 ГОСТ Р 52092 – 2003 в качестве сырья для изготовления сметаны должны применяться молоко коровье, молоко сухое, сливки, масло коровье, закваски.

Упаковка реализуемого ООО «Новая Изида» пищевого продукта (полистероловый стакан) и его этикетка содержат информацию с указанием слов «сметана», ГОСТ 52092-2003, состав: сливки, закваска.

Согласно Федеральному закону от 02.01.2000 года № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» фальсифицированными пищевыми продуктами, материалами и изделиями признаются пищевые продукты, материалы и изделия, умышленно измененные (поддельные) и (или) имеющие скрытые свойства и качество, информация о которых является заведомо неполной или недостоверной.

Пункт 5 статьи 4 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300 – 1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон о защите прав потребителей) регламентирует, если законами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к товару (работе, услуге), продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), соответствующий этим требованиям.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите прав потребителей изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

Из материалов дела установлено, что производство пищевого продукта под названием «Сметана «Новая Изида» м.д.ж. 20%, а также введение его в товарный оборот осуществляются на территории Пензенской области, р.п. Мокшан.

В соответствии с пунктом 3.1 ГОСТ Р 51074 – 2003 «Национальный стандарт Российской Федерации. Продукты пищевые. Общие требования» (далее – ГОСТ Р 51074 – 2003) изготовитель (продавец) обязан предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о пищевых продуктах, обеспечивающую возможность их правильного выбора. Согласно пункту 3.5.2 указанной нормы, когда сырье, полуфабрикаты, пищевые продукты (например, чай, кофе, скот и птица для убоя или мясо для переработки, молоко, растительное масло, крупа, мука и т.п.) поставляют на предприятия, осуществляющие технологическую обработку, которая изменяет их свойства и/или превращает их в пищевые продукты, готовые (в т.ч. фасованные) для реализации потребителям,

изготовителем и упаковщиком таких пищевых продуктов считают указанные предприятия.

Являясь изготовителем пищевого продукта, реализуемого под названием «сметана», ООО «Новая Изида» обязано было в силу вышеуказанных норм законодательства предоставить потребителю необходимую и достоверную информацию о данном пищевом продукте.

Согласно п.36 статьи 4 Технического регламента на молочную продукцию сметана - кисломолочный продукт, который произведен путем сквашивания сливок с добавлением молочных продуктов или без их добавления с использованием заквасочных микроорганизмов - лактококков или смеси лактококков и термофильных молочнокислых стрептококков, и массовая доля жира в котором составляет не менее, чем 9 процентов.

В соответствии с частью 18 статьи 36 Технического регламента понятия, установленные статьей 4 данного закона, не должны применяться в ассортиментных знаках и других дополнительных наименованиях молока и продуктов его переработки в случаях, если такие продукты не соответствуют идентификационным показателям, установленным Федеральным законом.

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «Новая Изида» противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта, не соответствующую действительности информацию, а именно: указание на этикетке продукта названия «сметана», ГОСТ Р 52092-2003, состав: сливки, закваска», ООО «Новая Изида» вводит потребителей в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества данного продукта, и нарушает тем самым действующее санитарное законодательство, законодательство в сфере производства, реализации пищевых продуктов, Закон о защите прав потребителей.

Согласно сложившимся обычаям делового оборота и практике поведения в предпринимательской деятельности, каждый производитель обеспечивает доведение до потребителя достоверной информации о составе и качестве своей продукции, что позволяет данной продукции выйти на рынок, стать конкурентоспособной и соответствовать требованиям законодательства. В соответствии с требованиями добросовестности, разумности и справедливости неправомерно использовать понятия в фирменных наименованиях изготовителей, на этикетках продуктов, в рекламных или иных целях, которые могут ввести в заблуждение потребителей.

ООО «Новая Изида», указав на этикетке продукта, не являющегося по жирно – кислотному составу натуральным молочным продуктом, название «сметана», нарушает тем самым обычай делового оборота, требования добросовестности, разумности и справедливости.

