

РЕШЕНИЕ

по делу № 37/04-16р

Резолютивная часть решения оглашена 23 августа 2016 года.

г. Киров

В полном объеме решение изготовлено 31 августа 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: Председателя Комиссии – <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок, Членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> - специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела №37/04-16р:

- заявителя – физического лица;

- лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, индивидуального предпринимателя <...>),

при ведении протокола <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 37/04-16р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»), по факту распространения листовки с рекламой: «Бальзам Федора Быкова «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618<...>, село <...>, ул. <...>, <...> район, Пермская обл. ОГРН <...>. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам Федора Быкова – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!»,

оссийской Федерации о

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступило заявление физического лица по факту распространения листовки с рекламой: «Бальзам Федора Быкова «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...> Юридический адрес: 618131, село <...>, ул. <...>, <...> район, Пермская обл. ОГРН <...>. Сертификат

соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам Федора Быкова – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!», содержащей цитаты из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...> г. Киров, <...> г. Кирово –Чепецк, <...>, г.Н.Новгород, <...>, г. Петрозаводск, <...> г. Дзержинск, <...>., г. Петрозаводск, <...>., г. Киров).

По мнению заявителя, в рассматриваемом рекламном модуле указаны недостоверные сведения о лечебных свойствах бальзама, в то время как фактически данное средство не является лекарственным, чем вводят в заблуждение потребители рекламы, то есть содержатся признаки нарушения п.6 ч.5 ст.5, ч.7 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Определением от 09.06.2016 Кировским УФАС России возбуждено дело №37/04-16р по признакам нарушения ИП <...>. пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), выразившегося в определении содержания и распространении рекламы, в которой содержится указание на лечебные свойства продукта. Рассмотрение дела назначено на 05.07.2016.

Определением от 05.07.2016 срок рассмотрения дела №37/04-16р продлен и рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью повторного запроса у ИП <...>. документов и сведений для объективного рассмотрения дела.

На заседание комиссии, состоявшееся 23.08.2016, заявитель – физическое лицо, не явился, ходатайств об отложении рассмотрения дела не заявлял.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе, индивидуальный предприниматель <...>на рассмотрение дела не явился, запрошенные документы не представил. В материалах дела имеются документы, подтверждающие надлежащее уведомление предпринимателя о дате, времени и месте рассмотрения дела по адресу.

Изучив материалы дела, комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закон «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация следующего содержания: «Бальзам Федора Быкова «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический

адрес: 618<...>, село <...>, ул. <...>, дом 7, <...> район, Пермская обл. ОГРН <...>. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам Федора Быкова – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!» с цитатами из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>., г. Киров, <...>., г. Кирово –Чепецк, <...>., г.Н.Новгород, <...>., г. Петрозаводск, <...>., г. Дзержинск, <...>., г. Петрозаводск, <...>., г. Киров), размещенная на листовке, адресована неопределенному кругу лиц, поскольку распространена среди жителей города Кирова, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – продукции «Бальзам Федора Быкова «Стожильник» и его продвижение на рынке товаров, то есть соответствует требованиям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» и является рекламой.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства РФ (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с п.6 ч.5 ст.5 Федерального закона «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.

В рассматриваемой рекламе содержится указание на лечебные свойства продукта «Бальзам Федора Быкова «Стожильник», а также пометка о том, что данный продукт не является лекарственным средством. В выдержках из писем физических лиц, размещенных в листовке, указаны конкретные примеры применения бальзама в качестве лечебного средства:

-«У моей жены варикозные вены на задней стороне ног, и она пользовалась пудрой, чтобы скрыть их. Четыре года и так, и эдак пыталась избавиться от тромбоза, включая физические нагрузки... Попробовали «Стожильник». Через недель одна нога приобрела совершенно нормальный цвет.... Боль ушла, ноги определенно здоровее».

