

## РЕШЕНИЕ

по делу № 10/04-15а

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 – ОАО «Бакалымолоко», ООО «Восток ТМ»,

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

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

рассмотрев дело № 10/04-15а по признакам нарушения ОАО «Бакалымолоко» (452<...>, Республика Башкортостан, <...> район, село <...>, ул. <...>), ООО «Восток ТМ» (450<...>, Республика Башкортостан, 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.

26 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 на Центральном рынке г. Кирова в киоске, находящемся в аренде у ИП <...> (г. Киров, ул. <...>), было приобретено масло Крестьянское сладкосливочное, фасованное в брикеты весом по 500 грамм, упакованное в фольгу серебряного цвета с нанесением на ней рисунка коровы, на фольге приклеена белая этикетка с надписями черным цветом. И также было приобретено масло крестьянское сладкосливочное, весовое, упакованное в полиэтилен, весом 770 грамм. Производителем всего вышеуказанного масла является ОАО «Бакалымолоко», юридический адрес: 452650, Республика Башкортостан, <...> район, село <...>, ул. <...> (акт отбора проб от 26.05.2015, акт фиксации отбора проб от 26.05.2015).

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 29.08.2014г. 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 28.05.2015 №П 684).

На упаковке (этикетке) указанного масла в наименовании продукции указано: «Масло Крестьянское сладкосливочное, высший сорт, жиры - 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008». При этом розничная цена масла, выпускаемого ОАО «Бакалымолоко», в 2 раза дешевле цен аналогичной продукции, выпускаемой другими производителями. Так, согласно товарного чека 500-граммовая пачка масла ОАО «Бакалымолоко» стоит 90,00 рублей, весовое мало стоит 105,00 рублей за 1 кг. Весовое масло Кировского молочного комбината в рознице стоит 280-300 рублей.

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

Таким образом, по мнению Заявителя, ОАО «Бакалымолоко» 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 ОАО «Бакалымолоко», выразившихся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту ЗАО «Кировский молочный комбинат» путем производства и введения в гражданский оборот продукции: «Масло Крестьянское сладкосливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 500 грамм, упакованное в фольгу серебряного цвета с нанесением на ней рисунка коровы, на фольге приклеена белая этикетка с надписями черным цветом, а также «Масло крестьянское сладкосливочное», сорт высший, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008. Партия 684, весовое, упакованное в полиэтилен, весом 770 грамм, 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 №167 Кировским УФАС России было

возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Бакалымолоко».

09.07.2015 рассмотрение дела №10/04-15а было отложено ввиду привлечения к участию в дело ИП <...>., а также необходимости получения документов, запрошенных у ОАО «Бакалымолоко», 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», необходимости получения документов, запрошенных у ОАО «Бакалымолоко», которые не были представлены в материалы дела, запроса дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле, а также установления обстоятельств наличия либо отсутствия производства масла на предприятии ОАО «Бакалымолоко».

Определением от 09.09.2015 срок рассмотрения дела №10/04-15а 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 ОАО «Бакалымолоко», ООО «Восток ТМ», которые не были представлены в материалы дела, запроса дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле, а также установления обстоятельств наличия либо отсутствия производства масла на предприятии ОАО «Бакалымолоко».

Определением от 13.11.2015 рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения документов, запрошенных у ОАО «Бакалымолоко», 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 ОАО «Бакалымолоко», ООО «Восток ТМ», а также получения документов, запрошенных у ОАО «Бакалымолоко», ООО «Восток ТМ», которые не были представлены в материалы дела.

На заседание комиссии Кировского УФАС России, состоявшемся 26.01.2016, ответчики – ОАО «Бакалымолоко», ООО «Восток ТМ», надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела №10/04-15а, не явились, ходатайств об отложении не направили. ООО «Восток ТМ» корреспонденцию по месту нахождения не получает, письмо вернулось в Кировское УФАС России с отметкой об истечении срока хранения.

Лица, располагающие сведениями об обстоятельствах дела – ИП <...>., ИП <...>., ИП <...>., Департамент сельского хозяйства и продовольствия Кировской области, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела №10/04-15а, на заседание комиссии не явились, ИП <...>. направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

ИП <...>. представлены документы, подтверждающие поставку масла ИП <...>

ИП <...>. 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 ОАО «Бакалымолоко» содержится следующая информация:

- «Масло Крестьянское сладкосливочное. ГОСТ Р 52969-2008. Сорт высший. № сбойки \_\_\_\_. № места \_\_\_\_. Дата производства (число, месяц, год) \_\_\_\_\_. Условия хранения: t -12 С – 6 месяцев, t 18 С – 11 месяцев. Срок годности: 10 суток с даты отгрузки при t не выше -3С и относительной влажности воздуха не более 80%. Пищевая ценность на 100 г. продукта: белки – 1,0 г, углеводы – 1,4г, жиры – 72,5%.

