

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 61/16

Резолютивная часть решения оглашена «6» октября 2016 г.

Решение изготовлено в полном объеме «20» октября 2016 г.

г.

Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

члены Комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 61/16, возбужденное в отношении ООО «Природа-С» (ИНН: 5406201490; 633010, г. Бердск, ул.Ленина, д. 89, корп.9, оф. 215) по факту размещения на стр. 5 газеты «Бизнес и город Бердск», №19 (395) от 21.05.2015г. рекламной статьи «Вирус и человек», с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствии:

- заявителя – физического лица (не явился, уведомлен надлежащим образом);

- ИП Щербаневой М.В. (не явилась, уведомлена надлежащим образом)

в присутствии:

- представителя ООО «Природа-С» - <...> (доверенность от 04.06.2016г.);

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление физического лица (вх. 2105 от 14.03.2016г.), по факту размещения в газете «Бизнес и город Бердск» рекламы, с признаками нарушения Федерального закона от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

В газете «Бизнес и город Бердск», №19 (395) от 21.05.2015. на стр. 5 размещена рекламная статья «Вирус и человек». Как указывает заявитель, из рекламы не понятно, о чем идет речь в данной рекламной статье – БАД или лекарственном средстве.

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения требований ч. 1.1 ст. 25 и ч.5 ст.5 Закона «О рекламе». В результате рассмотрения данного дела, установлено следующее.

В соответствии с п.1 ст.3 Закона «О рекламе», реклама - 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.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой, поскольку соответствует определению рекламы.

В рассматриваемой рекламной статье, указана, в том числе следующая информация: «...чтобы исключить заражения вирусными заболеваниями, каждому из нас достаточно выполнять ряд условий :

*\* прекратить относиться к вирусам, как к врагам;*

*\* сохранять внутреннее равновесие, перестать быть источником дисгармоничных разрушительных излучений;*

*\* исключить Блокировку работы естественных адаптационных механизмов химическими синтетическими препаратами и профилактическими прививками*

*Все это даст возможность Человеку находиться с вирусами на одном энергетическом уровне и сохранить согласованность в работе систем органов, обеспечивающих гомеостаз. А. это и есть самый надежный иммунитет к эпидемиям гриппа и ОРВИ...*

*...Альпам продукты Скворцова восстанавливают клеточные структуры и процессы, приводят их в норму, и тогда клетки макроорганизма живут в мире и согласии с любыми микроорганизмами, что подтверждают клинические и лабораторные исследования.*

*При укусе клеща и в острый период заболевания Напиток концентрированный 7 СКВОРЦОВА Альберта Васильевича принимать под язык до 20 капель каждые 1,5 часа. По мере улучшения состояния - по 4 - 5 капель 3 раза в день в течение 21 дня. Место укуса следует обрабатывать в течение 7-14 дней данным Продуктом или Напитком концентрированным 8.*

*В профилактических целях следует принимать Напиток концентрированный 7 СКВОРЦОВА Альберта Васильевича по следующей схеме: 3-4 капли внутрь, в 1 столовой ложке теплой воды, 3-4 раза в день.*

*...во всех АЛЬПАМ ПРОДУКТАХ есть программы по восстановлению иммунитета. Энергоемкость АЛЬПАМ ПРОДУКТОВ дает организму человека возможность любые, поступающие энергии воспринимать, как созидательные. АЛЬПАМ ПРОДУКТЫ помогают человеку осознать, что появление агрессивных и токсичных форм вируса определяет сознание самих людей, и тем самым предотвратить эпидемию.»*

На сайте <http://aljam-kapli.ru> и <http://альпам.рф> содержится информация, что в число продукции марки «Альпам» входят продукты питания, косметики, а также биологически активные добавки (БАД).

В ходе рассмотрения дела ООО «Природа-С» даны пояснения, согласно которым среди серии продукции «Альпам» нет биологически активных добавок, а также представлены подтверждающие это сертификаты соответствия на производимую и реализуемую продукцию – «Напитки концентрированные безалкогольные»: № РОСС RU.АЕ96.Н06958 (срок действия: с 08.08.2014г. по 07.08.2017г.), № РОСС RU.АЕ96.Н06960 (срок действия: с 08.08.2014г. по 07.08.2017г.), № РОСС

RU.AE96.H06522 (срок действия: с 26.12.2013г. по 25.12.2016г.), № РОСС  
RU.AE96.H06521 (срок действия: с 26.12.2013г. по 25.12.2016г.), № РОСС  
RU.AE96.H06334 (срок действия: с 11.10.2013г. по 10.10.2016г.), № РОСС  
RU.AE96.H06335 (срок действия: с 11.10.2013г. по 10.10.2016г.).

Таким образом, в рассматриваемой рекламной статье объектом рекламирования являются напитки, и отсутствует реклама биологически активных добавок (БАДов).

Следовательно, признаки нарушения п.1.1 ст. 25 Федерального закона «О рекламе» отсутствуют.

При этом, в рекламе указывается на лечебные свойства и положительное влияние на течении болезни.

Согласно п.6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускаются 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.

Следовательно, рассматриваемая реклама нарушает запрет, установленный п. 6 ч.5 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение указанной нормы несет рекламодатель.

Согласно информации, представленной редакцией газеты «Бизнес и город Бердск», учредителем данного информационного издания является Индивидуальный предприниматель Щербенева Марина Валерьевна (ИНН: 544590467539).

Таким образом, рекламодателем данных рекламных объявлений является ИП Щербенева М.В.

