

РЕШЕНИЕ

24 мая 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7127-11/8 по признакам нарушения ООО «ТехМедсервис» части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанции «Дорожное радио» рекламы прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс», которая гарантировала положительное действие объекта рекламирования и его эффективность, а также создавала впечатление ненужности обращения к врачу,

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ТехМедсервис» - представитель отсутствует (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением о возобновлении производства по делу № 7127-11/8 (исх. № 4410/8 от 26.04.2011 г.);

заинтересованных лиц – представитель ООО «Два капитана» по доверенности № 17 от 11.01.2011 г. (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом врученным нарочно Определением (исх. № 4410/8 от 26.04.2011 г.), о чем имеется соответствующая отметка);

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

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»:

- Реклама прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» «Имеются противопоказания, проконсультируйтесь со специалистом. ООО «ТехМедСервис», юридический адрес: Москва, улица Делегатская, дом 16/1. ОГРН 1107746040566», распространявшаяся 20.10.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» в 10:48, гарантирует положительное

действие объекта рекламирования и его эффективность в части использования фраз: «есть третий путь вернуть эрекцию и удлинить половой акт без ущерба для кошелька и здоровья. Это первый в мире прибор квантовой терапии, созданный специалистами России, Германии и Израиля для победы над эректильной дисфункцией. Называется он «Мэнс Люкс»...», «Уже через 30 секунд ваша эрекция будет восстановлена, и несколько дней подряд вы не будете знать проблем в этой области. Для поддержания эффекта достаточно пользоваться прибором 1-2 раза в неделю...», «результат – эрекция сразу, по качеству как в юности, по длительности – сколько необходимо...».

Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

Кроме того, фраза «Другие тратят кучу денег на сильнодействующие препараты или даже ложатся на **рискованные хирургические операции**. Хочу успокоить и тех, и других, и сообщить, что есть третий путь вернуть эрекцию и удлинить половой акт без ущерба для кошелька и здоровья. Это первый в мире прибор квантовой терапии, созданный специалистами России, Германии и Израиля для победы над эректильной дисфункцией. Называется он «Мэнс Люкс»...» создает впечатление ненужности обращения к врачу.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 24 реклама лекарственных средств не должна создавать впечатление ненужности обращения к врачу.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

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 «ТехМедСервис», что подтверждается следующими документами и материалами:

1) Рекламным аудиороликом прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс», в которых содержится информация: «Имеются противопоказания, проконсультируйтесь со специалистом. ООО «ТехМедСервис», юридический адрес: Москва, улица Делегатская, дом 16/1. ОГРН 1107746040566»;

2) По телефону горячей линии 8-800-333-63-03, указанному в рекламных роликах, отвечают специалисты ООО «ТехМедСервис», оказывающие информационные услуги по вопросу использования и приобретения прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс».

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

1. Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

Самарское УФАС России обратилось в Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области с просьбой с учетом профессиональных знаний разъяснить, содержится ли в данной рекламе гарантия положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности.

Данный ответ (исх. № 30-05/62 от 17.03.2011 г. / вх. № 1490-з от 24.03.2011 г.) 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 (прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» - прим.) содержится гарантия положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности...

Например... фразы «результат – эрекция сразу...», «уже через 30 секунд ваша эрекция будет восстановлена...» содержат гарантию положительного действия

объекта рекламирования, его безопасности, эффективности...».

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области подтвердило, что рекламный образец прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» содержит гарантию положительного действия объекта рекламирования, его безопасности, эффективности.

Следовательно, рекламный образец прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» содержит нарушение части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Согласно пункту 7 части 1 статьи 24 реклама лекарственных средств не должна создавать впечатление ненужности обращения к врачу.

Согласно части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1-8 части 1 настоящей статьи распространяются также на рекламу медицинской техники.

Содержащаяся в тексте рекламы фраза «Другие тратят кучу денег на сильнодействующие препараты или даже ложатся на **рискованные хирургические операции**. Хочу успокоить и тех, и других, и сообщить, что есть третий путь вернуть эрекцию и удлинить половой акт без ущерба для кошелька и здоровья. Это первый в мире прибор квантовой терапии, созданный специалистами России, Германии и Израиля для победы над эректильной дисфункцией. Называется он «Мэнс Люкс»...» создает впечатление ненужности обращения к врачу.

Таким образом, реклама прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» содержит признаки нарушения части 4 статьи 24 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 частью 4 статьи 24 настоящего закона.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе уведомлялось заказными письмами с уведомлениями о всех стадиях рассмотрения дела, предусмотренных положениями Административного регламента по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утв. Приказом ФАС от 28.12.2007 г. № 453, по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ — 127473, г. Москва, ул. Делегатская, 16/1. Однако, почтовые уведомления о вручении документов, направленных по данному адресу, либо не вернулись, либо возвращались с пометкой «истек срок хранения».

Согласно письму Управления Федеральной налоговой службы по г. Москве (исх. № 12-12/021447 от 09.03.2011 г. / вх. № 1499-з от 24.03.2011 г.) указанное юридическое лицо является действующим, адрес места нахождения согласно ЕГРЮЛ — 124473, г. Москва, ул. Делегатская, 16/1.

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России, считает что лицо

уведомлялось Антимонопольным органом надлежащим способом — отправка корреспонденции по последнему известному адресу (месту нахождения) ООО «ТехМедсервис», указанному в ответе УФНС России по г. Москве.

Самарское УФАС России считает указанный в выписке ЕГРЮЛ адрес лица последним известным местом нахождения ООО «ТехМедсервис». Ненадлежащая организация деятельности юридического лица, в части получения поступающей по его юридическому адресу корреспонденции является риском самого юридического лица, все неблагоприятные последствия такой ненадлежащей организации своей деятельности (либо отсутствия юридического лица по юридическому адресу) должно нести само юридическое лицо, что в частности подтверждается арбитражной практикой — Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 13.10.2009 г. № ВАС-12633/09.

В целях пресечения распространения ненадлежащей рекламы антимонопольный орган вправе выдавать субъектам рекламной деятельности предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе. В данном случае, лицом, которое способно прекратить распространение ненадлежащей рекламы является рекламораспространитель — ООО «Два капитана».

Как следует из письменных объяснений ООО «Два капитана» (исх. № 10-79 от 04.05.2011 г. / вх. № 2611-з от 04.05.2011 г.), а также письма ООО «Центр новых технологий» (исх. № 36/4 от 28.04.2011 г. / вх. 2611-з от 04.05.2011г.) рекламный образец прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» был размещен в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» в сетевых рекламных окнах. С ноября 2010 г. в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» реклама прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс» не осуществляется.

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 прибора квантовой терапии «Мэнс Люкс», распространявшуюся на радиостанции «Дорожное радио», которая гарантировала положительное действие объекта рекламирования и его эффективность, а также создавала впечатление ненужности обращения к врачу, что нарушает требования части 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО «ТехМедсервис» и ООО «Два капитана» 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 10 мая 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 24 мая 2011 г.

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