РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 05-6/2-11-2012

17 октября 2012 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Тверское УФАС России, Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – Фомин В.М., руководитель управления;

члены Комиссии:

- Аренсватова Т.С., ведущий специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

- Шибанов Я.А., специалист-эксперт отдела контроля размещения государственного заказа,

рассмотрев дело № 05-6/2-11-2012, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в периодическом печатном издании - газете «Читай! Город» от 20.04.2012 № 15 (284) (стр.2) рекламы крема и геля «Чистостоп»,

в отсутствие извещенных всеми доступными средствами представителей ООО «Интермедиа», ООО «РОССТ»,

УСТАНОВИЛА:

1. Настоящее дело возбуждено в отношении ООО «Интермедиа» определением от 19.07.2012 на основе информации, поступившей от Алтайского краевого УФАС России, о распространении на территории края в периодическом печатном издании газете «Читай! Город» от 20.04.2012 № 15 (284) (стр.2) рекламы крема «Чистостоп» и геля «Чистостоп-форте».

В верхней части рекламы указано следующее: *«ЧЕГО БОЯТСЯ НОГИ?»*.

В центральной части рекламы изображение, выделенное на желтом фоне черными буквами (фраза-маяк) с текстом: **«КРЕМ ЧИСТОСТОП И ГЕЛЬ ЧИСТОСТОП-ФОРТЕ ПОМОГУТ ПОБЕДИТЬ ГРИБОК И НЕ ДАДУТ ЕМУ ЗАХВАТИТЬ ВАШИ СТОПЫ».**

Основной тексты рекламы содержит повествование о неприятных симптомах заболеваний, вызванных грибком, и содержит следующую информацию: (начало цитаты) «**Уникальные средства: крем ЧИСТОСТОП и гель ЧИСТОСТОП – форте помогут победить грибок и не дадут ему «захватить» ваши стопы в будущем.** Они созданы на основе натуральных компонентов. Гель ЧИСТОСТОП – Форте, обладает

богатейшим составом: экстракты грецкого ореха, коры дуба, березы, семян грейпфрута, а так же масла монарды дудчатой, пачули, эвкалипта и другие натуральные активные вещества. **В комплексе они обладают противогрибковым, антимикробным, противовоспалительным, заживляющим и защитным свойствами. В результате применения уходит зуд и жжение, заживают микозные трещины, обновляется кожный покров. Новый ноготь растет уже здоровым (а при микозной инфекции отрастающий молодой ноготь тут же «съедает» грибок).**

«Крем ЧИСТОСТОП также состоит из натуральных компонентов. **Он применяется для борьбы с грибковой инфекцией на начальной стадии** и для профилактики ее возникновения. Эти натуральные средства практически не имеют противопоказаний, а эффект от применения будет ощущаться уже после первого нанесения.

ЧИСТОСТОП И ЧИСТОСТОП Форте – грибок больше не угроза! Спрашивайте в аптеках!» (конец цитаты).

Ниже размещены изображения упаковки «ЧИСТОСТОП» и «ЧИСТОСТОП-Форте».

Определением от 17.08.2012 об отложении и продлении срока рассмотрения дела № 05-6/2-11-2012 к участию в деле привлечено ООО «РОССТ». Указано мотивировано тем, что размещение ООО «Интермедиа» спорной рекламы осуществлялось на основании договора с ООО «РОССТ».

2. В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон) целями настоящего Закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

В соответствии со статьей 3 Закона:

- реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке;

- объект рекламирования - товар, средство его 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;

- товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

- рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее

объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

- рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму;

- рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Размещенная в газете «Читай! Город» информация полностью подпадает под определение, данное в статье 3 Закона, поскольку представляет собой информацию, распространяемую в периодическом печатном издании, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания потенциальных покупателей к товару (крем «Чистостоп» и гель «Чистостоп-форте»), формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно представленным ООО «Интермедиа» вместе с письменными пояснениями договору № 2 от 12.02.2010 и Приложению № 127 к указанному договору от 13.04.2012 ООО «Интермедиа» (Исполнитель) обязалось по поручению ООО «РОССТ» (Заказчик) **подготовить и разместить** рекламно-информационные материалы Заказчика в газете «Читай! Город», дата выхода газеты – 20.04.2012, размер полосы ¼. При этом обязанности Исполнителя и Заказчика распределены следующим образом: Исполнитель производит подготовку и размещение рекламно-информационных материалов Заказчика, осуществляет контроль качества подготовки и размещения рекламно-информационных материалов, а Заказчик оплачивает услуги Исполнителя. При этом пунктом 5.4 договора определено, что в случае несоответствия рекламно-информационных материалов закону о рекламе, Исполнитель имеет право не размещать указанную рекламу.

