

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/44 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы пищевого продукта «Ламифарэн», содержащей указание на лечебные свойства объекта рекламирования и сообщающей о том, что «Ламифарэн» соответствует плазме крови человека, в присутствии представителя ООО «Ламинария»,

УСТАНОВИЛА:

В порядке контроля за соблюдением рекламного законодательства отслежена реклама продукта «Ламифарэн», распространенная 6 марта 2009 г. в эфире Хабаровского радио в утреннем рекламном блоке передачи «Вести Хабаровск».

Реклама, акцентирующая внимание потребителей на потребительских свойствах продукта «Ламифарэн», содержит следующую информацию:

«Ламифарэн» соответствует плазме крови человека. Для профилактики и лечения онкологических заболеваний, заболеваний щитовидной железы, сахарного диабета, желудочно-кишечного тракта, укрепления иммунной, эндокринной и сердечно-сосудистой системы. Приобретайте «Ламифарэн» в сети «Новая аптека», «Фармацея», НК Сити, «Три толстяка». Телефон 22-10-70».

Данная информация свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание покупателей к рекламируемому товару как к средству, оказывающему лечебно-профилактическое воздействие.

На основании статьи 4 Федерального закона от 22.06.98 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» (далее Закон о лекарственных средствах) лекарственные средства – это вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов, методами синтеза или с применением биологических технологий.

Согласно статье 19 Закона о лекарственных средствах лекарственные средства могут производиться, продаваться и применяться на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы федеральным органом исполнительной власти, в компетенцию которого входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 г. № 736 утвержден Административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социальному развитию по исполнению государственной функции по государственной регистрации лекарственных средств.

В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Установлено, что как лекарственное средство данный продукт не зарегистрирован.

Согласно сертификату соответствия (№ РОСС RU АЮ46.Н00702 от 16.03.2009 г.) «Ламифарэн» является продуктом для диетического (лечебного и

профилактического) питания.

В соответствии с гигиенической характеристикой продукции, являющейся неотъемлемой частью санитарно-эпидемиологического заключения (№ 77.99.13.008.Д 000383.01.09 от 26.01.2009 г.), выданного Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, область применения пищевого продукта «Ламифарэн» является его использование в пищевой промышленности при производстве хлебо-булочных изделий, напитков, специализированных и функциональных пищевых продуктов.

Таким образом «Ламифарэн» лекарственным средством не является, что исключает возможность указания в рекламе этого продукта на его лечебные и профилактические свойства.

В соответствии с пунктом 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.

Следовательно, реклама пищевого продукта «Ламифарэн», содержащая информацию о лечебных и профилактических свойствах объекта рекламирования, является нарушением указанных требований.

Кроме того, на основании пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, является недостоверной и не допускается.

Однако в спорной рекламе сообщается о том, что «Ламифарэн» соответствует плазме крови человека.

Из заключения главного врача ГУЗ «Станция переливания крови» Министерства здравоохранения Хабаровского края следует, что поскольку кровь – это биологическая ткань человека с присущими только человеку свойствами, то продукт «Ламифарэн», произведенный из морских водорослей, абсолютно не может соответствовать плазме крови человека ни по химическому составу, ни физико-химическим, биологическим и другим свойствам.

Таким образом, реклама пищевого продукта «Ламифарэн», как аналоге плазмы крови человека, не соответствует действительности.

На основании части 6 статьи 38 Закона РФ «О рекламе» ответственность за нарушение требований рекламного законодательства в части распространения недостоверной рекламы о природе и лечебных свойствах объекта рекламирования, несет рекламодатель - лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Установлено, что лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы пищевого продукта «Ламифарэн», является ООО «Ламинария», что подтверждается договором (№ 10 Р от 29.12.2008 г.) о проведении рекламной кампании рекламного проекта «Ламинария», заключенным названным обществом с ЗАО «Видео Интернешнл-Хабаровск».

В соответствии с названным договором область распространения рекламы пищевого продукта «Ламифарэн» хронометражом 25 секунд на территории Хабаровского края является региональный эфир канала радиовещания «Радио России».

На основании медиаплана (приложение № 2 к договору № 10 от 29.12.2008 г.) спорный рекламный ролик был распространен в передаче «Вести Хабаровского радио» 6, 11, 16 и 25 марта 2009 г. в 7 час. 45 мин.

Оплата рекламных услуг подтверждается копией платежного поручения № 37

от 25.02.2009 г.

Таким образом, по вине рекламодавца - ООО «Ламинария» произошло распространение рекламного ролика пищевого продукта «Ламифарэн» содержащим указание на лечебные свойства объекта рекламирования, и сообщаящем о том, что «Ламифарэн» соответствует плазме крови человека, что является нарушением пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама,

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Ламинария» для подтверждения правомерности указания в рекламе на лечебные свойства «Ламифарэна» представил методические рекомендации «Использование пищевого продукта «Ламифарэн» для диетического (лечебного и профилактического) питания в восстановительной медицине и комплексной терапии заболеваний» и пособие для врачей «Использование геля «Ламифарэн» в качестве диетического и лечебно-профилактического питания при соматических заболеваниях, интоксикации свинцом, иммунодефицитных состояниях».

Несмотря на то, что оба документа изданы Российским научным центром восстановительной медицины и курортологии Минздравсоцразвития России, они не приняты Комиссией в качестве доказательства законности указания в рекламе на лечебные свойства «Ламифарэна», поскольку данный товар, получаемый из бурых водорослей, производится для пищевой промышленности и реализации населению с целью употребления в пищу, следовательно, лекарственным средством не является.

Дополнительно директором ООО «Ламинария» в обоснование своей позиции представлено распоряжение Губернатора Хабаровского края от 27.11.2007 г. № 668-р «О мероприятиях по реализации государственной политики в области здорового питания жителей Хабаровского края на 2008-2012 годы».

Необходимость данного документа Комиссией не оспаривалась, однако он не отменяет требования Федерального закона «О рекламе», запрещающего необоснованно указывать в рекламе на лечебный эффект объекта рекламирования.

Документальные доказательства либо заключения специалистов о соответствии пищевого продукта «Ламифарэн» плазме крови человека представителем ООО «Ламинария» не представлены в силу отсутствия таковых по определению.

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 пищевого продукта «Ламифарэн», содержащую указание на лечебные свойства объекта рекламирования и сообщаящую о том, что «Ламифарэн» соответствует плазме крови человека, распространенную ООО «Ламинария» 6, 11, 16 и 25 марта 2009 г. в эфире передачи «Вести Хабаровского радио» радиоканала «Радио России», ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Ламинария» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 08 апреля 2009 г.

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

«08» апреля 2009 г.
г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/44 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы пищевого продукта «Ламифарэн»,

на основании своего решения от 08 апреля 2009 г. по делу № 4-05/44 о признании ненадлежащей рекламы пищевого продукта «Ламифарэн», содержащей указание на лечебные свойства объекта рекламирования и сообщаемой о том, что «Ламифарэн» соответствует плазме крови человека, распространенной ООО «Ламинария» 6, 11, 16 и 25 марта 2009 г. в эфире передачи «Вести Хабаровского радио» радиоканала «Радио России», поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона «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 «Ламинария» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить распространение рекламы пищевого продукта «Ламифарэн», содержащей указание на лечебные свойства объекта рекламирования и сообщаемой о том, что «Ламифарэн» соответствует плазме крови человека.

2. ООО «Ламинария» представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 20 марта 2009 г.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении

нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на юридическое лицо штраф в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей, на должностное лицо в размере от двенадцати до двадцати тысяч рублей.

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