

ООО «ФИЛИПС»

Сергея Макеева ул., д. 13,
г. Москва, 123022

<...>

**ООО «Проктер энд Гэмбл Дистри-
бьюторская компания»**

Ленинградское ш., д. 16А, стр. 2,
г. Москва, 125171

ООО «Хёрст Шкулёв Медиа»

Шаболовка ул., 31, стр. Б,
г. Москва, 115162

<...>

**РЕШЕНИЕ
ПО ДЕЛУ № 1-14-584/77-18
о нарушении антимонопольного законодательства**

«30» августа 2018 г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: <...>,

членов Комиссии: <...>, <...>, <...>,

рассмотрев дело № 1-14-584/77-17 по признакам нарушения ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» (ОГРН 1067746158083, ИНН 7701639976) статей 14.2 и 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции, в присутствии представителей ООО «ФИЛИПС» в лице <...>, <...> (по доверенности); ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» в лице <...> (по доверенности),

в отсутствие представителем ООО «Хёрст Шкулёв Медиа» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1-14-539/77-18 возбуждено в отношении ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» (далее также — Ответчик, Общество) в связи с неисполнением Обществом Предупреждения № 8-39 от 29.11.2017 о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Дело № 1-14-584/77-18 возбуждено в отношении ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» в связи с неисполнением Обществом Предупреждения № 8-19 от 21.07.2017 о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14.2, пунктов 1, 3 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции.

В дальнейшем Комиссией Московского УФАС России принято решение об объединении вышеуказанных дел в одно дело № 1-14-584/77-18 в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения указанных дел.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 2.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка. Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

В соответствии со статьей 14.2 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение.

В соответствии со статьей 14.3 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе, сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными, а также сравнение с другим

хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара.

В рамках объединенного дела № 1-14-584/77-18 рассматриваются действия ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» по распространению в сети Интернет, в том числе на сайте braun.ru, сведений, которые содержат в себе некорректное сравнение продукции Braun и аналогичной продукции иных производителей, а также вводят в заблуждение неопределенный круг лиц.

В настоящем случае Комиссия Московского УФАС России может отсчитывать момент начала совершения действий, в которых были усмотрены признаки нарушения антимонопольного законодательства, с момента первого выявления и фиксации указанных действий.

Первоначальное заявление ООО «ФИЛИПС» поступило в Московское УФАС России 27.01.2017 с приложенными скриншотами страниц, на которых была размещена рассматриваемая информация.

Учитывая тот факт, что дата на самих скриншотах отсутствует, Комиссия приходит к выводу о том, что распространение спорной информации ранее 27.01.2017 не установлено.

Таким образом, временной интервал настоящего анализа состояния конкуренции определен с 27.01.2017 по настоящее время.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является 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 приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 3.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, предварительное определение товара проводится на основе, в том числе, условий договора, заключенного в отношении товара; разрешений (лицензий) на осуществление определенных видов деятельности; общероссийских классификаторов продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности; заключений специалистов, имеющих специальные знания в соответствующей сфере.

В силу подпункта «б» пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в

антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже.

В целях настоящего анализа определение продуктовых границ товарного рынка производится исходя из кодов Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (далее — ОКВЭД); предмета договоров, заключенных хозяйствующими субъектами при осуществлении хозяйственной деятельности.

ООО «ФИЛИПС» (адрес: 123022, г. Москва, ул. Сергея Макеева, д. 13) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 22.07.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027700044074, ИНН 7704216778, КПП 770301001.

Общество осуществляет деятельность по оптовой торговле бытовыми электроприборами, идентифицированная 46.43 кодом ОКВЭД. Указанные обстоятельства подтверждаются также выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, а также информацией, размещенной на сайте в сети Интернет по адресу www.philips.ru.

ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» (адрес: Ленинградское ш., д. 16А, стр. 2, г. Москва, 125171) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 27.01.2006 за основным государственным регистрационным номером 1067746158083, ИНН 7701639976, КПП 774301001.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Проктер энд Гэмбл», ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» осуществляет импорт продукции Braun на территорию Российской Федерации и является торгово-сбытовой компанией в составе группы Проктер энд Гэмбл в России и осуществляет продвижение и оптовую реализацию продукции в России.

Вышеизложенные сведения подтверждаются копией Контракта IO-SRD от 01.07.2012, заключенного между Проктер энд Гэмбл Интернешнл Оперейшенс СА и ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания».

Общество осуществляет деятельность по оптовой торговле непродовольственными потребительскими товарами, идентифицированная 46.4 кодом ОКВЭД. Указанные обстоятельства подтверждаются также выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, а также информацией, размещенной на сайте в сети Интернет по адресу www.braun.ru и письменными пояснениями ООО «Проктер энд Гэмбл».