Как следует из ответа ООО «Издательский дом «Алтапресс» (осуществляет издание газеты «Читай! Город»**)** от 09.06.2012 № 91 на запрос Алтайского краевого УФАС России от 23.05.2012 № 2015/7 документами, подтверждающими, что размещение рекламы крема «Чистостоп» и геля «Чистостоп-форте» производилось по заказу ООО «Интермедиа», являются:

- гарантийное письмо ООО «Интермедиа» в рекламный отдел газеты «Читай! Город» с просьбой разместить 20.04.2012 рекламу клиента – РИА ПАНДА формата ¼ и гарантией своевременной оплаты;

- бланк-заказ, содержащий указание на источник информации о рекламируемом товаре – ООО «Интермедиа» и содержание рекламы (дословно совпадает с рекламой, размещенной в газете «Читай! Город» 20.04.2012).

Как следует из содержания инструкции по применению крема «Чистостоп» и геля «Чистостоп-форте», представленных ООО «Интермедиа» с письмом от 16.08.2012 и заверенных печатью последнего и подписью генерального директора, инструкции на оба препарата содержат указание на его производителя – ООО «ВИС», эксклюзивного дистрибьютора – фармацевтическую компанию «РИА «Панда», перечень входящих в состав веществ, назначение препаратов (дословно) – «для ухода за кожей ног (стоп)» и следующим описанием характера воздействия при применении препаратов: крем «Чистостоп» (дословно) «…благотворно влияет на общее состояние кожи. Активные компоненты снижают риск развития грибковых

инфекций стоп и ногтей, устраняют зуд, покраснения, оказывают антимикробное и противовоспалительное действие, заживляют, питают, смягчают и сохраняют оптимальный уровень увлажненности кожи»; гель «Чистостоп-форте» (дословно) «комбинированное высокоэффективное средство, активные компоненты которого обладают широким спектром противогрибкового и антибактериального действия, Гель освежает и успокаивает кожу, создает ощущение чистоты и комфорта».

Из содержания представленных ООО «Интермедиа» инструкций по применению обоих препаратов не следует, что вышеуказанные крем и гель способны лечить заболевания, вызванные грибком, тем более не следует, что излечение вышеуказанных заболеваний гарантируется. Из инструкций по применению следует, что их применение лишь снижает риск развития грибковых инфекций вследствие антимикробного и противовоспалительного действия.

Аналогичная информация о свойствах крема и геля содержится на сайте ООО «РИА «Панда» в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» на страницах сайта http://www.riapanda.ru/katalog/spisok-preparatov/item/143-chistostop-krem-dlya-nog.html и http://www.riapanda.ru/katalog/pharma/item/142-chistostop-forte.html. На указанных страницах сайта эксклюзивного дистрибьютора также отсутствует информация о лечебных свойствах крема и гель.

Несмотря на отсутствие в инструкции по применению, на официальном сайте фармацевтической компании «РИА «Панда» и в иных источниках указания на лечебные свойства крема «Чистостоп» и геля «Чистостоп-форте», а лишь на возможность снизить риск возникновения грибковых инфекций, несмотря на отсутствие документов, подтверждающих, что имелось указание третьего лица в адрес ООО «Интермедиа» о размещении 20.04.2012 в газете «Читай! Город» информации о лечебных свойствах крема и геля, по заказу ООО «Интермедиа» была размещена реклама, содержащая указание на лечебные свойства и крема и геля («…помогут победить грибок…», «…новый ноготь растет уже здоровым…», «…применяется для борьбы с грибковой инфекцией на начальной стадии»).

