

ИП Щербухе С.Г.

<...>

<...>

<...>

ОПРЕДЕЛЕНИЕ о возбуждении дела № 077/05/5-16550/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и назначении дела к рассмотрению

«11» декабря 2023 года г. Москва

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве (далее — Московское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, заместитель руководителя <...>, рассмотрев материалы по признакам нарушения ИП Щербухой С.Г. <...> п. 2, п. 10, ч. 3, п. 4, п. 6, ч. 5, ч. 7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ: Московским УФАС России рассмотрены заявления физического лица относительно распространения 07.09.2023, 28.10.2023 в почтовый ящик по адресу: <...> рекламы в печатном издании «Про здоровье». Распространение указанной рекламы подтверждается представленными заявителем материалами. В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе рекламой является 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 Закона о рекламе, объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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. Из содержания рекламы следует, что объектом рекламирования являются следующие товары: 1) пластырь «Detoxmaster» (далее — Товар 1); 2) эликсир «Микарол» (далее — Товар 2); 3) гель «Чистомикон» (далее — Товар 3); 4) капли «Биослух» (далее — Товар 4); 5) капсулы «Отинол» (далее — Товар 5); 6) препарат от диабета «Диафрин» (далее — Товар 6); 7) эликсир «Декапрол» (далее — Товар 7); 8) крем «Варинал» (далее — Товар 8); 9) капли «Офтавизин» (далее — Товар 9); 10) эликсир «Неофлекс» (далее — Товар 10); 11) эликсир «Артепал» (далее — Товар 11); 12) китайские шарики «Золотой огненный олень» (далее — Товар 12); 13) капсулы «Аденомен» (далее — Товар 13); 14) капли «Лоринакс» (далее — Товар 14); 15) эликсир «Лорика» (далее — Товар 15); 16) эликсир «Инурин» (далее — Товар 16); 17) бальзам «Репростан» (далее — Товар 17); Согласно части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются. В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 Закона 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. Так, например, по Товару 5 и Товару 13 размещена информация о декларациях, которая не соответствует действительности (декларации относятся к другим товарам). Таким образом, реклама размещена в нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе. Согласно пункту 10 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами. К каждому рассматриваемому товару в печатных изданиях присутствуют отзывы граждан с рекомендациями таких товаров. Например: «...Спасибо «Диафрину», он меня спас. Теперь я считаю своим долгом помочь остальным людям, страдающим от диабета. Если так случилось, что и у вас эта болезнь, не мешкайте-принимайте «Диафрин»...». Достоверность сведений подтверждается соответствующими доказательствами, которыми, в рассматриваемом случае, должен обладать рекламодаделец (подтвердить существование вышеуказанных физических лиц и выражение ими мнения, приведенного в рекламе). Следует отметить, что в рекламной газете использованы только положительные отзывы потребителей со всей России, при этом потребители имели возможность направлять письменно претензии либо выражение благодарности в адрес как продавца, так и производителя продукции, наименование и контакты которого указаны на упаковке товара. Указанный факт относится ко всем товарам, указанным в печатном издании. Таким образом, в нарушение пункта 10 части 3 статьи 5 Закона о рекламе в рассматриваемой рекламе отсутствуют доказательства наличия рекомендаций и одобрений физических лиц. В соответствии с пунктом 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников. Возле товаров пластырь «Detoxmaster», эликсир «Микарол», гель «Чистомикон», эликсир «Декапрол», капли «Биослух», капсулы «Отинол», эликсир «Неофлекс», эликсир «Артепал», китайские шарики «Золотой огненный олень», капсулы «Аденомен», эликсир «Лорика», эликсир «Инурин», бальзам «Репростан» использованы образы медицинских работников с соответствующим указанием должности (например: врач). При этом рассматриваемые печатные изделия не относятся к печатным изданиям, предназначенным для медицинских и фармацевтических работников. Указанное подтверждается в том числе тем, что печатное издание поступило физическому лицу в почтовый ящик. Таким образом, рассматриваемая реклама осуществлена в нарушение пункта 4 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, что вызывает ассоциацию об одобрении указанных товаров медицинскими работниками. В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 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 профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий. К каждому

рассматриваемому товару в печатных издания присутствуют отзывы граждан с указанием на положительное влияние на течение болезни. Например: «...-А я и не сомневалась, что поможет. У меня из-за дистрофии сетчатки посередине постоянно какое-то черное пятно плавало. Как жук. Все время его смахнуть хотелось. Так вот ушло пятно, рассосалось. И тумана не стало. Раньше видела все, как в парной-через какую-то дымку. Сейчас все гораздо четче, цвета стали ярче, сочнее»».

