

РЕШЕНИЕ по делу № 3-01/17-2015

06 мая 2015 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 30 апреля 2015 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 3-01/17-2015, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Х<...> (440000, г. Пенза, ул. <...>, д. <...>, оф. <...>, ИНН <...>; далее – ИП Х<...> по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5, пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»)),

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Х<...>., представитель по доверенности от 28.04.2015 г. № 66АА1476295 А<...>.

в отсутствие:

индивидуального предпринимателя Б<...> (442961, Пензенская область, г. Заречный, ул. <...>, <...>, ИНН <...>; далее – ИП Б<...>представила ходатайство о рассмотрении дела без её участия

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Пензенского УФАС России установлено следующее.

В газете «Наш город Пенза» №12 от 18 марта 2015 года на странице 11 размещена реклама следующего содержания: «Медицинская техника «Диабетон», успеи купить по выгодной цене. Пояс турмалиновый с магнитными вставками. Показания к применению: грыжи межпозвоночных дисков; невралгия; боли в области поясницы и таза; напряжение в мышцах; остеохондроз пояснично-крестцового отдела позвоночника. Стельки универсальные из жидкого геля. Показания и рекомендации: все виды плоскостопия, пяточная шпора и подошвенный фасциит; варикоз нижних конечностей; сахарный диабет; грыжи межпозвоночных дисков.... Имеются противопоказания, необходимо ознакомиться с инструкцией».

Пензенским УФАС России определением от 14.04.2015 по факту распространения вышеуказанной рекламы, возбуждено дело № 3-01/17-2015 по признакам нарушения пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 30.04.2015. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена ИП Х<...>.

Из письменных пояснений ИП Х<...> следует, что 05.02.2015 между ИП Б<...> и ИП Х<...> был заключен договор на оказание услуг по размещению рекламных материалов. Согласно данному договору 18 марта и 8 апреля 2015 года в газете «Наш город Пенза» была размещена реклама «Медицинская техника «Диабетон», успеи купить по выгодной цене. Пояс турмалиновый с магнитными вставками...».

На рассмотрении дела представитель ИП Х<...> факт нарушения признала, пояснила, что допущенное нарушение произошло в связи с незнанием требований законодательства о рекламе.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующему выводу.

В газете «Наш город Пенза» №12 (320) от 18 марта 2015 года на странице 11 размещена информация следующего содержания: «Медицинская техника «Диабетон», успеи купить по выгодной цене. Пояс турмалиновый с магнитными вставками. Показания к применению: грыжи межпозвоночных дисков; невралгия; боли в области поясницы и таза; напряжение в мышцах; остеохондроз пояснично-крестцового отдела позвоночника. Стельки универсальные из жидкого геля. Показания и рекомендации: все виды плоскостопия, пяточная шпора и подошвенный фасциит; варикоз нижних конечностей; сахарный диабет; грыжи межпозвоночных дисков... Аппликатор Кузнецова. Показания и рекомендации: боли в мышцах, суставах и позвоночнике; нормализация деятельности сердечно – сосудистой системы, дыхательной и нервной системы; восстановление и повышение работоспособности. Алмаг – 01. Косметологический аппарат «Дарсонваль». Показания и рекомендации: подтяжка мимических морщин; остеохондроз; варикозное расширение вен; угревая сыпь. Массажеры. Универсальный подарок для всей семьи! Массаж тела плюс инфракрасное излучение. Полный ассортимент представлен на сайте www.sc-diabeton.ru. 8 (8412) 52-31-03, ул. Московская, 71, оф.207. Имеются противопоказания, необходимо ознакомиться с инструкцией».

В соответствии со статьёй 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой является 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. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

-предназначаться для неопределенного круга лиц;

-привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

-способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Вышеуказанная информация, размещенная в газете «Наш город Пенза» №12 от 18 марта 2015 года на странице 11, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

С учетом указанных требований, соответствие действительности сведений, содержащихся в рекламе, должно быть документально подтверждено.

