

23 ноября 2010 года
г. Ростов-на-Дону

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее Ростовское УФАС России) – Коренченко К.А., рассмотрев протокол и материалы дела № 1008/04 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Бифарм» (ул. Инская, 67, блок 2, г. Новосибирск, 630102 ИНН 5405399939; ОГРН 1095405021612),

в отсутствие законного представителя ООО «Бифарм», не явился, извещен о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

29.03.2010г. (вх. № 3254) в Ростовское УФАС России поступило заявление гражданки <...> (г. Новочеркасск) по поводу вышедшего в эфир в январе 2010г. на проводном вещании радио «Дон-ТР» материала рекламного характера о лечении глаз без операции, не соответствующего, по мнению заявителя, требованиям законодательства о рекламе.

Проводное вещание на радио «Дон-ТР» осуществляется ГТРК «Дон-ТР» (344101, г. Ростов-на-Дону, ул. 1-я Баррикадная, 18), являющаяся филиалом ФГУП «ВГТРК».

Как следует из заявления, в рекламе указывался номер телефона: 203-90-32, позвонив по которому потребитель мог приобрести путем доставки курьером на дом необходимые препараты.

Заявитель сообщает, что, приобретя указанные препараты за немалую сумму, и пролечившись ими по рекомендуемому режиму, никакого обещанного улучшений зрения не получил.

Анализ представленных на запрос Ростовского УФАС России (исх.№ 3333/04 от 12.04.2010г.) филиалом ФГУП «ВГТРК» ГТРК «Дон-ТР» объяснений и материалов, включающих аудиозапись рекламного материала и его текстовый вариант (вх. № 4475 от 19.04.2010г.) показал следующее.

Материал рекламного характера о лечении глаз без операции выходил в эфир 18.01.2010г. с 13 час. 20 мин. по 13 час. 40 мин. в радио рубрике «Будьте здоровы» в форме диалога между ведущим радио «Дон-ТР» и специалистом Центра «Бифарм» Эдуардом Старковым, а также с радиослушателями при посредстве телефонных звонков.

Указанный материал размещался на радио «Росси» «Дон-ТР» по заказу ООО «Бифарм» (ул. Инская, 67, блок 2, г. Новосибирск, 630102), согласно договору № 1501/306 от 06.01.2010г. Срок действия договора – до 31.12.2010г.

В данном материале сообщается о Центре «Бифарм» и индивидуальном подборе его специалистами комплекса для лечения заболеваний глаз.- «Нанооптик».

В рекламе содержатся следующие сведения:

- «Вам подбирается индивидуальный курс, Вы принимаете препараты на дому. За Вами закрепляется специалист, который постоянно следит за состоянием вашего организма в ходе приема. Он корректирует прием по ходу лечения»;

- «С катарактой и глаукомой мы боремся достаточно эффективно и с атрофией зрительного нерва наш специалист подберет нужный комплекс и поможет сохранить ваше зрение»;

- Называется комплекс «Нанооптик». Это совершенно новый подход к производству биологически активного комплекса. Позволяет использовать всю силу элементов и минералов для восстановления работы зрительного аппарата»;

- «Комплекс подбирается разный с учетом заболевания и динамики»;

- «Наши специалисты подберут Вам комплекс. Это будет очень сильный комплекс. Принимать его нужно будет минимум 3 месяца, но Вы добьетесь результатов»;

- «Пропив до конца комплекс, Вы обязательно добьетесь результатов»;

- «Номер телефона, по которому Вы узнаете все по поводу глазных заболеваний и комплекса «Нанооптик» - 203-90-32».

Согласно п.6 ч.5 ст.5 ФЗ «О рекламе» в 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.

В представленных материалах имеется Свидетельство о государственной регистрации № 77.99.11.3.У.9044.9.09 от 22.09.2009г., согласно которому биологически активная добавка к пище «Нанооптик» - «продукция для реализации населению в качестве биологически активной добавки к пище – дополнительного источника витаминов В-1, С, бета-каротина, фолиевой кислоты». Тем

самым, объект рекламирования – «Нанооптик» не может быть отнесен к лекарственным средствам, медицинским услугам, в том числе методам лечения, изделиям медицинского назначения и медицинской техники.

Кроме того, в силу п.1 ч.1 ст.25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами (или) обладает лечебными свойствами.

В рекламе также присутствуют следующие высказывания благодарности радиослушателей, сделанные по телефону:

- «Хочу Вам сказать: «Спасибо Вам огромное! И помощь оказали хорошую, и «Нанооптик» прописали, и у меня зрение улучшилось»;

- «У меня катаракта. Купили «Нанооптик».. Мне стало лучше. Я не нарадуюсь. Спасибо Вам».