В том числе необходимо учитывать тот факт, что рассматриваемая информация распространялась относительно фотоэпиляторов и электробритв.

Таким образом, продуктовыми границами анализируемого товарного рынка являются производство и реализация фотоэпиляторов и электробритв.

Географические границы обуславливаются экономическими, технологическими, административными барьерами, ограничивающими

возможность потребителей воспользоваться товарами (работами, услугами) на рассматриваемой территории, и устанавливают территорию, на которой потребители из выделенной группы имеют экономическую возможность воспользоваться рассматриваемыми услугами.

В силу пункта 4.5 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, определение географических границ товарного рынка может осуществляться методом установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах) либо иным методом, который позволит выявить продавцов товара, однозначно установить географическое расположение районов продаж, в которых продавцы конкурируют друг с другом при осуществлении продаж товара предварительно определенным приобретателям.

В соответствии с представленными в материалы дела документами и сведениями, ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» осуществляет деятельность на территории всей Российской Федерации, что Обществом не отрицается.

Исходя из вышеизложенного, географическими границами анализируемого товарного рынка является территория Российской Федерации.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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.

Согласно пункту 5.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, В состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, реализующие в его границах рассматриваемый товар в пределах определенного временного интервала исследования товарного рынка.

В силу подпункта 2 пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, для целей настоящего анализа определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке,

производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующими субъектами, которым указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред их деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания». Заявителем в рамках дела № 1-14-584/77-18 является ООО «ФИЛИПС».

Как установлено выше, ООО «ФИЛИПС» и ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном и географическом рынке.

Таким образом, в состав хозяйствующих субъектов, действующих на анализируемом товарном рынке, в том числе входят ООО «ФИЛИПС» и ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания».

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, 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.

В целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения настоящего дела Комиссия считает необходимым описание полной хронологии событий, связанных с делом № 1-14-584/77-18.

В ходе рассмотрения заявления ООО «ФИЛИПС» было установлено, что на сайтах в сети Интернет по адресу braun.ru размещены следующие утверждения:

«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»;

«Первый в мире эпилятор для лица и насадка для очищения кожи»;

«Другой более быстрой IPL-технологии при таком же уровне энергии не существует»;

«Лучшая система эпиляции 3 в 1».

Согласно представленным АО «Региональный сетевой информационный центр» сведениям, администратором (владельцем) домена braun.ru является ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания».

Положения статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» устанавливают, что сайтом в сети «Интернет» является совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается через сеть

«Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет». Доменным именем является обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет». Владелец сайта в сети «Интернет» — это лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте.

Таким образом, лицом, определяющим содержание сайтов в сети Интернет по адресу braun.ru, а равно лицом, ответственным за распространение спорной информации является ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» и/или должностные лица и уполномоченные представители общества.

В части использования на сайте утверждения *«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»* недобросовестной конкуренцией является введение в заблуждение относительно тех обстоятельств, которые способны оказать влияние на потребительский выбор, т.е. создать у потребителей или потенциальных контрагентов впечатление, в том числе о качествах и потребительских свойствах товара, которое не соответствует действительности, и может сыграть определяющую роль в их предпочтениях в пользу хозяйствующего субъекта, избравшего недобропорядочный способ ведения конкурентной борьбы.

Введение в заблуждение является следствием распространения позитивной информации, и ее содержание касается деятельности самого распространителя и (или) его товара. В рассматриваемом случае, распространяемая информация для признания действий актом недобросовестной конкуренции должна не соответствовать действительности, т.е. носить ложный, неточный или искаженный характер.

Оценивая ложность, неточность или искаженность распространенных сведений, следует исходить из следующего.

Под ложностью следует понимать полное несоответствие заявленной информации действительности. Под искаженностью — интерпретацию хозяйствующим субъектом информации о существующем или состоявшемся факте, действии, событии применительно к хозяйствующему субъекту-конкуренту в такой форме, которая приведет к ее неверному, негативному восприятию третьими лицами. Под неточностью — распространение информации о хозяйствующем субъекте конкуренте не в полном объеме, что не позволяет всесторонне ее воспринять, получить исчерпывающе верное представление.

Из размещенной на сайте в сети Интернет по адресу braun.ru информации следует, что фотоэпиляторы Braun являются единственными фотоэпиляторами, которые способны распознавать тон кожи и оказывать более эффективное воздействие на обрабатываемую область, и ни один другой производитель

не производит фотоэпиляторы, способные адаптироваться к тону кожи.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «Проктер энд Гэмбл», использование световых энергетических импульсов (технология интенсивного импульсного света или IPL) позволяет воздействовать на подкожную часть волоса и остановить рост волос.

