

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-01-03/10-2023

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

15 июня 2023 года

г. Пенза

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Пензенской области 02.06.2023 вх. №1405-ЭП/23 поступило обращение, перенаправленная из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Смоленской области (далее – Управление), из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Тамбовской области (далее – Управление) о недобросовестной деятельности индивидуального предпринимателя, связанной с производством и реализацией продукции, не соответствующей заявленным требованиям. В обоснование своей позиции Управление в обращениях ссылаются на протоколы испытаний продукции ИП, проводимые лабораториями Федерального бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области» Аккредитованный Испытательный лабораторный центр и Федерального бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области» Испытательный лабораторный центр и экспертные заключения.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

ИП зарегистрирован ИФНС по Октябрьскому району г. Пензы 24.05.2016 за государственным регистрационным номером (ОГРНИП), ИНН.

Согласно выписке из ЕГРНИП основным видом деятельности ИП является производство молока (кроме сырого) и молочной продукции (ОКВЭД 10.51). Дополнительным видом деятельности является производство маргариновой продукции (ОКВЭД 10.42), производство сливочного масла, топленого масла, масляной пасты, молочного жира, спредов и топленых сливочно-растительных смесей (ОКВЭД 10.51.2) и т.д.

ИП производит пищевой продукт: «масло сливочное «Крестьянское» с массовой долей жира 72.5%, высший сорт, ГОСТ 32261-2013, изготовитель ИП, г. Пенза, Нагорный проезд, д. 2А, адрес производства: г. Пенза, Нагорный проезд, д. 2А» (далее – масло сливочное «Крестьянское»).

Деятельность по производству и реализации масла сливочного «Крестьянского» осуществляет ряд других хозяйствующих субъектов. К

наиболее крупным из них относятся: ООО «Каменский маслозавод», ОАО «Пензенский молочный комбинат» и т.д. Данная продукция может быть реализована на всей территории России.

ИП и хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность, являются конкурентами.

Управлениями представлены протоколы лабораторных испытаний: №1568В от 22.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области», № 3884 от 26.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области» и экспертные заключения: № 724В от 22.05.2023 Вяземского филиала Федерального бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области», №49.ГО.ГПиЭ от 26.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области».

Испытательными лабораториями ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области» и ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области» были отобраны образцы проб для проведения экспертизы: «масло сливочное «Крестьянское» с массой долей жира 72.5%».

Согласно проводимому протоколу испытаний №1568В от 22.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области», экспертному заключению № 724В от 22.05.2023 Вяземского филиала ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области», представленная на исследование проба «масло сливочное «Крестьянское» с массой долей жира 72.5%, высший сорт, ГОСТ 32261-2013, изготовленное 03.04.2023 года ИП Бекренев А.Н., Россия, Пензенская область, г. Пенза, Нагорный проезд, д.2А. Проба отобрана 15.05.2023 в МБДОУ детский сад №12 по адресу: 215111, Смоленская область, г. Вязьма, ул. Полины Осипенко, д. 14., по исследованным микробиологическим показателям не соответствует требованиям действующего технического регламента ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции». В отобранной и исследованной пробе содержание КМАФАнМ $2,3 \times 10^5$ КОЕ/г, при величине допустимого уровня не более 1×10^5 КОЕ/г, дрожжей и плесеней в сумме $1,1 \times 10^3$, при величине допустимого уровня не более 100 КОЕ/г, БГКП (колиформы) обнаружены в 0,01г., гигиеническими нормативами в указанном объеме наличие БГКП не допускается.

Согласно проводимому протоколу испытаний № 3884 от 26.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области», экспертному заключению №49.ГО.ГПиЭ от 26.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области», представленная на исследование проба «масло сливочное «Крестьянское» массой долей жира 72.5%, высший сорт, ГОСТ 32261-2013 изготовленное 21.04.2023 года производителя ИП, Россия, Пензенская область, г. Пенза, Нагорный проезд, д.2А. Проба отобрана 16.05.2023 в ТОГБСУ СЦН «Дом социального обслуживания «Доброе сердце» по адресу: Тамбовская обл., Тамбовский р-н, с. Кузьмино-Гать, п.

