

РЕШЕНИЕ

05 мая 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7124-11/8 по признакам нарушения ООО ЦИТ «Формула здоровья» пункта 1 части 1 статьи 25 и статьи 8 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанциях «ЮМОР ФМ» и «Дорожное радио» рекламы комплекса «Властелин», которая создавала впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами, а также без указания сведений о продавце рекламируемого товара;

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представитель ООО ЦИТ «Формула здоровья» по доверенности № б/н от 18.10.2010 г. Сомов Александр Владимирович (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом врученным нарочно Определением (исх. № 2256/8 от 22.03.2011 г.);

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Согласно Акту проверки № 102/8 от 18.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 21.10.2010 г. по 18.11.2010 г. в отношении ООО «ЮМОР ФМ»:

- Рекламный образец комплекса «Властелин» «ООО ЦИТ «Формула здоровья», Москва, Варшавское шоссе, д. 26, ОГРН 1097746851355...», распространявшийся на радиостанции «ЮМОР ФМ» 02.10, 04.10, 05.10, 11.10, 12.10, 15.10, 18.10, 20.10.2010 г. в 12:26 (Образец № 1), создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами в части использования фразы «...«Властелин» нормализует работу мочеполовой,

эндокринной и сосудистой систем организма. Комплекс «Властелин» обеспечит скорейшее восстановление всех сексуальных возможностей мужчины... дают мужчине полный спектр сексуальных возможностей, а именно устойчивую эрекцию, красочность и продолжительность полового акта...», что содержит признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Согласно Акту проверки № 103/8 от 19.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 22.10.2010 г. по 19.11.2010 г. в отношении ООО «Два капитана»:

- В двух рекламных образцах комплекса «Властелин» «Власть для мужчины — прежде всего власть над своими возможностями... Программа выходит при поддержке ООО «Центр инновационных биотехнологий», распространявшихся 20.10.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» в 10:18 (Образец № 2) и 14:18 (Образец № 3), содержится указание на лечебные свойства объекта рекламирования в части использования фраз: «...На сегодняшний день можно способствовать восстановлению потенции новейшим биоактивным комплексом «Властелин»...», «Властелин» содержит редкие дорогостоящие компоненты..., которые обеспечивают стабильное восстановление сексуальных возможностей...», «Задача комплекса «Властелин» - замедлить процессы старения мужского организма, улучшить кровообращения в органах малого таза, способствовать стимуляции половых желез. Курс «Властелин» способствует возникновению полноценной длительной эрекции, а также продолжительности и количеству половых актов...»; кроме того, Образец № 3 содержит фразу: «Властелин» можно использовать как разовый стимулятор, принимая непосредственно перед планируемой близостью, так и стабильно восстанавливать сексуальные возможности при комплексном использовании в составе комбинированной терапии...», что содержит признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Кроме того, в рекламных образцах №№ 2-3 не указаны сведения о продавце товара, что содержит признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец

товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем данной рекламы являлось ООО ЦИТ «Формула здоровья», что подтверждается следующими документами и материалами:

1) Договором на оказание агентских услуг № 1/04 от 05.04.2010 г., заключенным между ООО ЦИТ «Формула здоровья» (Принципал) и ООО ЦПМ «МедАльянс» (Агент);

2) Письмом ООО ЦИТ «Формула здоровья» (исх. № б/н от 18.04.2011 г. / вх. № 2264-з от 21.04.2011 г.);

3) Указанным в рекламных образцах номере телефона 8-800-100-02-02, по которому отвечали сотрудники ООО ЦИТ «Формула здоровья».

Рассмотрев представленные документы и материалы, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации № 77.99.11.3.У.2593.4.10 от 22.04.2010 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, продукция биологически активная добавка к пище «Властелин» прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр и разрешена для изготовления на территории Российской Федерации, ввоза на территорию Российской Федерации и оборота; для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве **биологически активной добавки к пище** — источника глицирризиновой кислоты.

Таким образом, «Властелин» является биологически активной добавкой к пище.

Самарское УФАС России обратилось в Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области с просьбой с учетом профессиональных знаний разъяснить, содержится ли в Образцах №№ 1-3 указание на лечебные свойства объекта рекламирования.

