

РЕШЕНИЕ

05 мая 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7125-11/8 по признакам нарушения ООО ЦПМ «МедАльянс» пункта 1 части 1 статьи 25, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанции «ЮМОР ФМ» рекламы комплекса «Up&Stay», которая создавала впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами, а также содержала не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

в присутствии представителей:

заявителя – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представитель ООО ЦПМ «МедАльянс» по доверенности № б/н от 22.10.2010 г. (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом врученным нарочно Определением (исх. № 2257/8 от 22.03.2011 г.);

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

Согласно Акту проверки № 102/8 от 18.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 21.10.2010 г. по 18.11.2010 г. в отношении ООО «ЮМОР ФМ»:

- Рекламный образец комплекса «АпЭндСтэй» «ООО ЦПМ «МедАльянс» Юридический адрес: 117452 г. Москва, ул. Чонгарский б-р, 15. ОГРН 1097746849155 Биологически Активная Добавка. Не является лекарственным средством. Перед применением проконсультируйтесь у врача», распространявшийся на радиостанции

«ЮМОР ФМ» 08.10.2010 г. в 12:26, создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами в части использования фразы «...Он в состоянии вернуть мужчинам утерянную или ослабленную сексуальную функцию? Конечно!... дает мужчинам не только желаемый результат, но и продолжительность процесса. Принимая его, мужчина сможет заниматься любовью долго, не испытывая усталости даже в солидном возрасте... Это вещества, заставляющие мужской организм вырабатывать необходимые для нормальной половой жизни гормоны... Регулярный прием комплекса способствует полному восстановлению всех функций и систем организма...», что содержит признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункта 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.

Кроме того, фраза «И я хочу рассказать об одном из самых действенных методов в этой области — комплексе «АпЭндСтэй...» содержит сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, что содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

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 ЦПМ «МедАльянс», что подтверждается следующими документами и материалами:

1) Договором на размещение рекламных материалов в эфире радиопрограммы № МС-К-30/09-10/Д от 30.09.2010 г., заключенным между ООО ЦПМ «МедАльянс» (Заказчик) и ООО «Вещательная корпорация «Проф-Медиа» (Исполнитель) с Приложением № 01 от 30.09.2010 г., Актом № МС-30/10-112 от 30.10.2010 г. и эфирной справкой;

2) Договором на оказание агентских услуг № 1/04 от 05.04.2010 г., заключенным между ООО ЦИТ «Формула здоровья» (Принципал) и ООО ЦПМ «МедАльянс» (Агент);

3) Письмом ООО ЦПМ «МедАльянс» (исх. № б/н от 18.04.2011 г. / вх. № 2263-з от 21.04.2011 г.);

4) Указанным в рекламных образцах номере телефона 8-800-700-00-02, по которому

отвечали сотрудники ООО ЦПМ «МедАльянс».

Согласно указанным документам данная реклама распространялась помимо радиостанции «ЮМОР FM» (время эфира — 12:26-12:29) также на радиостанциях «Авторadio» (время эфира — 12:33-12:38; 13:33-13:38; 14:33-14:38; 15:33-15:38; 16:33-16:38) и «Алла» (время эфира — 12:35-12:38; 13:35-13:38; 14:35-14:38; 16:35-16:38) 01.10-02.10, 04.10-09.10, 11.10-16.10, 18.10, 20.10-23.10, 25.10-30.10.2010 г.

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

1. 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.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации № 77.99.23.3.У.4588.6.07 от 27.06.2007 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, продукция биологически активная добавка к пище «АЛЛИКОР» (товарный знак «Up&Stay») прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр и разрешена для изготовления на территории Российской Федерации, ввоза на территорию Российской Федерации и оборота; для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве **биологически активной добавки к пище** — источника аллицина.

Таким образом, «Up&Stay» является биологически активной добавкой к пище.

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 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 рекламном образце (комплекса «Up&Stay» - прим.) содержится указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни...

Например... фразы «заставляющие мужской организм вырабатывать необходимые для нормальной половой жизни гормоны... Регулярный прием комплекса способствует полному восстановлению всех функций и систем организма...» указывают на положительное влияние на течение болезни...».

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области подтвердило, что реклама комплекса «Up&Stay» создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами.

Следовательно, реклама комплекса «Up&Stay» содержит нарушение пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Содержащаяся в тексте рекламы фраза «И я хочу рассказать об одном из самых действенных методов в этой области — комплексе «АпЭндСтэй...» не была документально подтверждена Обществом.

Следовательно, данная реклама нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 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, пунктом 1 части 3 статьи 5 настоящего закона.

Как пояснил на рассмотрении дела представитель ООО ЦПМ «МедАльянс» по доверенности Сомов А.В., данная реклама в настоящий момент не распространяется, а Общество освободило нежилые помещения, по адресу нахождения которых ООО

ЦПМ «МедАльянс» осуществляло свою деятельность, и в данный момент находится в стадии ликвидации.

В подтверждении было представлено письмо Генерального директора ООО ЦПМ «МедАльянс» Ахальцева И.С. (вх. № 2263-з от 21.04.2011 г.), в соответствии с которым «В настоящее время вышеуказанная реклама с эфира снята», а также Соглашение о расторжении договора аренды нежилых помещений от 02.03.2010 г. № 32/1-2010-301-1 от 26.12.2010 г. (вх. № 607-з от 09.02.2011 г.).

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 биологически активной добавки к пище «Up&Stay», распространявшуюся на радиостанциях «ЮМОР ФМ», «Авторadio» и «Алла», которая создавала впечатление о том, что она обладает лечебными свойствами, а также содержала не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами, что нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 25, пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО ЦПМ «МедАльянс» 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 21 апреля 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 05 мая 2011 г.

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

