

РЕШЕНИЕ  
(по делу №Р-218-10)  
29.04.2011г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе <...>, <...>, <...> рассмотрев, в присутствии представителя по доверенности (№4 от 01.12.2010г.) ООО «УК «Современные биотехнологии» <...> и <...> - представителя по доверенности (№5 от 29.04.2011г.) ООО «УК «Современные биотехнологии», дело №Р-218-10 по обращению гражданки <...>, (вх. №9911 от 25.10.2010г.), а именно рекламу, передаваемую ФГУП "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания (Филиал ФГУП "ВГТРК ГТРК "Башкортостан" (г.Уфа, ул.М.Гафури, д.91) по стационарному радио (радиоточка, размещенная в квартире), рекламу препарата "Лактомарин" компании ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа", размещенную 15 октября 2010 года в 11 часов 30 минут, рекламодаделец - ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа",

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 4.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение к приказу ФАС России от 15.12.2006 №324) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

30.11.2010г. возбуждено дело №Р-218-10 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО "Управляемая компания "Современные биотехнологии" город Уфа".

16.12.2010г. представлены следующие документы (вх. №12219 от 16.12.2010г.): копия заявления <...> от 19.10.2010г., копия протокола лабораторных исследований №6149 от 24.08.2010г., копия договора №290 от 29.06.2010г., копия свидетельства о государственной регистрации юридического лица, копия свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц, копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, первая страница Устава, выписка из ЕГРЮЛ, копия акта сдачи-приемки выполненных работ.

29.12.2010г. ООО «УК «Современные биотехнологии» представлены объяснения (вх.№12853 от 29.12.2010г.) о том, что гель «Лактомарин» - это гель из бурых морских водорослей, который производят путем выморозки этих водорослей низкотемпературным способом. Этот гель является пищевым продуктом и не является БАДом, что подтверждено патентом на изобретение №2225219, регистрационным удостоверением №ФС-2006 от 17.02.2006г., сертификатом соответствия №РОСС Я11 ПР 71454487. Что касается рекламного ролика, то в нем нет информации, что гель излечивает от каких-то заболеваний, присутствует информация, что "Лактомарин" - это не БАД и приводятся различия. Таким образом, гель "Лактомарин" является пищевым продуктом для диетического питания и, соответственно, в рекламном ролике нет признаков нарушения ст.25 ФЗ "О рекламе". Представлены следующие документы: этикетка "Лактомарин", Инструкция по применению пищевого продукта, геля из бурых морских водорослей для диетического (лечебного и профилактического) питания в комплексной терапии заболеваний с нарушением обмена веществ, брошюра "Использование геля из гомогенизированных бурых морских водорослей для диетического (лечебно-профилактического) питания (медицинская технология).

29.12.2010г. вынесено определение о приостановлении производства по делу №Р-218-10 в отношении ООО "Управляемая компания "Современные биотехнологии" город Уфа" в связи с необходимостью запроса в Территориальный орган Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по РБ.

18.02.2011г. от Территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по РБ получен ответ (вх. №1681 от 18.02.2011г.), в связи с чем вынесено определение о возобновлении рассмотрения дела №Р-218-10 (исх. №61510 от 01.03.2011г.).

Согласно ответа Территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по РБ (вх. №1681 от 18.02.2011г.): "Из текстов интервью со специалистами общества, транслируемых радиостанциями в качестве рекламы геля "Лактомарин", следует, что в этой рекламе перечисляются различные заболевания при одновременном упоминании геля как средства, оказывающего лечебно-профилактический эффект. Так, в представленных для рассмотрения рекламных материалах, содержится информация, указывающая на положительное влияние геля "Лактомарин" на течение болезней желудочно-кишечного тракта: гастрит, язва желудка, язва двенадцатиперстной кишки, дисбактериоз кишечника, геморрой, цирроз печени, панкреатит, а так же на гипертонию. В частности, в интервью со специалистом общества говорится: "Многолетние клинические испытания показали, что гелем обладает антагонистными свойствами, нормализует кислотность желудочного сока, заживляет язвенные поражения слизистой желудка и кишечника, покрывает слизистую по типу защитной повязки, способствует профилактике рецидивов кровотечений, в том числе после операций удаления полипов... Гель "Лактомарин" снимает стойкий болевой синдром, которые не убирается другими средствами., альгинаты "Лактомарина" активизируют восстановительные процессы желудочно-кишечном тракте...". Это свидетельствует о намерении рекламодавателя привлечь внимание покупателей к рекламируемому товару именно как к средству, оказывающему профилактическое и лечебное воздействие... гель "Лактомарин" зарегистрирован в качестве пищевого продукта, получаемого из бурых морских водорослей, производится для пищевой промышленности и реализуется населению с целью употребления в пищу. Как лекарственное средство данный продукт не зарегистрирован, то есть лекарственным препаратом не является, что исключает возможность указания в рекламе этого продукта на его лечебные свойства, в том числе профилактические.

17.03.2011г. вынесено определение о приостановлении производства по делу №Р-218-10, в связи с необходимостью получения заключения членом Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе, по вопросу размещения рекламы препарата "Лактомарин", передаваемой ФГУП "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания (Филиал ФГУП "ВГТРК ГТРК "Башкортостан" (г.Уфа, ул.М.Гафури, д.91) по стационарному радио (радиоточка, размещенная в квартире) 15 октября 2010 года в 11 часов 30 минут, рекламодаделец - ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа".

