

РЕШЕНИЕ

24 мая 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7130-11/8 по признакам нарушения ООО «Расмус Медик» части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанции «Дорожное радио» рекламы аппарата «Электрон», которая гарантировала положительное действие объекта рекламирования и его эффективность, а также содержала предположение о наличии у потребителей рекламы заболеваний либо расстройств здоровья,

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Расмус Медик» - представитель отсутствует (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением о возобновлении производства по делу № 7130-11/8 (исх. № 4413/8 от 26.04.2011 г.);

заинтересованных лиц – представитель ООО «Два капитана» по доверенности № 17 от 11.01.2011 г. (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом врученным нарочно Определением (исх. № 4413/8 от 26.04.2011 г.), о чем имеется соответствующая отметка);

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Согласно Акту проверки № 103/8 от 19.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 22.10.2010 г. по 19.11.2010 г. в отношении ООО «Два капитана»:

- В трех рекламных образцах аппарата «Электрон» «Здравствуйте, в этой студии Владимир Павлов... Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистом. ООО «Расмус Медик» ОГРН 5087746047857. Шипиловский проезд, дом 39,

корпус 1», распространявшихся 20.10.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» в 12:48 (Образец № 1), 14:48 (Образец № 2), 15:48 (Образец № 3), гарантируется положительное действие объекта рекламирования и его эффективность в части использования фраз: «Компактный аппарат решает одновременно две задачи – усиливает эрекцию и увеличивает продолжительность полового акта...», «Это дает мощную эрекцию пролонгированного действия, а за счет стимуляции семенного бугорка каждый интимный контакт увеличивается по продолжительности в несколько раз...», «Я хочу еще раз обратить ваше внимание на то, что вы решаете такие серьезные проблемы, как эректильная дисфункция и преждевременное семяизвержение...», «Каждое техническое изобретение, развиваясь, уменьшается в размерах, и теперь с вами всегда карманное устройство «Эректрон», способное в любую секунду восстановить потенцию и качественно изменить вашу интимную жизнь...».

Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

Кроме того, фраза «Согласно неофициальной статистике каждый третий мужчина имеет проблемы с потенцией и продолжительностью полового акта...» содержит предположение о наличии у потребителей рекламы заболеваний либо расстройств здоровья.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна содержать утверждения или предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

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

Рекламодателем данной рекламы являлось ООО «Расмус Медик», что подтверждается следующими документами и материалами:

1) Рекламными аудиороликами аппарата «Эректрон», в которых содержится информация: «Эректрон» «Здравствуйте, в этой студии Владимир Павлов... Имеются противопоказания, необходимо проконсультироваться со специалистом. ООО «Расмус Медик» ОГРН 5087746047857. Шипиловский проезд, дом 39, корпус 1»;

2) По телефону горячей линии 8-800-700-36-36, указанному в рекламных роликах,

отвечали специалисты ООО «Расмус Медик», оказывающие информационные услуги по вопросу использования и приобретения аппарата «Эректрон».

Рассмотрев представленные документы и материалы, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

Самарское УФАС России обратилось в Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области с просьбой с учетом профессиональных знаний разъяснить, содержится ли в данной рекламе гарантия положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности.

Данный ответ (исх. № 30-05/62 от 17.03.2011 г. / вх. № 1490-з от 24.03.2011 г.) был оформлен на фирменном бланке организации, с исходящим номером и подписан уполномоченным лицом. В нем было указано следующее: «Часто нарушение сексуальной функции является проявлением многих серьезных хронически заболеваний (сахарный диабет, атеросклероз, инсульт, рассеянный склероз), поэтому для решения этой проблемы необходимо комплексное обследование мужчины и лечение с привлечением многих специалистов. К другим важным неблагоприятным факторам относятся полнота, курение, злоупотребление алкоголем и низкая физическая активность.

Эректильная дисфункция может вызываться причинами нескольких видов — эндокринными, медикаментозными, местными, неврологическими и сосудистыми. Все это относится к органической форме импотенции, когда она обусловлена каким-то изменением или нарушением в организме. Значительно чаще встречается психологическая форма нарушения эрекции, при которой нормальной половой жизни мешают исключительно психоневрологические особенности мужчины. Кроме того, почти всегда к проблемам с эрекцией, обусловленным органическими причинами, прибавляется психологический компонент, который после устранения первопричины может выходить на первое место.

