

## РЕШЕНИЕ № 241-ФАС52-Р-5,25-07/02-10

17 марта 2010 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> рассмотрев дело № 241-ФАС52-Р-5,25-07/02-10, возбужденное в отношении ООО «НьюМед» (г.Нижний Новгород, ул.Фрунзе, д.21) по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителей:

- заявителя Корнеева В.А.,

- от ООО «НьюМед» - по доверенности от 01.01.2010 года № 1/2010 Козлова Д.И.;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 05 февраля 2010 года поступило обращение потребителя рекламы, в котором сообщалось о том, что в Нижегородском радио- и телеэфире распространялось рекламное сообщение «Экопам», содержащее, по мнению заявителя, не соответствующие действительности сведения, что является нарушением Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем рекламного сообщения является ООО «НьюМед».

В связи с вышеизложенным, Нижегородское УФАС России 17 февраля 2010 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «НьюМед».

ООО «НьюМед» письмом от (вх.№) факт нарушения не признало и сообщило, что Указания на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение какой-либо болезни в результате применения БАД «Экопам» в рекламно-информационном материале отсутствуют.

Заслушав доводы представителя ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что в эфире телеканалов «ННТВ», «НТВ», «ТНТ», «Пятый канал», в Нижегородских эфирах «Радио России», «Маяк», «Русское радио в Нижнем Новгороде», «Радио Шансон в Нижнем Новгороде» в декабре 2009 года - январе 2010 года размещались рекламные сообщения биологически активной добавки «Экопам».

Рекламное сообщение размещено в виде интервью со специалистами ООО «Академия Красоты и Здоровья». Представитель ООО «НьюМед» в ходе рассмотрения дела пояснил, что между ООО «НьюМед» и ООО «Академия Красоты и Здоровья» заключен договор от 28.04.2009 года на оказание агентских услуг, по которому ООО «НьюМед» (принципал) поручил ООО «Академия Красоты и Здоровья» (агенту) выполнить ряд определенных фактических действий в целях нахождения оптимального контрагента (покупателя), готового приобрести товары принципала, оказывать принципалу содействие в заключении договора купли-продажи между ним и покупателем.

Рекламодателем является ООО «НьюМед». Рекламное сообщение распространялось на основании договоров от 28.04.2009 года № 04-28/01, от 04.05.2009 года № 128/406, № 129/406, от 24.07.2009 года № 141, от 01.10.2009 года № 77, от 28.12.2009 года № 346/406, № 347/406, от 31.12.2009 года № 27.

Реклама распространялась как в виде видеоролика, так и в виде аудиоролика. В видеоролике повествование ведется в виде интервью со специалистом ООО «Академия Красоты и Здоровья». Из рекламного сообщения следует, что БАД «Экопам» оказывает лечебно-профилактический эффект. В рекламных сообщениях БАД «Экопам» содержится информация, указывающая на комплексное и положительное влияние продукта на кровеносную, нервную, иммунную системы организма мужчины, способность устранения не только последствий, но и причин нарушения эректильной функции. В частности, в интервью со специалистом общества говорится: «Можно вести профилактику и восстановить потенцию в домашних условиях благодаря новейшим разработкам науки. Речь идет об инновационной разработке российских ученых в области восстановления и профилактики потенции – комплексе «Экопам», который является биологически активной добавкой... «Экопам» это не пустые мимолетные обещания, а комплексное воздействие на организм, и многие мужчины убедились в этом... «Академия Красоты и Здоровья» является эксклюзивным представителем «Экопам»...Звоните в «Академию Красоты и Здоровья» и заказывайте «Экопам» по телефону 418-55-55...

Вопрос ведущего: что входит к состав «Экопам»?

Ответ специалиста: вещества, незаменимые для мужского здоровья...(перечисление состава «Экопам»: лактоглобулины (белки коровьего молока), пантогематоген (концентрат крови алтайского марала), спирулина (съедобная сине-зеленая водоросль), витамины...

Компоненты «Экопам» воздействуют комплексно на здоровье, замедляют процессы старения, улучшают кровообращение, укрепляют сосуды, повышают стрессоустойчивость, стимулируют половые железы..., После применения «Экопам» усиливается эрекция, увеличивается продолжительность и количество половых актов, возникает полноценная длительная эрекция... Изменения вы почувствуете уже на первой неделе приема «Экопам», но все индивидуально...». Кроме этого, в видеоролике постоянно размещалось рекламное сообщение: «Система для улучшения потенции «Экопам».

Подобное рекламное сообщение распространялось в виде аудиоролика в радиэфире.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.12.2000 №988 «О государственной регистрации новых пищевых продуктов, материалов и изделий» установлено, что биологически активные добавки к пище подлежат государственной

регистрации.

В ходе государственной регистрации биологически активных добавок к пище подтверждается соответствие продукции государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам по показателям безопасности, а также определяется, источником каких биологически активных веществ является БАД. Указанная информация вносится в свидетельство о государственной регистрации БАД.

Согласно свидетельству о государственной регистрации №77.99.23.3.У.6130.6.05 от 02.06.2005 года, санитарно-эпидемиологического заключения №77.99.03.003.Т.000188.02.05 от 07.02.2005 года, выданных Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, «Экопам» зарегистрирована как биологически активная добавка к пище, дополнительный источник витаминов.

В разделе «Оценка клинической эффективности БАД к пище «Экопам» Экспертного заключения от 23.12.2004 года исх.№72/Э 3680/604, данного ГУ «Научно – исследовательский институт питания», говорится, что БАД «Экопам» представляет собой капсулы, содержащие витамины А, С, Д, Е, В1, В2, В3, В6, В12, РР, биотин, фолиевую кислоту, спирулину, олигохит, лактоглобулин, пантогаматоген и может рассматриваться в качестве дополнительного источника витаминов (20-110% от адекватного уровня потребления).