31.03.2011г. состоялось заседание Экспертного Совета по применению законодательства о рекламе. На повестку дня был вынесен на обсуждение вопрос о рекламе препарата «Лактомарин», передаваемой 15.10.2010г. по стационарному радио (радиоточка, размещенная в квартире), рекламодаделец - ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа". На заседании Экспертного Совета по применению законодательства о рекламе присутствовал представитель по доверенности ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа" <...> и <...> ООО "Управляемая Компания

"Современные биотехнологии" город Уфа".

Согласно протоколу №13 заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Башкортостанском УФАС России от 31.03.2011г. данный рекламный продукт распространяется по радио. Поэтому рассмотрение данного материала производится с учетом его воздействия в условиях массового потребителя, а не конкретно целевой аудитории потребителей данного продукта. Отмечено, что в данной рекламе присутствует манипуляция общественным сознанием (манипуляция умозаключением), при которой общественные структуры создают информационное поле, воздействующее на потребителя рекламного продукта. Реклама направлена на создание у потребителя впечатления, что препарат «Лактомарин» избавит его от проблем со здоровьем. Члены Экспертного Совета признали, что в рекламе препарата «Лактомарин», передаваемой 15.10.2010г. по стационарному радио (радиоточка, размещенная в квартире), отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре (отсутствует информация о том, что «Лактомарин» является пищевым продуктом). Членами Экспертного Совета отмечено, что «Лактомарин» не является лекарственным средством, а является пищевым продуктом, что не отражено в данной рекламе. Так же в данной рекламе имеют место ссылки на то, что в результате приема данного препарата, многие люди излечились от различных заболеваний. Большинство голосов члены Экспертного Совета пришли к выводу, что данная реклама вводит потребителей в заблуждение, так как в данной рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемом продукте, что вводит потребителей в заблуждение.

Определением о возобновлении рассмотрения дела №Р-218-10 от 08.04.2011г., в связи с получением заключения членов Экспертного Совета по применению законодательства РФ о рекламе, рассмотрение дела №Р-218-10 возобновлено. Назначена дата 19.04.2011г.

19.04.2011г. представитель ООО "Управляемая компания "Современные биотехнологии город Уфа" на рассмотрение дела №Р-218-10 не явился. Почтовое уведомление о своевременном извещении адресата о времени и месте рассмотрения данного дела в Управление не поступало.

29.04.2011г. на рассмотрении дела №Р-218-10 присутствовал представитель по доверенности (№4 от 01.12.2010г.) ООО «УК «Современные биотехнологии» <...> и <...> - представитель по доверенности (№5 от 29.04.2011г.) ООО «УК «Современные биотехнологии» <...>. На рассмотрении дела была представлена объяснительная (вх.№4921 от 29.04.2011г.) о том, что <...> является ответственным за изготовление рекламы. Учитывая замечания и рекомендации Башкортостанского УФАС России, рекламный ролик был изменен и <...> понес наказание в виде штрафа. Так же были представлены следующие документы: приказ №17 от 03.12.2010г. о наложении дисциплинарного взыскания, приказ №7 от 27.09.2010г. о принятии на работу, приказ №6 от 22.09.2010г. о заключении трудового договора с работником, доверенность №5 от 29.04.2011г., диск CD-RW с новым рекламным роликом.

Анализ материалов дела №Р-218-10 показал, что реклама препарата "Лактомарин", передаваемая ФГУП "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания (Филиал ФГУП "ВГТРК ГТРК "Башкортостан" (г.Уфа, ул.М.Гафури, д.91) по стационарному радио (радиоточка, размещенная в квартире), реклама препарата "Лактомарин" компании ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа", размещенная 15 октября 2010 года в 11 часов 30 минут, рекламодатель - ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа", нарушает часть 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе" №38-ФЗ от 13 марта 2006 года, в части того, что:

- 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 вводится в заблуждение потребители рекламы.

Комиссией установлено, что гель «Лактомарин» не является биологически активной добавкой (пищевой добавкой), а является согласно представленным документам пищевым продуктом. В данном случае в данной рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре (отсутствует информация о том, что «Лактомарин» является пищевым продуктом). Таким образом, Комиссией принято решение о переквалификации данного нарушения с части 1 статьи 25 на часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в связи с тем, что в данной рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре (отсутствует информация о том, что «Лактомарин» является пищевым продуктом).

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона "О рекламе" в соответствии со ст.38 Федерального закона "О рекламе" возложена на рекламодателя.

В настоящий момент данные нарушения устранены (прилагается диск CD-RW с новым рекламным роликом (вх.№4921 от 29.04.2011г.)).

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Переквалифицировать данное нарушение с части 1 статьи 25 на часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в связи с тем, что в данной рекламе отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре (отсутствует информация о том, что «Лактомарин» является пищевым продуктом).
2. Признать ненадлежащей рекламу препарата "Лактомарин", передаваемую ФГУП "Всероссийская государственная телевизионная и радиовещательная компания (Филиал ФГУП "ВГТРК ГТРК "Башкортостан" (г.Уфа, ул.М.Гафури, д.91) по стационарному радио (радиоточка, размещенная в квартире), размещенную 15 октября 2010 года в 11 часов 30 минут, рекламодатель - ООО "Управляемая Компания "Современные биотехнологии" город Уфа", так как данная реклама нарушает часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
3. В соответствии с п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с устранением данного нарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренным частью 1 статьи 14.3.КоАП РФ.  
Решение изготовлено в полном объеме 10.05.2011г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.