

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/7-2317/2023

Резолютивная часть оглашена 15 апреля 2024 года

В полном объеме решение изготовлено 27 апреля 2024 года

пр. Ленина, 59, г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее — Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе: <...>

рассмотрев дело № 074/05/7-2317/2023, возбужденное в отношении физического лица по факту размещения рекламы психоактивного вещества «Мухоморыч» на автомобилях Renault Logan (регистрационный номер В 462 УА 174) и Datsun on Do (регистрационный номер У 637 ХР 174) следующего содержания: «Микродозинг красного мухомора легально сканируй QR-код получи консультацию Мухоморыч», а также «Грибная аптека, мухомор, ежовик», с признаками нарушения требований пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»),

к участию в котором привлечены: - заявитель: Региональное отделение общероссийского общественного движения «Народный фронт «За Россию» в Челябинской области;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: _____,

в их отсутствие,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступили заявления регионального исполкома Общероссийского общественного движения «Народный фронт «За Россию» по факту размещения рекламы психоактивного вещества «Мухоморыч» на автомобилях Renault Logan (регистрационный номер В 462 УА 174) и Datsun on Do (регистрационный номер У 637 ХР 174) следующего содержания: «Микродозинг красного мухомора легально сканируй QR-код получи консультацию Мухоморыч», а также «Грибная аптека, мухомор, ежовик».

В качестве доказательств заявителем представлены фотографии автомобилей с указанной рекламой.

Челябинским УФАС России сделан запрос в Управление ГИБДД ГУ МВД России по Челябинской области о предоставлении сведений о лицах, которым принадлежат автомобили Renault Logan (регистрационный номер В 462 УА 174) и Datsun on Do (регистрационный номер У 637 ХР 174).

В ответ на запрос Управление ГИБДД ГУ МВД России по Челябинской области пояснило, что не вправе предоставить такую информацию, в силу статьи 26.10

КоАП РФ. При переходе по QR-коду, указанному в рекламе, открывается сайт фирмы «Мухоморыч»: <https://muhomorych.ru/>. 2024-6964 3 На сайте указана информация о том, что фирма реализует такой товар, как капсулы с высушенным красным мухомором. На сайте указан контактный номер телефона <...>.

Челябинским УФАС России сделан запрос ПАО «Мегафон» о предоставлении сведений о лице, которому принадлежит указанный номер. В ответ на запрос ПАО «Мегафон» пояснило, что абонентский номер <...> выделен физическому лицу _____ (далее — физическое лицо № 1) на основании договора на оказание услуг связи № 1156406 от 02.02.2008.

Челябинским УФАС России сделан запрос ООО «Регистратор доменных имён REG.RU» о предоставлении сведений о лице, которому принадлежит указанный сайт.

В ответ на запрос ООО «Регистратор доменных имён REG.RU» пояснило, что администратором доменного имени является физическое лицо _____ (далее — физическое лицо №2), доменное имя зарегистрировано 16.09.2021.

Антимонопольным органом сделаны запросы физическому лицу № 1 и физическому лицу № 2, в ответ на которые указанные лица пояснили, что не имеют отношения к рассматриваемой рекламе и не заказывали ее распространение.

В соответствии с представленными заявителем фотоматериалами на автомобилях размещена информация о контактном номере телефона <...>.

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Министерства цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации <https://opendata.digital.gov.ru/>, телефонный номер <...> входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «Мегафон».

Челябинским УФАС России сделан запрос ПАО «Мегафон» о предоставлении сведений о лице, чей номер указан в рекламе. В ответ на запрос ПАО «Мегафон» пояснило, что абонентский номер абонентский номер <...> выделен физическому лицу _____ (далее — физическое лицо № 3) на основании договора на оказание услуг связи в качестве дополнительного номера (основной номер <...>), что подтверждается данными сертифицированной биллинговой системы оператора.

