

РЕШЕНИЕ № 815-ФАС52-Р-5-07/07-10

25 августа 2010 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Михайлова Н.В.	-	член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции.

рассмотрев дело № 815-ФАС52-Р-5-07/07-10, возбужденное в отношении ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» (г. Нижний Новгород, ул. Хохлова, д. 1, оф. 3) по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» по доверенности от 17.05.2010 года Немцовой Г.Б.;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение потребителя рекламы Видяевой М.П., в котором сообщается о том, что с конца апреля 2010 года в Нижегородском эфире радиостанции «Радио Россия» распространяется рекламное сообщение геля «Витальгар», содержащее, по мнению заявителя, признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

В ходе проведения проверки рекламы на предмет соответствия ее требованиям рекламного законодательства установлено, что в Нижегородском эфире радиостанции «Радио Россия» в период с 13 мая 2010 года по настоящее время распространялось рекламное сообщение лечебно-профилактического геля «Витальгар», содержащее признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем рекламного сообщения является ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье».

В связи с вышеизложенным, Нижегородское УФАС России 21 июля 2010 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье».

ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» письмом от 14.07.2010 (вх. № 4767 от 14.07.2010) факт нарушения не признало и сообщило, что гель «Витальгар» согласно свидетельства о государственной регистрации №77.99.11.4.У.2184.9.04 от 01.09.2004 года, предназначен для реализации населению в качестве продукта диетического (лечебного и профилактического) питания. Указания на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение какой-либо болезни в результате применения геля «Витальгар» в рекламном-информационном материале отсутствуют, поскольку в рекламе говорится об отдельных компонентах геля.

Заслушав доводы представителя ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, в Нижегородском эфире радиостанции «Радио Россия» в период с 13 мая 2010 года по настоящее время распространяется рекламное сообщение лечебно-профилактического геля «Витальгар», содержащее признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

Рекламное сообщение распространяется на основании договора от 30.12.2009 года № 357/406, заключенного между ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» и филиалом ФГУП «ВГТРК «Государственная телевизионная и радиовещательная компания «Нижний Новгород». В соответствии с графиком выхода рекламных материалов «Витальгар» рекламные сообщения выходят в рамках программы «Дары моря» хронометражем от 2-х до 9 минут.

Реклама построена в виде интервью со специалистами общества ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье». В частности, в рекламном блоке хронометражем 9 минут 03 секунды говорится: *«Ценность «Витальгара» заключается, прежде всего, в ее активных биологических веществах: полисахаридах и альгинатах... Действие полисахаридов и микроэлементов, содержащихся в геле «Витальгар» основано на структурном улучшении состава крови, в комплексном применении с лекарственными средствами – очищению сосудов от холестериновых и атеросклеротических бляшек. Антисклеротический эффект биологического состава «Витальгара» объясняется также присутствием антагониста холестерина – бетаситостерина. Он способствует растворению осевших на стенках сосудов холестериновых отложений... Входящие в состав геля «Витальгар» бром и магний успокаивают центральную нервную систему и раздражительность сердца, и расслабит сосуды для тока периферической крови... каждый компонент продукта обладает целебным эффектом. Действие выражается в улучшении самочувствия, йод стимулирует умственную деятельность и повышает физическую работоспособность, а также восстановлению здорового сна и аппетита. При продолжительном применении полезных веществ, входящих в состав, может улучшиться работа всех функций организма, активизация иммунной системы, устранение нарушений обмена веществ... Применение геля может способствовать нормализации давления, снятию головных болей, восстановлению здорового сна.»*

В рекламном блоке хронометражем 4 минут 02 секунды, говорится: *«...биологически активный компонент хром, входящий в состав «Витальгар» приводит к более естественному снижению артериального давления, то есть мягко и опосредованно...»*.

В рекламном блоке хронометражем 4 минут 04 секунды говорится: *«...Морская водоросль ламинария – природный источник антиоксидантов, а значит защищает организм от свободных радикалов. Ламинария обладает мощным антисклеротическим действием, что объясняется высоким содержанием йода и ведет к уменьшению головных болей, приступов*

стенокардии...».

В рекламном блоке хронометражем 5 минут 00 секунды говорится: «...одна группа составляющих «Витальгар» способствует нормализации крови, а другая – укреплению сосудистой стенки, поэтому прием «Витальгар» способствует уменьшению головокружения и головной боли, устойчивости походки...».

В рекламе сообщается о положительном влиянии компонентов, входящих в «Витальгар», на организм человека. В целом, рекламное сообщение свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание потребителей рекламы к рекламируемому товару именно как к средству, оказывающему профилактическое и лечебное воздействие на различные системы организма человека: уменьшаются головные боли, приступы стенокардии, головокружение, становится устойчивой походка, активизируется иммунная система организма, нормализуется давление, становится здоровым сон, растворяются на стенках сосудов холестериновые отложения (то есть происходит лечение атеросклероза), повышается работоспособность.

