

О признании рекламы ненадлежащей

ИП Е<...>

<...>

ООО «Поток»

420094, Республика Татарстан,

г. Казань, ул. Голубятникова,

ЗД.2, офис 1

<...>

АО «Аргументы и Факты»

101000, г. Москва,

ул. Мясницкая, д. 42

<...>

К<...>

60302, г. Нижний Новгород,

ул. Невзоровых, д. 109, кв. 73

РЕШЕНИЕ

по делу №052/05/24-3668/2022

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 09 февраля 2023 года.

Решение в полном объёме изготовлено 27 февраля 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Комиссия) в составе:

<...> - <...>,
<...>. - <...>,
<...>. - <...>

рассмотрев дело №052/05/24-3668/2022, возбуждённое по обращению потребителя рекламы — К<...>., в отношении Индивидуального предпринимателя Е<...> по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 24 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии заявителя — К<...>. (паспорт), представителя ИП Е<...> по доверенности от 08.02.2023 — Р<...>., представителя АО «Аргументы и факты» по доверенности №61/23 от 01.01.2023 — Р<...>.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение К<...>. (вх.№30878/22 от 17.10.2022), направленное Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Нижегородской области, по поводу рекламы браслета «Спектр», распространённой в издании газеты «Аргументы и Факты».

В связи с местонахождением рекламодателя — ИП Е<...>. в городе Москве, на основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Нижегородское УФАС России ходатайствовало перед Федеральной антимонопольной службой о наделении полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела в отношении ИП Е<...>.

20.12.2022 ФАС России наделила Нижегородское УФАС России соответствующими полномочиями.

В связи с указанными обстоятельствами, Нижегородское УФАС России 22.12.2022 возбудило дело №052/05/24-3668/2022 в отношении ИП Е<...>. по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела по существу состоялось 09 февраля 2023 года

посредством проведения видеоконференцсвязи.

Изучив материалы дела, выслушав доводы сторон, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

В газете «Аргументы и Факты» №38 (2138) за 21 — 27 сентября 2022 года опубликована статья о медицинском изделии «Спектр» следующего содержания:

- *«С браслетом «Спектр» вы сами теперь можете управлять болезнью. Более того, будете приятно удивлены, насколько он облегчает течение диабета. И заметно повышает качество вашей жизни!...»;*
- *«Никакого риска! Гарантируем результат или вернём деньги...»;*
- *«10-15 минут в день – и риск инфаркта снизится в разы!...»;*
- *«Квантовый браслет решает ещё одну важную проблему. Из-за нарушения углеводного обмена при сахарном диабете нарушается нормальное кровоснабжение нервов. В результате нарушаются структуры нервных клеток. Появляются апатия и тревога. «Спектр» поможет нормализовать сон, пройдут панические атаки, да и вообще состояние нервной системы придет в норму...»;*
- *«А риск инфаркта при этом снижается в разы! Только вдумайтесь: всего 10-15 минут с браслетом «Спектр» могут спасти вашу жизнь. А это, согласитесь, просто бесценно...».*

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»: реклама — информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования — товар, средство индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама, пункт 3 этой же статьи определил, что товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация адресована неопределённому кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования —

медицинскому изделию — браслету «Спектр».

Таким образом, рассматриваемая информация содержит все признаки, указанные в статье 3 Закона «О рекламе», а, следовательно, является рекламой.

Согласно части 1 статьи 38 №323-ФЗ от 21.11.2011 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека.

Информация о зарегистрированных медицинских изделиях размещена в открытом доступе на официальном сайте Росздравнадзора в электронном сервисе «Государственный реестр медицинских изделий и организаций (индивидуальных предпринимателей), осуществляющих производство и изготовление медицинских изделий» (<http://www.rosdravnadzor.ru/services/misearch>).

Согласно данным Реестра, «Аппарат фототерапевтический светодиодный красного излучения АФС «Спектр» по ТУ 9444-005-78551706-2010», производства ООО «Лазер-медцентр», является зарегистрированным медицинским изделием (регистрационное удостоверение от 23.10.2013 №ФСР 2011/10396, срок действия не ограничен).

Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

В соответствии с частью 4 статьи 24 ФЗ «О рекламе» требования пункта 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» распространяются также на рекламу медицинских изделий.

Во избежание формирования впечатления о гарантии эффективности

недопустимо использование:

- глаголов и глагольной формы (причастия, деепричастия) совершенного вида, указывающих на наступление конечного результата и не позволяющих иного толкования (например, избавит, вылечит, победит, решит, уничтожит, устранил, снимет (боль и спазм и т.п.), восстановит, станет легче, излечит, помогает (излечить, вылечит, победить, уничтожить) и т.п.;

- существительные, указывающие на наступление конечного результата и не позволяющие иного толкования, а также словосочетания с этими словами (в том числе с глаголами «способствует», «помогает» и пр. (например, победа, излечение, полное избавление, решение проблемы, способствует излечению, помогает исцелению и т.п.);

- наречия, указывающие на наступление конечного результата и не позволяющие иного толкования (например, однозначно, непременно, неизбежно, гарантированно, навсегда, никогда);

- наречия, указывающие на время или скорость действия препарата применительно к его лечебным свойствам и результату его действия (быстро, медленно, продолжительно, стремительно, мгновенно, долго и т.п.).