При использовании устройств с технологией IPL энергия света поглощается темным пигментом, меланином, который определяет цвет волос. Этот пигмент также определяет цвет кожи. Так же как и при выгорании темной одежды на солнце, световая энергия поглощается темным пигментом в волосах и нагревает волосяной фолликул, эффективно препятствуя росту нового волоса. Идеальной комбинацией для достижения наиболее эффективного результата являются темные волосы и светлая кожа. Чем более темной является кожа, тем больше вероятность, что меланин в коже будет поглощать импульсы света, что может вызвать дискомфорт и побочные эффекты, связанные с нагреванием кожи.

Фотоэпилятор Braun Silk-expert оснащен специальной IPL-технологией, которая была разработана компанией CyDen Ltd (Великобритания), широко известной в области разработки и профессионального бытового использования. Данная IPL-технология называется SensoAdapt™ и имеет следующие уникальные характеристики: специальный сенсор тона кожи, расположенный непосредственно вблизи области воздействия устройства, непрерывно сканирует тон кожи (80 раз в секунду) и автоматически регулирует интенсивность света до оптимального уровня, то есть таким образом, чтобы обеспечить наилучшее воздействие на корень волоса и в то же время не оказывать большого воздействия на кожу. Это исключает возможность ошибок в применении устройства потребителями. Если кожа в целом слишком темная даже для низких уровней энергетического воздействия, устройство не будет излучать импульсы в принципе. Технология SensoAdapt™ IPL technology применяется только в фотоэпиляторах Braun Silk-expert, а также в собственных устройствах компании CyDen Ltd. («Smoothskin»). Никакая иная IPL-технология, используемая в других IPL-устройствах, автоматически не регулирует интенсивность света вышеописанным способом.

Учитывая вышеизложенное, по мнению ООО «Проктер энд Гэмбл», утверждение *«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»* является абсолютно достоверным.

Однако, в соответствии с документами и сведениями, представленными ООО «ФИЛИПС», в линейке моделей фотоэпиляторов Philips имеется модель Philips Lumea Essentia BRI863, представленная на российском рынке, которая имеет встроенный датчик, определяющий оттенок кожи на обрабатываемом участке и подстраивает оптимальную интенсивность для каждого участка тела.

В части использования на сайте braun.ru утверждений:

«Первый в мире эпилятор для лица и насадка для очищения кожи»;

«Другой более быстрой IPL-технологии при таком же уровне энергии не существует»;

«Лучшая система эпиляции 3 в 1», было установлено следующее.

Сравнение предполагает такую подачу информации, в которой сопоставляются два и более явления, исследуются их параметры, сходство или различие.

В контексте статьи 14.3 Закона о защите конкуренции под некорректным сравнением понимается неточное и (или) неправильное сравнение, распространение сведений о котором может предоставить хозяйствующему субъекту преимущества перед конкурентами.

Необходимо учитывать, что при сравнении в рекламе собственных товаров с товарами конкурентов не допускаются сравнение, основанное на несопоставимых критериях, или неполное сравнение товаров, поскольку это искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его свойства.

Понятие «несопоставимый» употребляется для обозначения двух переменных, не имеющих никакого общего измерения или стандарта сравнения.

При этом использование в сравнении ложных утверждений относится либо к дискредитации, либо к введению потребителей в заблуждение. В связи с этим как самостоятельную форму недобросовестной конкуренции следует рассматривать такое сравнение, которое неправильно по своей форме, а не по содержанию. То есть сравнение должно быть построено с использованием неправильных логических операций таким образом, что его достоверность объективно не может быть ни подтверждена, ни опровергнута.

Таким образом, некорректным является такое сравнение, в котором делается вывод о сходстве либо превосходстве одного товара (услуги) над другим, однако конкретные характеристики сравниваемых товаров не упоминаются.

По мнению ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания», утверждение *«Первый в мире эпилятор для лица и насадка для очищения кожи»* касается двух разных функций в составе единого продукта (функции эпиляции лица и очищения кожи с помощью специальной насадки). Производство эпиляторов Braun Face было запущено в Европе в конце 2014 г. В этот период согласно результатам исследования рынка, проведенного Проктер энд Гэмбл, на рынке не было представлено ни одного конкурирующего устройства, объединяющего в себе одновременно функции эпилятора для лица и очищающей насадки с вибрирующей головкой. Эпилятор Braun Face представляет собой ручку, на которую потребитель может установить как эпилятор, так и очищающую насадку.

Однако, при использовании утверждения «первый» в контексте временного промежутка, необходимо, чтобы из фразы в которой используется данное слово прямо следовала ассоциация именно с появлением предлагаемого к продаже товара на рынке, а не с иными преимуществами такого товара перед продукцией

субъектов-конкуренентов.

Достижение восприятия слова «первый» в контексте промежутка времени возможно путем прямого указания на данное обстоятельство в тексте утверждения либо в сноске или комментарии, сопровождающей такое утверждение.

В настоящем случае подобным пояснением рассматриваемое утверждение не сопровождалось ни одним из возможных вариантов.

Таким образом, отделом установлено, что сама по себе форма подачи информации приводит к некорректному сравнению товара с товаром других субъектов-конкуренентов.

В отношении утверждений:

«Другой более быстрой IPL-технологии при таком же уровне энергии не существует»;

«Лучшая система эпиляции 3 в 1» ООО «Проктер энд Гэмбл» не представлено каких-либо возражений против наличия в них признаков недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции, ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» было выдано Предупреждение № 8-19 от 21.07.2017 о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14.2, пунктов 1, 3 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции.

Предупреждение было получено ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» 28.07.2017. В ответ на данное предупреждение ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» направило в Московское УФАС России ответ от 07.08.2017 № SRD-7082017 (вх. № 37933-ЭП/17 от 08.08.2017) о том, что Общество во исполнение предупреждения провело проверку материалов, размещенных на сайте в сети Интернет braun.ru, и изменило либо исключило все обнаруженные сведения, которые так или иначе могут нарушать требования Закона о защите конкуренции.

Однако 01.03.2018 Московским УФАС России при проверке выполнения Предупреждения № 8-19 был установлен факт размещения после истечения срока на исполнение Предупреждения № 8-19 от 21.07.2017 на сайте в сети Интернет по адресу <https://www.braun.ru/ru-ru/female-hair-removal/electric-epilators/silk-epil-9-skins> следующей информации: *«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»*. Также на сайте <http://braun-lab.woman.ru/#main/select> размещена фраза *«Самая быстрая и безопасная технология фотоэпиляции для удаления видимых волос надолго»*, идентичная той, которая была указана в Предупреждении № 8-19 от 21.07.2017, а именно: *«Другой более быстрой IPL-технологии при таком же уровне энергии не существует»*. Более того, установлен факт размещения по настоящее время на сайте в сети Интернет по адресу <http://braun-lab.woman.ru/#main/select> информации: *«Первый в мире эпилятор для лица и насадка для очищения кожи»*. Вышеизложенные факты подтверждаются Актом № 8-04 от 01.03.2018 проверки информации в сети Интернет.

Таким образом, Предупреждение № 8-19 Московского УФАС России не было исполнено.

Кроме того ООО «ФИЛИПС» также представлены дополнения к заявлению, содержащие указания на то, что даже в измененном виде фраза *«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»*, которая была исправлена ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» и размещена в формулировке *«Единственная IPL-технология, которая автоматически адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго*»; *Не требует ручной настройки»*, также не может считаться исполнением Предупреждения № 8-19 от 21.07.2017.

В соответствии с устными и письменными пояснениями ООО «ФИЛИПС» слова «автоматически» и «не требует ручной настройки» не относятся к работе прибора в целом, а относятся непосредственно к датчику, позволяющему фотоэпилятору после его включения сканировать (считывать) оттенок (тон) кожи и адаптировать (регулировать, оптимизировать) интенсивность света.

Фотоэпиляторы ООО «ФИЛИПС» также оснащены датчиком, который после включения и соприкосновения с кожей автоматически сканирует (считывает) оттенок кожи и оптимизирует интенсивность света для эффективного и безопасного удаления волос, продукция ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания», выпускаемая под торговой маркой «Braun», не является единственной продукцией, оснащенной сенсорным датчиком тона кожи, который автоматически считывает тон кожи и рекомендует интенсивность своей вспышки (излучения).

На основании изложенного и в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, издан приказ Московского УФАС России № 77 от 29.03.2018 о возбуждении дела № 1-14-584/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства и о создании Комиссии по рассмотрению дела № 1-14-584/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» статьи 14.2, пунктов 1, 3 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, был установлен факт размещения на сайте в сети Интернет по адресу braun.ru информации, из которой следует, что результаты проведенного исследования «IPL Research Institute», Германия, июнь, 2016» распространяются на весь модельный ряд электробритв Braun Series 9, без указания на конкретные модели Braun Series 9, которые не участвовали в исследовании, а также в указании на сайте награды, полученной на премии «RedDot award winner 2014» для моделей, которые в данной премии участие не принимали

Из размещенной на сайте в сети Интернет по адресу braun.ru информации следует, что исследование «IPL Research Institute», Германия, июнь, 2016» проводилось для электробритвы Braun Series 9 (9090cc) в 2016 году до запуска в производство новых моделей Braun 9290cc, 9240s, 9200s. Из указанного

исследования не следует, что иные модели серии Braun Series 9, а именно электробритвы Braun 9290cc, 9240s, 9200s являются самыми эффективными бритвами в мире, так как имеют различия по цветовому оформлению, внешним элементам дизайна (материал корпуса и бреющей головки) и т. п.

