РЕШЕНИЕ

22 ноября 2011г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, рассмотрев дело № 150-ФАС22-Р/10-11 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения в журнале «Спутник телезрителя» № 39 (817) от 27.09.2011г., в журнале «Резонанс на Алтае» № 78 (355) от 22.10.2011г. рекламной статьи «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия», в которой усматриваются признаки нарушения п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст.5 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»),

в присутствие:

рекламодателя - ООО «Сашера-Мед» (Алтайский край, 659300, г.Бийск, территория ОАО «Полиэкс», здание заводоуправления, офис 122) в лице представителя по доверенности С.;

рекламопроизводителя и рекламораспространителя - ООО «Газета «Спутник телезрителя» (Алтайский край, 656049, г.Барнаул, пр.Социалистический, 87) в лице представителя по доверенности З.

заинтересованного лица - рекламораспространителя ООО «Резонанс» (Алтайский край, 656002, г.Барнаул, пр.Ленина, 93Б) в лице представителя по доверенности Г.

УСТАНОВИЛА:

В процессе осуществления государственного надзора в области рекламы, Алтайским краевым УФАС России выявлены признаки нарушения Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольным органом установлено, что на внутренней стороне обложки журнала «Спутник телезрителя» № 39 (817) от 27 сентября 2011г. размещена рекламная статья «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия», сопровождающаяся предупреждением: «О противопоказаниях консультируйтесь у специалиста».

Аналогичная рекламная статья, сопровождающаяся пометкой «Не является лекарственным препаратом» размещена в газете «Резонанс на Алтае» № 78 (355) от 22.10.2011г., в рубрике «Здоровье», на странице 33.

Размещение рекламы в журнале «Спутник телезрителя» произошло на основании договора на оказание рекламных услуг от 15.08.2011г., заключенного между ООО «Газета «Спутник телезрителя» (рекламораспространитель) и ООО «Сашера-Мед» (рекламодатель).

Размещение рекламы в журнале «Резонанс на Алтае» произошло на основании договора № 501 на рекламные услуги от 19.09.2011г., заключенного между ООО «Резонанс» (рекламораспространитель) и ООО «Сашера-Мед» (рекламодатель).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой понимается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектом рекламирования в указанной рекламе является продукция ООО «Сашера-Мед» серии «Секрет бобра»: с пантами алтайского марала, с бобровой струей, с белым мумие, с жиром барсука, с лецитином, с мумие, с огневкой пчелиной, с хитозаном, а также каменное масло.

Согласно сертификату соответствия № РОСС RU.AE96.P04015, выданному ООО «Сашера-Мед» Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, продукция Медовые композиции с добавками серии «Секрет бобра»: с бобровой струей, с жиром барсука, с мумие, с белым мумие, с хитозаном, с продукцией пчеловодства, с лецитином, с пантами алтайского марала является пищевым продуктом.

Согласно сертификату соответствия № РОСС RU.AE96.H04100, выданному ООО «Сашера-Мед» Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, продукция соль пищевая с витаминно-минеральными добавками серии «Каменное масло» в ассортименте также является пищевым продуктом.

Таким образом, объектами рекламирования в данной рекламе являются пищевые продукты: Медовые композиции с добавками серии «Секрет бобра» и соль пищевая с витаминно-минеральными добавками серии «Каменное масло».

Реклама содержит указание на лечебные свойства рекламируемых продуктов, в том числе путем использования следующих фраз и выражений:

«Инновационное производство «Сашера-Мед» разработало и запатентовало технологию изготовления бальзама-вытяжки из бобровой струи. Бальзамы «Секрет бобра» это - восемь продуктов в серии, восемь составляющих здоровья - восемь - символ бесконечности, значит здоровье навсегда.

«Секрет бобра» с пантами алтайского марала — продукт **может применяться людьми с повышенными факторами риска для здоровья и жизни, при хронических нарушениях** (опорно-двигательного аппарата, ЦНС, сердечно-сосудистой системы, желудочно-кишечного тракта, ЛОР-органов, кожи и подкожной клетчатки, эндокринных органов, почек и мочевыводящих путей, гинекологических, вен и артерий, зрения), **после перенесённых тяжелых заболеваний, аварий, хирургического вмешательства, перенесённых чрезвычайных факторов воздействия на организм (радиация и т.д.), при упадке сил.**

«Секрет бобра» с бобровой струёй - возможно применение продукта при нежелательных изменениях организма мужчин и женщин, вызванных возрастом, плохим питанием, неблагоприятными условиями среды обитания, стрессовыми и

вредными условиями труда и деятельности.