Антимонопольным органом направлен запрос физическому лицу № 3 о предоставлении письменных пояснений по факту распространения указанной рекламы, однако ответ на запрос не поступил.

По результатам рассмотрения заявления и материалов дела Комиссией установлено следующее.

21.08.2023 на территории города Челябинск распространялась реклама психоактивного вещества «Мухоморыч» на автомобилях Renault Logan (регистрационный номер В 462 УА 174) и Datsun on Do (регистрационный номер У 637 ХР 174) следующего содержания: «Микродозинг красного мухомора легально сканируй QR-код получи консультацию Мухоморыч», а также «Грибная аптека,

мухомор, ежовик».

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается 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 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку направлена на неограниченный круг лиц и нацелена на привлечение внимания потребителей к продукции из красного мухомора и ежовика.

В силу пункта 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, а также новых потенциально опасных психоактивных веществ.

Указанная реклама вынесена на обсуждение Экспертного совета по рекламе при Челябинском УФАС России. Перед экспертами поставлены следующие вопросы: «Считаете ли Вы указанную информацию рекламой? Создается ли впечатление о том, что объектом рекламирования являются психотропные вещества и их прекурсоры, растения, содержащие наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их части, содержащие наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры?». Большинство экспертов ответили на оба вопроса утвердительно.

Согласно подпункту 55 пункта 1.5 главы II «Единых санитарноэпидемиологических и гигиенических требований к продукции, подлежащей санитарно-эпидемиологическому надзору», утвержденных Решением Комиссии Таможенного союза ЕврАзЭС от 28.05.2020 № 299 (далее - Единые санитарные требования), растения и продукты их переработки, объекты животного происхождения, микроорганизмы, грибы и биологически активные вещества, представляющие по данным современных научных исследований опасность для жизни и здоровья человека, не допускаются к использованию при изготовлении биологически активных добавок к пище.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального 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.

Существенной является не только информация привлекательная для потребителей, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей рекламы, отсутствие каких-либо сведений, в том числе и сведений о продавце, потребительских свойствах реализуемого товара может привести к искажению смысла рекламы и ввести в заблуждение потребителей, имеющих намерение воспользоваться рекламным предложением.

Поскольку в рассматриваемой рекламе используется формулировка «грибная аптека», а на сайте, указанном в рекламе, содержатся сведения о таких свойствах товара, как способность «избавиться от депрессии, повысить продуктивность, избавиться от алкогольной зависимости, придает повышенную работоспособность, спокойную уверенность и раскрепощенность в общении», Комиссия приходит к выводу о необходимости переквалификации рассматриваемого правонарушения с пункта 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» на часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Продавец рекламируемых товаров не имеет отношения к аптеке и не имеет лицензии на фармацевтическую деятельность.

Реализуемые товары не относятся к лекарственным препаратам и биологическим добавкам к пище. Однако потребители могут посчитать, что данная продукция предназначена для лечения заболеваний, что, в свою очередь, может повлечь риск жизни и здоровью.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее - Закон № 61-ФЗ) лекарственные препараты - лекарственные средства в виде лекарственных форм, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности).

Лекарственный растительный препарат - лекарственный препарат, произведенный или изготовленный из одного вида лекарственного растительного сырья или нескольких видов такого сырья и реализуемый в расфасованном виде во вторичной (потребительской) упаковке (пункт 14 статьи 4 Закона № 61-ФЗ). Розничная торговля лекарственными препаратами, в том числе растительного происхождения, в Российской Федерации осуществляется в соответствии с требованиями статьи 55 Закона № 61-ФЗ. Розничная торговля лекарственными препаратами в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии, осуществляется аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

Разрешена розничная торговля только лекарственными препаратами, зарегистрированными в Российской Федерации или изготовленными аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность.

Розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения (за исключением лекарственных препаратов, отпускаемых по рецепту на лекарственный препарат, наркотических лекарственных препаратов и психотропных лекарственных препаратов, а также спиртосодержащих лекарственных препаратов с объемной долей этилового спирта свыше 25 процентов) может осуществляться аптечными организациями дистанционным способом.

Розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения дистанционным способом могут осуществлять аптечные организации, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность и соответствующее разрешение федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере здравоохранения.

Порядок выдачи разрешения на осуществление розничной торговли лекарственными препаратами дистанционным способом, требования к аптечным организациям, которые могут осуществлять такую торговлю, и порядок ее осуществления, а также правила доставки лекарственных препаратов гражданам устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Аптечные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на фармацевтическую деятельность, наряду с лекарственными препаратами имеют право приобретать и продавать, в том числе дистанционным способом, медицинские изделия, дезинфицирующие средства, предметы и средства личной гигиены, посуду для медицинских целей, предметы и средства, предназначенные для ухода за больными, новорожденными и детьми, не достигшими возраста трех лет, очковую оптику и средства ухода за ней, минеральные воды, продукты лечебного, детского и диетического питания, биологически активные добавки, парфюмерные и косметические средства, медицинские и санитарно-просветительные печатные издания, предназначенные для пропаганды здорового образа жизни.

Согласно пункту 35 статьи 4 Закона № 61-ФЗ аптечная организация - организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, в том числе дистанционным способом, хранение, перевозку, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Виды аптечных организаций утверждены приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 31 июля 2020 г. № 780н. Различают следующие виды аптечных организаций:

1. Аптека, осуществляющая розничную торговлю (отпуск) лекарственных препаратов населению: - готовых лекарственных форм; - производственная с правом изготовления лекарственных препаратов; - производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптека как структурное подразделение медицинской организации: - готовых лекарственных форм; - производственная с правом изготовления лекарственных препаратов; - производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов; - производственная с правом изготовления радиофармацевтических лекарственных препаратов.

3. Аптечный пункт, в том числе как структурное подразделение медицинской организации.

4. Аптечный киоск. На основании изложенного, к аптекам относятся организации, структурное подразделение медицинской организации, имеющие лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, перевозку, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Нормами действующего законодательства в сфере обращения лекарственных средств не установлено такого вида аптечной организации как «грибная аптека».

Обозначение «грибная аптека» создает определенное впечатление о продавце фармацевтической продукции, осуществляющем на основании лицензии торговлю лекарственными препаратами, в том числе лекарственными растительными препаратами, что не соответствует действительности; вводит в заблуждение потребителей относительно деятельности продавца и реализуемого товара, что подтверждается заявлением потребителя.

Отношения в сфере рекламы должны строиться на принципах добросовестной конкуренции и достоверности сообщаемых сведений о продавце, товарах и услугах, поскольку только достоверная информация о товарах и услугах позволяет потребителю сделать правильный выбор. Реклама не должна вводить потребителя в заблуждение, формируя у него неправильное представление о предлагаемых товарах, услугах, их цене, скидках, потребительских свойствах.

В рекламе указан QR-код, при переходе по которому открывается сайт фирмы «Мухоморыч»: <...>/. На сайте указано, что продавцом реализуется микродозинг красного мухомора, ежовика, кардицепс и другие товары. В рассматриваемой рекламе информация о том, что продавец реализует микродозинг красного мухомора и ежовика, а не лекарственные препараты, является существенной для потребителя.

В соответствии с частью 6 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 профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

Исходя из содержания рекламы и содержимого сайта, переход на который осуществляется через указанный на автомобилях QR-код, рекламодатель указывает на лечебные свойства красного мухомора и ежовика — способность излечивать бессонницу, алкогольную зависимость, тревожность.

