

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/63-2016

25 октября 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/63-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы пищевого продукта «Ламифарэн» в региональном эфире радиоканала «Радио России» (филиал ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш») на территории Омской области, содержащей признаки нарушения требований пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие заявителя <...>, извещенного надлежащим образом,

в отсутствие законного представителя ФГУП «ВГТРК» (ИНН 7714072839, местонахождение: 125040, г. Москва, 5-я ул. Ямского поля, 19-21), извещенного надлежащим образом,

в отсутствие законного представителя ООО «Альянс ТВ+» (ИНН 6685102548, местонахождение: 620075, ул. Малышева, 51, офис 15/02, г. Екатеринбург), извещенного надлежащим образом,

в присутствии представителя ФГУП «ВГТРК» <...> (доверенность от 23.08.2016)

в присутствии представителя индивидуального предпринимателя <...> (без надлежаще оформленной доверенности)

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило заявление гр. <...> (вх. № 5088э от 08.07.2016) о том, что в эфире «Радио России» ежедневно распространяется реклама диетического продукта «Ламифарэн» с признаками нарушения Федерального закона «О рекламе».

При этом заявителем приложена запись указанной программы за 07 июля 2016 года.

На запрос Омского УФАС России филиалом ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш» представлены запись одного из выпусков информационно-тематической программы «Будьте здоровы!» от 08.07.2016 года, график размещения вышеуказанной программы в региональном эфире радиоканала «Радио России» в июле 2016 года.

В ходе рассмотрения дела № 06-10.1/63-2016 Омским УФАС России было установлено следующее.

В силу статьи 3 Федерального закона «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.

Радиопрограмма «Будьте здоровы!», транслировавшаяся в региональном эфире «Радио России» 07 и 08 июля 2016 года, является рекламой продукта «Ламифарэн», поскольку направлена на привлечение внимания к указанному продукту, формирование и поддержание интереса к нему и продвижение его на рынке.

Указанная программа построена в форме беседы ведущей передачи со специалистом центра здоровья «Ламифарэн» <...> и дозвонившимися в студию радиослушателями.

Во время эфира ведущие, называя «Ламифарэн» диетическим лечебно-профилактическим продуктом, рассказывают о его составе, о том, какой положительный эффект оказывают отдельные составляющие продукта на конкретные системы организма и органы человека при нарушении их деятельности:

-«... «Ламифарэн» поистине уникальный состав. Полисахарид фукоидан способствует восстановлению активности иммунных клеток. «Ламифарэн» обладает полным набором макро- и микроэлементов, таких как фосфор, натрий, железо, магний, йод. Все эти элементы укрепляют, обладают выздоравливающим организм свойством. Также в его состав входят природные энтеросорбенты под названием «альгинаты». Они предназначены для избавления организма от токсинов, ионов радионуклидов и болезнетворных бактерий. В составе «Ламифарэна» также имеются стерины, которые препятствуют скапливанию излишков холестерина и разжижают кровь, тем самым уменьшают тромбообразование сосудов. Вспомните все процессы, которые протекают в организме во время стресса! С ними со всеми способны справиться и ламинарин и фукоидан, и все они составляющие «Ламифарэна»...»;

- «...Сколько хорошего и позитивного принес «Ламифарээн», и давление нормализовалось, и кишечник заработал, и бодрость появилась, и что очень важно энергия в организме в таком-то возрасте. Все хотят быть полными сил, энергии, чтобы заниматься любимым делом. Да, кстати, даже лицо омолодилось. Мне очень приятно, что «Ламифарэн» так вот помогает людям...Знаете, можно долго говорить о здоровье и как «Ламифарэн» помогает справиться с той или иной болезнью...»;

- «...Ну и возвращаясь к последнему звонку, что касается действия «Ламифарэна», прежде всего, конечно нормализовалась работа кишечника, и, благодаря высокому содержанию растительных волокон и альгината натрия, которые способствовали улучшению всасывания в кишечнике, поступлению биологически-активных веществ типа ламинарина и фукоидана, подкрепленные витаминно-минеральным составом, обеспечило лучшую проходимость сосудов и нормализовало свойства крови. Ну а дальше богатейший витаминный состав, т.е. витамины группы В, аскорбиновая кислота, лецитин обеспечили полноценным питанием сердечную мышцу и головной мозг, ну и соответственно, это привело к уменьшению проявления атеросклероза в виде пошатываний и головокружений, болей в области сердца, вот как проявления стенокардии...далее поступление минеральных компонентов, усвоение их опорно-двигательным аппаратом, привело к облегчению со стороны суставов и позвоночника...».

Анализ содержания радиопередачи позволяет сделать вывод о том, что посредством рекламы привлекается внимание покупателей к товару именно как к средству, оказывающему профилактическое и лечебное воздействие. Сведения о свойствах продукта воспринимаются аудиторией как информация о лечебных свойствах продукта, что подтверждается рассказами радиослушателей, позвонивших в студию во время эфира. Граждане перечисляют имеющиеся у них заболевания (атеросклероз, гипертония, стенокардия, запор, варикоз, проблемы с суставами, бородавки), сообщают о положительном влиянии «Ламифарэна» при его применении на течение той или иной болезни, задают вопросы о возможности его использования при каком-либо заболевании.

