

РЕШЕНИЕ

24 мая 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7128-11/8 по признакам нарушения ООО «МегаФарм» пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанции «Дорожное радио» рекламы препарата «Экопам», которая создавала впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами,

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «МегаФарм» - представитель отсутствует (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением о возобновлении производства по делу № 7128-11/8 (исх. № 4411/8 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. № 4411/8 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»:

- Рекламный образец препарата «Экопам» ООО «МегаФарм». Санкт-Петербург, Владимирский проспект, дом 23, ОГРН 1097847122284. Не является лекарством, перед

применением ознакомьтесь с инструкцией», распространявшийся 20.10.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» в 11:18, содержит указание на лечебные свойства объекта рекламирования в части использования фраз: «Задача, которую поставили перед собой создатели комплекса «Экопам», потрясли. Это усиление либидо, укрепление эрекции, увеличение количества и качества половых актов. Первые результаты мужчина должен получить уже на первой неделе приема...», «Экопам» помогает предотвратить такие заболевания, как простатит, аденома, и если вовремя заняться собой, то даже онкологические заболевания...».

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 «МегаФарм», что подтверждается следующими документами и материалами:

1) Рекламным аудиороликом комплекса «Экопам», в котором содержится информация: «Экопам» ООО «МегаФарм». Санкт-Петербург, Владимирский проспект, дом 23, ОГРН 1097847122284. Не является лекарством, перед применением ознакомьтесь с инструкцией»;

2) По телефону горячей линии 8-800-555-03-02, указанному в рекламных роликах, отвечают специалисты ООО «МегаФарм», оказывающие информационные услуги по вопросу использования и приобретения комплекса «Мультимен»;

3) Договором на оказание услуг по размещению рекламных материалов № 27/01 от 27.01.2010 г., заключенным между ООО «Центр новых технологий» (Исполнитель) и ООО «МегаФарм» (Заказчик), с актами № 2914 от 29.10.2010 г. и № 3160 от 08.11.2010 г. и приложениями №№ 9 и 10.

Согласно данным документам указанная реклама распространялась с 04.10.2010 г. по 08.11.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» (всего 11 выпусков).

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

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации № 77.99.23.3.У.6130.6.05 от 02.06.2005 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, продукция биологически активная добавка к пище «Экопам» 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** — дополнительного источника витаминов.

Таким образом, «Экопам» является биологически активной добавкой к пище.

В своих письменных объяснениях (исх. № б/н от 19.01.2011 г. / вх. № 456 от 28.01.2011 г.) Общество не признало нарушения, указав, что «продукт «Экопам» не лечит, а лишь оказывает поддержку в предупреждении (предотвращении), то есть в профилактике заболеваний, упомянутых в рекламе...».

Самарское УФАС России обратилось в Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области с просьбой с учетом профессиональных знаний разъяснить, содержится ли в данной рекламе указание на лечебные свойства объекта рекламирования.

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 рекламных образцах (комплекса «Экопам» - прим.) содержится указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни...

Например... фразы «помогает предотвратить такие заболевания, как простатит, аденома и... онкологические заболевания» указывают на положительное влияние на течение болезни...».

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области подтвердило, что рекламный образец биологически активной добавки к пище «Экопам» создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Следовательно, реклама биологически активной добавки к пище «Экопам» содержит нарушение пункта 1 части 1 статьи 25 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 пунктом 1 части 1 статьи 25 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 — 191002, г. Санкт-Петербург, Владимирский проспект, 23, лит. А, каб. 402/1. Однако, почтовые уведомления о вручении документов, направленных по данному адресу, либо не вернулись, либо возвращались с пометкой «возвращается в связи с истечением срока хранения».

Согласно письму Управления Федеральной налоговой службы по Санкт-Петербургу (исх. № 02-10-03/09971 от 25.03.2011 г. / вх. № 2128-з от 15.04.2011 г.) указанное юридическое лицо является действующим, адрес места нахождения согласно ЕГРЮЛ — 191002, г. Санкт-Петербург, Владимирский проспект, 23, лит. А, каб. 402/1.

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России, считает что лицо уведомлялось Антимонопольным органом надлежащим способом — отправка корреспонденции по последнему известному адресу (месту нахождения) ООО «МегаФарм», указанному в ответе УФНС России по Санкт-Петербургу.

Самарское УФАС России считает указанный в выписке ЕГРЮЛ адрес лица последним известным местом нахождения ООО «МегаФарм». 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 препарата «Экопам» был размещен в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» в сетевых рекламных окнах. С ноября 2010 г. в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» реклама препарата «Экопам» 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 препарата «Экопам», распространявшуюся на радиостанции «Дорожное радио», которая создавала впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами, что нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО «МегаФарм» 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.