ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 4-14.3-699/00-08-17

об административном правонарушении

«15» июня 2017 г. г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.3-699/00-08-17 об административном правонарушении, возбужденного в отношении АО «Байер» (адрес: ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 2, г. Москва, 107113, ОГРН 1027739373903, ИНН 7704017596, КПП 771801001, дата регистрации: 14.10.2002),

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступило обращение Представительства Частной компании с ограниченной ответственностью «Астеллас Фарма Юроп Б.В.» (Нидерланды) в г. Москва о ненадлежащей рекламе лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «От изжоги без алюминия», которая распространялась в период с октября 2016 года по январь 2017 года на телеканалах «Первый», «Россия 1», «НТВ», «РЕН ТВ» и других.

В ходе государственного контроля была также выявлена реклама лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «Изжогу устраняет. Желудок защищает», которая распространялась в феврале — июле 2016 года на телеканалах «Первый», «5 канал», «РЕН ТВ», «ТВ-Центр» и других.

В рекламном ролике лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «Изжогу устраняет. Желудок защищает» сообщается:

«Горящий вопрос: Как избавиться от изжоги? Если что-то вызывает изжогу, сразу довертесь Ренни. В отличие от других он действует благодаря естественным для организма веществам кальцию и магнию, которые быстро устраняют изжогу и защищают желудок. Ренни. Изжогу устраняет. Желудок защищает».

В рекламном ролике лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «От изжоги без алюминия» сообщается:

«Знаете ли вы, что некоторые препараты от изжоги содержат алюминий. Регулярное потребление алюминия может привести к нарушению пищеварения. В отличие от большинства средств от изжоги Ренни действует благодаря естественным для организма веществам — кальцию и магнию. И быстро устраняет изжогу. Ренни. Быстро. От изжоги без алюминия».

В соответствии с регистрационным удостоверением № П N012507/01 от 03.08.10 препарат «Ренни» зарегистрирован в качестве лекарственного препарата.

В рекламе внимание потребителей фиксируется на утверждении «Ренни» «быстро устраняет изжогу». Данное утверждение гарантирует быстрое положительное влияние лекарственного препарата «Ренни» на течение болезни и его эффективность в устранении изжоги.

Согласно Толковому словарю живого великорусского языка В. Даля слово гарантия означает ручательство, поручительство, порука, обеспеченье, заверение, слово гарантировать - в значении гарантировать что, обеспечить, ручаться, заверить, обезопасить, поручиться.

Согласно словарю (Ефремова Т. Ф. Новый словарь русского языка. Толково-словообразовательный. – М.: Русский язык, 2000) гарантия — это обеспечение осуществления, исполнения чего-л.; поручительство; то, что подтверждает осуществление, исполнение чего-л.

Слово быстро в русском языке может использоваться в значении предикатива, то есть части речи, используемой в качестве сказуемого и обозначающей процесс, состояние или качество, воспринимаемое как состояние. Синоним предикатива - категория состояния.

Слово «быстро» в значении предикатива применительно к действию препарата «Ренни» на изжогу является качественной характеристикой действия препарата как очень быстрого.

Соответственно утверждение «быстро устраняет изжогу» заверяет потребителей в том, что действие лекарственного препарата «Ренни» наступит быстро, тем самым гарантируя положительное действие препарата и его эффективность в устранении изжоги.

При этом наделение лекарственного препарата свойством быстрого действия и эффективности не основано на принципах доказательной медицины.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных средств не должна гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий.

В рекламном ролике лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «Изжогу устраняет. Желудок защищает», отсутствовала информация о времени действия лекарственного препарата при устранении изжоги.

В рекламном ролике лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «От изжоги без алюминия» содержалась сноска, в которой указывалось на время действия препарата: «Согласно инструкции время действия 3-5 минут».

Вместе с тем текст данной сноски был выполнен мелким нечитаемым шрифтом, размещенным на 1/100 площади кадра, и демонстрировался в рекламном ролике в течении 3 секунд.

Форма и условия размещения рекламы не позволяют потребителям воспринять (прочитать) текст с указанием на время действия лекарственного препарата «Ренни» ввиду мелкого шрифта и краткого времени показа.

Формальное присутствие в рекламе информации о времени действия на изжогу лекарственного препарата «Ренни» не позволяет потребителю воспринимать данные сведения и не может рассматриваться как их наличие, соответственно

фактически потребители данную информацию не получали.

Вместе с тем информация о времени действия лекарственного препарата «Ренни» является существенной для оценки потребителем свойств препарата в устранении изжоги.

