

РЕШЕНИЕ

17 января 2011 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

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

рассмотрев дело № 1291-ФАС52-П-5-07/12-10, возбужденное по заявлению Тюльниковой И.Л. в отношении Нижегородского Профессионального союза работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» () по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в отсутствии представителя ответчика,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение от 22.11.2010 года (вх.№ 5488) потребителя рекламы Тюльниковой И.Л., в котором сообщается о том, что в газете «Вести от Долгожителя» № 4 за октябрь 2010 года, в приложении «Секреты здоровья» за апрель 2010 года распространяются рекламные сообщения биологически активных добавок к пище и продуктов, содержащие, по мнению заявителя, признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

28.12.2010 года (вх.№ 6231) в Нижегородское УФАС России поступило новое обращение Тюльниковой И.Л., в котором сообщается о том, что БАД «Иван-чай» оказывает лечебное воздействие на эректильную функцию мужчин. В газете «Вести от долгожителя» рекламируются биологически активные добавки, не входящие в реестр БАД.

Рекламодателем рекламных сообщений является Нижегородский Профессиональный союз работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель».

В связи с указанными обстоятельствами, Управление Федеральной антимонопольной службы России по Нижегородской области 22 декабря 2010 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Исследовав имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что в газете «Вести от Долгожителя» № 4 за октябрь 2010 года, в приложении «Секреты здоровья» за 2010 года распространялись рекламные сообщения «Пальмового красного масла», масла «Кедровая живица», «Иван-чая» и «ВЕТОМ» следующего содержания:

- «Пальмовое красное масло. Показания к применению: профилактика и лечение инфаркта миокарда, инсульта, атеросклероза, стенокардии; профилактика и лечение сахарного диабета, его осложнений; ...профилактика и лечение язвенной болезни желудка, гастрита и двенадцатиперстной кишки...»;

- «Кедровая живица. Применяется при лечении следующих заболеваний: стенокардия, аритмия, тахикардия, регулирование давления крови, болезни желудочно-кишечного тракта (с успехом поддаются лечению колиты, анацидные гастриты, гематиты, холециститы, энтероколиты и т.п.), заболевания легких и верхних дыхательных путей – ангина, ОРЗ, грипп и другие; стоматологические заболевания, ожоги, мокнущая экзема, трофические язвы, фурункулы, карбункулы, панариций, герпес, сухая экзема и стрептодермия, мастит, сосудистая дистония и эндартериит, полиартрит, остеохондроз, радикулит, воспаление тройничного нерва, простатит и аденома, геморрой...».

- «Иван-чай – кладезь здоровья и долголетия. По профилактике и лечению простатита и аденомы простаты ему равных нет... Иван-чай повышает потенцию у мужчин...»;

- «Биокорректоры серии ВЕТОМ – здоровье, обретенное естественным путем... Это препарат ото всех мыслимых и немыслимых на Земле болезней (чума, холера, гепатит, туберкулез, любые формы гриппа, атипичная пневмония, сибирская язва, укусы энцефалитного клеща). При любых болезнях он поднимает у человека иммунную защитную систему...».

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что реклама – это 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 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара. Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что товар это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Сообщения о «Пальмовом красном масле», масле «Кедровая живица», «Иван-чая» и «ВЕТОМ» являются рекламой, так как ориентированы на неопределенный круг лиц и направлены на мотивацию потребителя рекламы к тому, чтобы приобрести указанный товар. Объектом рекламирования являются рекламируемые «Пальмовое красное масло», масло «Кедровая живица», «Иван-чай» и «ВЕТОМ».

«Пальмовое красное масло», масло «Кедровая живица», «Иван-чай» и «ВЕТОМ» распространяются в фитосалоне «Секреты здоровья».

Индивидуальным предпринимателем Афанасьевой О.А., являющейся владельцем фитосалона, представлены документы на масло «Кедровая живица», «Пальмовое красное масло», «ВЕТОМ» (письмо от 08.12.2010 года вх.№ 8027).

Согласно сертификата соответствия № СМУ ПР71.А.40147 сроком действия с 15.03.2010 года по 15.03.2011 года, санитарно-эпидемиологического заключения №77.01.16.914.П.016421.03.09 от 20.03.2009 года масло пальмовое рафинированное дезодорированное красное соответствует техническому регламенту на масложировую продукцию.

Согласно сертификата соответствия № РОСС RU.АЕ96.Н03853 сроком действия с 30.09.2010 года по 29.09.2013 года,

санитарно-эпидемиологического заключения № 77.99.40.915.Д.009899.09.08 от 15.09.2008 года «Живица кедра в кедровом масле» является средством косметическим (маслом косметическим) и соответствует СанПиН 1.2.681-97 «Гигиенические требования к производству и безопасности парфюмерно-косметической продукции».

