РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-86-2014

Резолютивная часть решения по делу оглашена «09» декабря 2014 года

Решение изготовлено в полном объеме «23» декабря 2014 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:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-86-2014, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в областном еженедельнике «Караван+Я» (выпуск № 45 (921) от 13.11.2013) рекламы биологически активной добавки к пище «АКУСТИК» (далее – БАД «АКУСТИК») с нарушением требований рекламного законодательства, в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела представителей ООО «РИА «Панда», ООО «Артлеко» и ООО ИД «Тверское княжество»,

УСТАНОВИЛА:

В результате проверки соблюдения средствами массовой информации требований законодательства о рекламе установлено, что в областном еженедельнике «Караван+Я» (выпуск № 45 (921) от 13.11.2013) на странице 16 размещена реклама биологически активной добавки к пище «АКУСТИК» (далее – БАД «АКУСТИК») под заголовком «Тише, тише, я все слышу».

В рекламе БАД «АКУСТИК» указано следующее: «… у хорошего слуха имя одно – АКУСТИК», АКУСТИК – современное средство, призванное бороться с проблемами слуха. Многокомпонентный состав АКУСТИКА комплексно исправляет целый ряд нарушений, связанных с тугоухостью. АКУСТИК благотворно влияет на три системы организма, отвечающие за хороший слух: на сам орган слуха, на отделы мозга, отвечающий за слух и на слуховой нерв. Таким образом, в каком бы звене ни случился сбой, АКУСТИК корректирует его работу…», «АКУСТИК – настоящее достижение ученых, т.к его высокая активность выстраивается исключительно на основе натуральных и растительных веществ…», «выполняет свою задачу в общей схеме оздоровления слуха…», «мощная профилактика слуха и помощь при уже имеющихся проблемах – это АКУСТИК», «АКУСТИК – острый слух в любом возрасте».

Пункт 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон № 38-ФЗ) определяет рекламу как информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона № 38-ФЗ объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 Закона № 38-ФЗ под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Размещенная в газете информация направлена на продвижение на рынок биологически активной добавки к пище «АКУСТИК», т.е. является рекламой.

Статьей 1 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» предусмотрено, что биологически активная добавка – природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов.

Пункт 6 части 5 статьи 5 Закона № 38-ФЗ запрещает указывать 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 25 Закона № 38-ФЗ реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Согласно представленной редакцией газеты «Караван+Я» (ООО ИД «Тверское княжество») информации продукция «Акустик» согласно свидетельству о государственной регистрации от 01.12.2010 № RU.77.99.11.003.E.003318.12.10, выданному Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, изготовлена ООО «ВИС» (196070, г. Санкт – Петербург, ул. Бассейная, д. 47, лит. А, пом. 6-Н), является биологически активной добавкой к пище.

В приложении к свидетельству о государственной регистрации от 08.04.2013 указано, что БАД «АКУСТИК» способствует нормализации работы органов слуха, снижению риска потери слуха, а также имеет противопоказания - индивидуальная непереносимость компонентов продукта, беременность и кормление грудью.

С правой стороны рекламы содержится предупредительная надпись: «БАД. Не является лекарством. Перед применением проконсультируйтесь со специалистом. СГР от 01.12.2010 № RU.77.99.11.003.E.003318.12.10».

БАД «АКУСТИК» не является лекарственным средством, изделием медицинского назначения и медицинской техникой.

В Международной классификации болезней к болезням уха относится тугоухость, которая подразделяется на смешанную кондуктивную и нейросенсорную.

Используемое в рекламе выражение «Многокомпонентный состав АКУСТИКА комплексно исправляет целый ряд нарушений, связанных с тугоухостью» свидетельствует об указании в рекламе на положительное влияние на течение такой болезни как тугоухость, то есть содержит указание на лечебные свойства БАД «АКУСТИК», что запрещено пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона № 38-ФЗ и пунктом 1 части 1 статьи 25 Закона № 38-ФЗ.

Согласно статье 38 Закона № 38-ФЗ за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона и статьей 25 Закона № 38-ФЗ, ответственность несет рекламодатель, рекламораспространитель, а также рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона № 38-ФЗ рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Между ООО «Артлеко» (заказчик) и редакцией газеты «Караван+Я» ООО ИД «Тверское княжество» (исполнитель) 26.07.2013 заключен договор на оказание рекламно – информационных услуг № 089 (далее – договор № 089), согласно пункту 1.1 которого заказчик поручает, а исполнитель обязуется выполнить работу по изготовлению и размещению рекламно-информационного материала в газете «Караван+Я» в объеме и на условиях, предусмотренных договором. При этом пунктом 3.2

договора № 089 предусмотрена обязанность заказчика по утверждению образцов рекламной продукции, подлежащей тиражированию. В соответствии с пунктами 2.1 и 2.2. договора № 089 исполнитель (ООО ИД «Тверское княжество») изготавливает необходимые эскизы, тексты, оригинал – макеты, а также представляет на утверждение заказчику эскизы, оригинал – макеты и другие материалы, необходимые для проведения работ и не публикует оригинал – макеты без утверждения их заказчиком путем факсимильной или электронной связи. Согласно приложениям № 1, № 2 и № 3 к договору № 089 исполнитель (ООО ИД «Тверское княжество») принял на себя обязательства по размещению рекламы БАДов «АКУСТИК».

23.09.2013 ООО «Артлеко» направило в адрес редакции газеты «Караван+Я» гарантийное письмо, в котором просило редакцию газеты «Караван+Я» забронировать и разместить рекламно – информационные материалы (рекламу продукции «АКУСТИК») своего клиента «РИА Панда» в издании «Караван+Я» в период с 31.07.2013 по 11.12.2013. Факт выполненной исполнителем работы по размещению рекламы БАДов «АКУСТИК» в ноябре 2013 года в газете «Караван+Я» подтвержден актом от 20.11.2013 № 404.

