

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №29-ФАС22-Р/04-17

Резолютивная часть решения оглашена 11 июля 2017 года.

Решение изготовлено в полном объеме 12 июля 2017 года.

г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

рассмотрев дело №29-ФАС22-Р/04-17 по факту распространения в эфире радиостанции «Юмор ФМ» г.Бийск рекламы биологически активной добавки к пище (БАД) «Секрет императора», в которой усматриваются признаки нарушения п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие заявителя,

в отсутствие лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «ГПМ Радио», ООО «Национальный центр здоровья»,

УСТАНОВИЛА:

ООО «ГПМ Радио», ООО «Национальный центр здоровья», заявитель своевременно и надлежащим образом извещены о дате, времени и месте рассмотрения дела. В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, не является препятствием для рассмотрения дела отсутствие сторон, если имеются данные о своевременном извещении о времени и месте рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

На основании изложенного, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ООО «ГПМ Радио», ООО «Национальный центр здоровья», заявителя.

В Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина РФ (вхд. №171664 от 16.02.2017г.) о распространении 14.02.2017г. и 15.02.2017г. в эфире радиостанции «Юмор ФМ» г.Бийск рекламы БАДа «Секрет императора», в которой усматриваются признаки нарушения п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

14.02.2017г. и 15.02.2017г. в эфире радиоканала «Юмор FM» распространялась реклама БАДа «Секрет императора», которая представляет собой диалог ведущего передачи и эксперта (аудиозапись от 14.02.2017г.), специалиста центра естественного здоровья (аудиозапись от 15.02.2017г.) о проблемах, связанных с потенцией, болезнях мужских половых органов и способах их устранения препаратом «Секрет императора».

14.02.2017г. в эфире радиоканала «Юмор FM» транслировалась следующая реклама:

«Ведущий: И снова здравствуйте. Сегодня у нас тема, мягко говоря, интересная, речь пойдет о здоровье в интимной сфере мужчин. Кто-то сейчас подумал, что вот опять очередное чудо средство, как говорится «достаточно одной таблетки».

Обсудим это с экспертом Натальей <...>. Наталья, что скажите.

Эксперт: Здравствуйтесь, и так, по сути, она такова, что все компоненты полноценного полового акта связаны между собой и лишь в комплексе могут дать партнерам

удовольствие, наслаждение, блаженство. Нарушение же одного или нескольких факторов влечет за собой крушение надежд, а в последствие и личной жизни.

Ведущий: Как печально. Но ведь выход есть, если это не секрет.

Эксперт: Несомненно, а ведь мы сейчас именно о нем поговорим. О секрете. Наше средство именно так и называется «Секрет императора». Интриги тут нет. Есть точный расчет и прекрасный результат, доказанный практикой. Как уже сказано, половое влечение и эрекция зависят от психо-эмоционального настроя мужчины и состояния его организма. Именно поэтому в основе «Секрета императора» лежит укрепляющая и омолаживающая формула. Прежде всего, компоненты состава стимулируют выработку мужского полового гормона тестостерона, доводя его уровень до нормы соответствующий возрасту мужчины, иногда даже превышая обычные показатели. Тестостерон не только способен обеспечить устойчивое половое влечение, но и омолодить организм в целом. «Секрет императора» можно принимать в любом возрасте, он дает возможность клеткам быстро восстанавливаться, снимает усталость, заряжает энергией и позволяет каждому мужчине быть сексуально активным, выносливым и способным максимально продлить удовольствие. Хороший секс приносит пользу не только нашему настроению, но и самочувствию, улучшая личную жизнь комплексно. Все подробности можно узнать по номеру 88001000133. Звонок кстати, бесплатный. После приема средства «Секрет императора» буквально через пару недель заметно может усиливаться кровообращение в органах малого таза, что может способствовать устранению застойных явлений, а это в свою очередь может дать стабильный приток крови в половой орган. Как результат – сильную и стойкую эрекцию. Но при этом секрет императора не вызывает скачков артериального давления.

Ведущий: Спасибо, было очень интересно. Кстати, телефончик не забудьте.

Эксперт: 88001000133. Звонок для всех жителей РФ абсолютно бесплатный и анонимный. 88001000133. В завершение хочу напомнить «Секрет императора» биологически активная добавка не является лекарственным средством».

15.02.2017г. транслировалась реклама: «Ведущий: Здравствуйте! Когда у мужчин появляются проблемы в интимной жизни, они предпочитают об этом молчать.

