

РЕШЕНИЕ № 316-139р

23 сентября 2013 года

город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

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

председатель Комиссии <...>;

члены Комиссии: <...>, рассмотрев дело № 316-139р по признакам нарушения ООО «Фарминвест» (394026, г. Воронеж, ул. 45 Стрелковой Дивизии, д. 224, офис 277, ИНН 3662177189) п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителей ООО «Фарминвест» по доверенности <...>, <...>, представителя ФГУП «ВГТРК» по доверенности <...>, представителя Управления Роспотребнадзора по ВО по доверенности <...>,

в отсутствие заявителя <...> (надлежаще извещена), **установила:**

В Воронежское УФАС России поступило обращение гражданина о нарушении законодательства РФ о рекламе по факту распространения в эфире радиопрограмм «Радио России», «Радио Маяк» рекламы БАД «Овосан».

В ходе рассмотрения обращения установлено, что между ФГУП «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» и ООО «Фарминвест» был заключен договор оказания услуг по размещению рекламы № 38 от 08.02.2013 г.

Во исполнение указанного договора в эфире радиопрограмм «Радио России», «Радио Маяк» с февраля по июнь 2013 г. распространялась реклама биологически активной добавки к пище «Овосан» (далее – БАД «Овосан») с аудиоинформацией следующего содержания: «Овосан – золотой стандарт комплексной защиты по трем признакам: снижает риск развития онкологического заболевания, устраняет нежелательные побочные эффекты, улучшает функциональное состояние иммунной системы» (далее – рассматриваемая реклама).

Вместе с тем, свидетельство о государственной регистрации, декларация о соответствии биологически активной добавки к пище «Овосан» не содержало информации/сведений о снижении риска развития онкологического заболевания, устранении нежелательных побочных эффектов, улучшении функционального состояния иммунной системы при приеме указанной добавки.

12 августа 2013 г. в отношении ООО «Фарминвест» вынесено определение о возбуждении дела № 316-139р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 11 ч. 30 мин. (мск) 22 августа 2013 г.

Рассмотрение дела отлагалось 22.08.2013 г., 03.09.2013 г. в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и сведений, в целях объективного, полного и всестороннего рассмотрения дела, а также для привлечения к участию в деле в качестве заинтересованных лиц Управления Роспотребнадзора по Воронежской области и ФГУП «ВГТРК» в лице филиала ГТРК «Воронеж».

На заседании Комиссии 23.09.2013 г. представитель ООО «Фарминвест» по доверенности <...> поддержал доводы общества, изложенные в письменных объяснениях, подтвердил, что в рассматриваемой рекламе под устранением нежелательных побочных эффектов имеется в виду устранение нежелательных побочных эффектов от лечения онкологических заболеваний. Представитель Управления Роспотребнадзора по ВО <...> изложил позицию в соответствии с письменными пояснениями Управления, имеющимися в материалах дела.

Ознакомившись с материалами дела, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В соответствии с п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

В рассматриваемой рекламе заявлено о таких потребительских свойствах и назначении БАД «Овосан», как снижение риска развития онкологического заболевания, устранение нежелательных побочных эффектов, улучшение функционального состояния иммунной системы.

В соответствии с СанПин 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота биологически активных добавок к пище (БАД)», утвержденных постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 17 апреля 2003 г. № 50 (далее – СанПин 2.3.2.1290-03) биологически активные добавки – природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов.

Согласно п. 2.1 СанПин 2.3.2.1290-03 БАД используются как дополнительный источник пищевых и биологически активных веществ, для оптимизации углеводного, жирового, белкового, витаминного и других видов обмена веществ при различных функциональных состояниях, для нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека, в т.ч. продуктов, оказывающих общеукрепляющее, мягкое мочегонное, тонизирующее, успокаивающее и иные виды действия при различных функциональных состояниях, для снижения риска заболеваний, а также для нормализации микрофлоры желудочно-кишечного тракта, в качестве энтеросорбентов.

ООО «Фарминвест» на БАД «Овосан» была предоставлена следующая документация:

свидетельство о государственной регистрации БАД «Овосан» № RU.77.99.11.003.E.05105 5.12.11 от 12.12.2011 г.,

декларация о соответствии БАД «Овосан» № РОСС CZ.AЯ46.Д65403 от 31.12.2013 г.,
экспертное заключение № 10-2 ФЦ/5807 от 15.11.11 г. на БАД «Овосан», выданное ФБУЗ ФЦГИЭ Роспотребнадзора,

сертификат безопасности № 17-469/08 от 03.11.2008 г.

Как следует из раздела «Экспертная оценка рецептуры» экспертного заключения № 10-2 ФЦ/5807 от 15.11.11 г. на БАД «Овосан», согласно спецификации фирмы-производителя в состав БАД «Овосан» входят активные ингредиенты: яичный экстракт (фосфолипиды) и подсолнечное масло. В соответствии с разделом «Результаты изучения содержания основных биологически активных компонентов» согласно результатам исследований при употреблении БАД «Овосан» к пище в рекомендуемой дозе – от 2 до 9 капсул в день – в организм человека будет поступать:

Фосфолипидов – 0,15-0,68 г. в сутки, что составляет 2-10% адекватного потребления.