Кандауровский дом инвалидов, по исследованным микробиологическим показателям не соответствует требованиям действующего технического регламента ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» и ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки» по заниженному содержанию жира и энергетической ценности.

На этикетке производимого Б. продукта «масло сливочное «Крестьянское» указано: масло сливочное «Крестьянское» высший сорт, ГОСТ 32261-2013».

Согласно пункту 5.1.7 ГОСТ 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия» жировая фаза масла должна содержать только молочный жир коровьего молока.

Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22 ноября 2013 г. N 2134-ст межгосударственный стандарт ГОСТ 32261-2013 введен в действие в качестве национального стандарта Российской Федерации с 1 июля 2015 г.

Из протоколов лабораторных испытаний №1568В от 22.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Смоленской области», № 3884 от 26.05.2023 ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Тамбовской области» следует, что по исследованным микробиологическим показателям не соответствует требованиям действующего технического регламента ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции». В отобранной и исследованной пробе содержание КМАФАнМ $2,3 \times 10^5$ КОЕ/г, при величине допустимого уровня не более 1×10^5 КОЕ/г, дрожжей и плесеней в сумме $1,1 \times 10^3$, при величине допустимого уровня не более 100 КОЕ/г, БГКП (колиформы) обнаружены в 0,01г., гигиеническими нормативами в указанном объеме наличие БГКП не допускается.

В соответствии с Техническим регламентом Таможенного союза ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции», утв. Решением Коллегии ЕСК от 09.10.2013 №67 «масло из коровьего молока» - молочный продукт или молочный составной продукт на эмульсионной жировой основе, преобладающей составной частью которой является молочный жир, который произведен из коровьего молока, молочных продуктов и (или) побочных продуктов переработки молока путем отделения от них жировой фазы и равномерного распределения в ней молочной плазмы.

Пунктом 7 статьи IV ТР ТС 033/2013 установлено, что молоко и молочная продукция выпускаются в обращение на рынке государств – членов Таможенного союза и Единого экономического пространства при их соответствии требованиям настоящего технического регламента, а также требованиям других технических регламентов Таможенного союза, действие которых на них распространяется.

Пунктом 39 статьи VIII ТР ТС 033/2013 установлено, что уровни

микробиологической безопасности заквасок для производства продуктов переработки молока, ферментных препаратов для производства продуктов переработки молока, питательных сред для культивирования заквасочных и пробиотических микроорганизмов не должны превышать допустимые уровни, установленные в [приложении N 8](#) к настоящему техническому регламенту.

Таким образом, изготовленный и реализованный ИП пищевой продукт под названием «масло сливочное «Крестьянское» («массой долей жира 72.5%, высший сорт, ГОСТ 32261-2013), не соответствует вышеуказанным требованиям, в связи с чем не может являться (называться) «масло сливочное высший сорт».

Согласно статье 1 Федерального закона 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.

В соответствии со статьей 11 Федерального закона № 52-ФЗ от 30.03.1999 «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» индивидуальные предприниматели и юридические лица в соответствии с осуществляемой ими деятельностью обязаны обеспечивать безопасность для здоровья человека выполняемых работ и оказываемых услуг, а также продукции производственно-технического назначения, пищевых продуктов и товаров для личных и бытовых нужд при их производстве, транспортировке, хранении, реализации населению.

Согласно статье 15 указанного Закона пищевые продукты должны удовлетворять физиологическим потребностям человека и не должны оказывать на него вредное воздействие; пищевые продукты, пищевые добавки, продовольственное сырье, а также контактирующие с ними материалы и изделия в процессе их производства, хранения, транспортировки и реализации населению должны соответствовать санитарно-эпидемиологическим [требованиям](#).

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.

