

РЕШЕНИЕ

« 18 » апреля 2013 г.

г. Пенза

Резолютивная часть решения оглашена «08» апреля 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено «18 » апреля 2013 года

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

Членов Комиссии:

- <...> - начальника отдела антимонопольного контроля и естественных монополий;
- <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,
- <...> - специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и естественных монополий,

рассмотрев дело 2-03/06-2013 по признакам нарушения ИП <...> (ул. <...>, д. <...>, кв. <...>, г. Пенза) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)

в отсутствие представителя со стороны ответчика (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступили документы от ЗАО «Региональный орган по сертификации и тестированию» (проспект Нахимовский, д. 31, г. Москва) (далее - ЗАО «Ростест-Москва») в отношении индивидуального предпринимателя <...> (г. Пенза, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>, ИНН <...>) (далее – ИП <...> , свидетельствующие о производстве указанным индивидуальным предпринимателем фальсифицированного сливочного масла.

Согласно протоколу испытаний от 24.09.2012 № 27117 ЗАО «Ростест-Москва», представленный на испытание образец продукта «масло крестьянское сливочное» в/с, м.д.ж. 72,5% (изготовитель – ИП <...> г. Пенза, ул. Кирпичная, 26, упаковка - фольга, масса нетто – 200 г., дата выработки -07.09.2012, срок годности – при температуре минус 16 -120 суток, ГОСТ Р 52969-2008) 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) по жирнокислотному составу жировой фазы молочного жира коровьего молока.

По данным документам приказом Пензенского УФАС России от 11.02.2013 № 21 в отношении ИП <...> было возбуждено дело № 2-03/06-2013 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 «масло

сливочное крестьянское» в/с., м.д.ж. 72,5%.

На заседания Комиссии 26.02.2013, 13.03.2013, 08.04.2013 ИП <...> или ее законный представитель не явились. ИП <...> уведомлена надлежащим образом о месте и времени рассмотрения данного дела, определение об отложении рассмотрения дела № 2-03/06-2013 от 13.03.2013 № 509-2 вручено ИП <...> лично под роспись 25.03.2013.

В соответствии с определениями Пензенского УФАС о назначении вышеназванного дела к рассмотрению от 13.02.2013 № 252-2 и об отложении рассмотрения от 26.02.2013 № 375-2, от 13.03.2013 № 509-2 со стороны ИП <...> документы и материалы не представлены. По данному факту Пензенским УФАС в отношении ИП <...> возбуждено дело об административном правонарушении.

В рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Пензенским УФАС России 18.03.2013 в магазине «Пятерочка+» (г. Пенза, ул. Кирова, д. 73) торговой сети ООО «Агроторг» (г. Санкт-Петербург, Невский проспект, 90/92) был установлен факт реализации пищевого продукта «масло сливочное крестьянское, в/с, м.д.ж. 72,5%, масса нетто 200 г, упаковка – фольга, производитель <...>, адрес производства – г. Пенза, ул. Кирпичная, д. 26 (кассовый чек от 18.03.2013), а также запрошены документы по данной партии продукта.

Изучив материалы дела и полученные доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

ИП <...> зарегистрирована ИФНС по Октябрьскому району г. Пензы <...> за государственным регистрационным номером (ОГРНИП) <...>, ИНН <...>. Согласно выписке из ЕГРИП основным видом деятельности ИП <...> является оптовая торговля пищевыми продуктами (ОКВЭД 51.3).

Производство пищевого продукта «масло сливочное крестьянское» в/с, м.д.ж. 72,5%, масса нетто - 200 г, упаковка – фольга, осуществляется ИП <...> по адресу: г. Пенза, ул. Кирпичная, 26.

По информации, представленной ЗАО «Ростест-Москва», образец пробы указанного продукта, прошедшего лабораторные испытания в испытательном центре продуктов питания и продовольственного сырья, был закуплен на территории г. Пензы частным лицом и сдан в лабораторию с целью его проверки на качество

В ходе рассмотрения дела от ЗАО «Ростест-Москва» по запросу антимонопольного управления было получено письменное пояснение (письмо от 13.03.2013 № 301-7/2-46) по вопросу поступления образцов продукции «масло сливочное крестьянское» (производитель – ИП <...>) на лабораторные испытания.

Согласно представленной ЗАО «Ростест-Москва» информации образцы проб продукта «масло сливочное крестьянское» в/с, м.д.ж. 72,5% (изготовитель - ИП <...>) при приемке на лабораторные испытания были осмотрены и приняты сотрудником группы приемки данной организации, о чем свидетельствует подпись в сопроводительной документации - заявке на проведение испытаний № 1925. При этом указано, что целостность потребительской упаковки образца указанной продукции, поступившего на лабораторные испытания, не нарушена.

Из представленных ООО «Агроторг» документов установлено, что поставки в торговую сеть продукта «масло сливочное крестьянское» в/с, м.д.ж. 72,5%, масса нетто 200 г, упаковка–фольга, производитель ИП <...> , осуществляются в рамках договора поставки от 01.01.2012 № СВ-6/2604-АТ, заключенного ООО «Агроторг» с ИП <...> (г. Пенза, ул. <...>, д. <...>, кв. <...>, ИНН <...>).