Челябинским УФАС России также сделан запрос главному внештатному специалисту-токсикологу Министерства здравоохранения Челябинской области о предоставлении экспертного мнения по следующим вопросам: - допустимо ли употребление высушенного красного мухомора в лечебных целях; - какие побочные эффекты вызывает употребление высушенного красного мухомора; - обладает ли красный мухомор лечебными свойствами, указанными выше (избавление от усталости, депрессии, лечение алкоголизма); - насколько безвредно употребление красного мухомора. В ответ на вопрос «допустимо ли употребление высушенного красного мухомора в лечебных целях?» специалист ответил следующее: «Применение мухомора (красного и пантерного) недопустимо в лечебных целях». На вопрос «какие побочные эффекты вызывает употребление высушенного красного мухомора?» специалист пояснил, что «употребление мухоморов вызывает развитие так называемого пантеринового синдрома, который характеризуется желудочно-кишечными расстройствами, зрительными галлюцинациями и/или дезориентацией во времени, атаксией (нарушением координации) и головной болью, мышечным спазмом, судорогами, сонливостью, потерей сознания, слюнотечением, тошнотой, поражением почек, в редких случаях может быть летальный исход. Основными токсичными агентами, содержащимися в мухоморах, является мусцимол и иботеновая кислота. Эти вещества быстро всасываются из желудочно-кишечного тракта и быстро проникают через гематоэнцефалический барьер. Симптомы отравления развиваются уже через 30-90 минут после употребления мухоморов в пищу. Помимо этих основных токсинов в мухоморах содержатся: мусказон, мускаридин, трихоломовая (дигидроиботеновая) кислота, стизолобовая, стизолобиновая, метилентетрагидрокарболинкарбоновая кислоты. Хотя их концентрации незначительны, они также активны и принимают участие в формировании пантеринового синдрома». На вопрос «обладает ли красный мухомор лечебными свойствами, указанными выше (избавление от усталости, депрессии, лечение алкоголизма)?» эксперт пояснил, что «никакими лечебными свойствами мухоморы не обладают и в медицине не применяются. Соответственно никаких «микродоз» или других «доз» не существует». На вопрос «насколько безвредно употребление красного мухомора?» эксперт пояснил, что «употребление красного мухомора не может быть безвредным, т.к. вызывает только токсическое действие. Смертельные отравления случаются редко. Чаще всего признаки отравления регрессируют за 24-48 часов, но в этот период пациент неадекватен и может представлять опасность и для себя, и для окружающих». Исходя из полученной информации, Комиссия приходит к выводу, что рекламируемый товар не является лекарством, лечебным средством, предметом санитарии и гигиены. Более того, употребление рекламируемого товара может нанести вред здоровью человека. Следовательно, употребление слова «аптека» в рекламе недопустимо.

Таким образом, реклама, распространенная на территории города Челябинск 15.08.2023 на автомобиле Renault Logan (регистрационный номер В 462 УА 174) следующего содержания: «Микродозинг красного мухомора легально сканируй QRкод получи консультацию Мухоморыч» содержит нарушение пункта 6 части 5 Федерального закона «О рекламе», 21.08.2023 на автомобиле Datsun on Do (регистрационный номер У 637 ХР 174) следующего содержания: «Грибная аптека, мухомор, ежовик» - нарушение пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе»

рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Рекламодателем следует признать _____ как лицо, определившее содержание рекламы и распространившее ее. Поскольку на момент рассмотрения дела у антимонопольного органа отсутствует информация о прекращении распространения указанной рекламы, Комиссия приходит к выводу о целесообразности выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе. Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную _____ на территории города Челябинск: - 15.08.2023 на автомобиле Renault Logan (регистрационный номер В 462 УА 174) следующего содержания: «Микродозинг красного мухомора легально сканируй QR-код получи консультацию Мухоморыч», поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 6 части 5 Федерального закона «О рекламе», - 21.08.2023 на автомобиле Datsun on Do (регистрационный номер У 637 ХР 174) следующего содержания: «Грибная аптека, мухомор, ежовик», поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать _____ предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение может быть обжаловано в суд общей юрисдикции в течение трех месяцев в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.