

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/05/7-21/2020

13 октября 2020 г.

г. Москва

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

Председатель Комиссии

<...> - заместитель руководителя ФАС России,

Члены Комиссии:

<...> - начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...> – начальник отдела контроля законодательства о рекламе Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...> - консультант отдела контроля законодательства о рекламе Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы о распространении рекламы Интернет-магазина iHerb (ru.iherb.com) и препаратов, в состав которых входят растения и продукты их переработки содержащие психотропные, наркотические, сильнодействующие или ядовитые вещества, в поисковой системе «Яндекс» посредством сервиса «Яндекс.Директ» 27 марта 2020 года,

лицо, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ООО «Яндекс» (юридический адрес: ул. Льва Толстого, д. 16, г. Москва, 119021, ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543, КПП 770401001, дата регистрации 18.09.2002) —<...>;

заинтересованное лицо:

ООО «АЙХЕРБ РУ» (юридический адрес: ул. Бутырский вал, д. 10, эт. 5, офис 05-136, г. Москва, 125047, ОГРН 1197746697004, ИНН 9710079940, КПП 771001001, дата регистрации: 28.11.2019) - <...>;

заявитель:

Саморегулируемая организация «Союз производителей биологически активных добавок к пище» (адрес: Пресненская наб., д.12, оф. 4, г. Москва, 123317, ОГРН 1087799025478, ИНН 7717150725, КПП 770301001, дата регистрации: 02.06.2008) - <...> ,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило обращение Саморегулируемой организации «Союз производителей биологически активных добавок к пище» с жалобой на распространение рекламы Интернет-магазина iHerb (ru.iherb.com) и препаратов, в состав которых входят растения и продукты их переработки содержащие

психотропные, наркотические, сильнодействующие или ядовитые вещества, в поисковой системе «Яндекс» посредством сервиса «Яндекс.Директ».

27 марта 2020 года при наборе в строке поиска системы «Яндекс» слова «iherb» под строкой поиска было отображено объявление с пометкой «реклама» следующего содержания:

Официальный сайт iHerb – Выгодно!

ru.iherb.com > магазин iHerb **реклама**

Наши лучшие товары по доступной цене. Экономная доставка из США за 5 дней.

Скидки! Служба поддержки 24/7. 100000+ отзывов на товары. Гарантия свежести.

Скидки. Акции. Контроль качества

27 марта 2020 года при наборе в строке поиска системы «Яндекс» словосочетания «кава кавы купить» под строкой поиска было отображено объявление с пометкой «реклама» следующего содержания:

Корень кавы-кавы, 60 растительных жидких фитокапсул...

ru.iherb.com > Корень-кавы-кавы-60 **реклама**

Более 30000 товаров мировых брендов. Низкие цены. Доставка по России за 5 дней!

Служба поддержки 24/7. Гарантия свежести. Натуральные продукты. Быстрая доставка.

Бестселлеры. Скидки. Новинки. Пробные товары

Указанное рекламное объявление представляет собой гиперссылку для перехода на сайт ru.iherb.com на страницу препарата Gaia Herbs, корень кавы, 60 веганских фито-капсул с жидкостью.

Из размещенной на странице информации следует, что препарат представляет собой добавку к пище, и в состав данного препарата входит Kava (pipeper methysticum).

Реклама распространялась на сайте yandex.ru на территории Российской Федерации и была адресована русско-язычным потребителям.

По факту распространения указанной рекламы специалистом ФАС России 27.03.2020 был составлен протокол осмотра сайтов www.yandex.ru и ru.iherb.com.

Согласно подпункту 55 пункта 1.5 главы II «Единых санитарно-эпидемиологических и гигиенических требований к продукции, подлежащей санитарно-эпидемиологическому надзору», утвержденным 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, установленные Приложением 6 к настоящему разделу Единых санитарных требований, не допускаются к использованию при изготовлении биологически активных добавок к пище.

Согласно Перечню растений и продуктов их переработки, объектов животного происхождения, микроорганизмов, грибов и биологически активных веществ, запрещенных для использования в составе биологически активных добавок к пище, являющегося приложением к техническому регламенту Таможенного союза "О безопасности пищевой продукции" (ТР ТС 021/2011), к растениям и продуктам их переработки, содержащим психотропные, наркотические, сильнодействующие или ядовитые вещества, относится перец опьяняющий (перец кавы-кава, *Piper methysticum (kava-kava)*)).