Данный ответ был оформлен на фирменном бланке организации, с исходящим номером и подписан уполномоченным лицом. В нем было указано следующее: «Часто нарушение сексуальной функции является проявлением многих серьезных хронически заболеваний (сахарный диабет, атеросклероз, инсульт, рассеянный склероз), поэтому для решения этой проблемы необходимо комплексное обследование мужчины и лечение с привлечением многих специалистов. К другим важным неблагоприятным факторам относятся полнота, курение, злоупотребление алкоголем и низкая

физическая активность.

Эректильная дисфункция может вызываться причинами нескольких видов — эндокринными, медикаментозными, местными, неврологическими и сосудистыми. Все это относится к органической форме импотенции, когда она обусловлена каким-то изменением или нарушением в организме. Значительно чаще встречается психологическая форма нарушения эрекции, при которой нормальной половой жизни мешают исключительно психоневрологические особенности мужчины. Кроме того, почти всегда к проблемам с эрекцией, обусловленным органическими причинами, прибавляется психологический компонент, который после устранения первопричины может выходить на первое место.

Тщательный анализ формулировок представленных в Вашем письме выдержек из распространенной рекламы биологически активных добавок и иных средств, не являющихся лекарственными средствами, позволил прийти к следующим заключениям.

В рекламном образце (комплекса «Властелин» - прим.) содержится указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни...

Например... фразы «дает... устойчивую эрекцию... продолжительность полового акта...», «способствует продолжительности и количеству половых актов...» указывают на положительное влияние на течение болезни...».

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области подтвердило, что рекламные образцы №№ 1-3 комплекса «Властелин» создают впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами.

Следовательно, рекламные образцы №№ 1-3 содержат нарушение пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

2. Согласно части 2 статьи 497 Гражданского кодекса договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Вместе с тем, текст рекламного образца № 1 содержал фразу «получить более подробную информацию и заказать комплекс «Властелин» вы можете по телефону анонимной горячей линии...», рекламного образца № 3 - «звоните и узнавайте, как приобрести комплекс «Властелин» по телефону...», что указывает на дистанционный способ продажи данного товара.

В соответствии со статьей 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при

дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В то же время, рекламный образец № 3 не содержал сведений о продавце товара.

Таким образом, рекламный образец № 3 нарушает требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Как было указано выше, «Властелин» является биологически активной добавкой к пище.

В соответствии с Письмом Роспотребнадзора от 31.08.2004 г. № 0100/1130-04-32 и МВД России от 17.08.2004 г. № 1/53333 «О взаимодействии при осуществлении надзора (контроля) за производством и оборотом БАД», в котором имеется ссылка на СанПин 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота биологически активных добавок к пище (БАД)», **продажа биологически активных добавок дистанционным способом не допускается.**

Согласно пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Следовательно, рекламные образцы №№ 1,3 нарушают требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 1 статьи 25, пунктом 3 части 3 статьи 5, статьей 8 настоящего закона.

Как пояснил на рассмотрении дела представитель ООО ЦИТ «Формула здоровья» по доверенности Сомов А.В., данная реклама в настоящий момент не распространяется, а Общество освободило нежилые помещения, по адресу нахождения которых в соответствии с Санитарно-эпидемиологическим заключением № 77.01.16.000.М.006406.06.10 от 23.06.2010 г. ООО ЦИТ «Формула здоровья» осуществляло свою деятельность, и в данный момент находится в стадии ликвидации.

В подтверждении было представлено письмо Генерального директора ООО ЦИТ «Формула здоровья» Яблочкина А.В. (вх. № 2264-з от 21.04.2011 г.), в соответствии с которым «В настоящее время вышеуказанная реклама с эфира снята», а также Соглашение о расторжении договора аренды нежилых помещений от 16.04.2010 г. №

32/1-2010-303-1 от 26.12.2010 г. (вх. № 607-з от 09.02.2011 г.).

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 ненадлежащей рекламу биологически активной добавки к пище «Властелин», реализуемой дистанционным способом, распространявшуюся на радиостанциях «ЮМОР ФМ» и «Дорожное радио», которая создавала впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами, указывала на дистанционный способ продажи товара, без указания сведений о продавце рекламируемого товара, что нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 25, пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО ЦИТ «Формула здоровья» не выдавать в связи с прекращением нарушения законодательства о рекламе.

3. Приобщить материалы дела к материалам дела об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 21 апреля 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 05 мая 2011 г.

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