

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ № 121/Р-2016

«14» июня 2017г.

г. Кемерово

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

Заместителя председателя Комиссии:

Членов Комиссии:

<...> -

<...> -

<...> -

<...>;

<...>;

<...>,

рассмотрев дело № 121/Р-2016, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Большая Медведица» (ИНН 4205233892, ОГРН 1114205043204, дата регистрации: 06.12.2011г., юридический адрес: 650036, г. Кемерово, ул. Телецентр, 3, далее – ООО «Большая Медведица») о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») в присутствии представителя ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» <...> (далее – <...>) по доверенности б/н от 17.04.2017г.,

УСТАНОВИЛА:

05.05.2016г. адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 1771э от 05.05.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении в марте 2016г. после выпуска новостей в 13 часов 25 минут рекламы препарата «Витальгар» в эфире радиоканала «Радио России».

При рассмотрении данного заявления Кемеровским УФАС России установлено

следующее:

В эфире радиоканала «Радио России» на территории г. Кемерово в марте 2016г. в 13 часов 25 минут размещалась реклама геля «Витальгар» с текстом следующего содержания: «...поставляют нам полиненасыщенные жирные кислоты, защищают наше сердце, наши сосуды...и конечно всем этим высоким требованиям отвечает пищевой продукт диетического и лечебного питания «Витальгар». И более подробно о его составе, о его действиях и правилах приема...телефон в Кемерово 48-03-03...Так, фукоиданы, входящие в состав ламинарий, обладают антиопухолдевой активностью и «Витальгар» был опробирован в Обнинске, в онкоцентре им. Блохина, альгинаты магния стабилизируют артериальное давление, уменьшают амплитуду сердечных колебаний...И вот здесь я снова хочу обратить ваше внимание на состав ламинарий «Витальгара», мало того, что продукт поставляется нам ценные витамины группы В, так еще очень интересно для нас действие солей водорослевой кислоты, альгинатов «Витальгара», которые способствуют нормализации уровня холестерина в крови...Факторами, которые могут спровоцировать инсульт являются наличие повышенного артериального давления и нарушение холестеринового обмена...было установлено, что регулярное употребление кислот класса Омега существенно снижает развитие инсульта, кстати, очень легко усваиваются Омега 3 кислоты при приеме «Витальгара»... «Витальгар» - это самый лучший натуральный источник органического йода...Высокое качество «Витальгара» отмечено и профессионалами...».

Из ответа ГРК «Радио России» (исх. № 560/903-120/1 от 01.09.2016г.) следует, что вышеуказанная реклама размещалась на основании договора № <...> от 01.04.2015г., заключенного между ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» и ООО «Большая медведица» В соответствии с пунктом 4.2.2 данного договора ООО «Большая медведица» обеспечивает соответствие Региональной рекламы, предоставляемой для размещения в Региональном эфире, действующему законодательству Российской Федерации. В представленных рекламных материалах должны содержаться информация и предупреждения, предусмотренные ФЗ «О рекламе» в качестве обязательных. Пунктом 4.2.3 договора установлено, что ООО «Большая медведица» соблюдает требования, предъявляемые действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором к рекламе.

17.11.2016г. определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 121/Р-2016 в отношении ООО «Большая Медведица» и назначено к рассмотрению на 21.12.2016г. в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

16.12.2016г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Большая Медведица» (исх. б/н от 15.12.2016г.), из которых следует, что между ООО «Большая Медведица» и ООО «Центр передовых технологий «Вита Ли Владимир» отсутствуют какие – либо договоры.

Также ООО «Большая Медведица» заявило ходатайство об отложении рассмотрения данного дела в связи с нахождением в ежегодном отпуске

директора ООО «Большая Медведица» (копия приказа прилагается).

21.12.2016г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в отсутствие представителя ООО «Большая Медведица», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела в связи с поступившим ходатайством, а также для получения дополнительных доказательств.

Определением от 21.12.2016г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 30.01.2017г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

30.01.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в присутствии представителя ООО «Большая Медведица» <...>, который пояснил, что договор, заключенный между ООО «Большая Медведица» и ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», который имеется в материалах дела регулирует общие положения между сторонами по договору. В материалах дела отсутствует акт передачи рекламных материалов, а также точная дата выхода в эфир рекламного ролика.

Также представитель ООО «Большая Медведица» заявил ходатайство о привлечении к рассмотрению данного дела ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к рассмотрению данного дела ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», а также ГРК «Радио России» в качестве лиц, располагающих сведениями о распространении спорной рекламы.

Определением от 30.01.2017г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 09.03.2017г. в 14 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

06.03.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили ответы ООО «Большая Медведица» (исх. № 34 от 03.03.2017г.), ФГУП «ВГТРК «ГТРК Кузбасс» (исх. № 138/606 от 03.03.2017г.) о невозможности предоставить запрашиваемую информацию и необходимости уточнить точную дату и время выхода в эфир спорного рекламного ролика.

09.03.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в отсутствие представителей ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 09.03.2017г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 18.04.2017г. в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

13.04.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ГРК «Радио России» (исх. № 226/903-120/1 от 10.04.2017г.), из которых следует, что размещение рассматриваемой рекламы производилось не в федеральном, а в региональном эфире, на основании договоров, заключенных филиалом ВГТРК ГТРК «Кузбасс» с рекламодателями, в связи с чем, филиал ВГТРК ГРК «Радио России» не обладает запрашиваемыми аудиозаписями и иными материалами.

18.04.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в отсутствие представителей ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», ГРК «Радио России», уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств, а также для привлечения к рассмотрению данного дела ФГУП «ВГТРК» в качестве лица, располагающего сведениями о распространении спорной рекламы.

Определением от 18.04.2017г. рассмотрение дела № 121/Р-2016 было отложено на 19.05.2017г. в 10 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК» заказными письмами с уведомлением о вручении.

04.05.2017г. в связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 121/Р-2016, назначенное на 19.05.2017г. в 10 часов 30 минут было отложено на 14.06.2017г. в 09 часов 00 минут. Письмо о переносе рассмотрения данного дела было направлено в адрес ООО «Большая Медведица», ФГУП «ВГТРК» заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправок» о вручении почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

16.05.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» (исх. № 306/606 от 15.05.2017г.), из которых следует, что филиал ВГТРК ГТРК «Кузбасс» производит размещение рекламной информации в радиоэфире на основании заключенного договора с рекламным агентством ООО «Большая Медведица», вследствие чего договоры и платежные документы на размещение и изготовление рекламных роликов у ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» отсутствуют.

После получения определения об отложении рассмотрения данного дела и истребования записей у ООО «Большая Медведица» по заключенному договору № 217/606 от 01.04.2016г., выяснилось, что аудиозаписи запрашиваемых рекламных роликов, распространявшихся в эфире «Радио России» в марте 2016г. автоматически уничтожены сервером круговой записи по истечению срока хранения, предусмотренного статьей 12 ФЗ «О рекламе», согласно которой

рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное. Копии аудиозаписей в архив не перезаписывались.

14.06.2017г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Большая Медведица» (исх. № 194 от 13.06.2017г.) о прекращении производства по данному делу по основаниям, предусмотренным пунктом 36 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с которым, Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела, если в процессе рассмотрения дела будет установлен один из следующих фактов:

- отсутствие фактов нарушения законодательства о рекламе;
- невозможность установления лица, нарушившего законодательство о рекламе, в течение сроков, установленных для рассмотрения дела.

А также в соответствии с абзацем «е» пункта 34 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, согласно которому производство по делу может быть прекращено в случае невозможности установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 настоящих Правил.

14.06.2017г. состоялось рассмотрение дела № 121/Р-2016 в присутствии представителя ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», который поддержал представленные письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

05.05.2016г. адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление <...> (вх. № 1771э от 05.05.2016г.) о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении в марте 2016г. после выпуска новостей в 13 часов 25 минут рекламы препарата «Витальгар» в эфире радиоканала «Радио России».

При рассмотрении данного заявления Кемеровским УФАС России установлено следующее:

В эфире радиоканала «Радио России» на территории г. Кемерово в марте 2016г. в 13 часов 25 минут размещалась реклама геля «Витальгар» с текстом следующего содержания: «...поставляют нам полиненасыщенные жирные кислоты, защищают наше сердце, наши сосуды...и конечно всем этим высоким требованиям отвечает пищевой продукт диетического и лечебного питания «Витальгар». И более подробно о его составе, о его действиях и правилах приема... телефон в Кемерово 48-03-03...Так, фукоиданы, входящие в состав ламинарий, обладают антиопухолевой активностью и «Витальгар» был опробирован в Обнинске, в онкоцентре им. Блохина, альгинаты магния стабилизируют артериальное давление,

уменьшают амплитуду сердечных колебаний...И вот здесь я снова хочу обратить ваше внимание на состав ламинарий «Витальгара», мало того, что продукт поставляет нам ценные витамины группы В, так еще очень интересно для нас действие солей водорослевой кислоты, альгинатов «Витальгара», которые способствуют нормализации уровня холестерина в крови... Факторами, которые могут спровоцировать инсульт являются наличие повышенного артериального давления и нарушение холестеринового обмена...было установлено, что регулярное употребление кислот класса Омега существенно снижает развитие инсульта, кстати, очень легко усваиваются Омега 3 кислоты при приеме «Витальгара»... «Витальгар» - это самый лучший натуральный источник органического йода...Высокое качество «Витальгара» отмечено и профессионалами...».

При рассмотрении дела № 107/Р-2014, ранее возбужденного и рассмотренного Кемеровским УФАС России по факту распространения идентичной рекламы геля «Витальгар» в эфире радиоканала «Радио России», Кемеровским УФАС России было установлено, что согласно выводам Экспертного заключения Федерального Бюджетного учреждения здравоохранения «Федеральный центр гигиены и эпидемиологии» Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 22.09.2011г. областью применения «Витальгара» указано следующее: «в качестве пищевого продукта для диетического (лечебного и профилактического) питания, а также для использования в пищевой промышленности (хлебобулочной, кондитерской, пивобезалкогольной, молочной и мясоперерабатывающей) как дополнительный источник пищевых волокон (альгинатов) и йода. Согласно свидетельству о государственной регистрации № RU77.99.19.007.E.044617.10.11 от 28.10.2011г., водоросли бурые гомогенизированные (ламинария и фукус) для диетического (лечебного и профилактического) питания: ламинария – гель охлажденный «Витальгар» разрешен для производства, реализации и использования в качестве продукта диетического (лечебного и профилактического) питания.

Как следует из Постановления Федерального Арбитражного суда Волго – Вятского округа от 21.10.2013г. по делу № А82011188/2012, в соответствии со свидетельством о государственной регистрации № RU.77.99.19.007.E.044617.10.11 от 28.10.2011 гелю «Витальгар» зарегистрирован в качестве пищевого продукта для диетического (лечебного и профилактического) питания. В соответствии с Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденным постановлением Госстандарта России от 30.12.1993 № 301, гелю «Витальгар» присвоен код 92 8490 «Продукция из водорослей прочая».

Таким образом, рекламируемый в эфире радиоканала «Радио России» на территории г. Кемеровов марте 2016г. в 13 часов 25 минут гель «Витальгар» является пищевым продуктом и не является лекарственным средством.

Из ответа ГРК «Радио России» (исх. № 560/903-120/1 от 01.09.2016г.) следует, что вышеуказанная реклама размещалась на основании договора № <...> от 01.04.2015г., заключенного между ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» и ООО «Большая медведица». В соответствии с пунктом 4.2.2 данного договора ООО «Большая медведица» обеспечивает соответствие Региональной рекламы, предоставляемой для размещения в Региональном эфире, действующему законодательству Российской Федерации. В представленных рекламных материалах должны

содержаться информация и предупреждения, предусмотренные ФЗ «О рекламе» в качестве обязательных. Пунктом 4.2.3 договора установлено, что ООО «Большая медведица» соблюдает требования, предъявляемые действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором к рекламе.

Из ответа ЗАО «Зап-Сиб Транстелеком» (исх. № 00838 от 17.05.2016г.) следует, что телефонный номер <...> (3842) 48-03-03 в соответствии с договором № <...> «О предоставлении услуг связи» от 15.07.2011г. выделен ООО «Центр передовых технологий «Вита Ли-Владимир».

Из ответа ООО «Большая медведица» (исх. б/н от 01.11.2016г.) следует, что ООО «Центр передовых технологий «Вита Ли – Владимир» в списке контрагентов ООО «Большая медведица» не значится.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 5 ФЗ «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 нарушение данной правовой нормы в тексте рекламы препарата «Витальгар», размещенной в эфире радиоканала «Радио России» на территории г. Кемерово в марте 2016г. в 13 часов 25 минут содержится указание на лечебные свойства.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что за нарушение требований пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

Вместе с тем, при рассмотрении данного дела Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что из ответа ГРК «Радио России» (исх. № 560/903-120/1 от 01.09.2016г.) следует, что вышеуказанная реклама размещалась на основании договора № 218/606 от 01.04.2015г., заключенного между ФГУП «ВГТРК «ГТРК «Кузбасс» и ООО «Большая медведица». В соответствии с пунктом 4.2.2 данного договора ООО «Большая медведица» обеспечивает соответствие Региональной рекламы, предоставляемой для размещения в Региональном эфире, действующему законодательству Российской Федерации. В представленных рекламных материалах должны содержаться информация и предупреждения, предусмотренные ФЗ «О рекламе» в качестве обязательных. Пунктом 4.2.3 договора установлено, что ООО «Большая медведица» соблюдает требования, предъявляемые действующим законодательством Российской Федерации и настоящим договором к рекламе. Вместе с тем, договор, заключенный между ООО «Большая Медведица» и ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», который имеется в материалах дела, регулирует общие положения между сторонами по договору. В материалах дела отсутствует акт передачи рекламных материалов, а также точная дата выхода в эфир рекламного ролика. Из пояснений ФГУП ВГТРК «ГТРК «Кузбасс», представленных в адрес Кемеровского УФАС России следует, что аудиозаписи запрашиваемых рекламных роликов, распространявшихся в эфире «Радио России» в марте 2016г. автоматически уничтожены сервером круговой записи по истечению срока хранения в соответствии со статьей 12 ФЗ «О рекламе». Копии аудиозаписей в архив не перезаписывались, в связи с чем, установить рекламодателя вышеуказанной рекламы не представляется возможным.

Руководствуясь абзацем «е» пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

ОПРЕДЕЛИЛА:

Производство по делу № 121/Р-2016 в отношении ООО «Большая Медведица» (ИНН 4205233892, ОГРН 1114205043204, дата регистрации: 06.12.2011г., юридический адрес: 650036, г. Кемерово, ул. Телецентр, 3) прекратить в связи с невозможностью установления лица, нарушившего законодательство Российской Федерации о рекламе, в течение сроков, определенных пунктом 27 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508.