

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-183/00-08-14

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «14» ноября 2016 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Кашеваров А.Б. – заместитель руководителя ФАС России

члены Комиссии:<...>

рассмотрев в присутствии представителей ЗАО «Л Ореаль» <...> (доверенность № В196/15 от 14.07.2015) и ООО Концерн «КАЛИНА» <...>, дело № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО Концерн «КАЛИНА» (620138, г. Екатеринбург, ул. Комсомольская, д. 80) пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ЗАО «Л Ореаль» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО Концерн «КАЛИНА» (далее – Общество), выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с введением в заблуждение в отношении потребительских свойств и качества товара.

Заявитель полагает, что действия Общества по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации линейки продукции для ухода за лицом под брендом «Черный жемчуг. Самоомоложение», включающую в себя кремы для женщин различных возрастных категорий: 26+, 36+, 46+ и 56+ лет, нарушают запрет на недобросовестную конкуренцию, установленный в пункте 2 части 1 статьи 14

Закона «О защите конкуренции», поскольку упаковки данной продукции содержат утверждения, вводящие в заблуждение в отношении потребительских свойств и качества товара.

Общество в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства представило письменную позицию с несогласием с доводами Заявителя по делу № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства.

По мнению Общества, утверждения, размещенные на упаковках кремов для ухода за лицом под брендом «Черный жемчуг. Самоомоложение», подтверждаются результатами потребительского теста (методом субъективной оценки) в виде опроса с участием 100 женщин. Кроме того, аналогичные утверждения размещены на упаковках продукции других производителей взаимозаменяемой продукции, в том числе на упаковках продукции, производимой Заявителем.

В связи с изложенным Общество полагает, что в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства, выслушав представителей сторон, установила следующие обстоятельства.

Заявитель и Общество осуществляют деятельность в сфере реализации парфюмерно-косметической продукции и, соответственно, являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Общество вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации линейку продукции для ухода за лицом под брендом «Черный жемчуг. Самоомоложение», включающую в себя кремы для женщин различных возрастных категорий: 26+, 36+, 46+ и 56+ лет, что подтверждается образцами продукции Общества с приложением кассового чека.

При этом на упаковке крема «Черный жемчуг. Самоомоложение. Ночной. 46+ лет» указано следующее:

«МГНОВЕННО увлажняет и успокаивает.

ИНТЕНСИВНО питает и обновляет.

ГЛУБОКИЙ структурный лифтинг».

На упаковке крема «Черный жемчуг. Самоомоложение. Ночной. 56+ лет» указано:

«МГНОВЕННО увлажняет и уплотняет.

ИНТЕНСИВНО ускоряет восстановление.

ГЛУБОКИЙ лифтинг, ровный цвет лица».

Также на упаковке крема «Черный жемчуг. Самоомоложение. Ночной. 46+ лет»

размещена информация о том что био-пептиды А, липо-рутин и гиалурон «Стирают признаки старения с кожи».

При этом на упаковках представленных кремов производства Общества расположены данные, полученные в результате потребительского теста (методом субъективной оценки). Все данные приведены в виде утверждений, предваряемых словами «ДОКАЗАНО» и ссылкой на то обстоятельство, что они подтверждены опросом с участием 100 женщин.

Например, на упаковке крема «Черный жемчуг. Самоомоложение. Ночной. 56+ лет» указано: «67% - Все виды морщин и даже глубокие сократились во всех направлениях длина, глубина и ширина».

На упаковке крема «Черный жемчуг. Самоомоложение. Дневной. 46+ лет» указано: «89% - Уже через 15 минут кожа более плотная, упругая и эластичная», «72% - Все виды морщин сократились, значительно разгладились глубокие морщины на лбу и вокруг губ».

Однако согласно ответам ГБУЗ города Москвы «Московский научно-практический центр дерматовенерологии и косметологии Департамента здравоохранения города Москвы» от 24.06.2014 № 1038 и от 24.06.2014 № 1038 за подписью председателя профильной комиссии по дерматовенерологии и косметологии Департамента здравоохранения города Москвы, к.н.н Жуковой О.В. на запрос Заявителя подобные утверждения могут быть результатом только объективных методов оценки (инструментальных и клинических количественных), которые проводятся врачами – исследователями, имеющими соответствующую специализацию и опыт работы в этом направлении. Кроме того, косметический продукт не может устранить или корректировать все признаки возрастных изменений (старения) кожи, а также эффекта глубокого или глубокого структурного лифтинга невозможно достичь применением косметического продукта.

Согласно письму Министерства здравоохранения Российской Федерации от 19.10.2015 № 17-9-7499 наружные косметические средства осуществляют свое воздействие исключительно в пределах верхних слоев эпидермиса, роговом слое, зернистом, реже активные молекулы косметического средства могут проникать до шиповатого и базального слоев эпидермиса. Наружное косметическое средство не может обеспечить «эффект глубокого (структурного) лифтинга», а только эффект питания, увлажнения, защиты. Визуальное изменение состояния кожи, в том числе разглаживание мелких морщин, связано с увеличением уровня увлажненности рогового слоя.

