

РЕШЕНИЕ

25 января 2011г.
г. Ростов-на-Дону

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

председатель Комиссии: Коренченко К.А. – заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти

члены Комиссии: Гаврилов В.Д. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

Коба И.В. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 1262/04 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в издаваемой в г. Калининграде газете «Дворник'ъ» рекламы физиотерапевтического прибора-аппликатора «Невотон», в которой приводятся высказывания конкретных физических лиц об излечении от различных заболеваний, улучшения состояния здоровья в результате пользования «Невотоном», а также гарантируется его положительное действие и эффективность; содержатся утверждения рекомендательного характера физических и юридических лиц, в том числе о его преимуществах, указание на одобрение органом государственной власти, и в которой предупреждающей надписи о наличии противопоказаний к применению и использованию прибором «Невотон», необходимости ознакомления с инструкцией по его применению или получения консультации специалистов отведено менее 5% рекламной площади, что указывает на признаки нарушения п.п.1,10 ч.3 ст.5, п.2 ч.5 ст.5, п.п. 2,8 ч.1 ст. 24, ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Оноприева А.П.,

УСТАНОВИЛА:

28.10.2010г. (вх. № 14232) в Ростовское УФАС России поступило письмо Калининградского УФАС России с приложением заявления гр. Зосименко В.Г. (контактная форма на kaliningrad.fas.gov.ru с email: zosimenko_valent@mail.ru) по поводу размещенной в газете «Дворник'ъ» № 37 (746) за 28 сентября – 5 октября 2010г. на стр.8 рекламы физиотерапевтического прибора-аппликатора «Невотон», несоответствующей, по мнению заявителя, требованиям ФЗ «О рекламе».

Заявление передано в Ростовское УФАС России для рассмотрения по существу в соответствии с п. 3 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку вышеназванная реклама, в которой усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе, была размещена по заказу индивидуального предпринимателя Устиновой Ольги Сергеевны, проживающая по адресу: г. Семикаракорск, Ростовская обл., пер. Мелиоративный, 16, кв. 8; адрес места нахождения офиса: пр. Буденновский, 80, оф. 910, г Ростов-на-Дону, 344002, что следует из имеющегося в материалах заявления договора № 46 на изготовление и (или) размещение информации в газете «Дворник» от 01.09.2010г., заключенного между ООО «Дворник Калининградский» - «Исполнитель» и ИП Устиновой О.С. – «Рекламодатель».

Представлена газета «Дворник'ъ» № 37 (746) за 28 сентября – 5 октября.

Анализ содержания размещенного на 8 стр. газеты рекламного материала под названием «Невотон» Ленинградское чудо в Калининграде» показал следующее.

В рекламе приводятся высказывания конкретных физических лиц об излечении от различных заболеваний и улучшения состояния здоровья в результате пользования «Невотоном»:

- *«Сильные головные боли, давление...- гипертония! Чего только не перепробовал...Мне посоветовали «Невотон», я решил попробовать. Ведь это же очень просто – надел... и забыл. И только через два дня понял: голова не болит, давление нормализовалось, смены погоды не чувствую. «Невотон» вернул меня к жизни. Уверен, и вам он поможет!»* (Данное высказывание сопровождается фотографией Игоря Кирилова, известного в прошлом телеведущего, демонстрирующего прибор «Невотон»);

- *«Это замечательный прибор. Хорошо подлечила свою гипертонию, а муж – язву желудка. Это и правда может показаться фантастикой»* (Н.Г. Лазаренко, Томская обл.);

- *«Я стала пользоваться прибором 3 месяца назад. Перестали болеть ноги, пропали морщины*

на лице, ушла бессонница и депрессия. Я совершенно здоровая женщина» (С.А. Алиева, г. Чапаевск);

- «Родные мои спасители! Я год терпела сильнейшую боль. Сил никаких не оставалось. И вот я получила это маленькое чудо. Я делала процедуры утром 1 час и вечером 1 час. На 9-й день почувствовала облегчение. Я сейчас полностью здорова!» (Г. Воровик, Приморский кр.).

Кроме того, в рекламе приводятся следующие сведения:

- «Этот знаменитый прибор прославился своей эффективностью, простотой пользования и надежностью»;

- «Невотон» помогает при широком спектре заболеваний и очень прост в применении. Совершенно безопасен, не вызывает привыкания и побочных эффектов. Он очень надежен и будет служить Вам до 10 лет!».

Согласно ч.1 ст.24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна содержать:

- ссылки на конкретные случаи излечения от заболеваний, улучшения состояния здоровья человека в результате применения объекта рекламирования (п.2);

- гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий (п.8).

В силу ч.4 ст.24 ФЗ «О рекламе» требования пунктов 1 - 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» распространяются также на рекламу медицинской техники.

«Невотон» относится к изделию медицинской техники - устройство-аппликатор магнитостимулирующий (согласно регистрационному удостоверению № 022а3170/0133-04 от 23.07.2010г., выданному Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития).

В рекламе также содержится следующее утверждение рекомендательного характера:

- «МИНЗДРАВ РЕКОМЕНДУЕТ «Невотон» - единственный биокорректор, получивший патент, лицензию Минздрава».