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 пункта 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 и упаковщиком пищевого продукта, реализуемого под названием «масло сливочное «Крестьянское» высший сорт» ИП обязан был в силу вышеуказанных норм законодательства предоставить потребителю необходимую и достоверную информацию о данном пищевом продукте, а именно соответствующие качественные характеристики.

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.

Таким образом, рассматриваемые действия ИП противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта не соответствующего действительности информацию, а именно: название продукта «Масло», качественные характеристики: масло сливочное, высший сорт, м.д.ж. 72.5%, ГОСТ 32261-2013, ИП нарушает действующее законодательство, тем самым вводит в заблуждение в отношении потребительских свойств и качества.

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 добропорядочности, разумности и справедливости неправомерно использовать понятия в фирменных наименованиях изготовителей, на этикетках продуктов, в рекламных или иных целях, которые могут ввести в заблуждение потребителей.

ИП, указав на этикетке продукта, не являющегося по жирно-кислотному

составу молочного жира маслом сливочным, название «Масло» и качественные характеристики: м.д.ж. 72.5%, состав, ГОСТ 32361-2013, нарушает обычаи делового оборота, требования добросовестности, разумности и справедливости.

При выборе такого продукта как масло сливочное, потребители склонны ориентироваться на наименование товара, его состав, процент жирности, указание на этикетке слов «ГОСТ», «сливочное» и др., все это присутствует на потребительской упаковке продукта, реализуемого ИП, но не соответствует указанным критериям выбора. При этом цена реализации продукции, выпускаемой ИП, более чем в 2 раза ниже цены реализации аналогичного вида продукции, производимой иными хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на территории Пензенской области.

Таким образом, умышленно указывая на потребительской упаковке продукта не соответствующую действительности информацию, при более низкой цене товара ИП может получить необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами за счет возможности увеличения продаж, не вкладывая при этом средств в улучшение качества товара и в его соответствие действующему законодательству.

Тем самым ИП своими действиями может отвлекать потенциальных и реальных покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательства тем, что не предоставляет правдивую информацию в отношении своего товара и дезинформирует участников гражданского оборота о реальном положении на рынке, вводя их в заблуждение путем формирования представлений, не соответствующих действительности. А именно, что продукт, называемый «масло сливочное «Крестьянское» высший сорт», изготовитель ИП при более низкой цене соответствует требованиям нормативных документов (ГОСТам, ТР и др.). Указанные действия ИП могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке масломолочной продукции путем оттока потребителей от сливочного масла, реализуемого другими производителями. Конкуренты ИП могут лишиться возможности эффективно (с учетом более высоких затрат на производство нефальсифицированного сливочного масла) реализовывать свой товар, что, в свою очередь, не может не отразиться на размере их прибыли.

Таким образом, действия ИП, связанные с введением в заблуждение в отношении названия продукта и его качественных характеристик при реализации пищевого продукта «масло сливочное «Крестьянское» высший сорт», способны причинить убытки конкурентам – продавцам сливочного масла.

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 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение в отношении **качества и потребительских свойств** товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, **способов** и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Таким образом, в действиях ИП усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 2 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившиеся во введении в заблуждение в отношении названия продукта и его **качественных характеристик реализуемого товара** под названием «масло сливочное «Крестьянское» высший сорт».

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения, в том числе, статьи 14.2 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ИП, выразившихся во введении в заблуждение в отношении названия продукта, его качества и потребительских свойств (качественных характеристик) при реализации пищевого продукта «масло сливочное «Крестьянское» высший сорт», признаков недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 2 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ИП о необходимости прекращения **в срок до 14 августа 2023 года** указанных действий, для чего необходимо:

- прекратить использовать на этикетке выпускаемой продукции «масло сливочное «Крестьянское» высший сорт» несоответствующее название и качественные характеристики;
- обеспечить контроль за соответствием выпускаемой продукции заявленному названию и указанным качественным характеристикам.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В силу части 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.