В представленных материалах имеется подтверждающее письмо от Научно-исследовательского подразделения Braun от 18.08.2017, согласно которому новые модели Braun Series 9 были запущены в производство в 2016 году, а именно электробритвы Braun 9290cc, 9240s, 9200s. Следовательно исследование, проводимое в 2013-2016 годах в отношении новых моделей не применялось.

При этом в Московское УФАС России не представлено документов, подтверждающих относимость данного исследования ко всем моделям серии Braun Series 9.

Учитывая, что результаты исследования представлены таким образом, что сделать вывод о превосходстве всех моделей Braun Series 9 не представляется возможным, такая информация может ввести в заблуждение потребителей данных товаров.

В отношении премий и наград, полученных на премии «RedDot award winner 2014» в области дизайна, Московским УФАС России установлено следующее.

На сайте в сети Интернет по адресу braun.ru имеется информация о получении ООО «Проктер энд Гэмбл» награды «RedDot award winner 2014» за лучший дизайн электробритв Braun Series 9. Награда была присуждена в 2014 году за модели электробритв серии Braun Series 9, отличные по внешним различительным признакам от новых моделей Braun 9290cc, 9240s, 9200s, выпускаемых с 2016 года.

Таким образом, электробритвы Braun 9290cc, 9240s, 9200s с дизайном 2016 года в премии за лучший дизайн «RedDot award winner 2014» не участвовали. Следовательно такая информация о получении награды «RedDot award winner 2014» новых моделей Braun 9290cc, 9240s, 9200s может ввести в заблуждение потребителей данных товаров.

При указании на сайте braun.ru информации о проведенном исследовании «IPL Research Institute», Германия, июнь, 2016» и о полученных на премии «RedDot award winner 2014» наград в отношении электробритв серии Braun Series 9, отличных от новых моделей 2016 года, недобросовестной конкуренцией является введение в заблуждение относительно тех обстоятельств, которые способны оказать влияние на потребительский выбор, т. е. создать у потребителей или потенциальных контрагентов впечатление, в том числе о лице, оказывающем услуги, которое не соответствует действительности, и может сыграть определяющую роль в их предпочтениях в пользу хозяйствующего субъекта, избравшего недобропорядочный способ ведения конкурентной борьбы.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции, ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» было выдано Предупреждение № 8-39 от 29.11.2017 о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Предупреждение было получено ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» 08.12.2017. Ответ на данное предупреждение ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» в Московское УФАС России не представило по настоящее время.

Однако 01.03.2018 Московским УФАС России при проверке выполнения Предупреждения № 8-39 установлен факт размещения по настоящее время на сайте в сети Интернет по адресу <https://www.braun.ru/ru-ru/male-grooming/shavers-for-men/series-9> следующей информации: «*Braun Series 9 Самая эффективная бритва в мире¹. Исключительно комфортная.* По сравнению с бритвами премиум класса других лидирующих брендов 2015 г. по критериям скорости и гладкости бритья на 3-дневной щетине, исследование «IPI Research Institute», Германия, июнь, 2016. www.braun.com/study-results. За исключением следующих моделей электробритв: 9030s, 9050cc, 9070cc, 9075cc, 9090cc», что подтверждается Актом № 8-05 от 01.03.2018 проверки информации в сети Интернет.

Между тем, ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» на своем сайте не указало модели электробритв Braun 9290cc, 9240s, 9200s, которые не принимали участие в данном исследовании, следовательно такое исследование не может служить обоснованием утверждения «*Самая эффективная бритва в мире**. Исключительно комфортная» в отношении этих моделей.

На основании изложенного и в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, издан приказ Московского УФАС России № 79 от 29.03.2018 о возбуждении дела № 1-14-539/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства и о создании Комиссии по рассмотрению дела № 1-14-539/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Как было указано выше, дела № 1-14-539/7718 и № 1-14-584/77-18 были объединены в одно производство в рамках дела № 1-14-584/77-18.

Оценив представленные в материалы дела доказательства, а также доводы лиц, участвующих в деле Комиссия приходит к следующим выводам.

Размещаемое на сайте в сети Интернет по адресу <https://www.braun.ru/ru-ru/female-hair-removal/electric-epilators/silk-epil-9-skinspa> после истечения срока исполнения Предупреждения № 8-19 от 21.07.2017 утверждение «*Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго*» содержит в себе нарушение статьи 14.2 Закона о защите конкуренции по описанным выше обстоятельствам.

ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» данный вывод Комиссии Московского УФАС России не оспаривается. Обществом пояснено, что рассматриваемое утверждение не было удалено с сайта в связи с технической ошибкой.

Относительно утверждения *«Единственная IPL-технология, которая автоматически адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»; *Не требует ручной настройки»* Комиссия Московского УФАС России на основании представленных в материалы дела документов и сведений приходит к следующим выводам.

В соответствии с письменными ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания», функция автоматической адаптации фотоэпилятора Braun Silk-expert IPL данного фотоэпилятора сводится к тому, что происходит автоматическое считывание цвета кожи потребителя на протяжении всего процесса эпиляции. Такой эффект достигается за счет использования специальной технологии SensoAdapt, с помощью которой фотоэпилятор в течение всех процедуры реагирует на изменение тона кожи потребителя и подстраивает интенсивность света, что обеспечивает максимально точную «настройку» прибора к тону кожи конкретного потребителя.

Согласно руководству по эксплуатации фотоэпилятора Braun Silk-expert IPL при нахождении обоих сенсоров цвета кожи на коже происходит считывание тона и выбора соответствующей интенсивности света, на что указывают белые светодиоды на панели индикаторов питания. Это подтверждается готовность прибора к производству вспышки.

Таким образом, фотоэпилятор Braun Silk-expert IPL действительно в полной мере автоматически адаптируется к тону кожи потребителя, не требуя от него дополнительных действий по выбору, настройке или изменению режима интенсивности света. Потребитель не может в ручном режиме выбрать интенсивность света, не соответствующую его типу кожи.

Следовательно, в соответствии с пояснениями ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания», в спорном утверждении под автоматической адаптацией подразумевается такой способ адаптации, который исключает возможность потребителя самостоятельно воздействовать на интенсивность света, избранную прибором. В настоящий момент на российском рынке отсутствуют какие-либо фотоэпиляторы, которые обладают аналогичной IPL-технологией с автоматической адаптацией.

Как следует из инструкции по применению фотоэпиляторов Philips, даже модернизированная технология подбора наиболее оптимального режима интенсивности света, применяемая в последних моделях фотоэпиляторов Philips Lumea BRI, предполагает несколько последовательных действий пользователя. В частности, первоначально пользователь должен поднести лампу к участку кожи, который планируется обрабатывать прибором, в результате чего фотоэпилятор выбирает один из пяти подходящих режимов интенсивности

света. Далее, для выбора и установки соответствующего режима, рекомендованного прибором, пользователь должен самостоятельно нажать кнопку включения/выключения прибора, после чего режим будет считаться установленным и прибор будет обрабатывать кожу с помощью вспышек света соответствующей интенсивности. При этом пользователь может не согласиться с рекомендацией прибора (или не обратить на нее внимание по какой-либо причине) и самостоятельно настроить режим интенсивности вручную. Более того, при эпиляции кожи, имеющей разные тона (например, при неровном загаре), потребитель должен самостоятельно определить изменение тона, выключить фотоэпилятор и провести всю процедуру оценки фотоэпилятором соответствующего тона кожи с последующим выбором интенсивности согласно новой рекомендации фотоэпилятора.

Указанные обстоятельства подтверждаются инструкцией по применению фотоэпиляторов Philips.

В соответствии с изложенным, по мнению ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» спорное утверждение является достоверным, поскольку Braun Silk-expert IPL действительно является уникальным и отличается от других фотоэпиляторов.

Между тем Комиссией Московског УФАС России также установлено, что IPL технология (Intensive Pulse Light — интенсивный импульсный свет) — это технология воздействия на покровные ткани светом высокой интенсивности, основанная на использовании IPL-системы, где мощная лампа-вспышка генерирует некогерентное излучение света высокой интенсивности (диапазон длины волны от 500 до 1200 нм) и является основным его источником. Сама по себе технология не может адаптироваться к тону кожи. Таким функционалом может обладать используемый в приборе для фотоэпиляции датчик.

Название IPL (Intensive Pulse Light) является зарегистрированным товарным знаком и принадлежит компании Lumenis Ltd. Технология IPL (Intensive Pulse Light) используется рядом производителей приборов для эпиляции. Приборы иных производителей отличаются мощностью светового импульса, особенностями охлаждения и по другим характеристикам и условиям эксплуатации, однако все они основаны на одной и той же IPL-технологии.