Согласно ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения:

о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами (п.1);

- о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами (п.10).

Недостоверная реклама не допускается (ч.1 ст.5 ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, в отсутствие подтверждения указанных выше сведений о рекомендации прибора «Невотон» Минздравом, и о том, что «Невотон» единственный биокорректор, получивший патент, лицензию Минздрава», данная реклама является недостоверной и не допускается.

Кроме того, в силу п.2 ч.5 ст.5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются: указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами;

Вышеназванная реклама сопровождается надписью следующего содержания: «О возможных противопоказаниях проконсультируйтесь со специалистом», занимающей 1,7% рекламной площади (расчеты в материалах дела).

В соответствии с ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, медицинской техники должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Согласно информации, размещенной на первой полосе газеты «Дворник'ъ», данная газета является еженедельной информационной газетой и распространяется в г. Калининграде, поселках Прибрежном и Чкаловском.

Приведенные выше обстоятельства указывают на наличие, в вышеназванной рекламе

признаков нарушения п.п.1,10 ч.3 ст.5, п.2 ч.5 ст.5, п.п. 2,8 ч.1 ст. 24, ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе».

На определение о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства о рекламе (исх. № 11798/04 от 16.11.2010г.) ИП Устинова О.С. представила объяснение и документы (вх. № 16890 от 10.12.2010г.).

В письменном объяснении ИП Устинова О.С. сообщила, что не является продавцом медицинского прибора «Невотон», а также разработчиком и изготовителем оригинал-макета рекламы указанного прибора; рекламный материал был представлен для размещения в газету «Дворник'ъ» в соответствии с условиями договора № 1015 по проведению рекламной компании от 01.09.2010г., заключенного между ИП Оноприевым Андреем Павловичем. (Заказчик») и ИП Устиновой Ольгой Сергеевной (Исполнитель).

Представлен утвержденный сторонами оригинал-макет рассматриваемой рекламы медицинского прибора «Невотон», являющийся неотъемлемой частью договора.

14.12.2010г. на заседании Комиссии Ростовского УФАС России ИП Устинова О.С. поддержала доводы, изложенные в указанном выше письменном объяснении, сообщив, что в настоящее время реклама медицинского прибора «Невотон» прекращена.

Комиссия определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 1262/04 (исх. № 13004/04 от 14.12.2010г.) заменила ненадлежащее лицо по настоящему делу – ИП Устинову О.С. на надлежащее лицо – ИП Оноприева А.П., продлив срок рассмотрения дела и назначив рассмотрение дела на 14.01.2011г.

12.01.2011г. (вх. № 203) от ИП Оноприева А.П. поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с нахождением по семейным обстоятельствам за пределами Ростовской области до 25.01.2011г.

Комиссия определением об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 1262/04 (исх. № 113/04 от 14.01.2011г.) продлила срок рассмотрения дела, назначив рассмотрение дела на 25.01.2011г.

25.01.2011г. (вх. № 881) ИП Оноприев А.П. представил письменное объяснение и документы, из которых следует, что он является официальным дилером ООО «Научно-производственная фирма «Невотон», в обязанности которого входит рекламирование и реализация продукции данного предприятия, в том числе медицинского прибора – аппликатора «Невотон».

ИП Оноприев А.П. не представил документальных доказательств, подтверждающих присутствующие в рекламе сведения о рекомендации прибора «Невотон» Минздравом, и о том, что «Невотон» является единственным биокорректором, получившим патент и лицензию Минздрава».

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав ИП Оноприева А.П. пришла к следующим выводам.

Материалы дела свидетельствуют том, что указанная выше реклама медицинского прибора «Невотон» по своему содержанию нарушает требования, предусмотренные п.п.1,10 ч.3 ст.5, п.2 ч.5 ст.5, п.п. 2,8 ч.1 ст. 24, ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.4 ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама, несоответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований ч.3 ст.5, ст. 24 ФЗ «О рекламе» несет рекламоатель

Из представленных ИП Оноприевым А.П. документов и объяснений, а также указанного выше договора № 1015 по проведению рекламной компании от 01.09.2010г. следует, что продавцом аппликатора «Невотон» и лицом, определившим объект рекламирование (указанный медицинский прибор) и содержание рекламы, является ИП Оноприев А.П.

Таким образом, в данном случае ИП Оноприев А.П. в силу ч.5 ст.3 ФЗ «О рекламе», является рекламоателем рассматриваемой рекламы.

В соответствии с ч.4 ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламоателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поскольку распространение указанной выше рекламы прекращено, отсутствуют основания для выдачи ИП Оноприеву А.П. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 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 Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу медицинского прибора «Невотон», размещенную в издаваемой в г. Калининграде газете «Дворник'ъ» № 37 (746) за 28 сентября – 5 октября 2010г., поскольку в ней нарушены требования п.п.1,10 ч.3 ст.5, п.2 ч.5 ст.5, п.п. 2,8 ч.1 ст. 24, ч.7 ст.24 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать ИП Оноприеву А.П. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе в связи с устранением нарушения.

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

Решение изготовлено в полном объеме 25.01.2011г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии К.А. Коренченко

Члены Комиссии: В.Д. Гаврилов, И.В. Коба