Линолевой кислоты – 0,6-2,5 г. в сутки, что составляет 60-248 % адекватного уровня потребления (верхний допустимый уровень потребления не установлен).

Полиненасыщенных жирных кислот – 0,6-2,5 г. в сутки, что составляет 5-21% адекватного уровня потребления.

Далее из заключения следует, что **БАД к пище «Овосан» («OVOSAN») можно рекомендовать в качестве дополнительного источника линолевой кислоты.**

Аналогичная информация содержится в свидетельстве о государственной регистрации, а также в разделе «область применения» на потребительской упаковке БАД «Овосан».

Таким образом, в имеющихся правоустанавливающих документах на оборот и реализацию БАД «Овосан» на территории РФ отсутствует информация, подтверждающая заявленные ООО «Фарминвест» в рассматриваемой рекламе потребительские свойства и назначение - снижение риска развития онкологического заболевания, устранение нежелательных побочных эффектов, улучшение функционального состояния иммунной системы.

В соответствии с постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 6.03.2007 г. № 8 «Об усилении надзора за производством и оборотом БАД» на практике хозяйствующие субъекты, используя СМИ, представляют населению заведомо ложную информацию о потребительских свойствах БАД, рекомендуют их применение в качестве лечебных препаратов или **указывают область применения, не соответствующую свидетельству о государственной регистрации.**

Кроме того, согласно письму Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 7.06.2006 г. № 0100/6272-06-32 «Об усилении надзора за оборотом биологически активных добавок к пище» проблемой при обороте биологически активных добавок к пище является недостоверная реклама этой продукции, которая в части показаний для применения не соответствует информации, согласованной при государственной регистрации (или санитарно-эпидемиологической экспертизе) продукции. В настоящее время широко распространена реклама, в том числе и через средства массовой информации, которая содержит неподтвержденные данные о составе и свойствах продукта, рекомендациях по применению (включая перечень заболеваний).

В целях предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей, Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека утверждена и внесена в Единый реестр систем добровольной сертификации «Система добровольной сертификации биологически активных добавок к пище, пищевых добавок и пищевых продуктов, полученных из генетически модифицированных источников» (письмо Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 26.04.2006 г. № 0100/4776-06-32 «О системе добровольной сертификации биологически активных добавок к пище»).

В рамках системы добровольной сертификации предусматривается подтверждение качества продукции и оценка эффективности использования БАД для оптимизации различных видов обмена веществ и нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека (в соответствии с СанПиН 2.3.2.1290-03).

Добровольная система сертификации БАД подтверждает эффективность и соответствие свойств продукции, декларированных производителем или импортером.

Таким образом, нанесение информации на этикетку БАД (и/или на потребительскую (вторичную) упаковку БАД, инструкцию к применению, вкладыш и т.д.) об эффективности использования БАД для оптимизации различных видов обмена веществ и нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека возможно только после проведения добровольной сертификации БАД и наличия сертификата соответствия Системы добровольной сертификации биологически активных добавок к пище, пищевых

добавок и пищевых продуктов, полученных из генетически модифицированных источников.

Вышеизложенное подтверждается ответом Управления Роспотребнадзора по Воронежской области от 20.09.2013 г. № 03/13095-13-30 на запрос Воронежского УФАС России, а также оглашено на заседании Комиссии 23.09.2013 г. <...> отдела эпидемиологического надзора Управления Роспотребнадзора по Воронежской области <...>.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Фарминвест» не имеет свидетельства о добровольной сертификации БАД «Овосан», подтверждающего заявленные в рекламе потребительские свойства и эффективность.

Ввиду вышеуказанного, доводы ООО «Фарминвест» о том, что в рекламе заявлены свойства и назначение БАД «Овосан», указанные в информационном буклете/инструкции по применению, который содержится в каждой потребительской упаковке, отклоняются Комиссией, так как указанный информационный буклет/инструкция по применению не согласованы при государственной регистрации БАД при отсутствии свидетельства о добровольной сертификации и также имеют признаки рекламного материала.

