

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 121/P-2016

«18» апреля 2017г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя Комиссии: <...>-

заместителя руководителя
управления;

начальника отдела рекламы,

Членов Комиссии: <...>-

недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;
специалиста-эксперта отдела
рекламы,

<...>-

недобросовестной конкуренции
и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 121/P-2016, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Большая Медведица» (ИНН 4205233892, ОГРН 1114205043204, дата регистрации: 06.12.2011г., юридический адрес: 650036, г. Кемерово, ул. Телецентр, 3, далее – ООО «Большая Медведица») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

05.05.2016г. адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 1771э от 05.05.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении в марте 2016г. после выпуска новостей в 13 часов 25 минут рекламы препарата «Витальгар» в эфире радиоканала «Радио России».

При рассмотрении данного заявления Кемеровским УФАС России установлено следующее:

В эфире радиоканала «Радио России» на территории г. Кемерово в марте 2016г. в 13 часов 25 минут размещалась реклама геля «Витальгар» с текстом следующего содержания: «...поставляют нам полиненасыщенные жирные кислоты, защищают

наше сердце, наши сосуды...и конечно всем этим высоким требованиям отвечает пищевой продукт диетического и лечебного питания «Витальгар». И более подробно о его составе, о его действиях и правилах приема... телефон в Кемерово <...> ...Так, фукоиданы, входящие в состав ламинарий, обладают антиопухолдевой активностью и «Витальгар» был опробирован в Обнинске, в онкоцентре им. Блохина, альгинаты магния стабилизируют артериальное давление, уменьшают амплитуду сердечных колебаний...И вот здесь я снова хочу обратить ваше внимание на состав ламинарий «Витальгара», мало того, что продукт поставляет нам ценные витамины группы В, так еще очень интересно для нас действие солей водорослевой кислоты, альгинатов «Витальгара», которые способствуют нормализации уровня холестерина в крови... Факторами, которые могут спровоцировать инсульт являются наличие повышенного артериального давления и нарушение холестеринового обмена...было установлено, что регулярное употребление кислот класса Омега существенно снижает развитие инсульта, кстати, очень легко усваиваются Омега 3 кислоты при приеме «Витальгара»... «Витальгар» - это самый лучший натуральный источник органического йода... Высокое качество «Витальгара» отмечено и профессионалами...».

При рассмотрении дела № 107/Р-2014, ранее возбужденного и рассмотренного Кемеровским УФАС России по факту распространения идентичной рекламы геля «Витальгар» в эфире радиоканала «Радио России», Кемеровским УФАС России было установлено, что согласно выводам Экспертного заключения Федерального Бюджетного учреждения здравоохранения «Федеральный центр гигиены и эпидемиологии» Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 22.09.2011г. областью применения «Витальгара» указано следующее: «в качестве пищевого продукта для диетического (лечебного и профилактического) питания, а также для использования в пищевой промышленности (хлебобулочной, кондитерской, пивобезалкогольной, молочной и мясоперерабатывающей) как дополнительный источник пищевых волокон (альгинатов) и йода. Согласно свидетельству о государственной регистрации № RU77.99.19.007.Е.044617.10.11 от 28.10.2011г., водоросли бурые гомогенизированные (ламинария и фукус) для диетического (лечебного и профилактического) питания: ламинария – гель охлажденный «Витальгар» разрешен для производства, реализации и использования в качестве продукта диетического (лечебного и профилактического) питания.

Как следует из Постановления Федерального Арбитражного суда Волго – Вятского округа от 21.10.2013г. по делу № А82011188/2012, в соответствии со свидетельством о государственной регистрации № RU.77.99.19.007.Е.044617.10.11 от 28.10.2011 г. гель «Витальгар» зарегистрирован в качестве пищевого продукта для диетического (лечебного и профилактического) питания. В соответствии с [Общероссийским классификатором](#) продукции ОК 005-93, утвержденным постановлением Госстандарта России от 30.12.1993 № 301, гелю «Витальгар» присвоен код [92 8490](#) «Продукция из водорослей прочая».

Таким образом, рекламируемый в эфире радиоканала «Радио России» на территории г. Кемерово в марте 2016г. в 13 часов 25 минут гель «Витальгар» является пищевым продуктом и не является лекарственным средством.

Из ответа ГРК «Радио России» (исх. № 560/903-120/1 от 01.09.2016г.) следует, что вышеуказанная реклама размещалась на основании договора № <...> от

01.04.2015г., заключенного между ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» и ООО «Большая медведица». В соответствии с пунктом 4.2.2 данного договора ООО «Большая медведица» обеспечивает соответствие Региональной рекламы, предоставляемой для размещения в Региональном эфире, действующему законодательству Российской Федерации. В представленных рекламных материалах должны содержаться информация и предупреждения, предусмотренные ФЗ «О рекламе» в качестве обязательных. Пунктом 4.2.3 договора установлено, что ООО «Большая медведица» соблюдает требования, предъявляемые действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором к рекламе.