В рассматриваемой рекламе содержится информация: «Пояс турмалиновый с магнитными вставками. Показания к применению: грыжи межпозвоночных дисков; невралгия; боли в области поясницы и таза; напряжение в мышцах; остеохондроз пояснично-крестцового отдела позвоночника».

В инструкции по применению изделия «Пояс турмалиновый с магнитными вставками ПСП - 01» не содержится показаний указанных в рассматриваемой рекламе. Других сведений, документально подтверждающих показания к применению изделия «Пояс турмалиновый с магнитными вставками» ИП Х<...> представлено не было.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержатся не соответствующие действительности сведения о потребительских свойствах и об условиях применения изделия «Пояс турмалиновый с магнитными вставками».

Следовательно, в рекламе нарушаются требования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 ФЗ «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 профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

Текст рекламного сообщения свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание покупателей к изделиям: «Пояс турмалиновый с магнитными вставками», «Стельки универсальные из жидкого геля», именно как к средствам, применяемым в медицинских целях и предназначенных для лечения заболеваний организма человека.

Указание в рекламе информации о том, что изделия «Пояс турмалиновый с магнитными вставками» и «Стельки универсальные из жидкого геля» применяются при возникновении таких болезней как остеохондроз, грыжи межпозвоночных дисков, плоскостопие, сахарный диабет, создает впечатление, что данные изделия обладают лечебными свойствами и оказывают положительное влияние на течение указанных в рекламе болезней в результате применения.

В соответствии со статьей 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «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 метаболического воздействия на организм человека.

Таким образом, закон предусматривает, что именно медицинские изделия могут применяться для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний.

В соответствии с Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденным постановлением Госстандарта России от 30.12.1993 N 301, а также сертификатом соответствия № РОСС RU.АГ51.Н00061 от 14.06.2012 и копией справки № 119 от 21.03.2013, выданной органом по сертификации продукции «Стратег», изделия «Пояс турмалиновый с магнитными вставками» и «Стельки универсальные из жидкого геля» относятся к продукции трикотажной промышленности (код ОКП 843900) и продукции промышленности искусственных кож (код ОКП 873200).

Таким образом, указанные в рекламе изделия «Пояс турмалиновый с магнитными вставками» и «Стельки универсальные из жидкого геля» не являются изделиями медицинского назначения, что исключает возможность указания в рекламе на их лечебное, профилактическое и иное восстановительное воздействие на организм человека, в связи с чем, отсутствуют правовые основания для распространения иных сведений об указанных изделиях, кроме как имеющих в сертификате соответствия на рекламируемую продукцию.

Следовательно, в рассматриваемой рекламе, нарушаются требования пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая

требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5 настоящего закона несет рекламодаделец.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП Х<...>, что подтверждается договором от 05.02.2015 № 697, заключенным с издателем газеты «Наш город Пенза» ИП Б<...>.

Учитывая вышеизложенное, и, основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что ИП Х<...> нарушила требования пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Статьей 33 ФЗ «О рекламе» предусмотрены полномочия антимонопольного органа на осуществление государственного надзора в сфере рекламы, в частности, выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, рекламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На дату принятия Комиссией решения в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы в газете «Наш город Пенза».

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ИП Х<...> и ИП Б<...> предписаний о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащей рекламы.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Медицинская техника «Диабетон», успе́й купить по выгодной цене. Пояс турмалиновый с магнитными вставками. Показания к применению: грыжи межпозвоночных дисков; невралгия; боли в области поясницы

и таза; напряжение в мышцах; остеохондроз пояснично-крестцового отдела позвоночника. Стельки универсальные из жидкого геля. Показания и рекомендации: все виды плоскостопия, пяточная шпора и подошвенный фасциит; варикоз нижних конечностей; сахарный диабет; грыжи межпозвоночных дисков.... Имеются противопоказания, необходимо ознакомиться с инструкцией», распространяемую ИП Х<...> в газете «Наш город Пенза» №12 от 18 марта 2015 года на странице 11, как нарушающую требования пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП Х<...> предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Выдать ИП Б<...> предписание о прекращении распространения указанной в пункте 1 настоящего решения ненадлежащей рекламы.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 06 мая 2015 года.

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