Между тем это может стать причиной разлада в отношениях с любимым человеком, причиной ухудшения здоровья и нервных срывов. Как вернуть природный потенциал мужчины и угасшее желание. Расскажет специалист центра естественного здоровья Евгения <...>.

Специалист: Сексуальная активность для мужчин – это залог успеха, долголетия и здоровья. Поэтому сегодня расскажу о средстве, которое называется «Секрет императора». «Секрет императора» позволяет каждому мужчине в любом возрасте вести активную половую жизнь и совершать полноценные половые акты. «Секрет императора» усиливает половое влечение и обеспечивает хорошую, устойчивую эрекцию. Для получения подробной информации о средстве «Секрет императора» звоните по телефону <...>.

Ведущий: Расскажите, пожалуйста, о его составе.

Специалист: В основе средств «Секрет императора» лежит гриб кордицепс, он увеличивает энергетический потенциал клеток мужского организма, благодаря чему мужчина становится более выносливым, у него увеличивается длительность полового акта. Также, в «Секрете императора» содержатся 19 аминокислот, которые участвуют в синтезе половых гормонов, т.е. у мужчины, принимающего «Секрет императора» медленно, но верно увеличивается выработка мужского полового гормона тестостерона, т.е. происходит своеобразное омоложение мужского организма. Для получения подробной информации звоните по телефону

<...>. Звонок для всех жителей РФ абсолютно бесплатный и анонимный, консультации также бесплатны. <...>. Также в «Секрете императора» содержится женьшень. Но женьшень высокой степени очистки и в минимальной дозировке, поэтому «Секрет императора» не дает скачков артериального давления, а мягко расширяет сосуды, что обеспечивает достаточный приток крови к органам малого таза, предстательной железе и конечно происходит хорошее кровенаполнение полового органа. Горянка крупноцветковая и ягоды дерезы, которые также входят в состав «Секреты императора», усиливают половое влечение и обладают антибактерицидным свойством, что актуально для тех мужчин, у которых уже есть хронический застойный простатит или аденома предстательной железы. «Секрет императора» - это новый ресурс, с которым вы можете получать удовольствие и новые эмоции не опасаясь осечки и разочарования. «Секрет императора» средство, направленное на поддержание активной сексуальной жизни мужчины. Звоните <...>. Звонок для всех жителей РФ абсолютно бесплатный и анонимный, консультации также бесплатны. <...>.

Биологически активная добавка не является лекарственным средством».

В соответствии со ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Объект рекламирования – 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к БАДу «Секрет императора», способствует поддержанию интереса к указанному объекту рекламирования и продвижению его на рынке.

Согласно свидетельству о государственной регистрации № RU.77.99.88.003.E.003086.02.15 от 11.02.2015г. область применения биологически активной добавки к пище «Секрет императора» - источник гинзенозидов, флаваноидов и бета-ситостерина; состав: порошок экстракта мицелия кордицепс, женьшень, плоды дерезы варварской, трава эпимедиума (горянка крупноцветковая, крахмал. Противопоказания: индивидуальная непереносимость компонентов, беременность и кормление грудью, повышенная нервная возбудимость, повышенное артериальное давление, бессонница.

Согласно п.23 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при применении п.1 ч.1 ст.25 Закона о рекламе судам следует учитывать, что реклама биологически активных добавок (пищевых добавок) может быть признана создающей впечатление, что они являются лекарственными средствами, то есть обладают лечебным эффектом, тем более если в такой рекламе содержится название заболевания (или его симптоматика) и одновременное упоминание продукта как средства, оказывающего лечебно-профилактический эффект.

Согласно медицинской энциклопедии «Медпортал.ру» (<http://medportal.ru>), простатит - воспаление предстательной железы, наиболее частое воспалительное заболевание половых органов у мужчин 30 - 50 лет.

Согласно Международной классификации болезней Всемирной Организации Здравоохранения (сайт <http://www.mkb10.ru>) острый простатит, хронический простатит как заболевания включены в классификатор МКБ10 с кодом локализации 41.0, 41.1, класс: болезни мочеполовой системы, блок: болезни мужских половых органов.

Согласно медицинской энциклопедии «Медпортал.ру» (<http://medportal.ru>), аденома предстательной железы (гиперплазия) - доброкачественная опухоль предстательной железы - урологическое заболевание, развивающееся у мужчин, как правило, в возрасте старше 50 лет.