Согласно сертификатов соответствия № BOSTI/POCC RU.0001.040007/C-09.001, № BOSTI/POCC RU.0001.040007/C-09.002, № BOSTI/POCC RU.0001.040007/C-09.003, № BOSTI/POCC RU.0001.040007/C-09.004 от 01.06.2009 года «Ветом» является биологически активным веществом природного происхождения, зарегистрирован под кодом Общероссийского классификатора продукции 92 9100 как продукция микробиологической промышленности.

Сертификатов соответствия, санитарно-эпидемиологического заключения на напиток «Иван-чай» не представлено.

Комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что текст рекламных сообщений свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание покупателей к рекламируемым товарам именно как к средствам лекарственного воздействия на организм человека.

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).

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.

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

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 года № 736 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.

Продукция: «Пальмовое красное масло», масло «Кедровая живица», «Иван-чай», «ВЕТОМ» как лекарственные средства не зарегистрированы, то есть лекарственными средствами не являются, что исключает возможность указания в рекламе на их лечебное, профилактическое и иное восстановительное воздействие на организм человека.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что отсутствуют правовые основания для распространения иных сведений об указанной продукции, кроме как имеющихся в сертификатах соответствия на рекламируемые товары - «Пальмовое красное масло», масло «Кедровая живица», «Иван-чай», «ВЕТОМ».

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.

Рекламные сообщения «Пальмового красного масла», «Кедровой живицы», «Иван-чая», «ВЕТОМ» содержат указание на профилактическое и лечебное воздействие на организм человека и перечень исцеляемых болезней, что противоречит пункту 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его потребительских свойствах. Представленные в материалы дела сертификаты соответствия не содержат указаний на лечебное воздействие на организм указанной продукции, что противоречит пункту 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, указанное выше рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 2 части 3, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Индивидуальный предприниматель Афанасьева О.А., являющаяся владельцем фитосалона, в объяснениях от 08.12.2010 года (вх.№ 8027) указала, что никакого договора с редакцией газеты «Вести от долгожителя» на размещение рекламных сообщений не заключала, акт выполненных работ отсутствует.

Согласно свидетельства о регистрации средства массовой информации ПИ №ФС 18-3585 от 17 октября 2007 года учредителем газеты «Вести от Долгожителя» является Нижегородский Профессиональный союз работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель», газета зарегистрирована как «информационно-образовательная, здоровье, реклама менее 40%».

Таким образом, Нижегородское УФАС России считает, что рекламодателем и рекламодателем рекламных сообщений масла «Пальмовое красное масло» и «Кедровая живица», «Иван-чай», «ВЕТОМ» является издатель газеты Нижегородский Профессиональный союз работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 3, 6 и 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

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

В связи с тем, что Профсоюз самостоятельно определил объект рекламирования и разместил рекламное сообщение, рекламодателем и рекламодателем рекламных сообщений «Пальмового красного масла», масла «Кедровая живица», «Иван-чая», «ВЕТОМ» является Нижегородский Профессиональный союз работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель».

Таким образом, реклама «Пальмового красного масла», масла «Кедровая живица», «Иван-чая», «ВЕТОМ», размещенная Нижегородским Профессиональным союзом работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» в газете «Вести от Долгожителя» № 4 за октябрь 2010 года, в приложении «Секреты здоровья» за 2010 года, противоречит требованиям пункта 2 части 3, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия Нижегородского УФАС России выдает Нижегородскому Профессиональному союзу работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» предписание об устранении нарушения рекламного законодательства.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Пальмового красного масла», масла «Кедровая живица», «Иван-чая», «ВЕТОМ», размещенную Нижегородским Профессиональным союзом работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» (г. Нижний Новгород, ул. Сергиевская, д. 24) в газете «Вести от Долгожителя» № 4 за октябрь 2010 года, в приложении «Секреты здоровья» за 2010 года, поскольку она противоречит требованиям пункта 2 части 3, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать Нижегородскому Профессиональному союзу работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

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 изготовлено в полном объеме 19 января 2011 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 1291-ФАС52-Р-5-07/12-10-01
о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе

<...>

1. Нижегородскому Профессиональному союзу работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» в двадцатидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не указывать в рекламном сообщении на профилактическое и лечебное воздействие «Пальмового красного масла», масла «Кедровая живица», «Иван-чая» и «ВЕТОМ».

2. Нижегородскому Профессиональному союзу работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 25 февраля 2011 года.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1291-ФАС52-Р-5-07/12-10-02
о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе

<...>

1. Нижегородскому Профессиональному союзу работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» в двадцатидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не указывать в рекламных сообщениях несоответствующие действительности сведения относительно лечебных свойств «Пальмового красного масла», масла «Кедровая живица», «Иван-чая», «ВЕТОМ».

2. Нижегородскому Профессиональному союзу работников организаций народной медицины, учителей, медицинских работников, инвалидов, ветеранов войны и труда, военной службы, МВД РФ «Долгожитель» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 25 февраля 2011 года.