

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 1-14-137/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«03» октября 2017 г. г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Кашеваров А.Б.

У С Т А Н О В И Л:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ООО «КИКО РУС» (далее также – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» (далее также – Общество), выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с копированием внешнего вида и наименований косметической продукции Заявителя, а также Управлением контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России была обнаружена имитация изобразительного элемента в виде геометрических компонентов, образующих в целом фигуру, напоминающую квадрат, являющихся составной частью товарных знаков по свидетельствам №№ 384544,435679,572483,599790, используемых LVMH Fragrance Brands S.A. для индивидуализации косметической продукции под маркой «GIVENCHY».

Анализ представленных документов показал следующее.

ООО «КИКО РУС» является 100% дочерней компанией KIKO S.p.A и обладателем эксклюзивного права использования на территории Российской Федерации товарного знака «КИКО» по свидетельству № 552148 в соответствии с договором коммерческой концессии от 11 мая 2016 года, зарегистрированным 10 августа 2016 года за № РД0203671. ООО «КИКО РУС» осуществляет продажу косметических товаров через официальный интернет-магазин, а также через сеть специализированных монобрендовых магазинов под товарным знаком «КИКО». Согласно представленным сведениям ООО «КИКО РУС» впервые стало вводить в гражданский оборот косметические товары под товарным знаком «КИКО» в 2012 году.

ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» осуществляет розничную торговлю косметическими товарами и является правообладателем коммерческого обозначения «LULU PARIS», импортером и уполномоченным представителем производителя. ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» осуществляет розничную торговлю косметической продукцией через интернет-магазин, а также через сеть специализированных монобрендовых магазинов под коммерческим обозначением «LULU PARIS», что подтверждается кассовыми чеками. Согласно имеющейся информации ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» впервые стали вводить в гражданский оборот продукцию под коммерческим

обозначением «LULU PARIS» с 2016 года.

Продукция Заявителя и Общества относится к категории «бюджетной косметики», что подтверждается публикациями в сети «Интернет».

Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Заявитель указывает, что исходя из ассортимента продукции, представленного на официальном сайте «LULU PARIS» в сети Интернет, ассортимент товаров LULU насчитывает 102 товара, исключая категорию «Аксессуары» и не учитывая товары одного наименования в различных цветовых исполнениях. При этом наименования 92 товаров из ассортимента товаров LULU тождественны наименованиям товаров KIKO того же назначения, что составляет 90% всего ассортимента товаров LULU, наименования остальных товаров LULU сходны с названиями товаров KIKO.

Краткое описание присутствует на 49 товарах LULU, из них краткие описания на 41 товаре LULU тождественны кратким описаниям товаров KIKO того же назначения, что составляет 84% от товаров LULU, снабженных кратким описанием.

Кроме того, объемные характеристики (объем, вес, количество) 78 товаров из ассортимента товаров LULU тождественны объемным характеристикам товаров KIKO того же назначения, что составляет 76 % всего ассортимента товаров LULU. Сходство существенных элементов упаковок товаров LULU с существенными элементами упаковок товаров KIKO того же назначения составляет 76 % всего ассортимента товаров LULU (78 товаров LULU).

В подтверждение своих доводов Заявителем была представлена аналитическая записка, составленная по итогам социологического исследования, проведенного ООО «Независимое исследовательское агентство», входящим в группу компаний исследовательского агентства BCGroup, с 10 по 17 апреля 2017 года.

В целях исследования восприятия брендов было опрошено 409 женщин. Большинство опрошенных имели возраст 21—30 лет — 35,2%, 31—40 лет — 33,7%.

Исследователи пришли к следующим основным выводам:

-81,2% респондентов отметили, что линейка товаров «LULU PARIS» и товаров KIKO схожи между собой до степени смешения и их можно перепутать;

-84,1% опрошенных посчитали, что товары «LULU PARIS» могут производиться тем же производителем, что и ассортимент товаров KIKO;

-у 85,6% опрошенных создается впечатление, что линейка товаров «LULU PARIS» принадлежит к линейке товаров KIKO;

-85,6% респондентов отметили, что линейка (ассортимент) товаров «LULU PARIS» и KIKO копируют друг друга по наименованию, цветовой гамме, форме и другим элементам.

Результаты исследования свидетельствуют о том, что абсолютное большинство опрошенных (72,4%) отметили сходство товаров «LULU PARIS» и товаров KIKO из предложенных линеек товаров.

Кроме того, Управление контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России провел антимонопольное расследование, в ходе которого было установлено, что на упаковках косметики «LULU PARIS» используются элементы, по мнению Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России, сходные с элементами упаковок косметики «GIVENCHY».

В ответе на запрос ФАС России о даче письменной консультации о степени сходства элементов упаковок косметики «LULU PARIS» производства ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» с элементами упаковок косметики «GIVENCHY» производства LVMH Fragrance Brands S.A. Роспатент указал, что товары, производимые ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС», являются однородными товарам, для индивидуализации которых в том числе зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам № 384544, 435679, 572483, 599790, а именно: «парфюмерные изделия; косметические средства; средства для макияжа», соответственно, включенным в 03 класс МКТУ.

В результате проведенного исследования Роспатентом было установлено, что комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «LULU PARIS», и изобразительное обозначение в виде орнамента, состоящего из геометрических компонентов, образующих в целом фигуру, напоминающую квадрат, являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 384544, 435679, 572483, 599790, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов, сходного композиционного построения элементов, а также сходного цветового сочетания в случаях контрастного исполнения (на темном фоне выполнены светлые элементы).

Согласно отзывам потребителей в сети Интернет многие потребители отмечают сходство товаров «LULU PARIS» с товарами под товарным знаком «KIKO» по ассортименту, оформлению упаковки, дизайну, названию, текстуре, цветовой палитре, а также аналогичной выкладки средств на полке и ценовой политики.

Соответственно, действия Общества по копированию внешнего вида и наименований косметической продукции Заявителя, а также имитации изобразительного элемента в виде геометрических компонентов, образующих в целом фигуру, напоминающую квадрат, являющегося составной частью товарных знаков по свидетельствам №№ 384544, 435679, 572483, 599790, принадлежащих LVMH Fragrance Brands S.A., позволяет Обществу получать необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности и причиняет убытки Заявителю, поскольку Общество не несет расходов на рекламу и продвижение своей продукции, используя эффект от визуального сходства с продукцией Заявителя.

Кроме того, использование ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» изобразительного элемента, напоминающего квадрат, являющегося составной частью товарных знаков, принадлежащих LVMH Fragrance Brands S.A, позволяет Обществу расширить круг своих покупателей за счет восприятия потребителями данной косметической продукции как бюджетной линейки мирового лидера в области товаров класса люкс под брендом «GIVENCHY», присутствующего на российском рынке с 1986 года.

ФАС России выдало Обществу предупреждение от 21.06.2017 № ИА/41781/17 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Письмом от 14.08.2017 ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» сообщило о том, что не использует внешний вид косметической продукции Заявителя, в том числе цветовую гамму и фирменный стиль в целом, в связи с тем, что упаковка продукции Lulu Paris была разработана для Общества на основании заключенных с ООО «ДАЕР» договоров. Кроме того, ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» указало, что использование изобразительного элемента в виде геометрических компонентов, образующих в целом фигуру, напоминающую квадрат, является общераспространенным способом для выделения в нем элементов в виде латинской буквы, являющейся первой в наименовании бренда, а также отметило, что отсутствует вероятность смешения продукции Общества с косметической продукцией под маркой «GIVENCHY» из-за различных каналов продаж и различного ценового сегмента продукции.

Таким образом, по состоянию на 01.09.2017 предупреждение ФАС России от 21.06.2017 № ИА/41781/17 ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» не исполнено.

На основании изложенного издан приказ ФАС России № 1257/17 от 25.09.2017 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» (125167, г. Москва, Ленинградский проспект, д. 37, к. 6) статьи 14.8 Закона «О защите конкуренции»,

руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

- - - Назначить дело № 1-14-137/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 24.10.2017 в 14.00 по адресу: г. Москва, ул. Садовая Кудринская, д. 11, 4 этаж, кабинет 413.
 - Привлечь к участию в рассмотрении дела № 1-14-137/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве:

ответчика:

-Общество с ограниченной ответственностью «ЛУЛУ ПАРИЖ РУС» (125167, г. Москва, Ленинградский проспект, д. 37, к. 6);

заявителя:

- Общество с ограниченной ответственностью «КИКО РУС» (105120, г. Москва, 2-й Сыромятнический переулок, д. 1, этаж 3, пом. 1, комната 10).

Явка ответчика по делу № 1-14-137/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства или его представителя (с доверенностью на участие в

рассмотрении дела) обязательна.

Примечания:

1. Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

С материалами дела можно ознакомиться в Федеральной антимонопольной службе, контактный телефон (499) 755 23 23, доб. 088-138.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для обеспечения пропусков в здание Федеральной антимонопольной службы фамилии представителей необходимо сообщить за 1 день до рассмотрения дела.

4. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителей, полномочия которых подтверждаются документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров