

РЕШЕНИЕ

11 марта 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7165-11/8 по признакам нарушения ООО «Музыкальное радио» статьи 8 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанции «Шансон» в октябре 2010 г. рекламы препарата «Тонгкат Али Платинум» и крема «Максодерм», в которой не указаны сведения о продавце товара,

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представитель ООО «Музыкальное радио» по доверенности № 06 от 24.02.2011 г. (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, в деле имеется почтовое уведомление о вручении Определения (исх. № 775/8 от 31.01.2011 г.) № 44309929749370);

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Согласно Акту проверки № 101/8 от 17.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 22.10.2010 г. по 17.11.2010 г. в отношении ООО «Музыкальное радио» установлено следующее.

В следующих шести рекламных образцах препарата «Тонгкат Али Платинум»:

- «Сегодня людей окружает огромное количество информации, в том числе и об улучшении мужского здоровья... Препарат является биологически активной добавкой.

Индивидуальные консультации и заказ препарата «Тонгкат Али Платинум» по телефону — 8 800 200 02 02, звонок бесплатный. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом» **(Рекламный образец № 1)**;

- «Скорая помощь для мужчин. Оказываем консультации по телефону — 8 800 200 02 02 — Саш, а ты чего до сих пор на работе торчишь?.. Препарат является биологически активной добавкой. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом. Индивидуальная консультация и заказ препарата «Тонгкат Али Платинум» по телефону — 8 800 200 02 02» **(Рекламный образец № 2)**;

- «Многие думают, что в жизни ничего не бывает просто так, за все надо платить. Антидепрессанты могут вызвать тошноту, таблетки для пищеварения — головную боль, а крем — аллергическую реакцию... Препарат является биологически активной добавкой. Индивидуальные консультации и заказ препарата «Тонгкат Али Платинум» по телефону горячей линии 8 800 200 02 02, звонок бесплатный. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом» **(Рекламный образец № 3)**;

- «Скорая помощь для мужчин. Оказываем консультации по телефону — 8 800 200 02 02 — Слушай, с Пашкой что-то странное происходит, раньше ни одной юбки не пропускал, а теперь остепенился что ли... Препарат является биологически активной добавкой. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом. Индивидуальная консультация и заказ препарата «Тонгкат Али Платинум» по телефону горячей линии 8 800 200 02 02» **(Рекламный образец № 4)**;

- «Каждому из нас хочется успеха, хочется быть объектом любви и желания, именно поэтому проблемы в интимной сфере могут стать настоящей трагедией... Препарат является биологически активной добавкой. Индивидуальные консультации и заказ препарата «Тонгкат Али Платинум» по телефону 8 800 200 02 02. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом» **(Рекламный образец № 5)**;

- «Скорая помощь для мужчин. Оказываем консультации по телефону — 8 800 200 02 02. - Представляешь, Витя предложил переехать к нему... Препарат является биологически активной добавкой. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом. Индивидуальная консультация и заказ препарата «Тонгкат Али Платинум» по телефону 8 800 200 02 02» **(Рекламный образец № 6)**;

распространявшихся на радиостанции «Шансон», не указаны сведения о продавце товара, что содержит признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Также, в двух следующих рекламных образцах крема «Максодерм»:

- «Твердый, как железо. Мужчины знают, как это важно... Не является лекарственным средством. 8 800 200 25 30» **(Рекламный образец № 7)**;

- «Ни один мужчина не хочет быть неудачником, особенно мой мужчина. Немного

свечей, приглушенный свет, медленная музыка... Звоните 8 800 200 25 30. Подробная информация о креме «Максодерм» на сайте www.maxoderm.ru и по телефону 8 800 200 25 30. Не является лекарством», распространявшийся на радиостанции «Шансон» **(Рекламный образец № 8);**

распространявшихся на радиостанции «Шансон», также не указаны сведения о продавце товара, что содержит признаки нарушения статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Между ООО «Музыкальное радио» (Вещатель) и ЗАО «Региональный радиоканал» (Станция) заключен договор № 1/03 П от 01.01.2003 г. на предоставление Станцией Вещателю исключительного права круглосуточной трансляции в зоне вещания Пакета радиопрограмм под общим названием «Радио Шансон».

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем указанной рекламы являлось ООО «Музыкальное радио», что подтверждается вышеуказанным договором. Данная реклама распространялась в составе Центрального рекламного спота (согласно договору — аудиоинформация, попадающая под определение рекламы в соответствии с действующим законодательством РФ, которая включается в состав Пакета при его монтаже на Станции и обязательная к распространению Вещателем) в Пакете радиопрограмм.

Согласно письменным объяснениям «Музыкальное радио» (исх. № 04 от 21.02.2011 г. / вх. № 754-з от 21.02.2011 г.) «Указанные в Определении рекламные образцы препарата «Тонгкат Али Платинум» и «Максодерм» распространялись в рамках Центральной рекламы. В отведенных для Местной рекламы интервалах распространение данных рекламных образцов не производилось. Таким образом, ООО «Музыкальное радио» не заключало договоров на изготовление и распространение рекламы, указанной в определении и не имеет информации о графике распространения указанной рекламы, не имеет образцов рекламы».

Однако, с данным доводом нельзя согласиться, поскольку согласно лицензии на осуществление радиовещания серия РВ № 14442 от 29.12.2008 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере связи и массовых коммуникаций, ООО «Музыкальное радио» осуществляет эфирное вещание радиопрограмм «Музыкальное радио» и «Радио Шансон» (дата начала вещания — 02.03.1999 г.; срок действия лицензии — до 02.03.2014 г.). Согласно приложению № 3 к данной лицензии территория вещания (наименование населенного пункта) — г. Самара, время вещания — ежедневно, круглосуточно.

Таким образом, ООО «Музыкальное радио» отвечает всем признакам рекламораспространителя согласно ФЗ «О рекламе».

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).

Таким образом, рекламные образцы №№ 7,8 не содержат указания на дистанционный способ продажи крема «Максодерм». В то же время, содержащаяся в текстах рекламных образцов № 1-6 фраза «заказ препарата... по телефону» 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, рекламные образцы №№ 1-6 не содержали сведений о продавце товара.

Таким образом, рекламные образцы №№ 1-6 нарушают требования статьи 8 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, согласно Свидетельству о государственной регистрации № 77.99.11.3.У.11729.12.09 от 23.12.2009 г., выданному Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, биологически активная добавка к пище «Тонгкат Али Платинум» прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр; для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве биологически активной добавки 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 №№ 1-6 нарушают требования пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе». 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 «Музыкальное радио».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 8 настоящего закона.

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 «Тонгкат Али Платинум», реализуемой дистанционным способом, распространявшуюся в октябре 2010 г. в г. Самара в эфире радиостанции «Шансон», в которой отсутствовали сведения о продавце рекламируемого товара, что нарушает требования пункта 3 части 3 статьи 5 и статьи 8 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Музыкальное радио» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России Артамоновой О.Н. для составления протокола по делу об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 24 февраля 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 11 марта 2011 г.

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

Федерации.