Согласно свидетельства о государственной регистрации №7.99.11.4.У.2184.9.04 от 01.09.2004 года, санитарно-эпидемиологического заключения №77.99.11.004.Т.001550.08.04 от 31.08.2004 года, выданных Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, зарегистрирован продукт «Водоросли бурые гомогенизированные (ламинария и фукус) для диетического (лечебного и профилактического) питания: ламинария – гель охлажденный» для реализации населению в качестве продукта диетического (лечебного и профилактического) питания (дополнительный источник пищевых волокон (альгинатов) и йода), для использования в пищевой промышленности. В сертификате соответствия № РОСС RU.ПР71.Н53838 сроком действия с 02.09.2008 года по 02.06.2011 года продукция «Водоросли бурые гомогенизированные – ламинария (гель охлажденный)» зарегистрирована как «Витальгар».

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.06.1998 года № 86-ФЗ «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, методами 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).

Таким образом, закон предусматривает, что именно лекарственные средства могут применяться для профилактики, диагностики и лечения болезни.

Согласно статье 19 Федерального закона от 22.06.1998 года № 86-ФЗ «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 года № 736 утвержден административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной регистрации лекарственных средств. В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Между тем установлено, что продукт «Водоросли бурые гомогенизированные (ламинария и фукус) для диетического (лечебного и профилактического) питания: ламинария – гель охлажденный», который рекламируется как продукт «Витальгар», производится из бурых морских водорослей для пищевой промышленности и реализации населению с целью употребления в пищу, то есть зарегистрирован как пищевой продукт. Как лекарственное средство данный продукт не зарегистрирован, что подтвердил представитель ответчика в ходе рассмотрения дела.

Поскольку продукт «Водоросли бурые гомогенизированные (ламинария и фукус) для диетического (лечебного и профилактического) питания: ламинария – гель охлажденный» (гель «Витальгар») лекарственным средством не является, то это исключает возможность указания в рекламе на его лечебные и профилактические, а также на лечебно-профилактические свойства компонентов «Витальгар». В рекламном сообщении может быть указано только на те свойства геля, которые отражены в свидетельстве о государственной регистрации №7.99.11.4.У.2184.9.04 от 01.09.2004 года.

Согласно пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его потребительских свойствах.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в 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.

ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» распространяло рекламу геля «Витальгар», из содержания которой следовало, что компоненты, входящие в состав геля, оказывают лечебное воздействие, в связи с чем потребитель рекламы делал вывод об оказании лечебного воздействия геля на организм человека. Таким образом, общество распространяло не соответствующие действительности сведения относительно характеристик рекламируемого товара.

Согласно части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение потребители рекламы.

Как следует из заявления Видяевой М.П., она была введена в заблуждение рекламным сообщением, поскольку считала, что гель «Витальгар» является лекарственным средством.

Следовательно, указанное выше рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 2 части 3 статьи 5, пункта 6 части 5 статьи 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 3, 6 и 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рекламных сообщений «Витальгар» является ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье».

Таким образом, ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» нарушены требования пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представитель общества нарушение Федерального закона «О рекламе» признал.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» (г.Нижний Новгород,

ул.Хохлова, д.1, оф.3), распространяемую в Нижегородском эфире радиостанции «Радио Россия» в период с 13 мая 2010 года по настоящее время, поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3, пункта 6 части 5, части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме 25 августа 2010 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 56-ФАС52-Р-5-07/01-10-01

**о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе**

25 августа 2010 года

г.Нижний Новгород

<...>

1. ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» в срок до 24 сентября 2010 года прекратить нарушение пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не указывать в рекламном сообщении геля «Витальгар» на лечебное воздействие на организм человека данного пищевого продукта.

2. ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 27 сентября 2010 года.

ПРЕДПИСАНИЕ № 815-ФАС52-Р-5-07/07-10-02

<...>

1. ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» в срок до 24 сентября 2010 года прекратить нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не распространять не соответствующие действительности сведения относительно характеристик рекламируемого товара - геля «Витальгар».

2. ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 27 сентября 2010 года.

ПРЕДПИСАНИЕ № 815-ФАС52-Р-5-07/07-10-03

<...>

1. ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» в срок до 24 сентября 2010 года прекратить нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: не вводить в заблуждение потребителей рекламы путем указания на лекарственное воздействие геля «Витальгар».

2. ООО «Центр Передовых Технологий «Вита Ли – Поволжье» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 27 сентября 2010 года.