Вместе с тем, в письме НП «Национальный альянс дерматологов и косметологов» (вх. ФАС России № 103792/16 от 16.07.2016), полученном по запросу ФАС России, указано, что в косметологии термин «лифтинг» используется в более широком значении, чем в области пластической хирургии. В косметологии под термином «лифтинг» подразумевается совокупность таких изменений в коже, как разглаживание рельефа кожи, улучшение ее биомеханических параметров, изменение контуров, которые достигаются различными методами воздействия. Эффекта лифтинга можно достичь как в результате воздействия на глубокие слои кожи за счет применения косметологических (нехирургических) методик, так и в результате воздействия на поверхностные слои кожи, в том числе с помощью

косметических средств. В зависимости от метода воздействия, направленного на достижение лифтинга, будет зависеть быстрота появления результата, его выраженность и продолжительность.

В результате нанесения косметических средств наблюдается быстрый заметный эффект разглаживания рельефа кожи (например, разглаживание сеточки поверхностных морщин), изменение контуров и улучшение биомеханических параметров, в том числе за счет увлажнения, питания и защиты.

В описании эффекта лифтинга в результате использования косметических средств более корректным является использование оценочных терминов, которые отражают быстроту появления эффекта (например, длительный, мгновенный и пр.) или интенсивность (эффективный, выраженный, активный, заметный эффект лифтинга и др.).

Косметические средства также могут иметь эффект моделирования контуров лица, в том числе в результате механического подтягивания кожи за счет полимеров.

Также в письме НП «Национальный альянс дерматологов и косметологов» указано, что очень важно, чтобы заявленные производителями эффекты оставались в рамках определения косметического средства и имели соответствующие доказательства.

Дело № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства было возбуждено по признакам нарушения Обществом запрета, установленного пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» был внесен ряд изменений в Закон «О защите конкуренции», в том числе признана утратившей силу статья 14 Закона «О защите конкуренции». Вместо нее Закон «О защите конкуренции» дополнен главой 2.1 «Недобросовестная конкуренция».

Согласно пункту 1 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции» (в редакции, вступившей в силу с 05.01.2016) не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе 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.

Кроме того, в статью 39.1 Закона «О защите конкуренции» также внесены изменения, согласно которым расширен перечень оснований для выдачи предупреждений о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Так, согласно части 3 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции», в редакции, вступившей в силу с 05.01.2016, выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены

признаки нарушения статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции», которые не были известны на момент возбуждения такого дела.

В соответствии с определением от 05.09.2016 (№ АК/61541/16 от 06.09.2016) дело № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства считается возбужденным по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции».

При рассмотрении дела № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия ФАС России установила необходимость выдачи Обществу предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (№ АК/61543/16 от 06.09.2016), то есть о необходимости прекращения введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации косметической продукции для ухода за лицом под брендом «Черный жемчуг. Самоомоложение» с размещением на упаковке утверждений об эффективности воздействия данной продукции на кожу, а именно: об эффекте глубокого (структурного) лифтинга, о разглаживании морщин по длине, глубине и ширине, а также об устранении признаков старения кожи.

В установленный в предупреждении срок от Общества в ФАС России поступило уведомление от 31.08.2016 № 310816 (вх. № 136793/16 от 16.09.2016) о прекращении производства и реализации продукции.

Общество сообщило о том, что не осуществляет и не будет осуществлять производство и реализацию указанной ниже продукции с использованием таких заявлений на упаковке, как «глубокий лифтинг», «глубокий структурный лифтинг», «крем устраняет все признаки возрастных изменений кожи», «все виды морщин сократились значительно», «все виды морщин сократились во всех направлениях»:

- 65501051 Черный жемчуг. Ночной крем для лица для любого типа кожи. Программа от 26 лет. 12X50МЛ;
- 65501054 Черный жемчуг. Дневной крем для лица. Программа от 46 лет. 12X50МЛ;
- 65501055 Черный жемчуг. Ночной крем для лица. Программа от 46 лет. 12X50МЛ;
- 65501056 Черный жемчуг. Дневной крем для лица. Программа от 56 лет. 12X50МЛ;
- 65501057 Черный жемчуг. Ночной крем для лица. Программа от 56 лет. 12X50МЛ.

Согласно 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.

Таким образом, в случае исполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению, поскольку обратный подход будет противоречить положениям части 7 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» в редакции, вступившей в силу с 05.01.2016, в части запрета на привлечение исполнившего предупреждение лица к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его

устранением.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 3 и 7 статьи 39.1, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 1-14-183/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО Концерн «КАЛИНА» прекратить.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.