Решение и предписание по делу № 06-6/49-2009 в отношении ИП Закирянова Д.Х. о нарушении пункта 6 части 5 статьи 5 и пунктов 1, 2 и 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»

17 ноября 2009 г. г. Тверь
Решение изготовлено в полном объеме 30.11.2009

Комиссия Тверского УФАС России (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель – Фомин В.М., заместитель руководителя - начальник отдела контроля размещения государственного заказа;
Члены Комиссии:
Посохова Л.В., заместитель руководителя;
Кочетурова Ю.В., специалист 1 разряда отдела рекламы,
рассмотрев дело № 06-6/49-2009 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по фактам размещения в газетах «Тверские ведомости», «Тверская жизнь» и «Караван + Я», распространяемых в Тверской области, в газетах «Вечевой центр» и «Новгородская ярмарка», распространяемых в Новгородской области, рекламы бальзама «ПРОМЕД», являющегося биологически активной добавкой, содержащей признаки нарушения рекламного законодательства в части указания на лечебные свойства бальзама, а также приведения в отдельных печатных изданиях конкретных примеров излечения физических лиц и выражения физическими лицами благодарности в связи с применением этой добавки,
в отсутствие представителей:
- заявителя – Чернова А.А., надлежаще уведомленного о месте и времени рассмотрения настоящего дела;
- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ИП Закирянова Д.Х., надлежаще уведомленного о месте и времени рассмотрения настоящего дела;
- заинтересованных лиц – ГУ «Редакция газеты «Тверские ведомости»; ГУ «Редакция газеты «Тверская жизнь»; ООО Издательский Дом «Тверское княжество»; ООО «Ярмарка»; ООО «Редакция «Вечевого центра», надлежаще уведомленных о месте и времени рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия рассмотрела дело в отсутствие Чернова А.А. и ИП Закирянова Д.Х.
Определением об отложении рассмотрения дела от 28.09.2009 рассмотрение настоящего дела назначено на 17.11.2009.
Названное определение направлено по двум известным Тверскому УФАС России адресам рекламодателя ИП Закирянова Д.Х. - 452600, Республика Башкортостан, г. Октябрьский, ул. Свердлова, д.99, кв.20 (место регистрации ИП Закирянова Д.Х.); 117186, г. Москва, ул. Нагорная, д. 31, к. 3, офис 14, а также по факсу: (499) 530-09-54 (имеется отчет об отправке от 29.09.2009), известных из договора от 10.07.2009 № 27, заключенного ИП Закиряновым Д.Х. с ООО «Ярмарка».

Оба конверта вернулись неврученными с отметками «Истек срок хранения».
Согласно статье 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса считаются извещенными надлежащим образом также в случае, если копия судебного акта, направленная арбитражным судом по последнему известному суду месту нахождения организации, месту жительства гражданина, не вручена в связи с отсутствием адресата по указанному адресу, о чем орган связи проинформировал арбитражный суд.
Тверское УФАС России считает возможным применить по аналогии и пункт 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», согласно которому лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда с указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение о том, что оно фактически не проживает по этому адресу.
Таким образом, лицо признается надлежаще уведомленным о рассмотрении дела и в случае невручения ему документа о времени и месте рассмотрения дела из-за отсутствия его по месту регистрации.
Тверским УФАС России были предприняты исчерпывающие меры по надлежащему уведомлению ИП Закирянова Д.Х.о времени и месте рассмотрения дела.
В газетах «Тверские ведомости» от 13-19 марта 2009 г. № 11 (1743), «Тверская жизнь» от 17.03.2009 № 51 (26.622) и «Караван + Я» от 18.03.2009 № 11, распространяемых в Тверской области, и газетах «Вечевой центр» от 22.05.2009 № 77 (2630) и «Новгородская ярмарка» от 17.07.2009 № 118 (1222), распространяемых в Новгородской области, размещена реклама бальзама «ПРОМЕД».
На основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, ФАС России наделил Тверское УФАС России полномочиями на возбуждение и рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении ИП Закирянова Д.Х.
Согласно свидетельству о государственной регистрации от 16.01.2007 № 77.99.23.3.У.2261.07 бальзам «Промёд» является биологически активной добавкой к пище.
Кроме того, в рекламе, размещенной в газете «Тверская жизнь» от 17.03.2009 № 51 (26.622), также указано, что бальзам ПРОМЁД» - это биологически активная добавка.
Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о 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.
Пункт 1 части 1 статьи 25 Закона о рекламе устанавливает, что реклама биологически активных добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.
Однако в указанной рекламе говорится, что:
- «Бальзам «Промёд» исцеляет практически все!», «За короткое время «Промед» помог уже тысячам людей справиться со своими недугами», «Бальзам снимает головную боль, стабилизирует давление, помогает при ломоте в суставах,

следовательно – при множестве заболеваний опорно-двигательного аппарата (артрите, артрозе, радикулите, остеохондрозе, ревматизме, неврите, межпозвоной грыже, пяточной шпоре и др.)», «Промед» помогает восстановлению организма после травм, в том числе травм головы, инсультов, инфарктов» (газеты «Тверские ведомости» от 13-19 марта 2009 г. № 11 (1743), «Новгородская ярмарка» от 17.07.2009 № 118 (1222), «Вечевой центр» от 22.05.2009 № 77 (2630);

- «Его возможности велики: он может снижать высокое давление (низкое изменяется), повышать иммунитет, помогает организму бороться с вирус-бактериями при гриппе, ОРЗ, бронхите, пневмонии, гайморите, пародонтозе, воспалении уха (отите), тройничного нерва, при остеомиелите, дисбактериозе», «Бальзам «Промед» поможет нормализовать внутричерепное давление, в результате этого исчезает звон в ушах и голове, возможно улучшение зрения, в том числе при глаукоме» (газета «Тверская жизнь» от 17.03.2009 № 51 (26.622) и др.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона о рекламе реклама биологически активных добавок не должна:

- содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок (пункт 2);
- содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок (пункт 3).

В отдельных печатных издания реклама бальзама «Промед» содержит указания на конкретные примеры излечения людей и выражения благодарности физическими лицами в связи с применением бальзама «Промед»:

- «У меня камни в почках, и поэтому часто случаются приступы боли. Начала принимать бальзам «Промед». Давление нормализовалось, работа сердца улучшилась. И самое главное – приступы отступили, болей нет, появились силы, стала лучше ходить. Озерец Н.М., г. Сысерть», «Долгое время меня мучили проблемы с суставами, шейный остеохондроз был такой силы, что даже руки поднять не могла. Посоветовали приобрести бальзам «Промед». Я стала его принимать 3 раза в день по пол чайной ложки, а также натирать на суставы. После применения двух упаковок бальзама боли ушли, руки и колени не болят, просто все очень хорошо. Словягина М.М., г. Арамиль» (газета «Тверские ведомости» от 13-19 марта 2009 г. № 11 (1743);
- «Около 8 лет назад появились признаки псориаза, с возрастом заболевание прогрессировало. «Промед» начал принимать 2 месяца назад. Никогда не знал, что за такой короткий срок возможно избавиться о заболевания, которое мучило меня на протяжении стольких лет. От псориаза не осталось и следа. Кожа очистилась. Зуд прошел, чувствую себя хорошо. Спасибо за помощь! Белоус А.Ю., г. Аша», «Родные мои спасители! Я один год и три месяца терпела сильнейшую боль и тратила деньги на лекарства. И вот получила от Вас это чудо. Принимала бальзам «Промед» ежедневно. На девятый день почувствовала облегчение. Я стала спать, так как боль в руке начала стихать. У меня нет слов благодарности за то, что Вы сделали для меня. Низкий Вам поклон! Кулиева А.В., г. Челябинск» (газета «Вечевой центр» от 22.05.2009 № 77 (2630);
- «В апреле я приобрел 2 баночки бальзама, применял внутрь и наружно. От тяжелой работы 2 года назад у меня появился геморрой. Очень сильно страдал, мучили боли. Требовалось операционное вмешательство, но после курса приема вашего бальзама почувствовал улучшение, заболевание каким-то чудом прошло. Приобретаю еще «Промед» для профилактики. Спасибо большое за ваш чудесный бальзам! Антонов А.Н., г. Ясногорск, Тульская обл.», «Я ветеран ВОВ, получил контузию еще в молодые годы, что не прошло бесследно. С возрастом нарушился стул, появилась бессонница, шпоры на ногах замучили. На нервной почве 4 месяца

назад перенес инсульт. Как последствия парализовало правую руку, глаза практически совсем перестали видеть. Стал принимать бальзам внутрь 2 раза в день. Знаете, прямо как будто просветление на меня нашло, аппетит появился, в туалет стал ходить регулярно, сплю отлично. В глазах появилась ясность, да и моя парализованная рука стала понемногу двигаться. Сейчас я чувствую себя гораздо моложе, хочется жить и жить. Спасибо вам большое за это чудо! Поляков А., г. Боровичи, Новгородская обл.» (газета «Новгородская ярмарка» от 17.07.2009 № 118 (1222).