Энергетическая ценность на 100 г продукта - 662 ккал. Сертификат соответствия №С-RU, АЯ36В03080 от 25.01.2013. Масса нетто 500г. ОАО «Бакалымолоко», Россия, 452650, Республика Башкортостан, Бакалинский район, село Бакалы, ул. Ленина, 202», упакованное в фольгу серебряного цвета с нанесением на ней рисунка коровы, на фольге приклеена белая этикетка с надписями черным цветом.

- «Масло Крестьянское сладкосливочное. ГОСТ Р 52969-2008. Сорт высший. № сбойки \_\_\_\_. № места П684. Дата производства (число, месяц, год) \_\_\_\_\_. Условия хранения: t -12 С – 6 месяцев, t 18 С – 11 месяцев. Срок годности: 10 суток с даты отгрузки при t не выше -3С и относительной влажности воздуха не более 80%. Пищевая ценность на 100 г. продукта: белки – 1,0 г, углеводы – 1,4г, жиры – 72,5%. Энергетическая ценность на 100 г продукта - 662 ккал. Сертификат соответствия №С-RU, АЯ36В01094 от 26.01.2010. Масса нетто 20 кг. ОАО «Бакалымолоко», Россия, 452650, Республика Башкортостан, Бакалинский район, село Бакалы, ул. Ленина, 202», упакованное в полиэтилен, весом 770 грамм.

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.

26 мая 2015г. представителем НО «Вятский молочный союз» <...> и заместителем начальника отдела Департамента сельского хозяйства и продовольствия Кировской области <...> в арендуемом ИП <...> киоске, расположенном в МУП «Центральный рынок» (г.Киров, ул. <...>), было приобретено «Масло Крестьянское сладкосливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 500 грамм, упакованное в фольгу серебряного цвета с нанесением на ней рисунка коровы, на фольге приклеена белая этикетка с надписями черным цветом, а также «Масло крестьянское сладкосливочное», сорт высший, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008. Партия 684, весовое, упакованное в полиэтилен, весом 770 грамм. Факт покупки масла подтверждается товарными чеками от 26.05.2015 (ИП <...>), актом отбора проб от 26.05.2015, к которому приложены фотографии выкладки масла на холодильном прилавке киоска, актом фиксации отбора проб от 26.05.2015. 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» 26.05.2015 в 10.30 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 28.05.2015 №П 684).

Таким образом, исследованная продукция «Масло Крестьянское сладкосливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 500 грамм, упакованное в фольгу серебряного цвета с нанесением на ней рисунка коровы, на фольге приклеена белая этикетка с надписями черным цветом, а также «Масло крестьянское сладкосливочное, сорт высший, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008. Партия 684, весовое», упакованное в полиэтилен, весом 770 грамм, 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 введение 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) ОАО «Бакалымолоко» 24.09.2014 года решением Арбитражного суда Республики Баркоштостан признано банкротом, в отношении организации открыто конкурсное производство, выпуск и реализацию масла Общество не осуществляет с 01.07.2013 года. Организации ООО «Восток ТМ» (ИНН <...>, г. <...>, ул. <...>), указанной в сопроводительных документах на фальсифицированное масло, не существует.

Таким образом, в материалах дела отсутствуют документы, свидетельствующие об осуществлении ОАО «Бакалымолоко», 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 сладкосливочное, высший сорт, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008», фасованное в брикеты весом по 500 грамм, упакованное в фольгу серебряного цвета с нанесением на ней рисунка коровы, на фольге приклеена белая этикетка с надписями черным цветом, а также «Масло крестьянское сладкосливочное, сорт высший, м.д.ж. 72,5%, ГОСТ Р 52969-2008. Партия 684, весовое», упакованное в полиэтилен, весом 770 грамм.

Таким образом, проанализировав материалы дела, комиссией Кировского УФАС России принято решение о прекращении производства по делу №10/04-15а в связи с неподтверждением в действиях ОАО «Бакалымолоко», 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 №10/04-15а, 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 ОАО «Бакалымолоко», 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.***