(Товар «Офтавизин»). При этом, данный товар классифицирован по коду ТН ВЭД ЕАЭС - 3304990000 - Прочие косметические средства или средства для макияжа и средства для ухода за кожей (кроме лекарственных), включая средства против загара или для загара; средства для маникюра или педикюра. Из указанного следует, что Товар «Офтавизин» является косметическим средством и не предназначен для указанного в рекламе применения (глаукома, ячмень, диабетическая ретинопатия и т. д.). Указанный факт относится ко всем товарам, указанным в печатном издании. Таким образом, в нарушении пункта 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рассматриваемых печатных издания используется указание на лечебные свойства. Согласно части 7 статьи 5 Закона 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. Так, например, препарат от диабета «Диафрин» (Товар 6) в рассматриваемой рекламе позиционируется как средство от диабета. Данный товар классифицирован по коду ТН ВЭД ЕАЭС - 2202100000 - Воды, включая минеральные и газированные, содержащие добавки сахара или других подслащивающих или вкусо-ароматических веществ. При этом, в рассматриваемой рекламе отсутствуют реальные характеристики товара и его состава, что в данном случае является существенной необходимостью, так как при наличии отзывов использования данного товара в лечебных целях, искажается смысл информации, что вводит в заблуждение потребителей. Указанный факт относится ко всем товарам, указанным в печатном издании. Таким образом, в нарушении части 7 статьи 5 Закона о рекламе в рассматриваемых печатных издания отсутствует часть существенной информации. Из положений частей 6,7 статьи 38 Закона о рекламе следует, что за нарушение требований, установленных статьей 5 Закона о рекламе ответственность несет и рекламодатель и рекламодатель В рассматриваемом издании присутствует номер телефона <...>. Согласно ответу ПАО «Ростелеком» номер телефона <...>, указанный в печатном издании, выделен на основании договора на оказание услуги интеллектуальной сети связи «Бесплатный вызов» с предоставлением интеллектуального номера в КДУ <...> ИП Щербухе С.Г. Таким образом, при распространении 07.09.2023, 28.10.2023 в почтовый ящик по адресу: <...> рекламы в печатном издании «Про здоровье», усматриваются признаки нарушения п. 2, п. 10, ч. 3, п. 4, п. 6, ч. 5, ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе, На основании пункта 2 части 1 статьи 33, статьей 34, части 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 24, 25, 33 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 (далее — Правила) ОПРЕДЕЛИЛ:

1) Принять решение о возбуждении дела № 077/05/5-16550/2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно п. 2, п. 10, ч. 3, п. 4, п. 6, ч. 5, ч. 7 ст. 5 Закона о рекламе.

2) Признать лицом, участвующим в деле: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе — ИП Щербуха С.Г. <...>. 3) Назначить дело № 077/05/5-16550/2023 к рассмотрению на 15 часов 00 минут «10» января 2024 года. Во исполнение положений абзаца 3 пункта 31 Правил, рассмотрение дела будет проходить дистанционно (посредством видеоконференцсвязи) и состоится в 15 часов 00 минут «10» января 2024 года. Для подключения к видеоконференцсвязи необходимо пройти по ссылке: <https://fas6.tconf.rt.ru/c/6726375164> (либо ввести ее в поисковой строке браузера), и в назначенное время присоединиться к конференции удобным для вас способом. Вы также можете направить ходатайство в свободной форме о рассмотрении дела в отсутствие стороны по делу. Независимо от формы участия в заседании комиссии, все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при рассмотрении дела. 4. ИП Щербухе С.Г. на основании статьи 34 Закона о рекламе, пункта 25 Правил представить в Московское УФАС России в течение 3 (трех) рабочих дней со дня получения настоящего определения, но не позднее, чем за два рабочих дня до даты заседания Комиссии, продублировав их в электронной форме на электронную почту to77@fas.gov.ru с ОБЯЗАТЕЛЬНЫМ указанием в теме письма номера дела, лимит размера одно письма - не более 15 мб., следующие документы и сведения: • копию свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей; • информацию о рекламодателе, рекламодателе рассматриваемой рекламы с указанием реквизитов данных лиц (наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица, иные известные адреса; либо фамилию, имя, отчество, адрес, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, местонахождение и иные известные адреса указанного лица; либо фамилию, имя, отчество, адрес, паспортные данные, известные адреса и контактные телефоны физического лица); • договор (договоры) на распространение рассматриваемой рекламы с рекламодателем, рекламодателем, с приложением всех имеющихся дополнительных соглашений, приложений и т. п.; платежные документы по оплате данных договоров; • имеющуюся информацию об иных рекламодателях, рекламодателях рассматриваемой рекламы либо лицах, с приложением подтверждающих документов; • паспортные данные (фамилия, имя, отчество, серия, номер, место и дата выдачи, адрес регистрации) должностного лица (лиц), ответственного за размещение рассматриваемой рекламы; • письменные объяснения и дополнительные материалы по существу рассматриваемого факта распространения рекламы; • адрес электронной почты для дальнейшего направления на него процессуальных документов по делу; • контактные данные представителя (в обязательном порядке номер телефона, в том числе мобильного, для возможности дистанционного рассмотрения жалобы), по которому сотрудники Комиссии Управления будут связываться для проведения конференц связи; • доверенность и копию паспорта (фото/скан страницы с ФИО, фотографией, серией и номером) на лицо, которое будет представлять интересы при дистанционном рассмотрении. Копии документов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с приложением сопроводительного письма (с указанием перечня прилагаемых документов, количества листов и экземпляров). В случае невозможности представления каких-либо перечисленных документов и сведений, необходимо представить письменные объяснения о причинах такого отсутствия. При представлении документов и сведений просим ссылаться в сопроводительном письме и в письменных пояснениях на номер данного дела, а

также на исходящий номер настоящего Определения. Московское УФАС России обращает внимание, что материалы можно направить в бумажном виде путем почтового отправления или нарочным по адресу Управления: 107078, г. Москва, Мясницкий пр-д, д. 4, стр. 1, продублировав на электронную почту Управления: fo77@fas.gov.ru. Явка сторон по делу, их законных представителей и (или) представителей по доверенности обязательна. В случае неявки указанных лиц, дело может быть рассмотрено в их отсутствие. Ознакомление с материалами дела происходит в соответствии с Порядком ознакомления с материалами дела в Московском УФАС России, утвержденным приказом Московского УФАС России от 14.02.2019 № 29 (<https://moscow.fas.gov.ru/page/6184>). Инструкция для участника web-видео конференции размещена на официальном сайте Московского УФАС России (<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>). Московское УФАС России рекомендует пользователям при подключении использовать гарнитуру во избежание помех и проблем с качеством звука во время проведения заседания. Заместитель руководителя <...>