В случае, когда условия, являющиеся существенной информацией для потребителей, отсутствие которой способно обмануть их ожидания, сформированные рекламой, формально присутствовали в рекламе, однако форма представления сведений такова, что данная информация не может быть воспринята потребителями, следует признавать, что данные сведения не были доведены для неопределённого круга лиц надлежащим образом, в связи с чем потребитель фактически не получил такую существенную информацию.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Таким образом, в рекламе лекарственного препарата «Ренни» под лозунгами ««Изжогу устраняет. Желудок защищает», «От изжоги без алюминия» нарушены часть 7 статьи 5, пункт 8 части 1 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, видеоряд рекламного ролика лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «От изжоги без алюминия» демонстрирует пильный диск с острыми зубьями и нанесенной на него надпись «Al алюминий», который двигается внутри желудка повреждая его стенки. В нижней части кадра с 5 по 7 секунду размещена надпись, выполненная мелким шрифтом белого цвета с черной обводкой, сообщающая следующее: «Как правило, запоры как побочные эффекты алюминийсодержащих препаратов от изжоги. - Тэлли Н. Дж. с соавт. Американский журнал гастроэнтерологии. 2003 май; 98 (5): 1107-11».

При произнесении героем рекламного ролика текста «быстро устраняет изжогу» с 13 по 15 секунду в нижней части на 1/100 кадра размещена надпись, выполненная мелким шрифтом белого цвета с черной обводкой, сообщающая - «Согласно инструкции время действия 3-5 минут».

На последнем кадре рекламы размещена надпись «БЫСТРО. ОТ ИЗЖОГИ БЕЗ АЛЮМИНИЯ», изображение упаковки лекарственного препарата «Ренни», изображение перечеркнутого красным цветом пильного диска с острыми зубьями с надписью «Al алюминий» и надпись «На основании инструкции Ренни не содержит алюминия».

В настоящее время на российском фармацевтическом рынке существует ряд лекарственных препаратов, показанием к применению которых в том числе является и изжога. К таким лекарственным препаратам относятся: «Фосфалюгель», «Алмагель», «Маалокс», «Гастал» и прочие. При этом активным веществом данных препаратов является алюминий.

Видеоряд рекламного ролика содержит изображение желудка, внутри которого двигается пильный диск с острыми зубьями, на который нанесена надпись «Al алюминий». Такое изображение дает основание полагать, что алюминий негативно воздействует на желудок человека, повреждая его стенки.

Следствием отрицательного воздействия алюминия на пищеварение, согласно информации, размещенной в рекламе, являются запоры, которые могут возникнуть как побочные эффекты алюминийсодержащих препаратов.

Согласно объяснениям АО «Байер» изображение желудка приведено в рекламе исключительно как точка приложения действия антацидов в соответствии с тематикой рекламного ролика и областью применения лекарственного препарата «Ренни». В рекламном ролике речь идет о побочном эффекте алюминийсодержащих препаратов в виде нарушения пищеварения, а именно о запоре. АО «Байер» полагает, что в рекламе не сообщается о проблемах, связанных с функционированием желудка, и не утверждается о том, что алюминийсодержащие антациды наносят вред желудку.

При этом текст надписи, поясняющей к каким нарушениям пищеварения может привести употребление алюминия, выполнен мелким шрифтом, размещен на 1/25 площади кадра и демонстрируется в рекламном видеоролике в течении 3 секунд.

Форма и условия размещения рекламы не позволяют потребителям воспринять (прочитать) текст с поясняющей надписью ввиду мелкого шрифта и краткого времени показа, форма предоставления данных сведений такова, что они не воспринимаются потребителями и фактически в рекламе отсутствуют.

Соответственно совокупность образов, использованных в рекламе, дает основание полагать, что регулярное потребление алюминия может привести к нарушению нормальной работы желудка и повредить его стенки.

Согласно ряду стандартов, утвержденных Министерством Здравоохранения Российской Федерации (Стандарт специализированной помощи при язвенной болезни желудка, двенадцатиперстной кишки; Стандарт специализированной медицинской помощи детям при гастрите и дуодените; Стандарт об утверждении стандарта первичной медико-санитарной помощи детям при язве желудка и двенадцатиперстной кишки (ремиссия) в перечень лекарственных препаратов для медицинского применения, зарегистрированных на территории Российской Федерации, включен препарат алюминия — алюминия фосфат.

Также порядок осуществления мониторинга безопасности лекарственных препаратов для медицинского применения, регистрации побочных действий, серьезных нежелательных реакций, непредвиденных нежелательных реакций при применении лекарственных препаратов для медицинского применения, утвержденный Приказом Минздравсоцразвития России от 26.08.10 № 757н в пункте 8 предусматривает, что в случае если по результатам мониторинга будет установлено, что применение лекарственного препарата представляет угрозу жизни или здоровью пациентов, сведения о лекарственном препарате, не соответствуют сведениям о лекарственном препарате, содержащимся в инструкции по его применению, Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации принимается решение о внесении изменений в

инструкцию по применению лекарственного препарата, об изъятии из обращения лекарственного препарата.

Вместе с тем лекарственные препараты, содержащие алюминий, в том числе лекарственный препарат «Фосфалюгель», владельцем регистрационного удостоверения которого является Астеллас Фарма Юроп Б.В., разрешены к применению, имеют эффект при избавлении от изжоги, а побочные действия этих препаратов не свидетельствуют о нанесении вреда органам пищеварения.

