

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 9/Р-2017

«12» апреля 2017г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя  
председателя Комиссии: <...>-

заместителя руководителя  
управления;

начальника отдела рекламы,

Членов Комиссии: <...>-

недобросовестной конкуренции  
и финансовых рынков;  
специалиста-эксперта отдела  
рекламы,

<...>-

недобросовестной конкуренции  
и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 9/Р-2017, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Гермес» (ИНН 4218104774, ОГРН 1094218000800, КПП 421801001, дата регистрации: 03.04.2009г., юридический адрес: 654038, г. Новокузнецк, ул. Промстроевская, 18, далее – ООО «Гермес») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии адвоката ООО «Гермес» <...> по ордеру <...> (далее – <...>), представителей АО «ЦПС» <...> (далее – <...>), <...> (далее – <...>), <...> (далее – <...>) по доверенности № <...>,

### УСТАНОВИЛА:

09.11.2016г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <...> (вх. № 4466э от 09.11.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из заявления следует, что в г. Новокузнецк в магазинах сети АО «Центрпродсервис» в октябре – ноябре 2016г. распространялась реклама акции «Ближний Марс» следующего содержания:

- «С 24 октября по 24 ноября Купи шоколадных батончиков компании Марс\* на 150 рублей \*в одном чеке. Зарегистрируй чек в группе «Ближний Марс» «Вконтакте»

Получи шанс стать обладателем: -Продуктовой корзины –Дисконтной карты - Ноутбука Супер приза!!! Iphone 7 \*действительно только в сети АО «Центрпродсервис».

Заявителем в обращении также были указаны ссылки на страницу в социальной сети «Вконтакте» <...>, на которой размещены правила участия в розыгрыше. Заявитель в своем обращении отмечает то, что через неделю после начала акции, 01.11.2016г. основатель группы «Ближний Марс» <...> в социальной сети «Вконтакте» разместила информацию о том, что для участия в акции необходимо сделать репост (скопировать запись об акции на свою страницу «Вконтакте»), однако в условиях розыгрыша информация о необходимости сделать репост отсутствует.

При рассмотрении данного обращения Кемеровским УФАС России были просмотрены указанные ссылки на страницу сайта в социальной сети «Вконтакте», составлен Акт осмотра сайта от 16.11.2016г. и установлено следующее:

21.10.2016г. в 17 часов 20 минут в социальной сети «Вконтакте» в группе «Ближний Марс» (<...>) была размещена информация следующего содержания:

- «ДОРОГИЕ УЧАСТНИКИ!!! С 24 октября начинается МЕГА КРУТОЙ РОЗЫГРЫШ. Купи в сети магазинов АО «Центрпродсервис» (магазины «Ближний», «Апельсин», «Универсам») любимых шоколадных батончиков (Snickers, Twix, Mars, Bounty, Milky Way) на сумму не менее 150 рублей в одном чеке. Вступи в нашу группу «Ближний Марс». Зарегистрируй чек в этой группе (указав номер чека в комментариях). Сохрани чек, подтверждающий покупку до вручения призов. 25 ноября мы подведем итоги!!! Генератор случайных чисел определит наших победителей. Возможно это Ты...обладатель нового Iphone 7. Бомбического ноутбука. Супер карты «Привилегии города» с лучшими скидками. Продуктовой корзины на 3000 р. \*Где и как получить призы мы вам сообщим личным сообщением «В Контакте» 25 ноября (для получения приза обязательно явиться лично). ВСЕМ УДАЧИ!!! \*Количество призов ограничено: -Iphone 7 – 1 шт. – Ноутбук Lenovo – 1 шт. – Продуктовая корзина стоимостью 3000 р. – 3 шт. – Дисконтная карта «Привилегии города» - 5 шт.».

В соответствии с Актом осмотра сайта основатель группы «Ближний Марс» <...> 15.11.2016г. в 17 часов 22 минуты на «стене» группы сообщила об обязательной необходимости осуществить репост записи, однако, в условиях розыгрыша по состоянию на 16.11.2016г. изменения в условия участия в акции внесены не были.

Из ответа АО «ЦПС», представленного в адрес Кемеровского УФАС России (исх. б/н, б/д) следует, что АО «ЦПС» не является организатором акции «Ближний Марс», проходящей в октябре – ноябре 2016г. в магазинах сети АО «ЦПС» в г. Новокузнецке. По просьбе ООО «Гермес» магазины сети АО «ЦПС» обеспечили покупателям возможность приобретения товаров производства «Mars» и предоставление трех продуктовых корзин на сумму 3000 руб. и пяти дисконтных карт. Договоры на размещение рекламы акции «Ближний Марс» между ООО «Гермес» и АО «ЦПС» не заключались.

