

РЕШЕНИЕ №1181-ФАС52-Р-25-07/12-09

26 февраля 2010 года

г.Н.Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе <...> рассмотрев дело №1181-ФАС52-Р-25-07/12-09, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» по признакам нарушения статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), в отсутствие представителя ООО «Институт Био Препаратов»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления контроля за соблюдением требований Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе») на территории Нижегородской области специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области выявлено рекламное сообщение Кофе Минс: «Татьяна Нагиева свидетельствует: Как мне удалось похудеть на 19 кг, продолжая при этом есть все, что хочется», опубликованное в журнале «Тещин язык» в №28, содержащее признаки нарушения статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Рекламное сообщение опубликовано в журнале «Тещин язык» в виде статьи, в которой указано, что биологически активная добавка «Кофе Минс» не является лекарственным препаратом.

Частью 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» установлены требования к рекламе биологически активных добавок (далее - БАД), реклама БАД не должна:

- 1) создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами;
- 2) содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок;
- 3) содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок;
- 4) побуждать к отказу от здорового питания;
- 5) создавать впечатление о преимуществах таких добавок путем ссылки на факт проведения исследований, обязательных для государственной регистрации таких добавок, а также использовать результаты иных исследований в форме прямой рекомендации к применению таких добавок.

Реклама «Кофе Минс» содержит признаки нарушения пунктов 2, 3 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Рекламодателем рассматриваемого рекламного сообщения является ООО «Институт Био Препаратов», зарегистрированное в г.Москва.

На основании пункта 6 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, ФАС России наделил полномочиями Нижегородское УФАС России на возбуждение и рассмотрение дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в отношении рекламодателя ООО «Институт Био Препаратов».

24 декабря 2009 года Нижегородским УФАС России возбуждено дело №1181-ФАС52-Р-25-07/12-09 в отношении ООО «Институт Био Препаратов» по признакам нарушения пунктов 2, 3 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе»

Законный представитель ООО «Институт Био Препаратов» 24 февраля 2010 года заявил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

26 февраля 2010 года в Нижегородском УФАС России состоялось рассмотрение дела №1181-ФАС52-Р-25-07/12-09 по существу.

Изучив материалы дела №1181-ФАС52-Р-25-07/12-09, представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Институт Био Препаратов» на основании Договора об оказании рекламных услуг №СР-32/09, заключенного между Коммандитным товариществом Общество с ограниченной ответственностью «Бауэр СНГ» и компания» и ООО «Институт Био Препаратов» 01.01.2009 исх.№СР-32/09 разместило в журнале «Тещин язык» рекламу биологически активной добавки – «Кофе Минс».

Реклама БАД «Кофе Минс» опубликована в журнале «Тещин язык» в виде статьи, в которой от имени физического лица рассказывается о результатах применения БАД «Кофе Минс».

Постановлением Правительства Российской Федерации от 21.12.2000 №988 «О государственной регистрации новых пищевых продуктов, материалов и изделий» установлено, что биологически активные добавки к пище подлежат государственной регистрации.

В ходе государственной регистрации биологически активных добавок к пище подтверждается соответствие продукции государственным санитарно-эпидемиологическим правилам и нормативам по показателям безопасности, а также определяется, источником каких биологически активных веществ является БАД. Указанная информация вносится в свидетельство о государственной регистрации БАД.

Согласно Свидетельству о государственной регистрации №77.99.23.3.У.14071.12.06 от 20.12.2006 зарегистрирована биологически активная добавка к пище «Кофе Минс» (пакетики по 3г.) для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве биологически активной добавки к пище – источника флавоноидов, кофеина, танинов.

Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека утверждена и внесена в Единый реестр систем добровольной сертификации - «Система добровольной сертификации биологически активных добавок к пище, пищевых добавок и пищевых продуктов, полученных из генетически модифицированных источников».