В материалах дела представлена товарная накладная от 16.03.2013 г № 7415, свидетельствующая о поставке ИП <...> в торговую сеть ООО «Агроторг» для реализации, то есть о введении в торговый оборот, партии масла сливочного крестьянского в/с, производитель - ИП <...> , образец которого закуплен Пензенским УФАС России 18.03.2013.

Из протокола лабораторных исследований от 05.03.2013 № 295, проведенного Пензенским филиалом ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии по железнодорожному транспорту», установлено, что изготовителем партии продукта «масло сливочное крестьянское» в/с, поставляемого ИП <...> в торговую сеть ООО «Агроторг», является ИП <...>

Таким образом, материалами дела подтверждается, что продукт «масло сливочное крестьянское» в/с, упаковка- фольга, масса нетто 200 г, изготовленный ИП <...> по адресу: г. Пенза, ул. Кирпичная, 26, вводится в торговый оборот на территории г. Пензы.

Деятельность по производству и реализации масла сливочного на территории г.Пензы осуществляет ряд других хозяйствующих субъектов. К наиболее крупным из них относятся: ОАО «Молочный комбинат «Пензенский» (г.Пенза, ул. Курская, 70, ЗАО «Пищекомбинат» (г. Заречный, Пензенская область). Кроме того, на данном рынке в г. Пензе представлена продукция производителей из других регионов Российской Федерации – Республики Мордовия, Саратовской, Самарской областей и др.

ИП <...> и вышеназванные хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность, являются конкурентами.

Согласно протоколу испытаний от 24.09.2012 № 27117 Испытательного центра продуктов питания и продовольственного сырья «Ростест-Москва», представленный на испытание образец пищевого продукта «масло крестьянское сливочное» в/с, м.д.ж. 72,5%, состав – пастеризованные сливки, производитель - ИП <...> , не соответствует требованиям пункта 8 статьи 25 Технического регламента на молочную продукцию по жирно – кислотному составу молочного жира коровьего молока, то есть в его составе содержатся жиры немолочного происхождения.

В соответствии с ч.1 ст.36 Технического регламента на молочную продукцию сливочным маслом является масло из коровьего молока, массовая доля жира в котором составляет от 50 до 85 процентов включительно.

Согласно пункту 4.1.8 ГОСТ Р 52969 – 2008 «Масло сливочное. Технические условия», а также ГОСТ Р 52253-2004 (пункт 5.1.7) «Масло и паста масляная из коровьего молока. Общие технические условия» жировая фаза в масле должна содержать только молочный жир коровьего молока.

Таким образом, изготовленный и реализованный ИП <...> пищевой продукт от 07.09.2012, именуемый «масло сливочное крестьянское» в/с, м.д.ж 72,5% не соответствует Техническому регламенту, ГОСТ Р 52969 – 2008, ГОСТ Р 52253 – 2004, в связи с чем маслом сливочным не является.

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.

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» в/с, м.д.ж.72,5%, масса нетто – 200 г, упаковка – фольга, состав - сливки пастеризованные, ИП <...> обязана была в силу вышеуказанных норм законодательства предоставить потребителю необходимую и достоверную информацию о данном пищевом продукте.

В соответствии с частью 21 статьи 36 Технического регламента на молочную продукцию не допускается применение понятия «масло», в том числе в фирменных наименованиях изготовителей, при маркировке пасты масляной и спреда сливочно-растительного, на этикетках таких продуктов, в рекламных или иных целях, которые могут ввести в заблуждение потребителей.

Таким образом, рассматриваемые действия ИП <...> противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Указывая на потребительской упаковке пищевого продукта, не соответствующую действительности информацию, а именно: название продукта «масло сливочное крестьянское» в/с, массовая доля

жира 72,5 %, ГОСТ Р 52969 – 2008, состав: пастеризованные сливки», ИП <...> нарушает действующее санитарное законодательство, законодательство в сфере производства, реализации пищевых продуктов, Закон о защите прав потребителей, тем самым вводит участников рынка в заблуждение в отношении потребительских свойств, качества данного продукта.

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.

ИП <...> , указав на этикетке продукта, не являющегося по жирно – кислотному составу молочного жира маслом сливочным, наименование «масло сливочное крестьянское», в/с, состав – пастеризованные сливки, 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», «сливки» 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 <...> получает 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 <...> отвлекает 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» изготовитель ИП <...> при более низкой цене соответствует требованиям нормативных документов (Техническому регламенту на молочную продукцию, ГОСТам, санитарным правилам 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 <...> лишаются 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 участников рынка в отношении потребительских свойств масла сливочного крестьянского, используя данное название на потребительской упаковке при реализации пищевого продукта, способны причинить убытки конкурентам – продавцам масломолочной продукции, либо нанесли вред их деловой репутации.

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 ИП <...> 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 ИП <...> , 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 «масло сливочное крестьянское», 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 ИП <...> , связанные с введением в заблуждение участников рынка в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта,

реализуемого под наименованием «масло сливочное крестьянское» в/с, м.д.ж. 72,5%, упаковка – фольга, масса нетто – 200 г., недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, связанной с введением в заблуждение участников рынка в отношении потребительских свойств, качества пищевого продукта, реализуемого под наименованием «масло сливочное крестьянское», путем указания на этикетке продукта при реализации его истинного состава и наименования.