Тщательный анализ формулировок представленных в Вашем письме выдержек из распространенной рекламы биологически активных добавок и иных средств, не являющихся лекарственными средствами, позволил прийти к следующим заключениям.

В рекламном образце (аппарата «Эректрон» - прим.) содержится гарантия положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности...

Например... фраза «способное в любую секунду восстановить потенцию...» содержит гарантию положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности...».

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области подтвердило, что рекламный образец аппарата «Эректрон» содержит гарантию положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности.

Следовательно, рекламные образцы аппарата «Эректрон» содержат нарушение части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Согласно пункту 5 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна содержать утверждения или предположения о наличии у потребителей рекламы тех или иных заболеваний либо расстройств здоровья.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

Содержащаяся в тексте рекламы фраза «Согласно неофициальной статистике каждый третий мужчина имеет проблемы с потенцией и продолжительностью полового акта...» содержит предположение о наличии у потребителей рекламы заболеваний либо расстройств здоровья.

Таким образом, реклама аппарата «Эректрон» содержит нарушение части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 4 статьи 24 настоящего закона.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе уведомлялось заказными письмами с уведомлениями о всех стадиях рассмотрения дела, предусмотренных положениями Административного регламента по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утв. Приказом ФАС от 28.12.2007 г. № 453, по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ — 115569, г. Москва, Шипиловский проезд, 39, 1. Однако, почтовые уведомления о вручении документов, направленных по данному адресу, либо не вернулись, либо возвращались с пометкой «данная организация по указанному адресу не значится».

Согласно письму Управления Федеральной налоговой службы по г. Москве (исх. № 12-12/021447 от 09.03.2011 г. / вх. № 1499-з от 24.03.2011 г.) указанное юридическое лицо является действующим, адрес места нахождения согласно ЕГРЮЛ — 115569, г. Москва, Шипиловский проезд, 39, 1.

Как следует из письма Инспекции Федеральной налоговой службы России № 24 по г. Москве (исх. № 06-16/16991 от 18.03.2011 г. / вх. № 1556-з от 28.03.2011 г.) данная организация не имеет признаков недействующего юридического лица.

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России, считает, что лицо уведомялось Антимонопольным органом надлежащим способом — отправка корреспонденции по последнему известному адресу (месту нахождения) ООО «Расмус Медик», указанному в ответе УФНС России по г. Москве.

Самарское УФАС России считает указанный в выписке ЕГРЮЛ адрес лица последним известным местом нахождения ООО «Расмус Медик». Ненадлежащая организация деятельности юридического лица, в части получения поступающей по его юридическому адресу корреспонденции является риском самого юридического лица, все неблагоприятные последствия такой ненадлежащей организации своей деятельности (либо отсутствия юридического лица по юридическому адресу) должно нести само юридическое лицо, что в частности подтверждается арбитражной практикой — Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 13.10.2009 г. № ВАС-12633/09.

В целях пресечения распространения ненадлежащей рекламы антимонопольный орган вправе выдавать субъектам рекламной деятельности предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе. В данном случае, лицом, которое способно прекратить распространение ненадлежащей рекламы является рекламораспространитель — ООО «Два капитана».

Как следует из письменных объяснений ООО «Два капитана» (исх. № 10-79 от 04.05.2011 г. / вх. № 2611-з от 04.05.2011 г.), а также письма ООО «Центр новых технологий» (исх. № 36/4 от 28.04.2011 г. / вх. 2611-з от 04.05.2011г.) рекламный образец аппарата «Электрон» был размещен в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» в сетевых рекламных окнах. С ноября 2010 г. в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» реклама аппарата «Электрон» не осуществляется.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу аппарата «Электрон», распространявшуюся на радиостанции «Дорожное радио», которая гарантировала положительное действие объекта рекламирования и его эффективность, а также содержала предположение о наличии у потребителей рекламы заболеваний либо расстройств здоровья,, что

нарушает требования части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО «Расмус Медик» и ООО «Два капитана» не выдавать в связи с прекращением нарушения законодательства о рекламе.

3 . Приобщить материалы дела к материалам дела об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 10 мая 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 24 мая 2011 г.

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