17.11.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 121/Р-2016 в отношении ООО «Большая Медведица» и назначено к рассмотрению на 21.12.2016г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.12.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Большая Медведица» (исх. б/н от 15.12.2016г.), из которых следует, что между ООО «Большая Медведица» и ООО «Центр передовых технологий «Вита Ли Владимир» отсутствуют какие – либо договоры.

Также ООО «Большая Медведица» заявило ходатайство об отложении рассмотрения данного дела в связи с нахождением в ежегодном отпуске директора ООО «Большая Медведица» (копии приказа прилагаются).

21.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Большая Медведица», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела в связи с поступившим ходатайством, а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 21.12.2016г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 30.01.2017г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.01.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в присутствии представителя ООО «Большая Медведица» <...>, который пояснил, что договор, заключенный между ООО «Большая Медведица» и ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», который имеется в материалах дела регулирует общие положения между сторонами по договору. В материалах дела отсутствует акт передачи рекламных материалов, а также точная дата выхода в эфир рекламного ролика.

Также представитель ООО «Большая Медведица» заявил ходатайство о привлечении к рассмотрению данного дела ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к рассмотрению данного дела ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», а также ГРК «Радио России» в качестве лиц, располагающих сведениями о распространении спорной рекламы.

Определением от 30.01.2017г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 09.03.2017г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.03.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили ответы ООО «Большая Медведица» (исх. № 34 от 03.03.2017г.), ФГУП «ВГТРК «ГТРК Кузбасс» (исх. № 138/606 от 03.03.2017г.) о невозможности предоставить запрашиваемую информацию и необходимости уточнить точную дату и время выхода в эфир спорного рекламного ролика.

09.03.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в отсутствие представителей ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 09.03.2017г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 18.04.2017г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

13.04.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ГРК «Радио России» (исх. № 226/903-120/1 от 10.04.2017г.), из которых следует, что ГРК «Радио России» является филиалом (обособленным структурным подразделением) юридического лица – федерального государственного унитарного предприятия «Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (ФГУП «ВГТРК»). В соответствии со статьей 55 Гражданского Кодекса Российской Федерации и статей 5 Федерального закона от 14.11.2002 № 161 – ФЗ «О государственных и муниципальных государственных унитарных предприятиях», филиал не является юридическим лицом и действует от имени учредившего его унитарного предприятия. Ответственность за деятельность филиала несет создавшее его унитарное предприятие – ВГТРК. В связи с чем, филиалы ВГТРК и ГРК «Радио России» в частности, не могут быть привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве процессуально самостоятельных лиц.

Также из представленных письменных пояснений следует, что размещение рассматриваемой рекламы производилось не в федеральном, а в региональном эфире, на основании договоров, заключенных филиалом ВГТРК ГТРК «Кузбасс» с

рекламодателями, в связи с чем, филиал ВГТРК ГРК «Радио России» не обладает запрашиваемыми аудиозаписями и иными материалами.

18.04.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в отсутствие представителей ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к рассмотрению данного дела ФГУП «ВГТРК» в качестве лица, располагающего сведениями о распространении спорной рекламы.

В соответствии с абзацами 2, 3 пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, абзацами 2, 3 пункта 3.48 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 121/Р-2016 отложить.
2. Назначить дело № 121/Р-2016 к рассмотрению **на 19 мая 2017 года на 10 часов 30 минут** по адресу: 650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5, каб. 309. Регистрация участников дела состоится в **10 часов 20 минут в каб. 316.**
3. ФГУП «ВГТРК» необходимо представить в адрес Кемеровского УФАС России в срок **до 16 мая 2017 года** аудиозаписи рекламных роликов, которые распространялись в эфире радиоканала «Радио России» следующих рекламодателей:
 - ООО «БиоПан», ООО «Элит – Трейд» (09.03.2016г.);
 - санаторий «Синий Утес» (14.03.2016г.);
 - ООО «Биопрактика» (16.03.2016г.);
 - ООО «Модерн», ООО «Апирус» (21.03.2016г.);
 - Альтернатива ФПК (23.03.2016г.);
 - СибФарм – РАДИО, ЧП <...>, ЧП <...> (31.03.2016г.).

Дополнительно ФГУП «ВГТРК» необходимо представить копии следующих документов, заверенных надлежащим образом:

- договоров на размещение и изготовление вышеуказанных рекламных роликов, с приложением согласованных макетов рекламы (аудиозапись, текст рекламы) и указанием периода размещения.

В случае изготовления макетов рекламной организацией, представить договоры на данный вид услуг с этой организацией.

- платежных документов (счетов - фактур, платежных поручений и иных документов), подтверждающих факт оплаты за изготовление и размещение вышеуказанной рекламы на радио.

Явка представителей ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК» с доверенностями, оформленными надлежащим образом, для участия в рассмотрении дела, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, **обязательна**.