В частности, у лекарственного препарата «Фосфалюгель», владельцем регистрационного удостоверения которого является Астеллас Фарма Юроп Б.В., Нидерланды, за время его обращения на территории Российской Федерации не были выявлены серьезные нежелательные реакции, которые послужили бы основанием для внесения в инструкцию по медицинскому применению соответствующих изменений или послужили бы основанием для отмены регистрации препарата на территории Российской Федерации в связи с наличием в составе препарата алюминия.

Согласно инструкции по применению лекарственного препарата «Фосфалюгель» (регистрационное удостоверение № П N012655/01 от 05.03.2009) применение препарата может вызвать запоры в качестве побочного действия, с указанием на то, что данное побочное действие появляется редко и в основном у больных пожилого возраста и лежачих больных.

С учетом изложенного применение лекарственных препаратов, в частности «Фосфалюгеля», не приводит к нарушению нормального функционирования желудка или его повреждению, как это демонстрируется в рассматриваемом рекламном ролике.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Согласно пункту 2 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

Из рекламного ролика следует, что лекарственный препарат «Ренни» обладает преимуществом перед другими средствами от изжоги, поскольку в состав препарата не входит алюминий.

Вместе с тем согласно стандартам, утвержденным Министерством Здравоохранения Российской Федерации, в перечень лекарственных препаратов для медицинского применения при заболеваниях желудочно-кишечного тракта включен препарат алюминия — алюминия фосфат.

Продемонстрированное в рекламе отрицательное воздействие алюминийсодержащих препаратов на стенки желудка не подтверждено какими-либо доказательствами и не соответствует действительности.

В рекламе сообщается, что некоторые препараты от изжоги содержат алюминий и регулярное потребление алюминия может привести к нарушению пищеварения, однако в отличие от большинства средств от изжоги «Ренни» действует благодаря естественным для организма веществам — кальцию и магнию. Также на последнем кадре рекламы внимание потребителей фокусируется на изображении перечеркнутого красным цветом пильного диска с острыми зубьями с надписью «Al алюминий» и надписи «На основании инструкции Ренни не содержит алюминия».

Соответственно в рекламе осуществляется сравнение лекарственного препарата «Ренни» с алюминийсодержащими препаратами с тем посылом, что в составе препарата «Ренни» нет алюминия и поэтому он не наносит вред пищеварению. При этом визуальный ряд рекламного ролика раскрывает словосочетание «вред пищеварению» как отрицательное воздействие алюминия на стенки желудка.

Кроме того, сообщение в рекламе о том, что лекарственный препарат способен причинить вред здоровью пациентов (стенкам желудка) порочит деловую репутацию алюминийсодержащих препаратов и их производителей, в частности порочит деловую репутацию производителя, а также продавца лекарственного препарата «Фосфалюгель».

При данных обстоятельствах указание на превосходство лекарственного препарата «Ренни» над иными находящимися в обороте лекарственными препаратами от изжоги, в состав которых входит алюминий, является недостоверным, сравнение с такими препаратами является некорректным, и демонстрация вредного воздействия алюминийсодержащих препаратов на стенки желудка порочит деловую репутацию.

Соответственно в рекламе лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «От изжоги без алюминия» нарушены пункты 1, 2 части 2 статьи 5, пункт 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5, частью 1 статьи 24 Федерального закона «О рекламе».

Рекламодателем указанной рекламы является АО «Байер» (адрес: ул. 3-я Рыбинская, д. 18, стр. 2, г. Москва, 107113, ОГРН 1027739373903, ИНН 7704017596, КПП 771801001, дата регистрации: 14.10.2002).

В соответствии с частью 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

АО «Байер» имело возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, однако Обществом не были приняты меры по соблюдению его требований.

Таким образом, установлена вина АО «Байер» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рекламы лекарственного препарата «Ренни» под лозунгом «От изжоги без алюминия», которая распространялась в период с октября 2016 года по январь 2017 года на телеканалах «Первый», «Россия 1», «НТВ», «РЕН ТВ» и других, и рекламы под лозунгом «Изжогу устраняет. Желудок защищает», которая распространялась в феврале — июле 2016 года на телеканалах «Первый», «5 канал», «РЕН ТВ», «ТВ-Центр» и других.

Руководствуясь пунктами 1, 2 части 2 статьи 5, пунктом 1 части 3 статьи 5, частью 7 статьи 5, пунктом 8 части 1 статьи 24, частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к АО «Байер» меры административной ответственности в виде штрафа за нарушение законодательства о рекламе в размере 200 000 рублей.

-
  -
    - Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (Федеральная антимонопольная служба л/с 04731001610)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО

ИНН 7703516539
КПП 770301001

БИК 044525000

Расчетный счет 40101810045250010041

КБК 161 1 16260000016000140

ОКТМО 4538 0000

Согласно пункту 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлечённым к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трёхдневный срок со дня уплаты штрафа просьба представить в Федеральную антимонопольную службу надлежащим образом заверенные копии платёжных документов (по электронной почте sirazutdinova@fas.gov.ru, delo@ fas.gov.ru).

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.

Заместитель руководителя А.Б. Кашеваров