

Резолютивная часть решения оглашена «26» декабря 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «26» декабря 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: <...> ,

члены Комиссии: <...> ,

рассмотрев дело № 401 – 14к/47к, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Промконсервы» (214015, г. Смоленск, ул. Парковая, д. 2, ИНН 7728276053 ОГРН 1037728000452) (далее – ООО «Промконсервы», Общество, ответчик) по признакам нарушения **пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»** (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

в присутствии представителя заявителя и заинтересованного лица – <...> и представителя ответчика — <...> , **установила:**

30.11.2011 в Воронежское УФАС России поступило заявление Воронежского областного учреждения по защите прав потребителей «Гарантия качества» (г. Воронеж, ул. Куколкина, д.9) (далее – ВООУ ЗПП «Гарантия качества») в отношении ООО «Промконсервы».

В соответствии с предоставленной ВООУ ЗПП «Гарантия качества» копией протокола лабораторных исследований №10507п от 11.11.2011, проводимых Аккредитованным испытательным лабораторным центром при ФГУ здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Воронежской области» (далее - АИЛЦ), 27.10.2011 в гипермаркете «Линия-1» ЗАО «Корпорация ГРИНН» (г. Воронеж, Бульвар Победы, д. 38) <...> ВООУ ЗПП «Гарантия качества» <...> в присутствии <...> КП ВО «Воронежское качество» <...> и <...> гипермаркета «Линия-1» ЗАО «Корпорация ГРИНН» (г. Воронеж, Бульвар Победы, д. 38) <...> произведен отбор пробы (образца) молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (изготовитель – ООО «Промконсервы» (214015, г. Смоленск, ул. Парковая, д. 2), изготовленной 30.07.2011, в количестве двух банок по 380 г (образец) и четырех банок по 380 г (удвоенный образец), на соответствие требованиям ГОСТ Р 53436-2009 Консервы молочные. Молоко и сливки сгущенные с сахаром. Технические условия, МУ 4.1/4.2.2484-09 «Методические указания по оценке подлинности и выявлению фальсификации молочной продукции».

В ходе рассмотрения указанной выше информации (сведений) установлено, что производителем пищевого продукта – молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» является Общество с ограниченной ответственностью «Промконсервы» (214015, г. Смоленск, ул. Парковая, д. 2, ИНН 7728276053 ОГРН 1037728000452).

В соответствии с Приказом от 02.12.2011 № 282 в отношении ООО «Промконсервы» возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела № 401 – 14к/47к о нарушении антимонопольного законодательства.

02.12.2011 Определением о назначении дела № 401 – 14к/47к о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрение настоящего дела назначено на 10 часов 15 минут 26.12.2011, у ООО «Промконсервы» истребованы необходимые для рассмотрения настоящего дела сведения (информация).

22.12.2011 перед рассмотрением дела от ООО «Промконсервы» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью

подготовки письменного объяснения по делу № 401 – 14к/47к после ознакомления с материалами дела № 401 – 14к/47к, а также сдачи Обществом образцов молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром», изготовленных 30.07.2011, на соответствие по жирно-кислотному составу молочного жира коровьего молока согласно требованиям ГОСТ Р-52253-2004 «Масло и паста масляная из коровьего молока. Общие технические условия» в независимые испытательные лаборатории. Комиссия не находит оснований для удовлетворения заявленного ООО «Промконсервы» ходатайства.

26.12.2011 на рассмотрении дела представитель заявителя и заинтересованного лица поддержал требования, изложенные в заявлении от 18.11.2011 исх. № 10 (от 30.11.2011 вх. № 01-11/1907).

Представитель ответчика пояснил, что ООО «Промконсервы» направило на исследование образцы пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» от двух партий даты выработки 30.07.2011 на исследование в аккредитованную лабораторию ООО «Смоленск Тест», результаты которых будут получены в январе 2012 года, и образцы другой партии датой выработки 30.07.2011 будут направлены на исследование в Российскую Академию сельскохозяйственных наук Всероссийский научно-исследовательский институт молочной промышленности (ГНУ ВНИМИ).

Представитель ответчика также пояснил, что если допустить, что факт брака пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» присутствует, то наличие одной - двух банок бракованной продукции не может повлиять на нарушение антимонопольного законодательства.

По мнению представителя ООО «Промконсервы», нарушение требований ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Общества отсутствует.

В то же время представитель ответчика считает, что если допустить, брак пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» присутствует, то причиной его возникновения может являться производственный процесс, от чего не застрахован ни один из производителей, и, тем самым, умысел на причинение какого-либо ущерба, вреда конкурентам у Общества отсутствует.

Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями представителей сторон и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ООО «Промконсервы» по введению в заблуждение относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром», изготовленных 30.07.2011 и реализованных 27.10.2011 в гипермаркете «Линия-1» ЗАО «Корпорация ГРИНН» (г. Воронеж, Бульвар Победы, д. 38), в части указания на упаковке информации о соответствии продукта требованиям ГОСТа Р 53436-2009, 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.

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 5.1.3. ГОСТа Р 53436-2009 Консервы молочные. Молоко и сливки сгущенные с сахаром, по физико-химическим показателям в молоке цельном сгущенном с сахаром массовая доля белка в сухом обезжиренном молочном остатке должна быть 34,0%.

На этикетке молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (производитель – ООО «Промконсервы») содержится информация о соответствии продукта ГОСТу Р 53436-2009 Консервы молочные. Молоко и сливки сгущенные с сахаром. Технические условия.

В тоже время, согласно проведенным с 07.11.2011 по 11.11.2011 АИЛЦ лабораторным исследованиям установлено, что предоставленный образец, удвоенный образец молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» (производитель – ООО «Промконсервы») не соответствует требованиям ГОСТ Р 53436-2009 по заниженной массовой доле белка в сухом обезжиренном молочном остатке на 13,0%. Жирно-кислотный состав жировой фазы исследуемого образца, удвоенного образца не соответствует жирно-кислотному составу молочного жира коровьего молока (МУ 4.1/4.2.2484-09 «Методические указания по оценке подлинности и выявлению фальсификации молочной продукции»).

ООО «Промконсервы», являясь производителем пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром», изготовленных 30.07.2011, доводило до потребителей (покупателей) недостоверную информацию о соответствии указанного продукта ГОСТу Р 53436-2009, и тем самым, вводило потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств и качества продукта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1 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).

Рассматриваемые действия ООО «Промконсервы» 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 пищевого продукта – молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром», что не допускается.

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 «Промконсервы» по введению потребителей (покупателей) в заблуждение относительно потребительских свойств и качества пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» могут быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с помощью неправомερных методов и средств (привлечение покупательского спроса к продукции ООО «Промконсервы» за счет указания на этикетке молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» информации о соответствии ГОСТу Р 53436-2009, в то время как фактическое содержание массовой доли белка в сухом обезжиренном молочном остатке по результатам лабораторных исследований в исследуемых образце и удвоенном образце составило 21,00+0,45; жирно-кислотный состав жировой фазы в исследуемых образце и удвоенном образце не соответствует жирно-кислотному составу молочного жира коровьего молока), противоречат действующему законодательству, принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способны причинить имущественный ущерб конкурентам – производителям молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды.

При этом, исходя из квалификации нормы статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического наступления.

Довод ответчика о том, что в действиях ООО «Промконсервы» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, в связи с тем, что у Общества отсутствует умысел на причинение какого-либо ущерба, вреда конкурентам, не может быть принят по следующим основаниям.

Так как в статье 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлен безусловный запрет на недобросовестную конкуренцию, законодатель определил, что такой тип поведения хозяйствующих субъектов при осуществлении своей предпринимательской деятельности недопустим.

Таким образом, перечисленные выше действия ООО «Промконсервы» являются формами недобросовестной конкуренции, квалифицированной как таковая в пункте 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия находит основания для выдачи ООО «Промконсервы» 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 частью 1 статьи 14, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия, **решила:**

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Промконсервы» (214015, г. Смоленск, ул. Парковая, д. 2, ИНН 7728276053 ОГРН 1037728000452), 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 пищевого продукта - молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром», изготовленных 30.07.2011 и реализованных 27.10.2011 в гипермаркете «Линия-1» ЗАО

«Корпорация ГРИНН» (г. Воронеж, Бульвар Победы, д. 38).

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Промконсервы» (214015, г. Смоленск, ул. Парковая, д. 2, ИНН 7728276053 ОГРН 1037728000452), 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 упаковке (ГОСТ Р 53436-2009), фактическому составу молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром», производимых ООО «Промконсервы».

3. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Промконсервы» (214015, г. Смоленск, ул. Парковая, д. 2, ИНН 7728276053 ОГРН 1037728000452), предписание о недопущении нарушения требований статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части распространения / размещения несоответствующих действительности сведений на упаковке (ГОСТ Р 53436-2009) фактическому составу «Молоко цельное сгущенное с сахаром», производимой ООО «Промконсервы», в течение всего периода производства молочных консервов «Молоко цельное сгущенное с сахаром» ООО «Промконсервы».

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, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии