

РЕШЕНИЕ

по делу №964-ФАС52-07/13

16 октября 2013 года

г.Н.Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 10 октября 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 16 октября 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Михайлова Н.В. - член Комиссии, заместитель начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №964-ФАС52-07/13, возбужденное в отношении **общества с ограниченной ответственностью «АМАЛТЕЯ» (603163, г.Н.Новгород, ул.Александра Хохлова, д.1, оф.3)** по материалам, поступившим из **Омского УФАС России (644010, г.Омск, пр.К.Маркса, д.12А)** по признакам нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в отсутствие представителя ответчика,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 26.08.2013г. поступили материалы проверки Омского УФАС России по факту распространения Федеральным государственным унитарным предприятием «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (далее – ФГУП «ВГТРК») рекламы продукта «Альгокуприн» в региональном эфире радиоканала «Радио России» (филиал ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш») на территории Омской области в июле 2013 года, содержащей признаки нарушения требований пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Омским УФАС России рассмотрено дело №06-10.1/71-2013 по факту распространения в июне 2013 года рекламы продукта «Альгокуприн» в региональном эфире ФГУП «ВГТРК» радиоканала «Радио России» на территории Омской области. Решением от 20.08.2013г. Комиссия Омского УФАС России признала ненадлежащей рекламу продукта диетического (лечебного и профилактического) питания «Альгокуприн», распространенную ФГУП «ВГТРК» в региональном эфире радиоканала «Радио России» (филиал ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш») на территории Омской области в июле 2013 года, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также решила передать материалы дела в Нижегородское УФАС России для возбуждения дела в отношении ООО «Амалтея».

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 03 сентября 2013 года вынесло Определение о возбуждении дела №764-ФАС52-07/13 по признакам нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Амалтея».

Рассмотрение дела по существу состоялось 10.10.2013г. ООО «Амалтея» направило ходатайство от 07.10.2013г. о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества.

Изучив материалы дела, представленные документы ответчика, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

В период с 10.06.2013г. по 29.06.2013г. в региональном эфире «Радио России» ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш» транслировалась информационно-тематическая программа, представляющая собой рекламу продукта «Альгокуприн».

В рекламной программе, распространенной в радиоэфире, рассказывалось о продукте «Альгокуприн», о его составе, свойствах, о том, какой положительный эффект оказывают отдельные составляющие продукта на конкретные системы организма и органы человека при нарушении их деятельности (гипертония, ишемическая болезнь сердца, атеросклероз, полиартрит): *«Имеет поистине уникальный состав. Так, например, полисульфатный сахарид фукаидан способствует восстановлению активности иммунных клеток. В комплексе с ламинарином фукаидан способствует разжижению крови, приостанавливает процесс тромбообразования. Со всеми теми процессами, которые происходят во время стресса, способны бороться ламинарин и фукаидан... Недостаточное содержание в организме ионов магния и калия приводят к аритмии и инфаркту. Альгокуприн является естественным источником ионов калия и магния... Альгинаты Альгокуприна обладают мощными интрособентными свойствами: они выводят из организма лишний холестерин. Ценный полисахарид ламинарин входит в состав Альгокуприна... Данный полисахарид способствует восстановлению эластичности сосудов, заживляет микротрещинки и останавливает процесс тромбообразования. В целом помогает держать наши сосуды здоровыми и в тонусе, вопреки генетической предрасположенности. Эффективный иммуномодулятор – микроэлемент селен. Установлено, что при достаточном количестве в организме Селена иммунные клетки омолаживаются и активно борются с вирусами и бактериями. Селен необходим нам в органической форме, именно в этом случае он легко усваивается. Альгокуприн – источник живого природного селена...».*

В передаче сообщался номер телефона, по которому можно заказать продукт и получить бесплатную консультацию специалиста. Рекламный ролик представлен в материалы дела Омским УФАС России и ООО «Амалтея».

Данное сообщение является рекламой, так как отвечает определению, указанному в пункте 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама, пункт 3 этой же статьи определил, что *товар* - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рекламное сообщение направлено на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - ООО «Амалтея», и к реализуемому обществом товару - продукту «Альгокуприн».

Рекламное сообщение свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание потребителей рекламы к рекламируемому товару именно как к средству, оказывающему профилактическое и лечебное воздействие на организм человека.

Между тем Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека выдано свидетельство о государственной регистрации №RU.77.99.19.004.E.047931.11.11 от 23.11.2011 на продукцию «Ламинария гомогенизированная со спирулиной и микроэлементами «Альгокуприн» для диетического (лечебного и профилактического) питания», подтверждающее государственную регистрацию, внесение в реестр свидетельств о государственной регистрации и разрешение для производства, реализации и использования в качестве продукта диетического (лечебного и профилактического) питания (дополнительного источника пищевых волокон (альгинатов), микроэлементов и йода в органической форме) для профилактики недостаточности йода, улучшения функции пищеварительной системы и нормализации процессов углеводного и жирового обмена. Продукт также имеет сертификат соответствия №РОСС.RU.АИ84.Н02748 сроком действия с 07.12.2012г. по 06.12.2013г.

Таким образом, продукт «Альгокуприн», зарегистрированный как пищевой продукт, не является лекарственным средством, что исключает возможность указания в рекламе этого продукта на его лечебные свойства.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.06.1998 года № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства - это вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, предотвращения беременности, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов, методами синтеза или с применением

биологических технологий. К лекарственным средствам относятся также вещества растительного, животного или синтетического происхождения, обладающие фармакологической активностью и предназначенные для производства и изготовления лекарственных средств (фармацевтические субстанции).

Таким образом, закон предусматривает, что именно лекарственные средства могут применяться для профилактики, диагностики и лечения болезни.

Согласно статье 19 Федерального закона от 22.06.1998 года № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства могут производиться, продаваться и применяться на территории российской Федерации, если они зарегистрированы федеральным органом исполнительной власти, в компетенцию которого входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от **22.10.2012 № 428н** утвержден административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной регистрации лекарственных средств. В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Между тем установлено, что продукт «Ламинария гомогенизированная со спирулиной и микроэлементами «Альгокуприн», производится из морских водорослей для пищевой промышленности и реализации населению с целью употребления в пищу. Как лекарственное средство данный продукт не зарегистрирован. Данный факт также установлен решением Комиссии Омского УФАС России от 20.08.2013г.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники.

Поскольку продукт «Ламинария гомогенизированная со спирулиной и микроэлементами «Альгокуприн» лекарственным средством не является, то это исключает возможность указания в рекламе на его лечебные свойства, в том числе профилактические.

Следовательно, рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламное сообщение распространялось в региональном эфире ФГУП «ВГТРК»

радиоканала «Радио России» на территории Омской области на основании договора от 06.06.2013г. №610/168, заключенного между ФГУП «ВГТРК» и ООО «Амалтея». Согласно графика размещения тематических программ, являющейся приложением №1 к договору от 06.06.2013г., реклама продукта «Альгокуприн» выходила в эфир в период с 10.06.2013г. по 29.06.2013г. длительностью 20 минут. В материалах проверки имеется акт об оказании услуг от 29.06.2013г.

Таким образом, рекламодателем рекламных сообщений «Альгокуприн» является ООО «Амалтея».

Следовательно, реклама ООО «Амалтея» противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункта 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, реклама ООО «Амалтея», распространенная в период с 10.06.2013г. по 29.06.2013г. в региональном эфире «Радио России» ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш», является ненадлежащей, противоречащей требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В связи с отсутствием сведений о прекращении распространения ненадлежащей рекламы, Комиссия Нижегородского УФАС России принимает решение о выдаче предписания о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Амалтея», распространенную в период с 10.06.2013г. по 29.06.2013г. в региональном эфире «Радио России» ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш», поскольку она противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Амалтея» предписание об устранении выявленного нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

- [964.predpisanie_amalteya.doc](#)