ООО ИД «Тверское княжество, являясь рекламораспространителем вышеназванной рекламы БАД «АКУСТИК», представило пояснения (письмо от 16.10.2014 вх. № 5077), согласно которым исходные материалы для изготовления рекламного модуля (текст «Тише, тише, я все слышу» и фотография коробки БАД «АКУСТИК») в готовом виде был представлен ООО «Артлеко». Данный факт также подтвержден представленной с ООО «Артлеко» от 31.10.2013 электронной перепиской.

ООО «Артлеко» в письмах от 17.10.2014 № 14 и от 24.11.2014 № 4 сообщило, что материал для размещения рекламы в областном еженедельнике «Караван+Я» был получен от его заказчика - ООО «РИА «Панда» в рамках исполнения пункта 2.1 договора на размещение рекламно-информационных материалов от 01.07.2013 № 13/13 (далее – договор № 13/13). ООО «Артлеко» исключительно перенаправило полученные от ООО «РИА «Панда» рекламные материалы (текст под заголовком «Тише, тише, я все слышу») без внесения со своей стороны каких - либо изменений. Вышеназванный факт подтвержден представленной между ООО «Артлеко» и ООО «РИА «Панда» электронной перепиской от 10.10.2013 и от 07.11.2013.

ООО «РИА «Панда» письмом от 28.11.2014 № 28/14 сообщило, что размещение рекламного материала БАД «АКУСТИК» в выпуске от 13.11.2013 № 45 (921) областного еженедельника «Караван+Я» осуществлялось ООО «РИА «Панда» на основании заключенного с ООО «Артлеко» договора № 13/13, то есть именно ООО «РИА «Панда» является рекламодателем вышеназванной рекламы БАД «АКУСТИК».

ООО «РИА «Панда» приложило к своим пояснениям текст рекламы под заголовком «Тише, тише, я все слышу» с изображением коробки БАД «АКУСТИК», который полностью совпадает с размещенной в выпуске от 13.11.2013 № 45 (921) областного еженедельника «Караван+Я» рекламой БАД «АКУСТИК». Факт исполнения договора № 13/13 подтвержден подписанным ООО «Артлеко» и ООО «РИА «Панда» актом от 29.11.2013 № 00000028, согласно которому ООО «РИА «Панда» оплатило услуги ООО «Артлеко» за размещение рекламы БАД «АКУСТИК».

С учетом изложенных обстоятельств дела реклама БАД «АКУСТИК» с указанием на положительное влияние на течение болезни уха (тугоухость) размещена ООО «РИА «Панда» (рекламодатель) и ООО ИД «Тверское княжество» (рекламораспространитель) в областном еженедельнике «Караван+Я» (выпуск № 45 (921) от 13.11.2013) с нарушением пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 1 части 1 статьи 25 Закона № 38-ФЗ.

На основании вышеуказанного и руководствуясь частью 1 статьи 18, 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 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 рекламу биологически активной добавки к пище «АКУСТИК», размещенную под заголовком «Тише, тише, я все слышу» в выпуске от 13.11.2013 № 45 (921) областного

еженедельника «Караван+Я», ненадлежащей; действия ООО «РИА «Панда» (199155, г. Санкт - Петербург, ул. Железноводская, д. 17/5, лит. Д, ИНН 7811075923) и ООО ИД «Тверское княжество» ((170100, г. Тверь, ул. Володарского, д. 48, офис 6, ИНН 6950070014) нарушающими пункт 6 части 5 статьи 5 и пункт 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «РИА «Панда» (199155, г. Санкт - Петербург, ул. Железноводская, д. 17/5, лит. Д, ИНН 7811075923) и ООО ИД «Тверское княжество» (170100, г. Тверь, ул. Володарского, д. 48, офис 6, ИНН 6950070014) предписание о прекращении нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной рекламы биологически активной добавки к пище «АКУСТИК».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Председатель Комиссии: В.М. Фомин

Члены Комиссии: Л.В. Посохова, Е.И. Манюгина

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-6/2-86-2014

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«23» декабря 2014 года

г. Тверь

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

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

члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

на основании решения от 23.12.2014 по делу № 04-6/2-86-2014 о признании ненадлежащей рекламы биологически активной добавки к пище «АКУСТИК», размещенной под заголовком «Тише, тише, я все слышу» в выпуске от 13.11.2013 № 45 (921) областного еженедельника «Караван+Я», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «РИА «Панда» (199155, г. Санкт - Петербург, ул. Железноводская, д. 17/5, лит. Д, ИНН

7811075923) и ООО ИД «Тверское княжество» (170100, г. Тверь, ул. Володарского, д. 48, офис 6, ИНН 6950070014) прекратить нарушение законодательства о рекламе, а именно: при распространении рекламы биологически активной добавки к пище «АКУСТИК» не допускать упоминания о положительном влиянии на течение болезни, а также не создавать впечатление о его лечебных свойствах, обеспечив соблюдение требований пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. ООО ИД «Тверское княжество» (170100, г. Тверь, ул. Володарского, д. 48, офис 6, ИНН 6950070014) представить в Тверское УФАС России два ближайших выпуска областного еженедельника «Караван+Я» в подтверждение исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 28.01.2015, либо в течение десяти дней со дня исполнения настоящего предписания.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России вправе в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Обжалование в судебном порядке настоящего предписания не приостанавливает его исполнение.

Председатель Комиссии: В.М. Фомин

Члены Комиссии: Л.В. Посохова, Е.И. Манюгина