Следовательно, IPL-технология, используемая в фотоэпиляторах Braun, не может соотноситься с указанной продукцией ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» как единственная такая технология в любом контексте, поскольку данная технология одинаково используется во всех приборах для фотоэпиляции всех производителей, а функция по автоматическому или ручному управлению оптимальной настройкой интенсивности вспышки в зависимости от тона кожи может относиться к соответствующему прибору и/или используемому в нем датчику, а никак не к технологии.

Таким образом утверждение об адаптации к тону кожи было бы справедливо по отношению к прибору Braun, а именно к фотоэпилятору Braun

Silk-expert IPL, но не к самой по себе IPL-технологии.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что утверждение *«Единственная IPL-технология, которая автоматически адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго*»; *Не требует ручной настройки»* также может вводит в заблуждение.

В отношении сведений, которые распространялись на сайте braun-lab.woman.ru, ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» пояснено, что рассматриваемая страница сайта woman.ru была создана в рамках партнерского проекта, проводимого в определенные сроки. После завершения маркетинговой акции ссылка на данную страницу сайта была удалена с главной страницы сайта woman.ru. При этом ответственным за содержание рассматриваемой страницы лицом был администратор сайта, но не ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания».

Таким образом, Комиссией учитывается тот факт, что ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» не могло влиять на содержание страницы сайта woman.ru после завершения маркетинговой акции и прекращения гражданско-правовых отношений с владельцем такого сайта.

Также Комиссией учитывается тот факт, что в настоящий момент страница сайта не доступна для ознакомления неопределенному кругу лиц, что свидетельствует о добросовестном поведении ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания».

Относительно действий ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» по введению в заблуждение в отношении распространения результатов проведенного исследования «IPL Research Institute», Германия, июнь, 2016» на весь модельный ряд электробритв Braun Series 9, без указания на конкретные модели Braun Series 9, которые не участвовали в исследовании, а также в указании на сайте награды, полученной на премии «RedDot award winner 2014» для моделей, которые в данной премии участие не принимали, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

Информация в сети Интернет на странице по адресу <https://www.braun.ru/ru-ru/male-grooming/shavers-for-men/series-9> содержала в себе следующие сведения: *«Braun Series 9 Самая эффективная бритва в мире¹. Исключительно комфортная. По сравнению с бритвами премиум класса других лидирующих брендов 2015 г. по критериям скорости и гладкости бритья на 3-дневной щетине, исследование «IPI Research Institute», Германия, июнь, 2016. www.braun.com/study-results.*

По мнению ООО «ФИЛИПС» рассматриваемое утверждение попрежнему содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства в связи с тем, что на странице сайта www.braun.com/study-results, где размещены результаты исследования, на которые ссылается ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» при размещении спорного утверждения, приводится сравнение бритв Braun Серия 9 (модель 9090cc) и Philips Серия 9000 (модель S9711) в потребительском исследовании, а также объективная

оценка показателей качества бриться с линейкой бритв «Серия 9» от Braun и линейкой бритв «Серия 9» от Braun и бритв «Серия 9000» от Philips. При этом оспариваемый слоган применяется ко всем моделям бритв Braun (Серия 1, Серия 3, Серия 5, Серия 9), что вводит в заблуждение неопределенный круг лиц.

Между тем, Комиссией установлено, что на странице, на которой содержится спорное утверждение, размещена информация исключительно о бритвах Braun Серии 9. Таким образом довод ООО «ФИЛИПС» о том, что рассматриваемые сведения искусственно распространяются ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» на Серию 1, Серию 3, Серию 5, которые не принимали участия в исследовании, не находит под собой объективных подтверждений.

Также ООО «ФИЛИПС» отмечено, что в бритве Philips S9711, на которую также распространяется проведенное Braun исследование, с июля 2016 года используется улучшенная система лезвий V-Track PRO. Таким образом, по мнению ООО «ФИЛИПС», ссылка на исследование Braun, в котором тестировались предыдущие модели бритв Philips, где использовалась бритвенная головка V-Track, начиная с 2016 года и по настоящее время является некорректным. Кроме того ООО «ФИЛИПС» отмечает, что распространение исследования, в котором сравнивалась только одна из моделей серии не может распространяться на всю серию в целом, а равно утверждение является некорректным.

ООО «ФИЛИПС» также пояснено, что компанией ProDERM по заказу Заявителя в 2017 году было проведено исследование бритв Philips серии 9000 (S9711) и бритв Braun Series 9 (9291cc), которое показало, что на 3-дневной щетине (15, 30, 45 секунд бритья) по критериям гладкости бритья бритвы Philips даже превосходят бритвы Braun Series 9 (9291cc). При этом бритва Braun Series 9 (9291cc) является обновленной версией бритв Braun серия 9, поддерживающей не только сухое бритье. Условия и требования к ним были сопоставимы с теми, что использовал Braun для обоснования своего заключения.