- «Постгриппозный энцефалит страшен тем, что после него больные практически не выздоравливают. Из-за сильных головных болей, я передвигался, держась за стол. Начал глохнуть... Стал принимать «Бальзам «Стожильник», вскоре ожили мои уши. Сейчас с меня сняли инвалидность, я вернулся на работу».

Информация, содержащаяся в листовке, создает впечатление о лечебных свойствах продукции «Бальзам Федора Быкова «Стожильник», то есть о положительном влиянии на течение болезни. Данный вывод подтверждается поступлением жалобы физического лица, в которой указывает на наличие в листовке ссылок на лечебные свойства бальзама.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 12.04.2010 №61-ФЗ «Об

обращении лекарственных средств» лекарственные средства - вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека или животного, применяемые для профилактики, диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты.

Согласно законодательству именно лекарственные средства могут применяться для профилактики, диагностики и лечения болезни.

Согласно статье 13 Федерального закона от 12.04.2010 №61 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» в Российской Федерации допускаются производство, изготовление, хранение, перевозка, ввоз в Российскую Федерацию, вывоз из Российской Федерации, реклама, отпуск, реализация, передача, применение, уничтожение лекарственных препаратов, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с положениями Административного регламента Министерства здравоохранения Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации лекарственных препаратов для медицинского применения, утвержденного Приказом Минздрава России от 22.10.2012 №428н, документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного препарата, является регистрационное удостоверение. Продукция «Бальзам «Стожильник» отсутствует в государственном реестре лекарственных средств (сеть Интернет <http://grls.rosminzdrav.ru>), т.е. не является лекарственным препаратом. Внизу листовки имеется надпись «Не является лекарственным средством».

Кроме того, сертификат соответствия от 15.10.2012 №РОСС RU.АГ83.НО1398, указанный в листовке, не является документом, выданным на продукцию «Бальзам Федора Быкова «Стожильник». Согласно сертификату соответствия от 09.12.2014 №РОСС RU.АГ99.Н00322 рекламируемая продукция является безалкогольным напитком «Стожильник».

Проанализировав имеющиеся в материалах дела документы, комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что указанный в рекламе препарат «Бальзам Федора Быкова «Стожильник» не является лекарственным средством, что исключает возможность указания в рекламе на его лечебные свойства, положительно влияющие на восстановление организма человека, что является нарушением требований п.6 ч.5 ст.5 Федерального закона «О рекламе».

С учетом названных обстоятельств и положений пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» следует признать, что рассматриваемая реклама не отвечает требованиям данного закона.

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

Рекламопроизводитель несет ответственность в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Согласно п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из содержания листовки следует, что рекламируемую продукцию реализует ИП <...>, чьи реквизиты указаны на листовке.

В рассматриваемой ситуации ИП <...>, являясь лицом, определившим объект рекламирования и распространившим рекламу посредством листовок, является рекламодателем и рекламодателем по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 6 ч. 7 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Поскольку в настоящее время рекламная листовка не распространяется, комиссия Кировского УФАС России решила предписание об устранении нарушения не выдавать.

Руководствуясь ст. 3, ст. 5, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Бальзам Федора Быкова «Стожильник». Здоровье достижимо. 100% натуральный продукт. <...> ИП <...>. Юридический адрес: 618<...>, село <...>, ул. <...>, <...> район, Пермская обл. ОГРН <...>. Сертификат соотв. № РОСС RU.АГ83.Н01398 от 15.10.2012г. Реклама. Не является лекарственным средством. Имеются противопоказания. Бальзам Федора Быкова – «Стожильник» - это золотой подарок долгожителя. Он уникален!», с цитатами из писем физических лиц со словами благодарности и информацией об излечении болезней при использовании бальзама «Стожильник» (<...>, г. Киров, <...> П.Е., г. Кирово –Чепецк, <...>, г.Н.Новгород, <...>, г. Петрозаводск, <...>, г. Дзержинск, <...>, г.

Петрозаводск, <...>, г. Киров), поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения законодательства РФ о рекламе индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) не выдавать.

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

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд - в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ, в суд - в порядке, предусмотренном ст. 131 ГПК РФ.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>