Согласно ответу ИП Щербенева М.В. (вх. № 3272 от 14.04.2016) на запрос Новосибирского УФАС России, рассматриваемая реклама размещена на основании договора от 01.05.2015г., заключенного между ИП Щербенева М.В. и ООО «Природа-С» (ИНН: 5406201490).

Определением об отложении дела от 20.07.2016г. ИП «Щербенева М. В. привлечена в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Природа-С» (вх. № 9011 от 05.10.2016г.), ООО «Природа-С» не заключало с ИП Щербенева М. В. договор от 01.05.2015г. на оказание услуг по размещению рекламы в еженедельной газете «Бизнес и город» №19 (395) и не подписывало акт приема-передачи.

Как указывает ООО «Природа-С», содержание представленной копии договора имеет такие невосполнимые погрешности как: отсутствие сведений относительно лица (исполнительного органа), которое могло бы в силу закона или ином законном основании (получение доверенности) действовать от имени общества. Несмотря на то, что в качестве заказчика в договоре указано ООО «Природа-С», информация

о том, кто подписал договор от имени заказчика отсутствует. Данная информация также отсутствует и в представленном ИП Щербеновой М.В. акте. Кроме того, в договоре неверно указан адрес местонахождения общества вместо «..ул. Ленина, д. 89, корп. 9» указано: «..ул.Ленина, д. 89/1», в п. 6.2.установлено, что «Срок действия настоящего договора с 1 мая 2016г. по 30.05.2015г.», тогда как сам договор датирован 01 мая 2015 года.

По мнению Общества, из договора невозможно определить его предмет, в п. 1.2. речь идет о рекламе в еженедельной газете №19. При этом, не определено о какой именно рекламе идет речь, в каком объеме, в какой редакции, в каком месте (развороте), что свидетельствует о недостижении соглашения относительно такого существенного условия как предмет договора. Принимая во внимание отсутствие оплаты со стороны ООО «Природа-С», несогласованность предмета также указывает на незаключенность договора (п.1 ст. 432 ГК РФ). Предметом разбирательства по настоящему делу является рекламная информация, размещенная в номере №19 (395), а не в №19 как указано в договоре.

Пунктом 2.1.1 предусмотрена обязанность исполнителя «Выполнить оказанные услуги в соответствии с согласованным с Заказчиком техническим заданием и передать в срок, установленный в п. 1.3.». Техническое задание с ООО «Природа-С» не согласовывалось и в материалы настоящего дела не представлено, срок передачи технического задания не установлен, тогда как исходя из условия п. 2.1.1. установление срока является обязательным. Согласно п. 2.1.6. договора по окончании работ Исполнитель предоставляет Заказчику акт выполненных работ и счет на оплату. Как указывалось ранее акт выполненных работ обществу не передавался и не направлялся, равно как и не выставлялся и не передавался счет на оплату.

В материалах дела наличествует выписка из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении ООО «Природа-С», из которой следует, что лицом, имеющим право действовать от имени общества является единоличный исполнительный орган (директор) - Никитина Любовь Кимовна. В соответствии со ст. 53 ГК РФ «Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом...».

Также ООО «Природа-С» отмечает, что ни в договоре, ни в акте не имеется расшифровки подписи со стороны заказчика, очевидно, что подписи от имени заказчика выполнены не директором ООО «Природа-С». Доверенность на подписание договора и (или) акта обществом не выдавалась.

Поскольку размещение статьи «Вирус и человек» в газете «Бизнес и город Бердск» имело место исключительно по инициативе рекламораспространителя, ООО «Природа-С» не может рассматриваться в качестве рекламодателя спорной рекламы, и как следствие не может признаваться лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Новосибирским УФАС России в адрес ИП Щербеновой М.В. неоднократно направлялись запросы о предоставлении информации, требуемой для принятия решения по данному делу, однако ответов ИП Щербенова М.В. не представлено.

Таким образом, подтвердить подлинность, заключения, а также исполнение

представленного ИП Щербеновой М.В. договора не представляется возможным.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России принимает во внимание пояснения представителя ООО «Природа-С» относительно того, что размещена рассматриваемой информации произошло по инициативе рекламодателя - ИП Щербеновой М.В.

Исходя из изложенного, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Щербенева М.В.

Таким образом, в действиях ИП Щербеновой М.В. усматривается нарушение п.6 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

#### РЕШИЛА:

1. Признать рекламную статью «Вирус и человек», размещенную на стр. 5 газеты «Бизнес и город Бердск», №19 (395) от 21.05.2015г., ненадлежащей рекламой, а

- ИП Щербеневу М.В. (ИНН: 544590467539) нарушившей:

п.6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускаются 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.

2. Выдать ИП Щербеновой М.В. предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе

3. Не передавать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса об административных правонарушениях, в связи с истечением срока давности для привлечения к административной ответственности.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«20» октября 2016 г.

г.Новосибирск

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

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Е.А. Скоп – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от «20» октября 2016 г. по делу № 61/16 о признании рекламной статьи «*Вирус и человек*», размещенной в газете «Бизнес и город Бердск», №19 (395) от 21.05.2015. на стр. 5, ненадлежащей рекламой,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Щербаневой Марине Валерьевне (ИНН 544590467539) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе. Для этого не допускать распространения рекламы с нарушением требований:

п.6 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускаются 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 том числе информации, указанной выше.

2. ИП Щербаневой М.В. представить в Новосибирское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до «14» ноября 2016г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ 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.