В рекламе медицинского изделия - «Аппарат фототерапевтический красного излучения АФС «Спектр» используются слова, словосочетания и выражения, указывающие не на процесс, а на результат действия медицинского изделия, внимание потребителя фиксируется на утверждениях:

- «А результат — просто космос!»;

- «Свет в конце туннеля для больных диабетом»;

- «...людям уже страдающим диабетом, квантовый браслет **облегчит** склероз артерий поджелудочной железы и поможет снизить уровень глюкозы в крови практически до её нормы: А значит, может **замедлить** у вас наступление диабетических осложнений вплоть до их предотвращения»;

- «... Более того, будете приятно удивлены, насколько он **облегчает** течение диабета. И заметно повышает качество вашей жизни!»;

- «10-15 минут в день — и риск инфаркта **снизится** в разы!»;

- «Квантовый браслет **решает** ещё одну важную проблему. Из-за нарушения углеводного обмена при сахарном диабете нарушается

нормальное кровоснабжение нервов. В результате нарушаются структуры нервных клеток. Появляются апатия и тревога. «Спектр» **поможет нормализовать сон, пройдут панические атаки, да и вообще состояние нервной системы придет в норму**»;

- «... всего 10-15 минут с браслетом «Спектр» **могут спасти вашу жизнь**. А это, согласитесь, просто бесценно»;

- «Браслет «Спектр» - это как раз тот спасательный круг, который **может помочь** вам при диабете и других болезнях...»;

- «Никакого риска! **Гарантируем результат** или вернём деньги»;

- «Спектр — ваш ангел-хранитель от таких коварных болезней, как инфаркт и инсульт, а также при реабилитации от последствий этих страшных заболеваний».

Рассматриваемая статья формирует у читателей впечатление о гарантии эффективности использования медицинского изделия «Аппарат фототерапевтический красного излучения АФС «Спектр».

Следовательно, реклама медицинского изделия «Аппарат фототерапевтический красного излучения АФС «Спектр» противоречит требованиям пункта 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе» несёт рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона «О рекламе» рекламодатель — это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама) и содержания рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о распространении

рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Установлено, что рекламная статья размещена в газете «Аргументы и Факты» на основании договора №2340/15 от 10.11.2015, заключённого между ЗАО «Аргументы и Факты» (Исполнитель) и ИП Е<...> (Заказчик).

В соответствии с пунктами 2.1.1-2.1.4 Договора Заказчик обязуется предоставлять техническое задание, а также утверждённый оригинал — макет. Заказчик обязуется своевременно оплатить рекламные услуги, оказываемые исполнителем. Заказчик обязуется предоставлять рекламные материалы, содержание которых соответствует требованиям Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, рекламодателем рассматриваемого рекламного сообщения является ИП Е<...>

В ходе рассмотрения дела представитель ИП Е<...>. сообщил, что в статье содержится описание доказанного многочисленными исследованиями воздействия красного излучения на организм. По мнению ответчика, информация носит исключительно информационный характер и не может создать впечатления гарантирования положительного действия объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий. По утверждению ИП Е<...>., из статьи не следует гарантированный положительный эффект, так как применению аппарата должна предшествовать консультация с врачом и использование конкретных рекомендаций врача в отношении лечения указанных заболеваний или снятия симптомов соответствующих заболеваний, ознакомление с показаниями и противопоказаниями, указанными в документации на аппарат (инструкции).

Указанные доводы ИП Е<...>Комиссия Нижегородского УФАС России считает несостоятельными в силу следующего.

Как следует из заключения, указанного в клинических результатах применения фототерапевтического светодиодного аппарата АФС к-640/670-«Спектр» от 10.07.2008, клиническое применение аппарата показало, что аппарат безопасен, удобен и прост в применении, может быть использован не только в стационаре, но и при амбулаторном лечении и дома. Светодиодное облучение крови с помощью аппарата АФС к-640/670- «Спектр» улучшает реологические свойства крови за счет снижения адгезии эритроцитов, оказывает комплексное противовоспалительное действие, в том числе нормализует показатели крови и приводит к снижению цитокинов в сыворотке крови, способствует более быстрому купированию воспалительных явлений.

В паспорте и руководстве по эксплуатации аппарата в разделе

«показания к применению» указано: надвенное облучение крови препятствует образованию тромбов за счет снижения вязкости (разжижения) крови, а также повышения гибкости стенок (мембран) эритроцитов. Также снижает интоксикацию организма, способствует выведению токсинов. Укрепляет стенки кровеносных сосудов. Улучшает микроциркуляцию крови. Увеличивает размер диаметра кровеносных сосудов (капилляров). Устраняет воспаления за счет понижения уровня С-реактивного протеина. Способствует снятию болевого синдрома и увеличению в сыворотке крови количества фагоцитов, лимфоцитов и иммуноглобулинов IgA, IgM, IgG. Повышает уровень неспецифической устойчивости организма. Нормализует уровень липидов, сахара и холестерина.

Использованные в рекламе утверждения дают потребителям основание полагать, что медицинское изделие эффективно в нормализации сна, устранении панических атак, нормализации нервной системы, снижении риска инфаркта.

Таким образом, в рекламе гарантируется эффективность и положительное действие и безопасность лекарственного препарата.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащей рекламой признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Следовательно, реклама ИП Е<...>. «Аппарат фототерапевтический красного излучения АФС «Спектр», распространённая в газете «Аргументы и Факты» №38 (2138) за 21 — 27 сентября 2022 года, является ненадлежащей, противоречащей требованиям пункта 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

В связи с тем, что в настоящее время реклама не распространяется, Комиссия Нижегородского УФАС России считает нецелесообразным выдавать ИП Е<...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 43-49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ИП Е<...>. «Аппарат фототерапевтический красного излучения АФС «Спектр», распространённая в газете «Аргументы и Факты» №38 (2138) за 21 — 27 сентября 2022 года, поскольку она противоречит требованиям пункта 8 части 1 статьи 24 ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

<...>