Данные документы не содержат указаний на применение БАД «Экопам» именно для профилактики и восстановления функций мужского здоровья.

Инструкция по применению БАД «Экопам» размещается на упаковке. В инструкции указано, что БАД «Экопам» рекомендуется в качестве дополнительного источника витаминов, принимать взрослым по 1 капсуле в день во время еды. Прием одной капсулы (рекомендованная суточная доза) обеспечит поступление: витамина С, В1, В2, В3, В5, В6, В12, Н, Е, Д. Противопоказания: индивидуальная непереносимость компонентов БАД, перед применением рекомендуется проконсультироваться с врачом, не является лекарством.

Комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что текст рекламных сообщений свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание покупателей к рекламируемому товару именно как к средству, оказывающему профилактическое и лечебное воздействие на эректильную функцию мужчин, а не как к витаминному комплексу.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.06.1998 года № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства - это вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, предотвращения беременности, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов, методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся также вещества растительного, животного или синтетического происхождения, обладающие фармакологической активностью и предназначенные для производства и изготовления лекарственных средств (фармацевтические субстанции).

Согласно статье 19 Федерального закона от 22.06.1998 года № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства могут производиться, продаваться и применяться на территории российской Федерации, если они зарегистрированы федеральным органом исполнительной власти, в компетенцию которого входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

Таким образом, закон предусматривает, что именно лекарственные средства могут применяться для профилактики, диагностики и лечения болезни.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 года № 736 утвержден административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной регистрации лекарственных средств. В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Между тем установлено, что «Экопам» зарегистрирован как биологически активная добавка к пище, дополнительный источник витаминов. Как лекарственное средство данный продукт не зарегистрирован, то есть лекарственным средством не является, что исключает возможность указания в рекламе на его лечебные свойства, в том числе профилактические.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что ООО «НьюМед» не имеет правовых оснований для распространения иных сведений о БАД «Экопам», кроме как указанных в Свидетельстве о регистрации.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе не допускается указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни объекта рекламирования, за исключением такого указания в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг, в том числе методов лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники. Рекламное сообщение БАД «Экопам» содержит указание на профилактическое и восстановительное, то есть лечебное воздействие на эректильную функцию мужчин, что противоречит пункту 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они обладают лечебными свойствами. Комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что рекламное сообщение в целом создает впечатление, что БАД «Экопам» обладает лечебными свойствами, что противоречит пункту 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его потребительских свойствах. «Экопам» зарегистрирован как биологически активная добавка к пище, дополнительный источник витаминов, документов о том, что БАД «Экопам» положительно воздействует и восстанавливает эректильную функцию мужчин, не представлено, в связи с чем, рекламное сообщение противоречит пункту 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом

искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В ходе рассмотрения дела заявитель подтвердил, что он был введен в заблуждение рекламным сообщением, поскольку из рекламного сообщения следует, что БАД «Экопам» может оказать лечебное воздействие на заболевание, которым он страдает. Положительного эффекта на эректильную функцию заявителя БАД «Экопам» не оказал, то есть характеристики данного товара не соответствуют свойствам, указанным в рекламном сообщении.

Следовательно, указанное выше рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 3, 6 и 7 статьи 5, статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рекламных сообщений «Экопам» является ООО «НьюМед».

Таким образом, ООО «НьюМед» нарушены требования 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель общества нарушение Федерального закона «О рекламе» не признал. Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

#### Р Е Ш И Л А :

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространенную ООО «НьюМед» (г.Нижний Новгород, ул.Фрунзе, д.21) в эфире телеканалов «ННТВ», «НТВ», «ТНТ», «Пятый канал», в Нижегородских эфирах «Радио России», «Маяк», «Русское радио в Нижнем Новгороде», «Радио Шансон в Нижнем Новгороде» в декабре 2009 года - январе 2010 года, поскольку она противоречит требованиям пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «НьюМед» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в отношении ООО «НьюМед».

Решение изготовлено в полном объеме 18 марта 2010 года.

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

#### **П Р Е Д П И С А Н И Е № 241-ФАС52-Р-5,25-07/01-10-01 о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе**

17 марта 2010 года г.Нижний Новгород

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе <...> на основании своего Решения от 17 марта 2010 года по делу № 241-ФАС52-Р-5,25-07/01-10 о признании действий общества с ограниченной ответственностью «НьюМед» (г.Нижний Новгород, ул.Фрунзе, д.21) нарушением требования пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508,

#### П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1. ООО «НьюМед» в срок до 15 апреля 2010 года прекратить нарушение пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не указывать в рекламном сообщении на профилактическое и восстановительное, то есть лечебное, воздействие на эректильную функцию мужчин БАД «Экопам».

2. ООО «НьюМед» в срок до 15 апреля 2010 года прекратить нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не распространять не соответствующие действительности сведения относительно характеристик рекламируемого товара - БАД «Экопам».

3. ООО «НьюМед» в срок до 15 апреля 2010 года прекратить нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не вводить в заблуждение потребителей рекламы путем указания на профилактическое и восстановительное, то есть лечебное, воздействие на эректильную функцию мужчин БАД «Экопам».

4. ООО «НьюМед» в срок до 15 апреля 2010 года прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе», а именно: в рекламном сообщении не создавать впечатление о лечебных свойствах БАД «Экопам».

5. ООО «НьюМед» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения настоящего предписания 16 апреля 2010 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати пяти

тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного кодекса Российской Федерации