При выборе такого пищевого продукта как «сметана», потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности. Указанная производителем на потребительской упаковке продукта информация не соответствует действительности и указанным критериям выбора со стороны потребителей. При этом цена реализации продукции, выпускаемой ООО «Новая Изида», на 2%-5% ниже цены реализации аналогичной продукции, производимой

иными хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на территории Пензенской области.

ООО «Новая Изида», указывая на этикетке неправдивую информацию о соответствии производимого им продукта требованиям действующего законодательства, при более низкой цене данного продукта отвлекает потенциальных и реальных покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательства и дезинформирует участников гражданского оборота о реальном положении на рынке, вводя их в заблуждение. При этом ООО «Новая Изида» получает необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед иными хозяйствующими субъектами – конкурентами за счет возможности увеличения продаж, не вкладывая при этом средств в улучшение качества товара и в его соответствие действующему законодательству.

Указанные действия ООО «Новая Изида» могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке молочной продукции путем оттока потребителей от продукта «сметана», реализуемого иными хозяйствующими субъектами. В связи с чем, конкуренты ООО «Новая Изида» лишаются возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного продукта - сметаны) реализовывать свою продукцию, что не может не отразиться на размере их прибыли.

В ходе рассмотрения настоящего дела Пензенским УФАС России были сделаны запросы информации в адреса конкурентов ООО «Новая Изида» на рынке производства и реализации сметаны - ОАО «Молочный комбинат «Пензенский», ЗАО «Пищекombинат». В письменных ответах от 11.10.2012 и от 25.10.2012 соответственно названные хозяйствующие субъекты указали на возможность причинения им со стороны ООО «Новая Изида» убытков за счет оттока потребителей к товару с аналогичным наименованием, но более низкой ценой, нанесения вреда их деловой репутации посредством создания негативной реакции потребителей, считающих стоимость сметаны конкурентов неоправданно завышенной на фоне продукции ООО «Новая Изида».

Таким образом, действия ООО «Новая Изида» по введению в заблуждение потребителей продукции, а также участников рынка в отношении потребительских свойств, качества «сметаны «Новая Изида» м.д.ж 20%, посредством указания данного наименования на потребительской упаковке и при реализации пищевого продукта по более низкой цене, способны причинить убытки конкурентам – продавцам молочной продукции, либо нанести вред их деловой репутации.

Комиссией не приняты во внимание доводы представителя ООО «Новая Изида» об отсутствии умысла и, следовательно, состава вменяемого правонарушения в связи с приобретением некачественного сырья - сливок от поставщиков, а также об отсутствии возможности проведения производственного контроля каждой партии продукта.

ООО «Новая Изида», как изготовитель и продавец, в соответствии с Техническим регламентом на молочную продукцию и требованиями постановления от 13.07.2001 № 18 «О введении в действие санитарных правил – СП 1.1.1058-01» обязано осуществлять производственный контроль за соблюдением требований санитарного законодательства.

Нарушения со стороны ООО «Новая Изида», в части фальсификации потребительских свойств продукта под наименованием «сметана», выявленные в ходе проведения лабораторных исследований, носят неоднократный характер. При этом в материалы дела не представлено документов, свидетельствующих о том, что указанные обстоятельства повлияли на договорные отношения ООО «Новая Изида» с поставщиком сырья.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности 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.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с введением в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ООО «Новая Изида» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, учитывая вышеизложенное, Комиссия единогласно квалифицировала действия ООО «Новая Изида», направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и способные причинить убытки хозяйствующим субъектам - конкурентам, в результате введения в заблуждение участников рынка в отношении качества и потребительских свойств пищевого продукта, реализуемого под наименованием «сметана «Новая Изида», 20% жир., как недобросовестная конкуренция и нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Новая Изида», выразившиеся во введении в

заблуждение в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта, реализуемого под наименованием «сметана», недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Новая Изида» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта, реализуемого под наименованием «сметана», и о прекращении реализации продукции, не соответствующей требованиям действующего законодательства.