В рамках системы добровольной сертификации предусматривается подтверждение качества продукции и оценка эффективности использования БАД для оптимизации различных видов обмена веществ и нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека (в соответствии с СанПиН 2.3.2.1290-03).

В Письмах Роспотребнадзора от 26.04.2006 №0100/4776-06-32, от 07.06.2006 №0100/6272-06-32 указано, что добровольная система сертификации БАД подтверждает эффективность и соответствие свойств продукции, декларированных производителем или импортером, защищает права потребителей в отношении приобретения продукции ненадлежащего качества, опасной для жизни и здоровья, позволит производителю информировать своего потребителя не только о безопасности продукции и количественном содержании биологически активных компонентов в БАД, но и об эффективности БАД в соответствии с заявленными свойствами.

Таким образом, распространение информации об эффективности использования БАД для оптимизации различных видов обмена веществ и нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека возможно только после проведения добровольной сертификации БАД и наличия сертификата соответствия Системы добровольной сертификации биологически активных добавок к пище, пищевых добавок и пищевых продуктов, полученных из генетически модифицированных источников.

ООО «Институт Био Препаратов» в ходе рассмотрения дела не представило документов, свидетельствующих о проведении добровольной сертификации БАДа «Кофе Минс».

Таким образом, в ходе рассмотрения дела Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что ООО «Институт Био Препаратов» не имеет правовых оснований для распространения иных сведений о «Кофе Минс», кроме указанных в Свидетельстве о регистрации.

Пунктом 2 части 3 статьи 5 «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара.

Таким образом, распространение в рекламе «Кофе Минс» сведений об эффективности использования БАД для снижения веса противоречит нормам пункта 2 части 3 статьи 5 «О рекламе».

В Свидетельстве о государственной регистрации №77.99.23.3.У.14071.12.06 от 20.12.2006 указаны рекомендации к применению биологически активной добавки к пище «Кофе Минс»: «содержимое 1 пакетика залить стаканом кипятка, принимать взрослым 1 раз в день во время еды в первой половине дня».

Комиссия Нижегородского УФАС России в ходе рассмотрения дела установила, что в рекламе «Кофе Минс» указаны не соответствующие действительности сведения о способах применения БАДа, что является нарушением пункта 2 части 3 статьи 5 «О рекламе», а именно «пить как обычный кофе 1-2 раза в день и при этом худеть».

В рекламе указан интернет сайте www.kofeminc.com, на котором размещены сведения о продукте «Кофе Минс», о способах доставки, а также о способе применения БАД: «один порционный пакетик на стакан кипятка ... пейте кофе не менее 1-2 чашек в день».

Частью 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама биологически активных добавок не должна:

- 2) содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок;
- 3) содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок.

Реклама БАД Кофе Минс опубликована в журнале «Тещин язык» в виде статьи, в которой повествование идет от имени физического лица, описывающего уникальные свойства кофе для похудения и указывающего на улучшение состояния здоровья в результате применения рекламируемого БАД:

- «...много узнала о молодых женщинах примерно моего возраста, которым удалось похудеть на 10, 15, и даже 25 килограммов совсем без усилий, без лекарств, без необходимости перехода на какую-либо диету. Речь идет о специальном кофе для похудения Café Mince (Кофе Минс). Это легко, не требует усилий...»;
- «Кофе Минс меня заинтересовал и, кроме того, оказалось, что применять его легко. Я стала читать инструкцию и поняла, что Кофе Минс – это высококачественный натуральный кофе, который я могу пить как обычный кофе 1-2 раза в день и при этом худеть!»;
- «я все больше верила, что с Кофе Минс смогу потерять все свои лишние килограммы. И была права. Я продолжала худеть...»;
- «Я действительно похудела на 19 кг. без всяких диет. Сейчас, через год, я вешу 52 кг. (в сравнении с 71)»;
- «Одна из них (из подруг, которым порекомендовали Кофе Минс) похудела ни много ни мало на 26 кг, и это после того, как на протяжении 20 лет имела избыточный вес».