Гиперплазия предстательной железы как заболевание включено в классификатор МКБ10 с кодом локализации 40, класс: болезни мочеполовой системы, блок: болезни мужских половых органов (сайт <http://www.mkb10.ru>).

Согласно медицинской энциклопедии «Медпортал.ру» (<http://medportal.ru>), эрекция - увеличение полового члена в объеме по сравнению с состоянием покоя и приобретение им механической твердости, необходимой для полового сношения. Эрекция - сложный рефлекторно-сосудистый акт, в результате которого происходит усиление притока артериальной крови к пещеристым телам полового члена с одновременным частичным замедлением оттока венозной крови. Ослабление эрекции (эректильная дисфункция) - самый частый симптом сексуальных расстройств у мужчин.

Эректильная дисфункция может являться симптомом такого заболевания как «сексуальная дисфункция, не обусловленная органическими нарушениями или болезнями», включено в классификатор МКБ10 с кодом локализации F52, класс: психические расстройства и расстройства поведения, блок: поведенческие синдромы, связанные с физиологическими нарушениями и физическими факторами. Либо может являться симптомом такого заболевания как «Импотенция органического происхождения» включено в классификатор МКБ10 с кодом локализации N48.4, класс: болезни мочеполовой системы, блок: болезни мужских половых органов.

Согласно п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «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.

С учетом изложенного, реклама БАДа «Секрет императора» создает впечатление о том, что он является лекарственным средством, обладает лечебными свойствами и может применяться при таких заболеваниях, как простатит, аденома предстательной железы, ослабление эрекции (эректильная дисфункция), что нарушает требование п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 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 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.

В рекламе используются выражения: «...в основе «Секрета императора» лежит укрепляющая и омолаживающая формула. Прежде всего, компоненты состава стимулируют выработку мужского полового гормона тестостерона, доводя его уровень до нормы соответствующий возрасту мужчины, иногда даже превышая обычные показатели. Тестостерон не только способен обеспечить устойчивое половое влечение, но и омолодить организм в целом. «Секрет императора» можно

принимать в любом возрасте, он дает возможность клеткам быстро восстанавливаться, снимает усталость, заряжает энергией и позволяет каждому мужчине быть сексуально активным, выносливым и способным максимально продлить удовольствие. ...После приема средства «Секрет императора» буквально через пару недель заметно может усиливаться кровообращение в органах малого таза, что может способствовать устранению застойных явлений, а это в свою очередь может дать стабильный приток крови в половой орган. Как результат – сильную и стойкую эрекцию. Но при этом секрет императора не вызывает скачков артериального давления.

«...«Секрет императора» позволяет каждому мужчине в любом возрасте вести активную половую жизнь и совершать полноценные половые акты. «Секрет императора» усиливает половое влечение и обеспечивает хорошую, устойчивую эрекцию.

«...В основе средств «Секрет императора» лежит гриб кордицепс, он увеличивает энергетический потенциал клеток мужского организма, благодаря чему мужчина становится более выносливым, у него увеличивается длительность полового акта....у мужчины, принимающего «Секрет императора» медленно, но верно увеличивается выработка мужского полового гормона тестостерона, т.е. происходит своеобразное омоложение мужского организма. ...Горянка крупноцветковая и ягоды дерезы, которые также входят в состав «Секреты императора», усиливают половое влечение и обладают антибактерицидным свойством, что актуально для тех мужчин, у которых уже есть хронический застойный простатит или аденома предстательной железы. ...«Секрет императора» средство, направленное на поддержание активной сексуальной жизни мужчины».

Данные утверждения дают основания полагать, что БАД «Секрет императора» обладает способностью замедлять процессы старения, омолаживать мужской организм, стимулировать выработку мужского полового гормона тестостерона, доводя его уровень до нормы соответствующий возрасту мужчины, иногда даже превышая обычные показатели, обладает антибактерицидным свойством. Согласно свидетельству о государственной регистрации биологически активная добавка к пище «Секрет императора» является источником гинзенозидов, флаваноидов и бета-ситостеринов. Данные активные вещества не обладают перечисленными в рекламе свойствами, следовательно, реклама содержит не соответствующие действительности сведения о потребительских свойствах БАДа «Секрет императора» и является недостовернойЮ что указывает на нарушение п.2 ч. 3 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