Кроме того, на запрос Воронежского УФАС России БУЗ ВО «Воронежский областной клинический онкологический диспансер» пояснило, что биологически активные добавки, в том числе «Овосан», не закупаются и не используются диспансером. Кроме того, из ответа следует, что терапия противоопухолевыми препаратами часто сопровождается развитием побочных реакций, в том числе:

1. Побочные эффекты со стороны системы кроветворения:

- нейтропения (фебрильная нейтропения)
- тромбоцитопения
- лейкопения
- анемия

2. Побочные эффекта со стороны желудочно-кишечного тракта:

- диспепсические явления, такие как запор, диарея, тошнота, рвота, нарушение аппетита,
- стоматиты (катаральные, афтозные, язвенные)
- токсические энтероколиты
- гепатотоксические реакции

3. Побочные эффекты со стороны сердечно-сосудистой системы:

- гипотония
- аритмия
- синусовая тахикардия
- левожелудочковая дисфункция
- миокардит, перикардит
- дегенеративные кардиомиопатии вплоть до развития дилатационной застойной кардиомиопатии
- прочие нарушения, в том числе, прогрессирующие до развития остановки сердца в ходе курса химиотерапии

4. Побочные эффекты со стороны легочной системы:

- пульмониты
- острая дыхательная недостаточность
- облитерирующий бронхит, пневмонит
- веноокклюзионные нарушения
- отек легких

5. Побочные эффекты со стороны мочевыводящей системы:

- токсические циститы

- тубулярный некроз
- гломерулярный васкулит
- химический цистит, острый геморрагический цистит
- тубулярная атрофия
- нефропатии с нарушением функции почек

6. Побочные эффекты со стороны нервной системы:

- двигательные нарушения
- нарушения сознания
- вегетативные и психовегетативные нарушения
- головная боль
- нарушения памяти и ментальности
- полинейропатии

7. Побочные эффекты со стороны кожи и ее придатков:

- кожные реакции аллергического характера
- дерматопатии типа гиперкератоза
- десквамации с развитием вторичной инфекции
- гиперпигментация кожи, ногтей, слизистых оболочек

8. Аллергические реакции

- аллергический шок

9. Токсические флебиты

10. Местные и общие лучевые реакции

В ходе рассмотрения дела ООО «Фарминвест» не предоставлено подтверждения устранения при приеме БАД «Овосан» указанных побочных эффектов от лечения онкологических заболеваний.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель ООО «Фарминвест» по доверенности <...> пояснил, что БАД «Овосан», по его мнению, может подавить/устранить из приведенного перечня побочных эффектов только гепатотоксические реакции и нарушение памяти, ментальности. На остальные побочные реакции от онкологического лечения прием БАД «Овосан», по его мнению, не влияет.

Предоставленные ООО «Фарминвест» в Воронежское УФАС России заключительный отчет «Иммуностимулирующий эффект эфир-фосфолипидов ПНАЭ на иммунитетную систему кролика», заключительный отчет «Влияние эфирфосфолипидов ПНАЭ на иммунитетную систему кролика при иммуносупрессии, индуцированной дексаметазоном», статья П.Бернаржика «Овосан» как поддержка при лечении онкологических заболеваний», Профессиональная публикация автора доктора Jindrich Kara «Эфирные фосфолипиды ПНАЭ в борьбе с опухолевыми клетками: Предупреждение болезни и лечение метастазов» в обоснование достоверности заявленных в рекламе потребительских свойств БАД «Овосан» Комиссией отклоняются.

Указанные материалы при регистрации БАД «Овосан» в уполномоченный орган не предъявлялись, также отсутствуют сведения об их предоставлении при проведении экспертизы.

В экспертном заключении № 10-2 ФЦ/5807 от 15.11.11 г. на БАД «Овосан» в разделе «Экспертиза предоставленных документов» отсутствуют сведения о сопровождении образцов БАД «Овосан» указанными отчетами, статьями и публикациями.

Более того, при регистрации фирмой изготовителем БАД «Овосан» заявлялся в качестве источника линолевой кислоты, которой в экспертном заключении дана оценка влияния – относится к незаменимым факторам питания, так как в организме не синтезируется и потому должна поступать с пищей, кислота по своим

биологическим свойствам относится к жизненно необходимому веществу и называется витамин «F».

Таким образом, реклама с информацией следующего содержания: «Овосан – золотой стандарт комплексной защиты по трем признакам: снижает риск развития онкологического заболевания, устраняет нежелательные побочные эффекты, улучшает функциональное состояние иммунной системы» является недостоверной и нарушает п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в части указания на назначение и потребительские свойства биологически активной добавки к пище «Овосан».

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы в соответствии с договором № 38 от 08.02.2013 г. является ООО «Фарминвест» (394026, г. Воронеж, ул. 45 Стрелковой Дивизии, д. 224, офис 277, ИНН 3662177189).

В соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Комиссия находит основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе рекламодателю ООО «Фарминвест».

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 – 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия **решила:**

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Овосан – золотой стандарт комплексной защиты по трем признакам: снижает риск развития онкологического заболевания, устраняет нежелательные побочные эффекты, улучшает функциональное состояние иммунной системы», распространенную в эфире радиопрограмм «Радио России», «Радио Маяк» с февраля по июнь 2013 г., поскольку в ней нарушены требования п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Фарминвест» предписание о прекращении нарушения п. 2 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы, либо путем приведения рекламы в соответствии с требованиями ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 27 сентября 2013 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии