

**Решение Комиссии Тверского УФАС России по делу № 06-6/1-08-2010 о нарушении
ООО «Альга Медика северо-запад» нарушившим требования пункта 6 части 5
статьи 5, пунктов 1 – 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 –
ФЗ «О рекламе»**

21 апреля 2010 г. г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М., заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа,
члены Комиссии:

Посохова Л.В., заместитель руководителя управления;

Норотков Е.А., специалист 1 разряда отдела рекламы;

рассмотрев дело 06-6/1-08-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в газете «Мы лучшие» рекламы биологически активной добавки «Иодин» («Соловецкое чудо»), в отсутствие представителей ООО «Альга Медика северо-запад» (представило ходатайство от 14.04.2010 о рассмотрении дела в отсутствие представителей Общества), ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика» (представило ходатайство от 14.04.2010 о рассмотрении дела в отсутствие представителей Общества), надлежаще извещенных о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

01.06.2009 ООО «Альга Медика северо-запад», с одной стороны – Заказчик, и ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика», с другой стороны – Исполнитель, заключили между собой договор № 05 на выполнение работ по размещению рекламы в рекламно – информационном еженедельнике «Мы лучшие» биологически активной добавки «Иодин» в соответствии с прилагаемым к договору техническим заданием.

Согласно пунктам 2.1 - 2.2 договора ответственность за достоверность предоставляемой информации, а также ее соответствие требованиям законодательства Российской Федерации несет Заказчик (ООО «Альга Медика северо-запад»). Согласно пунктам 1.4 и 2.6 договора Исполнитель разрабатывает оригинал-макет рекламного объявления согласно представленной Заказчиком информации, стороны подписывают указанный оригинал-макет рекламного объявления, Исполнитель обеспечивает размещение рекламного модуля в соответствии с представленной информацией. К договору прилагается техническое задание на разработку дизайна оригинал-макета рекламного объявления, из которого следует, что Заказчик передает (-передал) данные, обязательные для размещения в рекламном модуле. Техническое задание содержит текст, озаглавленный как «Великая тайна монаха Соловецкого монастыря». Указанный текст содержит информацию об истории Соловецкого монастыря, препарате ИОДИН и отзывы лиц, принимавших препарат ИОДИН. В соответствии с договором № 05 от 01.06.2009 ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика» разместила в газете «Мы лучшие» от 26 ноября – 03 декабря 2009 № 46(437) рекламу биологически активной добавки «Иодин» в виде статьи «Великая

тайна монаха «Соловецкого монастыря». Содержание данной статьи полностью соответствует содержанию технического задания, прилагаемого к заключенному ООО «Альга Медика северо-запад» и ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика» договору № 05 от 01.06.2009.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» (далее – Закон о лекарственных средствах) лекарственные средства – это вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, предотвращения беременности, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов, методиками синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся также вещества растительного, животного или синтетического происхождения, обладающие фармакологической активностью и предназначенные для производства и изготовления лекарственных средств (фармацевтические субстанции).

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 № 736 утвержден Административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по государственной регистрации лекарственных средств.

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

Согласно свидетельству о государственной регистрации от 10.11.2004 № 77.99.23.3.У.5619.11.04, выданному Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, «Иодин» является биологически активной добавкой к пище.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (далее - Закон о 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.

Пункт 1 части 1 статьи 25 Закона о рекламе устанавливает, что реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

В связи с этим, на рекламу БАД «Иодин» в полной мере распространяется запрет, установленный пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, а именно – запрет на указание в рекламе на его лечебные свойства.

Пункты 2 - 3 части 1 статьи 25 Закона о рекламе также устанавливают, что реклама биологически активных добавок не должна содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок; содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок.

Между тем, в указанной рекламе содержится указание на то, что «использование ИОДИНА в клинической практике показало, что он эффективен при:

- нарушениях функции щитовидной железы, сахарном диабете;
- заболеваниях сердечно - сосудистой системы (профилактика и лечение артериальной гипертензии, инфаркта, инсульта, атеросклероза);
- заболеваниях опорно – двигательного аппарата, артрите, артрозе, радикулите, остеохондрозе, ревматизме;
- при нарушении функции желудочно – кишечного тракта (гастриты, язвенная болезнь, колиты)...
- простудных заболеваниях (ГРИПП, ОРВИ, ангина и т.д.);
- злокачественных и доброкачественных новообразованиях...».

Далее в тексте рекламы содержатся ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения БАД «Иодин», содержатся выражения благодарности физическими лицами в связи с применением такой добавки, в частности:

- «Недавно сильно загрипповал. Насморк, кашель, температура – в общем полный набор. Жена заставила принимать «ИОДИН» по усиленной схеме. Наутро проснулся почти здоровым, а через 2 дня от болезни не осталось и следа. Пенсионер МВД Кузьмин В.В. г. Ростов»;
- «В свои 56 лет болячек имел целый «букет»: гипертония, астма, камни в желчном, аденома предстательной железы... После двух месяцев приема «ИОДИНА» самочувствие улучшилось. Я начинаю жить как будто заново. Астма ушла полностью, давление уже не скачет... Остапчук, г. Волжский»;
- «Моему отцу в его 64 года пришлось перенести две онкологические операции и несколько курсов «химеотерапии»... Случайно на выставке приобрела два курса «ИОДИНА». Спустя два месяца отец стал меняться: набрал вес, окреп, ушли боли, появился румянец... И я теперь знаю, что «ИОДИН» спасет папу, этот препарат действительно настоящее чудо! Анна Клотченко, г. Воронеж»;
- «Больше месяца принимаю «ИОДИН». И вот каких результатов добился: прошли тахикардия и аритмия, сердце почти не беспокоит. Через месяц повторю курс для закрепления результатов. Шаповалов Т.Г. г. Новороссийск».

Ниже мелким шрифтом указано: «БАД. Не является лекарством... Свидетельство о ГР № 77.99.23.3.У.5619.11.04».

Сахарный диабет, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2004 № 715 «Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих», является социально значимым заболеванием; в соответствии с Международным классификатором болезней (МКБ-10) сахарный диабет также определяется как заболеванием, код по данному классификатору E10 – E14. Злокачественные новообразования, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 01.12.2004 № 715 «Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих», является социально значимым заболеванием; в соответствии с Международным классификатором болезней (МКБ-10) сахарный диабет также определяется как заболеванием, код по данному классификатору C00 – C97.

Из текста самой рекламы следует, что и остальные указанные в рекламе отклонения состояния здоровья являются заболеваниями.

Содержание рекламы - указание на эффективность в использовании биологически активной добавки к пище «Иодин» в клинической практике ряда заболеваний, создает впечатление о том, что данная биологически активная добавка к пище обладает лечебными свойствами.

Таким образом, реклама биологически активной добавки к пище «Иодин»

размещалась с нарушением требований пункта 6 части 5 статьи 5 и пункта 1 части 1 статьи 25 Закона о рекламе (содержала указание на положительное течение болезни и создавала впечатление о том, что обладает лечебными свойствами), требований пункта 2 части 1 статьи 25 Закона о рекламе (содержала ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения добавки), требований пункта 3 части 1 статьи 25 Закона о рекламе (содержала выражение благодарности физическими лицами в связи с применением добавки).

В соответствии с пунктами 1 – 2 и 4 статьи 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, 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; рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Размещенная в газете «Мы лучшие» от 26 ноября – 03 декабря 2009 № 46(437) статья «Великая тайна монаха «Соловецкого монастыря» полностью подпадает под определение рекламы; объектом рекламирования является биологически активная добавка к пище «Иодин». Продавцом данного товара и, одновременно, лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, то есть, рекламодателем, является ООО «Альга Медика северо-запад».

ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика» в данном случае действовало как агент в интересах ООО «Альга Медика северо-запад», не определяло объект рекламирования, не влияло каким – либо образом на приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму, а также не являлось рекламораспространителем; то есть, не является субъектом правоотношений в сфере рекламы. В этой связи, дело в отношении ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика» подлежит прекращению.

Согласно пунктам 6 и 8 статьи 38 Закона о рекламе, за нарушение требований, установленных частью 5 статьи 5 и частью 1 статьи 25 Закона о рекламе ответственность несет рекламодатель, а также рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Как указано выше, рекламодателем биологически активной добавки к пище «Иодин» является ООО «Альга Медика северо-запад».

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37- 42 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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу биологически активной добавки к пище «Иодин»,

размещенную в газете «Мы лучшие» от 26 ноября – 3 декабря 2009 г. № 46 (437) в виде статьи «Великая тайна монаха «Соловецкого монастыря», ненадлежащей; рекламодателя – ООО «Альга Медика северо-запад» нарушившим требования пункта 6 части 5 статьи 5, пунктов 1 – 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Альга Медика северо-запад» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Производство по делу в отношении ООО «Оздоровительный центр «Альга Медика» прекратить.

4. Передать материалы дела № 06-6/1-02-2010 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 04 мая 2010 г.

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

Председатель Комиссии _____ В.М. Фомин

Члены Комиссии _____ Л.В. Посохова

_____ Е.А. Норотков