

## РЕШЕНИЕ

24 мая 2011 г. г. Самара

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

рассмотрев дело № 7103-11/8 по признакам нарушения ООО «БиоМед» пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» по факту распространения на радиостанциях «ЮМОР ФМ» и «Дорожное радио» рекламы комплекса «Мультимен», которая создавала впечатление о том, что комплекс обладает лечебными свойствами,

### **в присутствии представителей:**

**заявителя** – отсутствует (дело возбуждено по собственной инициативе);

**лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе** – ООО «БиоМед» - представитель отсутствует (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением о возобновлении производства по делу № 7103-11/8 (исх. № 4409/8 от 26.04.2011 г.);

**заинтересованных лиц** – представитель ООО «Два капитана» по доверенности № 17 от 11.01.2011 г. .... (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом врученным нарочно Определением (исх. № 4409/8 от 26.04.2011 г.), о чем имеется соответствующая отметка);

- представитель ООО «ЮМОР ФМ» по доверенности № 1 от 01.05.2011 г. .... (о времени и месте рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом Определением (исх. № 4409/8 от 26.04.2011 г.), полученным факсимильной связью;

**эксперта** – \_\_\_\_\_

**переводчика** – \_\_\_\_\_

### **УСТАНОВИЛА:**

Согласно Акту проверки № 102/8 от 18.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 21.10.2010 г. по 18.11.2010 г. в отношении ООО «ЮМОР ФМ»:

- Рекламный образец комплекса «Мультимен» ООО «БиоМед», 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 26, стр. 11 ОГРН 5087746217521...», распространявшийся на радиостанции «ЮМОР ФМ» 01.10.2010 г. в 12:26 (далее — Рекламный образец № 1), создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами в части использования фразы «...Курсовое применение комплекса «Мультимен» приводит к повышению либидо, стабилизации половой функции... С «Интим-гелем» мужчина решит проблему ранней эякуляции... уже на первой неделе Вы увеличите свою сексуальную мощь, которая не останется незамеченной женщинами...»;

- Рекламный образец комплекса «Мультимен» ООО «БиоМед», 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 26, стр. 11 ОГРН 5087746217521... не является лекарственным средством», распространявшийся на радиостанции «ЮМОР ФМ» 07.10, 14.10, 16.10.2010 г. в 12:26 (далее — Рекламный образец № 2), создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами в части использования фразы «...Курсовое применение комплекса «Мультимен» приводит к повышению либидо, стабилизации половой функции... С «Интим-гелем» мужчина решит проблему ранней эякуляции... уже на первой неделе Вы увеличите свою сексуальную мощь, которая не останется незамеченной женщинами...».

Согласно Акту проверки № 103/8 от 19.11.2010 г., составленному по результатам внеплановой документарной проверки, проведенной с 22.10.2010 г. по 19.11.2010 г. в отношении ООО «Два капитана»:

- Рекламный образец комплексной системы «Мультимен» «Не является лекарственным средством. ООО «БиоМед». Москва, Варшавское шоссе, дом 26, строение 11, ОГРН 5087746217521», распространявшийся 20.10.2010 г. на радиостанции «Дорожное радио» в 13:20 (далее — Рекламный образец № 3), создает впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами в части использования фраз: «Он способен решить многие исконные мужские проблемы с половым здоровьем...», «Гель «Мультимэн» - это наружное средство для решения проблем с продолжительностью полового акта...», «является хорошим средством для профилактики заболеваний, передающихся половым путем...», «Капсулы «Мультимэн» обеспечивают восстановление и поддержание мужских сил и здоровья в любом возрасте...».

Согласно пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем данной рекламы являлось ООО «БиоМед», что подтверждается следующими документами и материалами:

1) Рекламными аудиороликами комплекса «Мультимен», в которых содержится информация: «ООО «БиоМед», 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, д. 26, стр. 11 ОГРН 5087746217521...»;

2) По телефону горячей линии 8-800-333-05-02, указанному в рекламных роликах, отвечают специалисты ООО «БиоМед», оказывающие информационные услуги по вопросу использования и приобретения комплекса «Мультимен».

Рассмотрев представленные документы и материалы, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Согласно пункту 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации № 77.99.23.3.У.86.1.06 от 13.01.2006 г., выданной Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, продукция биологически активная добавка к пище «Мультимен» прошла государственную регистрацию, внесена в государственный реестр для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети в качестве **биологически активной добавки к пище** — дополнительного источника витаминов (С, группы В), цинка, источника флавоноидов, панакосозидов, схизандрина, арбутина

Таким образом, «Мультимен» является биологически активной добавкой к пище.

Самарское УФАС России обратилось в Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области с просьбой с учетом профессиональных знаний разъяснить, содержится ли в Образцах №№ 1-3 указание на лечебные свойства объекта рекламирования.

Данный ответ (исх. № 30-05/62 от 17.03.2011 г. / вх. № 1490-з от 24.03.2011 г.) был оформлен на фирменном бланке организации, с исходящим номером и подписан уполномоченным лицом. В нем было указано следующее: «Часто нарушение сексуальной функции является проявлением многих серьезных хронически заболеваний (сахарный диабет, атеросклероз, инсульт, рассеянный склероз), поэтому для решения этой проблемы необходимо комплексное обследование мужчины и лечение с привлечением многих специалистов. К другим важным неблагоприятным факторам относятся полнота, курение, злоупотребление алкоголем и низкая физическая активность.