Согласно списку сильнодействующих веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 964, перец опьяняющий (кава-кава) и вещества, входящие в него, отнесены к сильнодействующим веществам.

Таким образом, в состав препарата Gaia Herbs, корень кавы, 60 веганских фито-капсул с жидкостью, входит растение (перец опьяняющий), содержащее сильнодействующее вещество, запрещенное для использования в составе биологически активных добавок к пище на территории Российской Федерации.

Соответственно в рекламе препарата Gaia Herbs, корень кавы, 60 веганских фито-капсул с жидкостью потребителям предлагается приобрести биологически активную добавку, производство и реализация которой запрещена на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации.

С учетом изложенного в рекламе препарата Gaia Herbs, корень кавы, 60 веганских фито-капсул с жидкостью, распространявшейся в поисковой системе «Яндекс» посредством сервиса «Яндекс.Директ» 27.03.2020, усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 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.

При этом поскольку согласно списку сильнодействующих веществ для целей статьи 234 и других статей Уголовного кодекса Российской Федерации, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 964, перец опьяняющий относится к сильнодействующим веществам,

на рекламу данного товара не распространяются требования пункта 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В этой связи Комиссия ФАС России не усматривает признаков нарушения пункта 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» в рекламе препарата Gaia Herbs, корень кавы, 60 веганских фито-капсул с жидкостью.

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Из рекламы Интернет-магазина iHerb следует, что объектом рекламирования выступают все предлагаемые к продаже товары.

Из устных и письменных объяснений ООО «Яндекс» и ООО «Айхерб РУ» следует, что в рекламе Интернет-магазина iHerb объектом рекламирования являлся сам Интернет-магазин и его деятельность. При этом реклама Интернет-магазина iHerb не содержит какой-либо ассоциативной связи с товарами, реклама которых запрещена. Более того в Интернет-магазине предлагаются к продаже различные категории товаров (косметические средства, продукты питания и др.), соответственно Интернет-магазин iHerb не является продавцом единственной категории товаров. В этой связи ООО «Яндекс» и ООО «Айхерб РУ» полагают, что в рекламе Интернет-магазина iHerb отсутствует нарушение пунктов 1, 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия ФАС России согласилась с доводами ООО «Яндекс» и ООО «Айхерб РУ», поскольку в Интернет-магазине iHerb реализуются различные категории товаров, и рассматриваемая реклама Интернет-магазина iHerb явно не относится к товарам, реклама которых не допускается.

В этой связи Комиссия ФАС России пришла к заключению, что в рекламе Интернет-магазина iHerb отсутствуют признаки нарушения пунктов 1, 2 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Рекламораспространителем указанной рекламы является ООО «Яндекс» (юридический адрес: ул. Льва Толстого, д. 16, г. Москва, 119021, ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543, КПП 770401001, дата регистрации 18.09.2002).

ООО «АЙХЕРБ РУ» в своих объяснениях указало на то, что общество не является рекламодателем и не определяло объект рекламирования и содержание рекламы. ООО «АЙХЕРБ РУ» самостоятельно не занимается и не нанимает третьих лиц для продвижения товаров с сайта ru.iherb.com и самого сайта. У ООО «АЙХЕРБ РУ» отсутствуют какие-либо договоры на оказание рекламных услуг с ООО

«Яндекс».

Руководствуясь пунктом 1 статьи 7, пунктом 2 части 1 статьи 33, частями 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей, нарушающей пункт 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», рекламу препарата Gaia Herbs, корень кавы, 60 веганских фито-капсул с жидкостью, распространявшуюся в поисковой системе «Яндекс» посредством сервиса «Яндекс.Директ» 27.03.2020, поскольку в рекламе предлагается приобрести биологически активную добавку, в состав которой входит растение (перец острый), содержащее сильнодействующее вещество, запрещенное для использования в составе биологически активных добавок к пище на территории Российской Федерации.

2. Выдать ООО «Яндекс» (юридический адрес: ул. Льва Толстого, д. 16, г. Москва, 119021, ОГРН 1027700229193, ИНН 7736207543, КПП 770401001, дата регистрации 18.09.2002) предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу ФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Яндекс».

Решение изготовлено в полном объеме 20 октября 2020. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.