Сведения о симптомах и проявлениях заболеваний, названиях болезней, методах воздействия на организм для восстановления здоровья, о профилактике и диагностике заболеваний, будучи сообщенными в рекламе, указывают на наличие у рекламируемых товаров и услуг лечебных свойств, тем самым формируя мнение потребителей рекламы о принадлежности таких товаров к лекарственным средствам.

Между тем Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека выданы свидетельства о государственной регистрации № 77.99.19.4.У.1789.3.09 от 03.03.2009 и № 77.99.19.4.У.1788.3.09 от 03.03.2009 на продукцию «ламинария дальневосточная гомогенизированная для диетического (лечебного и профилактического) питания «Ламифарэн» (порошок и гель охлажденный, соответственно), подтверждающие государственную регистрацию, внесение в реестр свидетельств о государственной регистрации и разрешение для производства, реализации и использования в качестве диетического (лечебного и профилактического) пищевого продукта при нарушениях липидного и углеводного обмена, для профилактики дефицита йода, как дополнительный источник пищевых волокон (альгинатов) и йода в органической форме.

Таким образом, продукт «Ламифарэн» зарегистрирован как пищевой продукт и не зарегистрирован как лекарственное средство, что исключает возможность указания в рекламе этого продукта на его лечебные свойства.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 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 лечения, изделий медицинского назначения и медицинской техники.

На запрос Омского УФАС России Филиалом ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш» были представлены пояснения и документы, в том числе Договор № 610/111 от 30.06.2016, заключенный между ФГУП «ВГТРК» (Компания) и ООО «Альянс ТВ+» (Заказчик), в соответствии с пунктом 2.1 которого Компания принимает на себя обязательства по размещению готовых информационных тематических программ (материалов) в июле 2016 года в региональном эфире радиоканала «Радио России» в соответствии с условиями настоящего Договора и Графиком размещения, а Заказчик обязуется создать Компании все необходимые условия для исполнения обязательств по договору и оплачивает размещение переданных материалов.

При этом согласно пункту 3.2.2 Договора Заказчик гарантирует, что представленная информация является достоверной, содержание ее

соответствует действующему законодательству.

На заседании Комиссии от 25 августа 2016 года представителем ФГУП «ВГТРК» даны пояснения о том, что программа «Будьте здоровы!» распространялась в прямом эфире радиоканала «Радио России» в форме беседы ведущих передачи с радиослушателями, и, так как тема и содержание программы были определены рекламодателем (ООО «Альянс ТВ+»), ФГУП «ВГТРК» не могло заранее знать точное содержание данной программы.

Одновременно представителем ФГУП «ВГТРК» было заявлено ходатайство (вх. № 6497 от 25.08.2016) о привлечении к участию в деле представителя ООО «Альянс ТВ+», поскольку именно ООО «Альянс ТВ+» определило содержание программы, следовательно, оно несет ответственность за высказывания лиц, участвующих в программе.

Определением Омского УФАС России от 25 августа 2016 года ходатайство ФГУП «ВГТРК» было удовлетворено, рассмотрение дела № 06-10.1/63-2016 отложено и назначено к рассмотрению на 21 сентября 2016 года на 16:00 часов, ООО «Альянс ТВ+» было привлечено к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

На определение об отложении рассмотрения дела ООО «Альянс ТВ+» представлены пояснения (вх. № 7091 от 16.09.2016), из которых следует, что «Между ООО «Альянс ТВ+» и ИП <...> 26 ноября 2015г. был заключен договор № 1 на распространение Рекламы различными способами распространения и Соглашение к договору на распространение Рекламы в эфире Радиоканалов.

Стороны согласовали размещение рекламы диетического продукта «Ламифарэн» в июле 2016г. на «Радио России» на территории Омской области.

В региональном эфире радиоканала «Радио России» в июле 2016 года распространялась реклама диетического продукта «Ламифарэн» в информационно-тематической программе «Будьте здоровы!». Указанная программа построена в форме беседы ведущей передачи со специалистом центра здоровья «Ламифарэн» <...> и дозвонившимися в студию радиослушателями

Программа «Будьте здоровы!» распространялась в прямом эфире радиоканала «Радио России» в форме беседы ведущих передачи с дозвонившимися в студию радиослушателями, и, так как тема и содержание программы были определены рекламодателем ИП <...>., ООО «Альянс ТВ+» и ФГУП «ВГТРК» не могли заранее знать точное содержание данной программы,

Содержание программы определялось ИП <...>

Согласно п.5.6. договора № 1 от 26 ноября 2015г., заключенного между ООО «Альянс ТВ+» и ИП <...>, Заказчик несет полную ответственность за соответствие предоставляемой к распространению Рекламы законодательству РФ, а также за соблюдение авторских и смежных прав и иных прав в отношении произведений и других объектов интеллектуальной собственности, вошедших в Рекламу, предоставленную Заказчиком в рамках настоящего Договора. Все имущественные

претензии к Исполнителю и/или Рекламораспространителю третьих лиц, в том числе авторов и обладателей смежных прав, в связи с распространением Рекламы предоставленной Заказчиком, должны быть урегулированы Заказчиком самостоятельно и за свой счет».

В соответствии с представленным ООО «Альянс ТВ+» Договором № 1 от 26.11.2015 Исполнитель (ООО «Альянс ТВ+») обязуется оказывать Заказчику (ИП <...>) услуги по обеспечению распространения рекламы различными способами распространения, а Заказчик обязуется принять и оплатить услуги Исполнителя.

Определением Омского УФАС России от 21 сентября 2016 года к участию в рассмотрении дела был привлечен ИП <...> в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

На определение об отложении рассмотрения дела 21.09.2016 ИП <...> представлены пояснения (вх. № 7808 от 14.10.2016), в которых указано: «...прошу привлечь к ответственности исключительно ИП <...>, так как договором между ИП <...> и ООО «Альянс ТВ+» ответственность за распространение рекламных материалов лежит на рекламодателе. Тема и содержание программы определялось ИП <...> и он несет ответственность за высказывание 07 и 08 июля 2016 года представителя (<...>) своего товара в прямом эфире радиоканала «Радио России» в информационно тематической программе «Будьте здоровы!».

21.10.2016 представителем ФГУП «ВГТРК» было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 06-10.1/63-2016 ввиду отсутствия возможности прибыть на рассмотрение дела представителей ООО «Альянс ТВ+» (г. Екатеринбург) и ИП <...> (г. Оренбург).

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя ФГУП «ВГТРК», Комиссия Омского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Комиссия не находит оснований для удовлетворения ходатайства ФГУП «ВГТРК», поскольку ходатайство должно быть заявлено теми лицами, участвующими в деле, которые не имеют возможности присутствовать на рассмотрении дела, то есть непосредственно ООО «Альянс ТВ+» и ИП <...>

2. Учитывая пояснения лиц, участвующих в деле, а также положения Договора № 610/111 от 30.06.2016, предметом которого не являлось размещение (распространение) рекламы, при этом ФГУП «ВГТРК» были приняты обязательства по размещению исключительно готовых информационных тематических программ (материалов), Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о том, что ФГУП «ВГТРК» не являлось распространителем рекламы продукта «Ламифарэн» в региональном эфире радиоканала «Радио России», соответственно, в действиях ФГУП «ВГТРК» отсутствуют признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, производство по делу № 06-10.1/63-2016 в отношении ФГУП «ВГТРК» подлежит прекращению в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях ФГУП «ВГТРК» фактов нарушения законодательства о рекламе.

3. Материалы дела, в частности положения Договора № 1 от 26.11.2015, свидетельствуют о том, что действия по распространению рекламы пищевого

продукта «Ламифарэн» в региональном эфире радиоканала «Радио России» на территории Омской области 07 и 08 июля 2016 года, были допущены ИП <...> и ООО «Альянс ТВ+», являющимися в соответствии с пунктами 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем и рекламодателем соответственно, которые в силу частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» несут ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 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. Отказать в удовлетворении заявленного представителем ФГУП «ВГТРК» ходатайства об отложении рассмотрения дела № 06-10.1/63-2016.
2. Прекратить производство по делу № 06-10.1/63-2016 в отношении ФГУП «ВГТРК» в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях ФГУП «ВГТРК» фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Признать рекламу пищевого продукта «Ламифарэн», распространенную ООО «Альянс ТВ+» и ИП <...> в региональном эфире радиоканала «Радио России» на территории Омской области 07 и 08 июля 2016 года, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
4. Выдать ООО «Альянс ТВ+» и ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 31 октября 2016 года.

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

по делу № 06-10.1/63-2016

25 октября 2016 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на основании своего решения от 25.10.2016 по делу № 06-10.1/63-2016 о признании ненадлежащей рекламы продукта «Ламифарэн», распространенной в региональном эфире радиоканала «Радио России» (филиал ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Иртыш») на территории Омской области 07 и 08 июля 2016 года, нарушающей требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.56.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Альянс ТВ+» (ИНН 6685102548, местонахождение: 620075, ул. Малышева, 51, офис 15/02, г. Екатеринбург),

ИП <...>

в срок до 15 ноября 2016 года прекратить нарушение пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно:

прекратить распространение в региональном эфире радиоканала «Радио России» - ГТРК «Иртыш» рекламы пищевого продукта для диетического (лечебного и профилактического) питания «Ламифарэн», содержащей указание на лечебные свойства объекта рекламирования.

2. ООО «Альянс ТВ+», ИП <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 17 ноября 2016 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 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.