26.12.2016г. АО «ЦПС» предоставило в адрес Кемеровского УФАС России информацию о том, что 02.12.2016г. представителям ООО «Гермес» были переданы продуктовые корзины на сумму 11693 руб. Согласно представленной копии Акта приема – передачи подарков для покупателей «Ближний» от 02.12.2016г.,

представитель ООО «Гермес» <...> приняла на ответственное хранение для последующего вручения покупателям 3 продуктовые корзины и 5 дисконтных карт.

Из ответа ООО «Гермес» (исх. б/н, б/д) следует, что ООО «Гермес» не является организатором акции «Ближний Марс», информация о проведении указанной акции ООО «Гермес» не размещалась.

Изучив представленные материалы, Кемеровским УФАС России установлено следующее:

Основатель группы «Ближний Марс» (<...>) в социальной сети Вконтакте <...> разместила информацию об акции «Ближний Марс», в которой не была указана существенная информация о необходимости сделать репост записи для участия в розыгрыше. Информация, размещенная на «стене» группы не может рассматриваться как условие розыгрыша, так как по состоянию на 16.11.2016г. данная информация не была размещена в условиях розыгрыша, закрепленных в записи от 21.10.2016г. Для того, чтобы потребитель узнал об указанном существенном условии, ему необходимо ознакомиться с записями, размещенными на «стене» группы. 02.12.2016г. в соответствии с Актом приема – передачи подарков для покупателей, представитель ООО «Гермес» <...> получает для последующей передачи победителям продуктовые корзины и дисконтные карты.

На основании изложенного, организатором акции «Ближний Марс» является ООО «Гермес», в связи с тем, что представитель ООО «Гермес» <...> разместила информацию об акции в группе «Ближний Марс» в социальной сети «Вконтакте», а также получила для последующего вручения покупателям призы в магазинах сети АО «ЦПС».

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Информация, размещенная в группе «Ближний Марс» в социальной сети «Вконтакте» (<...>) адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (акции «Ближний Марс»), формирование или поддержание интереса к ней, следовательно, является рекламой акции «Ближний Марс». Данная реклама привлекает внимание к акции, однако, в связи с тем, что в рекламе отсутствует условие о необходимости репоста информации, потребитель не имеет возможности надлежащим образом ознакомиться и воспринять указанную информацию.

Указание в рекламе отсылки к иным источникам рекламы (информация об условиях участия в акции, размещенная на «стене» в группе) не может рассматриваться как предоставление всей необходимой и достоверной информации.

02.02.2017г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 9/Р-2017 в отношении ООО «Гермес» и назначено к рассмотрению на 03.03.2017г. в 13 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Гермес» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

01.03.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Гермес» (исх. б/н, б/д), из которых следует, что ООО «Гермес» не проводило розыгрыш «Ближний Марс», не размещало рекламных материалов в сети магазинов, принадлежащих акционерному обществу «Центрпродсервис» (далее – АО «ЦПС»), а также в социальной сети «ВКонтакте».

ООО «Гермес» действительно сотрудничает с АО «ЦПС», а именно: поставляет для реализации в магазины, принадлежащие АО «ЦПС» продукцию компании ООО «Марс». В 2016г. с АО «ЦПС» в качестве представителя ООО «Гермес» работала <...>.

О проведении акции «Ближний Марс» ООО «Гермес» стало известно только после направления от АО «ЦПС» копии письма от УФАС по Кемеровской области с просьбой предоставить сведения об организаторе указанной акции. Из беседы с <...> и представителями АО «ЦПС» ООО «Гермес» стало известно, что акция «Ближний Марс» проводилась в октябре – ноябре 2016г.

<...> в своих объяснениях указала, что в начале октября 2016г. к ней обратились представители АО «ЦПС» с просьбой провести акцию «Ближний Марс» с целью повышения продаж продукции «Марс». Помощь <...> должна была заключаться в том, что она должна была создать группу в социальной сети «ВКонтакте», разместить в ней информацию, предоставленную АО «ЦПС», и в дальнейшем до окончания акции администрировать данную группу. При этом, реклама указанной акции размещалась в магазинах, принадлежащих АО «ЦПС», в данной рекламе содержалась ссылка на группу в социальной сети «ВКонтакте». Реклама в магазинах размещалась сотрудниками АО «ЦПС». В группе «Ближний Марс», размещенной в социальной сети «ВКонтакте», было прямое указание на то, что организатором акции «Ближний Марс» является АО «ЦПС». <...> также пояснила, что она действительно 15.11.2016г. на стене указанной группы разместила дополнительные условия акции, которые забыла указать ранее.

ООО «Гермес» было принято решение вручить победителям акции «Ближний Марс» призы, несмотря на то, что ООО «Гермес» не проводило акцию. Данное решение было обусловлено тем, что ООО «Гермес» занимается продажей продукции «Марс», являясь представителем этой торговой марки, и обман покупателей подорвал бы деловую репутацию в первую очередь торговой марки «Марс». В результате переговоров с представителями АО «ЦПС» согласились предоставить часть призов, но самостоятельно вручать их отказались. В результате все призы победителям акции «Ближний Марс» были вручены сотрудниками ООО «Гермес».

На основании изложенного, ООО «Гермес» не являлось организатором акции «Ближний Марс», организатором данной акции являлось АО «ЦПС» исходя из следующего:

- реклама о проведении акции «Ближний Марс» была размещена только в магазинах, принадлежащих АО «ЦПС», доказательств того, что данная реклама была размещена ООО «Гермес» в материалы дела не представлено;

- в рекламе, размещенной в магазинах АО «ЦПС» имелась ссылка на группу «Ближний Марс» в социальной сети «Вконтакте», в которой организатором акции было указано АО «ЦПС», несмотря на это, в адрес ООО «Гермес» не поступило ни одной претензии со стороны АО «ЦПС» с требованием убрать указание на АО «ЦПС» как организатора акции;

- согласно условиям акции «Ближний Марс» покупка продукции «Марс» должна производиться только в магазинах АО «ЦПС»;

- подведение итогов акции, проверка подлинности кассовых чеков, вручение таких призов, как продуктовые корзины и дисконтные карты АО «ЦПС» невозможно без непосредственного участия АО «ЦПС».

03.03.2017г. состоялось рассмотрение дела № 9/Р-2017. Представитель по доверенности ООО «Гермес» <...>, а также адвокат ООО «Гермес» <...> заявили ходатайство о приобщении к материалам дела письменных объяснений <...> ООО «Гермес», а также поддержали представленные письменные пояснения ООО «Гермес». Также представитель, адвокат ООО «Гермес» заявили ходатайство о даче пояснения со стороны <...>.

Заявленные ходатайства удовлетворены Комиссией Кемеровского УФАС России.

03.03.2017г. в рамках рассмотрения дела № 9/Р-2017 <...> пояснила, что в 2016г. она являлась сотрудником ООО «Гермес», в задачи входила продажа продукции «Марс». В октябре 2016г. к <...> обратилась менеджер АО «ЦПС» <...> с просьбой создать группу «Ближний Марс» в социальной сети «Вконтакте». Условия акции в группе «Ближний Марс» были размещены <...>, 15.11.2016г. в данной группе <...> было добавлено условие о необходимости сделать репост записи. Репост делался для того, чтобы больше пользователей узнали про акцию. Обязательным условием оно не являлось, победители акции выявлялись посредством генератора случайных чисел. В результате того, что появилось условие о необходимости сделать репост, участники акции стали высказывать возмущение относительно появления данного условия. В результате чего АО «ЦПС» стало отказываться от проведения акции «Ближний Марс». 02.12.2016г. <...> получила от представителей АО «ЦПС» часть призов для вручения победителям акции, от выдачи остальных призов АО «ЦПС» отказались и оставшиеся призы были вручены победителям сотрудниками ООО «Гермес».

Также 03.03.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Гермес» (исх. б/н, б/д) о прекращении производства по делу № 9/Р-2017 в связи с отсутствием в действиях ООО «Гермес» состава правонарушения.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей ООО «Гермес», а также пояснения <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к следующим выводам:

- отказать ООО «Гермес» в ходатайстве о прекращении производства по делу № 9/Р-2017 в связи с тем, что в материалах дела отсутствуют доказательства об

отсутствии состава нарушения части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в действиях ООО «Гермес»;

- отложить рассмотрение дела № 9/Р-2017 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств;

- привлечь к рассмотрению дела № 9/Р-2017 АО «ЦПС» (ИНН 4216000498, ОГРН 1024201464066, КПП 421701001, дата регистрации: 13.08.2002г., юридический адрес: 654005, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, 7А) в качестве заинтересованного лица, лица, располагающего сведениями относительно распространения вышеуказанной рекламы;

- привлечь к рассмотрению дела № 9/Р-2017 <...> (адрес регистрации: <...>) в качестве заинтересованного лица, лица, располагающего сведениями относительно распространения вышеуказанной рекламы.

Определением от 03.03.2017г. рассмотрение дела № 9/Р-2017 было отложено на 12.04.2017г. в 11 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Гермес», АО «ЦПС», <...> заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении ООО «Гермес», АО «ЦПС» почтовых отправок имеются в материалах дела).

06.04.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения АО «ЦПС» (исх. № 180/8 от 05.04.2017г.), из которых следует, что с пояснениями <...>, представленными в Кемеровское УФАС России АО «ЦПС» категорически не согласно по следующим основаниям:

АО «ЦПС» не являлось организатором акции «Ближний Марс», проходящей в октябре – ноябре 2016г. в магазинах сети АО «ЦПС». Все акции, проводимые АО «ЦПС» инициируются и разрабатываются отделом маркетинга и организации торговли, направлены на продвижение торговых точек АО «ЦПС», а не отдельных торговых марок, вся информация об акциях размещается на официальном сайте АО «ЦПС» <...> во вкладке «новости» с указанием, в том числе, фамилий сотрудников, вручающих призы.

Информацию и условия акции в сети «Интернет» в социальной сети «В контакте» АО «ЦПС» не размещало. К аккаунту администратора группы «Ближний Марс» АО «ЦПС» отношения не имеет. К сотрудникам ООО «Гермес», в частности к <...> с инициативой о проведении акции, просьбой создания страницы в социальной сети «В контакте» АО «ЦПС» не обращалось (что также подтверждается представленными письменными пояснениями <...>). Созданием собственных страниц и их администрированием занимается штатный интернет – маркетолог АО «ЦПС».

На основании коммерческого предложения от ООО «Гермес» был сделан дополнительный закуп продукции для заполнения размещенных сотрудниками ООО «Гермес» дисплеев и кульков.

Вопрос об участии в акции «Ближний Марс» АО «ЦПС» в качестве организатора акции не обсуждался и не согласовывался. Основной призовой фонд в виде ноутбука и смартфона формировался за счет средств ООО «Гермес». АО «ЦПС»

было предложено предоставить три продуктовые корзины на сумму 3000 руб. и пять дисконтных карт.

На письмо АО «ЦПС» № 648/2 от 29.11.2016г. об организаторе акции «Ближний Марс» ООО «Гермес» ответа не представило, недостоверную информацию об организаторе акции на странице «В контакте» не исправило.

02.12.2016г. представителям ООО «Гермес» были переданы продуктовые корзины, отчет о переданных продуктовых корзинах не предоставлялся.

По поводу доводов ООО «Гермес» относительно проведения акции «Ближний Марс» только в магазинах АО «ЦПС» поясняем, что ООО «Гермес» в коммерческом предложении предоставило уже готовую акцию, с территорией проведения – торговые точки АО «ЦПС». Аналогичная акция проводилась также и в других сетях.

Подведение итогов акции, проверка чеков, вручение призов осуществлялось без участия АО «ЦПС».

Также в адрес Кемеровского УФАС России поступили запрашиваемые документы ООО «Гермес» (исх. б/н, б/д): копии договоров поставки, заключенных с АО «ЦПС», а также копии договоров оказания услуг, заключенных с АО «ЦПС», а также копия Приказа об увольнении <...> № <...>.

10.04.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство <...> о рассмотрении дела № 9/Р-2017 в ее отсутствие.

12.04.2017г. состоялось рассмотрение дела № 9/Р-2017 в присутствии адвоката ООО «Гермес» <...>, а также представителей АО «ЦПС» <...>.

Представители АО «ЦПС» поддержали представленные письменные пояснения, а также дополнительно пояснили, что согласование акции проводилось посредством переписки по электронной почте с сотрудником ООО «Гермес» <...>, договор на проведение акции, на размещение рекламных листовок в сети магазинов АО «ЦПС» не заключался. Указанная акция проводилась в рамках договора поставки, заключенного с ООО «Гермес».

Адвокат ООО «Гермес» пояснил, что письменный ответ на письмо АО «ЦПС» об организаторе акции «Ближний Марс» ООО «Гермес» не направлялся.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей АО «ЦПС», адвоката ООО «Гермес» Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

В соответствии с абзацем 2 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацем 2 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

## ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 9/Р-2017 отложить.

2. Назначить дело № 9/Р-2017 к рассмотрению **на 24 мая 2017 года на 11 часов 00 минут** по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в **10 часов 50 минут в каб. 316.**

3. ООО «Гермес» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России **в срок до 22 мая 2017г.** копии следующих документов (заверенных надлежащим образом):

- Приказа о приеме на работу <...>;

- должностной инструкции сотрудника ООО «Гермес» <...>;

-должностной инструкции торгового представителя ООО «Гермес» подразделения Марс, отдел «Марс».

Явка представителей ООО «Гермес», АО «ЦПС» с доверенностями, оформленными надлежащим образом, а также <...> с документом, удостоверяющим личность, либо представителя <...> с доверенностью, оформленной надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе **обязательна.**