В связи с тем, что реклама БАД не должна содержать ссылки на конкретные случаи улучшения состояния людей в результате применения таких добавок, реклама «Кофе Минс» противоречит требованиям пункта 2 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Также реклама содержит выражение благодарности физического лица, от имени которого идет повествование – Татьяны Нагиевой, в связи с применением биологически активной добавки - «Кофе Минс», что является нарушением пункта 3 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе»:

- «Всем своим подругам, у которых были проблемы с весом, я порекомендовала этот Кофе Минс, и все они стали его сторонницами».

Частью 7 статьи 5 «О рекламе» установлено, 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 вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Свидетельство о государственной регистрации №77.99.23.3.У.14071.12.06 от 20.12.2006 содержит сведения о возможных противопоказаниях применения БАДа: «индивидуальная непереносимость компонентов, беременность, кормление грудью, повышенная нервная возбудимость, бессонница, повышенное артериальное давление, нарушение ритма сердечной деятельности, прием в вечернее время. Перед применением рекомендуется проконсультироваться с врачом».

В рекламном сообщении мелким шрифтом (составляет 0,7% рекламной площади) указано: «БАД «Кофе Минс» не является лекарственным препаратом. Перед употреблением необходимо проконсультироваться с врачом. Имеются противопоказания». Продажа БАД «Кофе Минс» осуществляется посредством почтового заказа, поэтому предварительная консультация врача при покупке БАД не возможна.

В связи с тем, что в рекламе БАД «Кофе Минс» отсутствуют указания на весь перечень возможных противопоказаний, указанных в Свидетельстве о государственной регистрации №77.99.23.3.У.14071.12.06 от 20.12.2006, реклама противоречит требованиям части 7 статьи 5 «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 2, 3 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что реклама БАД «Кофе Минс» распространялась на территории Нижегородской области не только в журнале «Тещин язык», но и в журналах «Скатерть-самобранка» №2, 2010 (197), «Огород» №1 (257), 2010, «Лучшие рецепты» №1, 2010, «Щедрый стол» №1 (118) январь 2010.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую Обществом с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 2, 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
 2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» предписание о прекращении нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
 3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в отношении ООО «Институт Био Препаратов».
- Решение изготовлено в полном объеме 05 марта 2010 года.
Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

**ПРЕДПИСАНИЕ №1 181-ФАС52-Р-25-07/12-09-01
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе**

26 февраля 2010 года

г.Н.Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе <...> на основании решения от 26.02.2010 по делу №1121-ФАС52-Р-25-07/12-09 о признании ненадлежащей рекламы Общества с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов», поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 2, 3 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «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, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» в срок до 26 марта 2010 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: не распространять рекламу БАД «Кофе Минс», содержащую сведения об эффективности использования БАД «Кофе Минс» для снижения веса.
 2. Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» в срок до 26 марта 2010 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: не распространять рекламу БАД «Кофе Минс», содержащую не соответствующие действительности сведения о способах применения БАДа «Кофе Минс».
 3. Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» в срок до 26 марта 2010 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: прекратить указания в рекламе БАД «Кофе Минс» на конкретные случаи улучшения состояния людей в результате применения БАДа.
 4. Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» в срок до 26 марта 2010 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в части указания в рекламе биологически активной добавки «Кофе Минс» благодарности физического лица в связи с применением БАДа.
 5. Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» в срок до 26 марта 2010 года прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно: указывать в рекламе биологически активной добавки «Кофе Минс» наличие всех противопоказаний к применению, указанных в Свидетельстве о государственной регистрации №77.99.23.3.У.14071.12.06 от 20.12.2006.
 6. Обществу с ограниченной ответственностью «Институт Био Препаратов» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения настоящего предписания до 31 марта 2010 года.
- Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного кодекса

Российской Федерации.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает общество от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.