

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ № Р18/55-25

26.02.2019 г. г. Тюмень

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

Председатель
Комиссии: <... -заместитель руководителя управления – начальник
> отдела КСЗ;
<...
> -главный специалист-эксперт отдела КСЗ,
Члены Комиссии:
<... - специалист-эксперт отдела КСЗ,
>

рассмотрев дело № Р18/55-25 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы биологически активных добавок (БАД), в отсутствии:

- заявителя <...>, уведомленного надлежащим образом (почтовое уведомление № 80082131389915);

- представителя ООО «Лента», уведомленного надлежащим образом (почтовое уведомление № 80082131389922);

- представителя ООО «РДГ», уведомленного надлежащим образом (почтовое уведомление № 80082131389939),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России поступило обращение гр. <...> (вх. № 8258 от 17.10.2018 г.), по факту распространения рекламы биологически активных добавок (БАД).

В обращении указано, что 13 октября 2018 г. заявительница извлекла из почтового ящика, расположенного на первом этаже пятого подъезда дома по адресу: <...>, каталог товаров «Лента» № 25 (114) с 11.10.18 по 24.10.2018 с рекламой БАД на стр. 3 и 4. Она указывает, что такие же каталоги лежали сверху почтовых ящиков. Заявительница считает, что реклама БАД в данном каталоге размещена с нарушением действующего законодательства РФ о рекламе.

Актом осмотра от 18.10.2018 г. установлено, что бюллетень «Специальный выпуск каталога товаров «Лента»» № 25 (114) с 11.10.18 по 24.10.18 представляет собой периодическое печатное издание с размещением в нем рекламы товаров ООО «Лента».

На странице 3 данного издания размещена информация о БАД с содержанием:

- «ВИТАМИННЫЕ ДОБАВКИ БАД VPLAB, 60 капсул в уп.*: - рыбий жир – 299 руб. – омега 3-6-9 – 599 руб. – 29% от 299.00» (площадью: 5,3 см * 4,5 см = 23,85 см²);

- «БАД МУЛЬТИВИТАМИНЫ VPLAB, 1 уп.*: - daily, 100 таблеток – 649 руб. – ultramen's/ ultrawomen's, 90 капсул -799 руб. – 29% от 649.00» (площадью: 6,2 см * 4,3 см = 26,66 см²);

- «БАД СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЙ ПРОДУКТ VPLAB*: - l-carnitin, 90 капсул – 749 руб. – жироксигатель lipojets, cl- carnitine-ом, 500 мл – 799 руб. – жироксигающий комплекс lipojets, 100 капсул – 999 руб. от -29% от 749.00» (площадью: 6 см * 4,8 см = 28,8 см²);

«БАД UNIVERSALNUTRITIONANIMAL, 44 пакета в банке*: - хондропротектор flex – мультивитамины -26% 1899» (площадью: 6,7 * 4,5 см = 30,15 см²).

Предупреждение с содержанием: «*БИОЛОГИЧЕСКИ АКТИВНАЯ ДОБАВКА, НЕ ЯВЛЯЕТСЯ ЛЕКАРСТВЕННЫМ СРЕДСТВОМ» (площадью: 6,5 см * 0,3 см = 1,95 см²).

Общая площадь (пространство) информации о БАД на ст. 3 составляет: 23,85 + 26,66 + 28,8 + 30,15 + 1,95 = 111,41 (см²).

Процент предупреждения о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством от общей площади (пространства) на стр. 3 составляет: 1,95 см² * 100 % : 111,41 см² = 1,75 %.

На странице 4 данного издания размещена информация о БАД с содержанием:

- «БАД АМИНОКИСЛОТЫ VPLABBCAA 8:1:1, 300 г*: - фруктовый пунш - манго – грейпфрут – 29% 1199» (площадью: 4,3 см * 4,5 см = 19,35 см²);

- «БАД ПИТАНИЕ СПОРТИВНОЕ VPLAB*: - протеин сывороточный, 750 г: ваниль, клубника-банан, шоколад, нейтральный – 949 руб. – гейнер, 5 кг: шоколад, клубника-йогурт – 2499 руб. от -25% от 949.00» (площадью: 9,3 см * 5,1 см = 47,43 см²).

Предупреждение с содержанием: «*БИОЛОГИЧЕСКИ АКТИВНАЯ ДОБАВКА, НЕ ЯВЛЯЕТСЯ ЛЕКАРСТВЕННЫМ СРЕДСТВОМ» (площадью: 6,5 см * 0,3 см = 1,95 см²).

Общая площадь (пространство) информации о БАД на ст. 4 составляет: 19,35 + 47,43 + 1,95 = 68,73 (см²).

Процент предупреждения о том, что БАД не является лекарственным средством от общей рекламной площади (пространства) на стр. 4 составляет: 1,95 см * 100 % : 68,73 см = 2,84 %.

В рассматриваемой информации предупреждению о том, что биологически активная добавка не является лекарственным средством отведено менее десяти процентов рекламной площади (пространства).

Письмом от 28.11.2018 г. № АК/97347/18 ФАС России наделило полномочиями Тюменское УФАС России на возбуждение и рассмотрение дела по признакам

нарушения рекламного законодательства в отношении ООО «Лента».

Тюменское УФАС России определением от 11.12.2018 г. возбудило дело № Р18/55-25 по признакам нарушения рекламного законодательства.

Согласно договору № 28092017 от 28.09.2017 г., представленному в материалы дела ООО «Лента», распространителем данного каталога является ООО «РДГ».

Таким образом, ООО «РДГ» привлечено к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Согласно письменным пояснениям ООО «Лента» следует, что информация о БАД, размещенная в данном выпуске каталога товаров «Лента» не может быть признана рекламой, соответственно, на нее не распространяется действие федерального закона «О рекламе».

Комиссия, исследовав имеющиеся материалы дела, пришла к следующим выводам.

Согласно ст. 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; 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; ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе, данный закон не распространяется на: политическую рекламу, в том числе предвыборную агитацию и агитацию по вопросам референдума; информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом; справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой; сообщения органов государственной власти, иных государственных органов, сообщения органов местного самоуправления, сообщения муниципальных органов, которые не входят в структуру органов местного самоуправления, если такие сообщения не содержат сведений рекламного характера и не являются социальной рекламой; вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера; объявления физических лиц или юридических лиц, не связанные с осуществлением предпринимательской деятельности; информацию о товаре, его изготовителе, об импортере или экспортере, размещенную на товаре или его упаковке; любые элементы оформления товара, помещенные на товаре или его упаковке и не относящиеся к другому товару; упоминания о товаре, средствах его

индивидуализации, об изготовителе или о продавце товара, которые органично интегрированы в произведения науки, литературы или искусства и сами по себе не являются сведениями рекламного характера.

На основании вышеизложенного доводы ответчика не принимаются в связи с тем, что рассматриваемая информация о БАД в данном каталоге не относится ни к одной категории информации, перечисленной в ч. 2 ст. 2 Закона о рекламе, следовательно, на неё распространяется Закон о рекламе.

Согласно выписке Роскомнадзора, Каталог товаров «Лента» - печатное СМИ бюллетень, дата регистрации - 30.12.2014 г., номер свидетельства – ПИ № ФС 77 – 60457, территория распространения – РФ.

На обложке рассматриваемого каталога имеется надпись следующего содержания: «РЕКЛАМНОЕ СМИ СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВЫПУСК КАТАЛОГА ТОВАРОВ «ЛЕНТА» № 25 (114) С 11.10.18 по 24.10.18 WWW.LENTA.COM 8-800-700-4111».

Информация о БАД в каталоге товаров «Лента», распространяемая по почтовым ящикам жителей г. Тюмени, адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к рекламируемому объекту, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке.

Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой по смыслу п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, где объектом рекламирования выступает товар: витаминные добавки VPLAB, мультивитамины VPLAB, специализированный продукт VPLAB, UNIVERSALNUTRITIONANIMAL, АМИНОКИСЛОТЫ VPLAB, ПИТАНИЕ СПОРТИВНОЕ VPLAB, который является БАД.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», биологически активные добавки – природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов.

В соответствии с п 1 ч. 1 ст. 25 Закона № 38-ФЗ О рекламе, реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна: создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и обладают лечебными свойствами.

Согласно п 1.1 ч. 1 ст. 25 Закона № 38-ФЗ О рекламе, реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством. В данной рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

По результатам рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу, что вышеуказанная реклама не соответствует требованиям п. 1.1 ч. 1 ст. 25 Закона о рекламе, поскольку в рассматриваемой рекламе предупреждению о том, что биологически активная добавка не является лекарственным средством отведено менее десяти процентов рекламной площади (пространства).

В соответствии с ч. 6, 7 ст. 38 Закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований п. 1.1 ч. 1 ст. 25 Закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Согласно п. 5 ст. 3 Закона «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как установлено материалами дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Лента» (197374, г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, 112, литера Б, ОГРН 1037832048605, ИНН 7814148471, КПП 781401001), рекламодателем данной рекламы является ООО «РДГ» (109145, г. Москва, ул. Привольная, д. 2, стр. 1, пом. Г15, ОГРН 1157746120400, ИНН 7721284400, КПП 772101001).

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Документальных доказательств о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ответчиком не представлено.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Лента» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 рекламу БАД, размещенную в «Специальном выпуске каталога товаров «Лента»» № 25 (114) с 11.10.18 по 24.10.18, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 1.1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Лента» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

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

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

Председатель комиссии: <...>

<...>

Члены комиссии:

<...>