Между тем Комиссией Московского УФАС России установлено, что ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» представлены в материалы дела доказательства, подтверждающие возможность распространения рассматриваемого исследования, на которое содержится ссылка в спорном утверждении, на весь ряд моделей 9 серии бритв Braun, доступных на территории Российской Федерации, в связи с идентичностью всех технических характеристик этих моделей, непосредственно влияющих на эффективность бритв.

Таким образом довод ООО «ФИЛИПС» о некорректности сравнения в связи с распространением утверждения на весь ряд моделей серии 9 бритв Braun не может быть принят Комиссией Московского УФАС России как необоснованный.

Потребители осуществляют свой выбор продукции именно из его технических характеристик и факт идентичности таких технических характеристик при наличии иных различий (форма, цвет корпуса и т. п.) свидетельствует об идентичности потребительских свойств такого товара. Следовательно утверждение о превосходстве одного товара над другим по определенным техническим характеристикам, основанное на проведенном незаинтересованным лицом исследовании не может быть признано некорректным.

Каких-либо доказательств, подтверждающих наличие существенных технических отличий разных моделей бритв серии 9 от Braun в материалы дела не представлено.

В отношении доводов ООО «ФИЛИПС» об улучшении с момента проведения исследования Braun бритв Philips, а также о наличии нового исследования, проведенного по заказу ООО «Филипс» и имеющего отличные результаты Комиссия приходит к следующим выводам.

Спорное утверждение о том, что бритва Braun серии 9 является *«самой эффективной бритвой в мире¹. Исключительно комфортной»*, содержит ссылку на определенное исследование, на основании которого ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» делается такой вывод. Также данная ссылка содержит в себе критерии сравнения: по критериям скорости и гладкости бритья на 3-дневной щетине. Кроме перечисленного, в ссылке содержится указание на конкретное исследование, место и сроки его проведения, источник, где с названным исследованием возможно ознакомиться.

Таким образом Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» предприняты все возможные меры для признания действий Общества добросовестными.

В настоящем случае потребитель получает всю необходимую информацию для объективной оценки рассматриваемого утверждения о товаре и достаточности и актуальности представленного исследования для осуществления лично его выбора в пользу предлагаемой продукции.

Мнение ООО «ФИЛИПС» относительно того, что при наличии любого иного исследования, результаты которого отличны от того, на которое производится ссылка, обязывает ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» ссылаться именно на новое исследование, по мнению Комиссии Московского УФАС России представляется ошибочным.

При осуществлении предпринимательской деятельности, а также при продвижении своей продукции на товарном рынке хозяйствующие субъекты наделены определенной свободой действий и вправе самостоятельно определять приемлемые для себя варианты.

В настоящем случае ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» ссылается на проведенное исследование, называет его, указывает дату его проведения и источник, где возможно с ним ознакомиться. Таким образом Общество добросовестно заявляет о превосходстве своего товара при

наличии объективного подтверждения.

Потребитель обладая указанным объемом сведения самостоятельно может решить является ли данное исследование актуальным для него или нет.

Говорить о признаках недобросовестного поведения со стороны ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» было бы возможно в случае сокрытия им от потребителя существенной информации об исследовании, например даты его проведения, участвовавших в нем товаров.

В настоящем же случае на сайте представлен полный объем информации, содержащий критерии сравнения, объективное подтверждение, а также всю информацию самом исследовании. Таким образом признаков введения в заблуждения в рассматриваемом утверждении Комиссией Московского УФАС России не усматривается.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-584/77-18, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» по распространению на сайте в сети Интернет по адресу braun.ru недостоверной информации: *«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»;* *«Единственная IPL-технология, которая автоматически адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго*»; *Не требует ручной настройки»* признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции. В остальной части факт совершения ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» акта недобросовестной конкуренции не подтвердился.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 - 4 статьи 41, статьями 49-50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания», которое распространяло на сайте в сети Интернет по адресу braun.ru недостоверную информацию: *«Единственная IPL-технология, которая адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго»;* *«Единственная IPL-технология, которая автоматически адаптируется к тону вашей кожи для удаления видимых волосков надолго*»; *Не требует ручной настройки»*, нарушившим статью 14.2 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская компания» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. В остальной части рассмотрение дела 1-14-584/77-18 прекратить в связи с неподтверждением факта нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Проктер энд Гэмбл Дистрибьюторская

компания».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>