Согласно п.п.2,3 ч.1 ст.25 - содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей улучшения их состояния в результате применения таких дФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок не должна соответствовать:

- содержать выражения благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок

Комиссия Ростовского УФАС России решением от 07.10.2010г. по делу № 984, возбужденному в отношении ООО «Бифарм» по признакам нарушения законодательства о рекламе, признала ненадлежащей указанную выше рекламу, поскольку в ней нарушены требования п.6 ч.5 ст.5, п.п.1,2,3 ч.1 ст.25 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.4. ст.38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч.5 ст.5, ст.25 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

В данном случае в силу п.5 ст.3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем вышеназванной рекламы является ООО «Бифарм», как продавец рекламируемого товара и лицо, определившее объект рекламирования и содержание рекламы.

Указанные выше обстоятельства послужили основанием для возбуждения в отношении ФГУП «ВГТРК» дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Законный представитель ООО «Бифарм», надлежащим образом извещенный о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (согласно уведомлению о вручении ООО «Бифарм» 22.10.2010г. почтового отправления № 2028 с письмом-вызовом исх. № 10477/04 от 12.10.2010г. на составление протокола), на его составление 08.11.2010г. не явился. В этой связи протокол № 1008/04 об административном правонарушении был составлен в отсутствие законного представителя ООО «Бифарм».

Копия протокола № 1008/04 об административном правонарушении от 08.11.2010г. и определение о назначении места и времени рассмотрения дела № 1008/04 от 08.11.2010г. на 23.11.2010г. были отправлены по почте по адресу места нахождения ООО «Бифарм».

22.11.2010г. от ООО «Бифарм» поступило ходатайство о рассмотрении дела № 1008/04 в отсутствие законного представителя ООО «Бифарм».

Материалы дела дают основания прийти к следующим выводам.

Обстоятельства дела свидетельствуют о том, что в вышеназванной рекламе присутствует информация:

- указывающая на то, что применение БАД «Нанооптик» оказывает положительное влияние на течение болезней, таких, как катаракта и глаукома и, тем самым, обладает лечебными свойствами;

- создающая впечатление о том, что БАД «Нанооптик» обладает лечебными свойствами;

- содержащая ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения БАД «Нанооптик», а также выражения благодарности физическими лицами в связи с применением этой добавки.

Таким образом, указанная выше реклама БАД «Нанооптик», по своему содержанию нарушает требования, предусмотренные п.6 ч.5 ст.5, п.п.1,2,3 ст.25 ФЗ «О рекламе».

Согласно ст. 14.3. КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа, в том числе на юридических лиц, в размере от сорока тысяч до пятисот тысяч рублей (в редакции Федерального закона от 22.06.2007г. 116-ФЗ, действовавшей на момент совершения указанного выше правонарушения).

В соответствии с п. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Анализ имеющихся в деле материалов позволяет сделать вывод, что ООО «Бифарм» имело возможность для соблюдения требований, установленных п.6 ч.5 ст.5, п.п.1,2,3 ст.25 ФЗ «О рекламе», при этом объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение ООО «Бифарм» указанных требований, отсутствовали.

Согласно ч.3 ст.4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Распространение указанной выше рекламы было прекращено до рассмотрения настоящего административного дела, что может быть в соответствии со ст.4.2 КоАП РФ отнесено к обстоятельствам, смягчающим административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 2.1, 4.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ООО «Бифарм» за нарушение законодательства о рекламе меру ответственности в виде административного штрафа в размере 40 000 (сорок тысяч) рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить на расчетный счет № 40101810400000010002 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ростовской области, г. Ростов-на-Дону; БИК 046015001.

Получатель: ИНН 6163030500 Управление Федерального казначейства по Ростовской области (Ростовское УФАС России).

Назначение платежа: «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе. Постановление Ростовского УФАС России № 1008/04 от 23.11.2010г.».

Код сбора: 161 1 16 26000 01 0000 140; ОКАТО 60401000000; КПП 616301001.

В соответствии с п.3 ст.30.1, п.1 ст.30.3 КоАП РФ, постановление о наложении штрафа может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано (ч.1 ст.31.1 КоАП РФ).

Согласно п.1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5. КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст.32.2. КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф, согласно которой неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Заместитель руководителя - начальник отдела контроля органов власти К.А. Коренченко