Эректильная дисфункция может вызываться причинами нескольких видов — эндокринными, медикаментозными, местными, неврологическими и сосудистыми. Все это относится к органической форме импотенции, когда она обусловлена каким-то изменением или нарушением в организме. Значительно чаще встречается

психологическая форма нарушения эрекции, при которой нормальной половой жизни мешают исключительно психоневрологические особенности мужчины. Кроме того, почти всегда к проблемам с эрекцией, обусловленным органическими причинами, прибавляется психологический компонент, который после устранения первопричины может выходить на первое место.

Тщательный анализ формулировок представленных в Вашем письме выдержек из распространенной рекламы биологически активных добавок и иных средств, не являющихся лекарственными средствами, позволил прийти к следующим заключениям.

В рекламных образцах (комплекса «Мультимен» - прим.) содержится указание на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни...

Например... фразы «наружное средство для решения проблем с продолжительностью полового акта...», является хорошим средством для профилактики заболеваний, передающихся половым путем...», «решит проблему ранней эякуляции...» указывают на положительное влияние на течение болезни...».

Таким образом, Министерство здравоохранения и социального развития Самарской области подтвердило, что рекламные образцы №№ 1-3 комплекса «Мультимен» создают впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами.

Следовательно, рекламные образцы №№ 1-3 содержат нарушение пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 25 настоящего закона.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе уведомлялось заказными письмами с уведомлениями о всех стадиях рассмотрения дела, предусмотренных положениями Административного регламента по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утв. Приказом ФАС от 28.12.2007 г. № 453, по юридическому адресу согласно выписке из ЕГРЮЛ — 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, 26, стр. 11. Однако, почтовые уведомления о вручении документов, направленных по данному адресу, либо не вернулись, либо возвращались с пометкой «адресат по указанному адресу не выявлен», «истек срок хранения».

Согласно письму Управления Федеральной налоговой службы по г. Москве (исх. № 12-12/021447 от 09.03.2011 г. / вх. № 1499-з от 24.03.2011 г.) указанное юридическое лицо является действующим, адрес места нахождения согласно ЕГРЮЛ — 117105, г. Москва, Варшавское шоссе, 26, стр. 11.

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России, считает что лицо

уведомлялось Антимонопольным органом надлежащим способом — отправка корреспонденции по последнему известному адресу (месту нахождения) ООО «Биомед», указанному в ответе УФНС России по г. Москве.

Самарское УФАС России считает указанный в выписке ЕГРЮЛ адрес лица последним известным местом нахождения ООО «БиоМед». Ненадлежащая организация деятельности юридического лица, в части получения поступающей по его юридическому адресу корреспонденции является риском самого юридического лица, все неблагоприятные последствия такой ненадлежащей организации своей деятельности (либо отсутствия юридического лица по юридическому адресу) должно нести само юридическое лицо, что в частности подтверждается арбитражной практикой — Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 13.10.2009 г. № ВАС-12633/09.

В целях пресечения распространения ненадлежащей рекламы антимонопольный орган вправе выдавать субъектам рекламной деятельности предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе. В данном случае, лицами, которые способны прекратить распространение ненадлежащей рекламы являются рекламораспространители — ООО «Два капитана» и ООО «ЮМОР FM».

Как следует из письменных объяснений ООО «Два капитана» (исх. № 10-79 от 04.05.2011 г. / вх. № 2611-з от 04.05.2011 г.), а также письма ООО «Центр новых технологий» (исх. № 36/4 от 28.04.2011 г. / вх. 2611-з от 04.05.2011г.) рекламные образцы комплекса «Мультимен» были размещены в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» в сетевых рекламных окнах. С ноября 2010 г. в эфире радиостанции «Навигатор — Дорожное радио» реклама комплекса «Мультимен» не осуществляется.

Согласно письменным объяснениям ООО «ЮМОР FM» (исх. № 11 от 03.05.2011 г. / вх. № 2634-з от 05.05.2011 г.) в настоящее время распространение рекламы биологически активной добавки «Мультимен» в эфире СМИ радиопрограммы «Юмор FM» не производится. Данная реклама размещалась в эфире СМИ радиопрограммы «Юмор FM» в октябре 2010 г. В подтверждение была представлена копия эфирной справки, согласно которой реклама комплекса «Мультимен» шла в эфире радиостанции «Юмор FM» в 12:26 01.10.2010 г. (1 ролик хронометражем 3 минуты); 07.10, 14.10, 16.10.2010 г. (по 1 ролику в день хронометражем 9 минут); 22.10, 28.10.2010 г. (по 1 ролику в день хронометражем 6 минут).

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу биологически активной добавки к пище «Мультимен», распространявшуюся на радиостанциях «ЮМОР ФМ» и «Дорожное радио», которая создавала впечатление о том, что он обладает лечебными свойствами, что нарушает требования пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание ООО «БиоМед», ООО «Два капитана» и ООО «ЮМОР ФМ» не выдавать в связи с прекращением нарушения законодательства о рекламе.

3. Приобщить материалы дела к материалам дела об административном правонарушении, предусмотренном части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 10 мая 2011 г.

Решение изготовлено в полном объеме 24 мая 2011 г.

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