Таким образом, реклама бальзама «Промед» нарушает требования пункта 6 части 5 статьи 5 и пунктов 1, 2, 3 части 1 статьи 25 Закона о рекламе.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, за нарушение требований, установленных частью 5 статьи 5 и частью 1 статьи 25 Закона о рекламе, ответственность несет рекламодатель, а также рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Рекламодателем указанной рекламы является ИП Закирянов Д.Х., что подтверждается представленными редакциями газет заявками и договорами.

Согласно пояснениям ООО Издательский Дом «Тверское княжество» (письмо от 21.09.2009) и ГУ «Редакция газеты «Тверские ведомости» указанная реклама в газетах «Караван+Я» и «Тверские ведомости» на данный момент не размещается.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу бальзама «ПРОМЕД», размещенную в газетах «Тверские ведомости» от 13-19 марта 2009 г. № 11 (1743), «Тверская жизнь» от 17.03.2009 № 51 (26.622) и «Караван + Я» от 18.03.2009 № 11, распространяемых в Тверской области, и в газетах «Вечевой центр» от 22.05.2009 № 77 (2630) и «Новгородская ярмарка» от 17.07.2009 № 118 (1222), распространяемых в Новгородской области, ненадлежащей, поскольку нарушены пункт 6 части 5 статьи 5 и пункты 1, 2 и 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ИП Закирянову Д.Х., ГУ «Редакция газеты «Тверская жизнь», ООО «Редакция «Вечевого центра» и ООО «Ярмарка» предписание об устранении нарушения рекламного законодательства.
3. Передать материалы дела № 06-6/49-2009 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии
В.М. Фомин

Члены Комиссии

Л.В. Посохова
Ю.В. Кочетурова

ПРЕДПИСАНИЕ

Комиссия Тверского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель Комиссии – Фомин В.М., заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа;
члены Комиссии:
- Посохова Л.В., заместитель руководителя;
- Кочетурова Ю.В., специалист 1 разряда отдела рекламы,
на основании своего решения от 17.11.2009 по делу № 06-6/49-2009 о признании ненадлежащей рекламы бальзама «ПРОМЁД», распространяемой в газетах «Тверские ведомости» от 13-19 марта 2009 г. № 11 (1743), «Тверская жизнь» от 17.03.2009 № 51 (26.622) и «Караван + Я» от 18.03.2009 № 11, распространяемых в Тверской области, и газетах «Вечевой центр» от 22.05.2009 № 77 (2630) и «Новгородская ярмарка» от 17.07.2009 № 118 (1222), распространяемых в Новгородской области, поскольку нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 и пунктов 1, 2 и 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 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 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Закирянову Д.Х. (117186, г. Москва, ул. Нагорная, д. 31, корп. 3, офис 14; 452600, Республика Башкортостан, г. Октябрьский, ул. Свердлова, д. 99, кв. 20), ГУ «Редакция газеты «Тверская жизнь» (170000, г. Тверь, ул. Вагжанова, д. 7), ООО «Редакция «Вечевого центра» (173002, г. Великий Новгород, проспект К. Маркса, д. 10) и ООО «Ярмарка» (173003, г. Великий Новгород, ул. Мусы Джалиля-Духовская. Д. 23) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, прекратить размещение рекламы биологически активной добавки - бальзама «Промед», содержащей указания на его лечебные свойства, а также указания на конкретные примеры излечения людей и выражения благодарности физическими лицами в связи с применением бальзама «Промед», в газетах «Тверская жизнь», «Вечевой центр» и «Новгородская ярмарка», либо иным образом обеспечить ее соответствие требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. ИП Закирянову Д.Х. (117186, г. Москва, ул. Нагорная, д. 31, корп. 3, офис 14; 452600, Республика Башкортостан, г. Октябрьский, ул. Свердлова, д. 99, кв. 20), ГУ «Редакция газеты «Тверская жизнь» (170000, г. Тверь, ул. Вагжанова, д. 7), ООО «Редакция «Вечевого центра» (173002, г. Великий Новгород, проспект К. Маркса, д. 10) и ООО «Ярмарка» (173003, г. Великий Новгород, ул. Мусы Джалиля-Духовская. Д. 23) представить в Управление письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 21.12.2009.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении

нарушения законодательства о рекламе Управление 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 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 процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии
В.М. Фомин

Члены Комиссии
Л.В. Посохова
Ю.В. Кочетурова