На запрос антимонопольного органа ООО «Штрих А» пояснило, что распространителем СМИ радиоканала «Юмор FM» на территории г.Бийск Алтайского края является ООО «Штрих А». В соответствии с Приложением №2 Договора между ООО «Штрих А» (Вещатель) и ООО «Юмор FM» (Радиостанция) №Р-ЮМ-11-21 от 01.07.2011г., ООО «Штрих А» предоставляется право передавать в эфир Программы собственного производства и рекламу в периоды: на 11-ой и 45-ой минуте каждого часа продолжительностью не более 3 минут 30 сек. Вещатель обязуется передавать в эфир на Территории Сетевые рекламные блоки в составе Сообщения Сетевой программы в следующие периоды на 26-й минуте каждого часа – хронометраж каждого Сетевого рекламного блока составляет не более 3 минут 30 секунд. Рассматриваемая информация выходила в период ретрансляции

СМИ радиоканала «Юмор FM», распространителем и учредителем которого является ООО «Юмор FM» г.Москва.

В соответствии с п.3.34 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 23 ноября 2012г. № 711/12, дела по фактам распространения рекламы, содержащей признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждаются и рассматриваются территориальным органом ФАС России по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «ГПМ Радио» (ОГРН 1157746792455), зарегистрировано по адресу: г.Москва, Варшавское шоссе, д.9, строение 1А, помещение 8. ООО «Национальный центр здоровья» (ОГРН 1167746824354), зарегистрировано по адресу: г.Москва, проезд Петровско-разумовский, д.29, строение 4, пом. I, комн. 24.

В соответствии с письмом №АЦ/23354/17 от 10.04.2017г. ФАС России наделил полномочиями Алтайское краевое УФАС России по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе по факту распространению рекламы в эфире радиостанции «Юмор FM» г.Бийска Алтайского края рекламы БАДа «Секрет императора», в том числе в отношении ООО «ГПМ Радио» (г.Москва, Варшавское шоссе, 9, строение 1А, помещение 8) и ООО «Национальный центр здоровья» (г.Москва, проезд Петровско-Разумовский, д.29, строение 4, пом.1, комната 24).

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований установленных, в том числе п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, ответственность за нарушение требований установленных, в том числе п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе», несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Национальный центр здоровья» (ОГРН 1167746824354), рекламораспространителем ООО «ГПМ Радио» (ОГРН 1157746792455).

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «ГПМ Радио», ООО «Национальный центр здоровья» п.2 ч.3 ст.5, п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе».

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 рекламу БАДа «Секрет императора», распространенную 14.02.2017г., 15.02.2017г. в эфире радиостанции «Юмор FM» г.Бийска, ненадлежащей.
2. Признать ООО «Национальный центр здоровья» нарушившим п. 2 ч.3 ст.5, п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе».
3. Признать ООО «ГПМ Радио» нарушившим п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона «О рекламе».
4. Выдать ООО «ГПМ Радио», ООО «Национальный центр здоровья» предписания

об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

12 июля 2017 г.

г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...>

на основании своего решения от 12 июля 2017 г. по делу №29-ФАС22-Р/04-17 о признании ненадлежащей рекламы биологически активной добавки к пище «Секрет императора», распространенной в эфире радиостанции «Юмор ФМ» г.Бийск, поскольку при ее распространении нарушено требование п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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 «ГПМ Радио» в месячный срок со дня вынесения предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить распространение ненадлежащей рекламы в эфире радиостанции «Юмор ФМ» г.Бийск, по которой принято решение по делу.

2. ООО «ГПМ Радио» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 14 августа 2017 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю 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 до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

12 июля 2017 г.

г. Барнаул

<...>

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

на основании своего решения от 12 июля 2017 г. по делу №29-ФАС22-Р/04-17 о признании ненадлежащей рекламы биологически активной добавки к пище «Секрет императора», распространенной в эфире радиостанции «Юмор ФМ» г.Бийск, поскольку при ее распространении нарушено требование п.2 ч.3 ст.5, п.1 ч.1 ст.25 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 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 «Национальный центр здоровья» в десятидневный срок со дня вынесения предписания, прекратить распространение ненадлежащей рекламы в эфире радиостанции «Юмор ФМ» г.Бийск, по которой принято решение по делу.

2. ООО «Национальный центр здоровья» представить в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 14 августа 2017 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе, управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю 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 до пятисот тысяч рублей.

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

<...>