Вышеуказанное в совокупности свидетельствует о том, что именно ООО «Интермедиа», заказывая размещение 20.04.2012 в газете «Читай! Город» рекламы крема «Чистостоп» и геля «Чистостоп-форте», определило содержание рекламы с указанием на лечебные свойства, и, следуя буквальному содержанию понятия «рекламодатель», является рекламодателем вышеуказанной рекламы.

3. В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона **в рекламе не допускаются 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.**

Согласно Международной классификации болезней МКБ-10 микозы отнесены к классу «Некоторые инфекционные и паразитарные болезни», микоз стоп имеет код B35.3, микоз ногтей – код B35.1.

Как следует из общедоступных источников информации «микоз» - латинское обозначение грибка и общее название грибковых заболеваний, одно из самых распространенных заболеваний в дерматологии - грибковое заболевание кожи и ногтей, стоп.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» (далее – Закон 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, методиками 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 Закона 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.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 № 736 утвержден Административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по государственной регистрации лекарственных средств.

В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Согласно представленным ООО «Интермедиа» копиям документов: 1) свидетельства о государственной регистрации от 20.09.2011 № RU.78.01.05.001.E.006011.09.11., выданным на продукцию - *«Чистостоп-форте» гель для ног»*; 2) свидетельства о государственной регистрации от 20.09.2011 № RU.78.01.05.001.E.006010.09.11., выданным на продукцию – «Астродерм» крем; *«Чистостоп» крем для ног, «Чистостоп Дел» крем для рук и ног при повышенном потоотделении;* перечисленная продукция зарегистрирована как косметическая продукция, лекарственным средством не является, как не является медицинской услугой, методом лечения, изделием медицинского назначения и медицинской техникой.

В связи с этим, на рекламу такой косметической продукции как гель для ног «Чистостоп-форте» и крем для ног «Чистостоп» в полной мере распространяется запрет, установленный пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, а именно – запрет на указание в рекламе на его лечебные свойства.

Таким образом, при размещении вышеуказанной рекламы были нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Закона.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, за нарушение требований, установленных

частью 5 статьи 5, ответственность несет *рекламодатель*, а также *рекламопроизводитель* в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Из материалов дела, в частности: приложения № 127 от 13.04.2012 к договору № 2 на оказание рекламно-информационных услуг, счета на оплату № 403 от 16.04.2012, бланк-заказа, акта № 267 от 30.04.2012, следует, что ненадлежащая реклама ООО «Интермедиа» размещалась 20.04.2012 и 27.04.2012. При этом, несмотря на указание в гарантийном письме, направленном ООО «Интермедиа» в рекламный отдел газеты «Читай! Город» о размещении рекламы также 18.05.2012 и 25.05.2012, отсутствуют доказательства размещения рекламы в указанные даты.

Учитывая, что реклама размещалась в конкретные даты – 20.04.2012 и 27.04.2012, Тверскому УФАС России неизвестно о распространении рекламы в настоящее время, основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе отсутствуют.

При этом ООО «РОССТ», привлеченное к участию в деле, никаких документов и сведений, несмотря на направленное в его адрес по двум известным адресам (сведения взяты из вышеуказанного договора и выписки из ЕГРЮЛ) определение, не представило. Учитывая, что пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, установлен предельный срок рассмотрения дела – 3 месяца, и отсутствие возможности дальнейшего продления срока, дело в отношении ООО «РОССТ» для полного, всестороннего и объективного рассмотрения подлежит выделению в отдельное производство.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 33, 37 - 42 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

РЕШИЛА:

1. Признать размещаемую ООО «Интермедиа» рекламу косметической продукции гель для ног «Чистостоп-форте» и крем для ног «Чистостоп», ненадлежащей; ООО «Интермедиа» (дата регистрации: 31.12.2009, ОГРН: 1056900004358, ИНН: 6901068750) нарушившим требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Передать материалы дела № 05-6/2-11-2012 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Выделить дело в отношении ООО «РОССТ» в отдельное производство.

Решение изготовлено в полном объеме 31 октября 2012 года.

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

Председатель Комиссии В.М. Фомин

Члены Комиссии Т.С. Аренсватова

Я.А. Шибанов