«Секрет бобра» с белым мумиё (каменное масло) - применение продукта возможно при действии вирусов, кровотечениях, ранах, ожогах (включая внутренние органы), при пищевых и лекарственных отравлениях, при глистных инвазиях, кожных изменениях (включая псориаз), при воспалительных процессах мочевого пузыря и почек, при отклонениях половой системы у мужчин и женщин (яичники, аденома предстательной железы), при измении в печени, желчном пузыре, панкреатите, при нормализации сахара в крови и артериальном давлении, при очищении крови и лимфатической системы.

«Секрет бобра» с жиром барсука — может применяться при кашле различного происхождения (включая кашель курильщика). Можно употреблять продукт при язве желудка и двенадцатиперстной кишки, псориазе, экземах, ожогах, обморожениях, морщинах на коже.

«Секрет бобра» с лецитином — может применяться при процедурах восстановления и очищения печени, улучшения памяти и умственной активности, процессов обучения и запоминания, при старческих склерозах, умственных нарушениях, головокружениях, шуме в ушах.

«Секрет бобра» с мумиё — продукт может быть использован при улучшении двигательной активности суставов, при переломах, растяжениях, изменениях в хрящевой и суставной ткани, при повреждённых тканях и суставах.

«Секрет бобра» с огнёвкой пчелиной — может применяться при таких тяжелых заболеваниях, как ишемическая болезнь, бронхо-лёгочные заболевания (пневмония, предрасположенность к вирусу туба и др.) в комплексной терапии. При этом излечение может пойти быстрее, возможно снижение побочного действия лекарств и повышение иммунитета.

«Секрет бобра» с хитозаном — возможно употребление продукта при проведении процедур для быстрого и эффективного освобождения кишечника, выведения «вредного холестерина», связывания и выведения жиров из организма, восстановления нормальных обменных процессов, улучшения усвоения кальция из пищевых продуктов, избавления от лишнего веса и целлюлита, предотвращения остеопороза и изменении организма, связанных с климактерическими расстройствами.»

«Можно применять каменное масло при следующих состояниях:

- в комплексе с процедурами по повышению иммунитета при частых инфекциях, воспалениях, стрессах;

- при переломах для возможного ускорения сращивания костей;

- при устранении воспалительных, инфекционных, гнойных процессов на коже;

- при болях в суставах и мышцах (наружно и вовнутрь);

- при заболеваниях печени (включая вирусные и интоксикационные);

- при желудочно-кишечных расстройствах (колиты, гастриты, язвенная болезнь);

- при воспалительных процессах верхних дыхательных путей, для орошения слизистых носа при гайморитах;

- при нарушениях в работе щитовидной железы;

- при всех видах сахарного диабета и т.д.».

Пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что 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.

Рекламируемая продукция не является лекарственным средством, в связи с чем указание в рекламе на лечебные свойства данной продукции противоречит требованиям п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с п.2 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его потребительских свойствах.

У рекламодателя - ООО «Сашера-Мед» антимонопольным органом запрошены доказательства достоверности потребительских свойств рекламируемых продуктов, указанных в рекламе (исхд. № 5023/7 от 26.10.2011г.).

Запрашиваемые документы и материалы ООО «Сашера-Мед» не представлены, в связи с чем, информация о потребительских свойствах, а именно о положительном влиянии рекламируемых Медовых композиций и соли «Каменное масло» на здоровье человека при различных заболеваниях, является недостоверной в соответствии с п.2 ч.3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение требований п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодатель (ст. 38 Федерального закона «О рекламе») - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем указанной рекламы является ООО «Сашера-Мед», что документально подтверждено.

Рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Согласно информации, представленной рекламораспространителем - ООО «Газета «Спутник телезрителя» (вхд. № 1692 от 12.10.2011г.), рекламный макет, представленный ООО «Сашера-Мед» для распространения в газете «Спутник телезрителя» (в материалах дела имеется) рекламораспространителем менялся, приводился в готовую для распространения в виде рекламы форму, в связи с чем,

ООО «Газета «Спутник телезрителя» является рекламопроизводителем.

На заседании Комиссии, представитель ООО «Сашера-Мед» С. пояснила, что ответственность за данное нарушение несет рекламопроизводитель - редакция газеты «Спутник телезрителя», куда для размещения была передана реклама. Редакция приводила информацию в готовую для рекламы форму, в связи с чем должна была знать требования Федерального закона «О рекламе» и соблюсти их.

Представитель ООО «Газета «Спутник телезрителя» З. пояснил, что действительно Редакция газеты вносила изменения в рекламный макет, представленный рекламодателем, в связи с тем, что в первоначальном варианте рекламы прямо указывалось, что рекламируемые продукты обладают лечебными свойствами при различных заболеваниях. Учитывая, что данные продукты не являются лекарственными средствами, прямое указание на лечебные свойства было заменено на информацию о том, что рекламируемые препараты могут применяться людьми с различными заболеваниями, в связи с чем, в рекламе отсутствуют признаки нарушения п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

С нарушением требований п.2 ч.3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» представитель ООО «Газета «Спутник телезрителя» З. также не согласен, полагая, что информация о потребительских свойствах рекламируемых продуктов является достоверной.

Документов, подтверждающих достоверность информации о потребительских свойствах Медовых композиций и соли «Каменное масло» представителем ООО «Газета «Спутник телезрителя» в материалы дела также не представлено.

Представитель ООО «Резонанс» Г. пояснила, что в газете «Резонанс на Алтае» был размещен готовый рекламный макет, представленный рекламодателем. Редакцией газеты в рекламу изменения не вносились.

Таким образом, Комиссией установлено, что при размещении в журнале «Спутник телезрителя» № 39 (817) от 27.09.2011г. рекламной статьи «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия», рекламодателем - ООО «Сашера-Мед», рекламопроизводителем - ООО «Газета «Спутник телезрителя» нарушены требования п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

При размещении в журнале «Резонанс на Алтае» № 78 (355) от 22.10.2011г. рекламной статьи «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия», рекламодателем - ООО «Сашера-Мед» нарушены требования п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель не несет административную ответственность за распространение рекламы, содержащей нарушение требований п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 настоящего Закона о рекламе.

Согласно ст. 33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Надзор осуществляется посредством:

- предупреждения, выявления и пресечения нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе;

- возбуждения и рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии со ст. 36 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган по собственной инициативе, представлению прокурора, обращениям органов государственной власти или органов местного самоуправления, а также по заявлениям физических лиц или юридических лиц возбуждает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

Таким образом, предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе выдается виновному в нарушении лицу, а также участвующим в рассмотрении дела заинтересованным лицам, причастным к распространению ненадлежащей рекламы и способным прекратить ее распространение.

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 рекламу «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия», размещенную в журнале «Спутник телезрителя» № 39 (817) от 27.09.2011г., в журнале «Резонанс на Алтае» № 78 (355) от 22.10.2011г., ненадлежащей, поскольку при ее размещении нарушены требования п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать рекламодателя - ООО «Сашера-Мед» нарушившим требования п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

3. Признать рекламопроизводителя - ООО «Газета «Спутник телезрителя» нарушившим требования п.2 ч.3, п.6 ч.5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

4. Вынести ООО «Сашера-Мед» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, выразившегося в размещении в СМИ ненадлежащей рекламы «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия».

5. Вынести ООО «Газета «Спутник телезрителя» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе, выразившегося в производстве и распространении в журнале «Спутник телезрителя» ненадлежащей рекламы «Бобровая струя - секрет здоровья для каждого. Каменное масло - эликсир молодости и долголетия».

6. Вынести предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о

рекламе ООО «Резонанс», как лицу, причастному к распространению ненадлежащей рекламы и способному прекратить ее распространение.

7. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Алтайскому краю для возбуждения в отношении в отношении ООО «Сашера-Мед» дела об административном правонарушении и проведении административного расследования, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена **22 ноября 2011г.**

Решение изготовлено в полном объеме **22 ноября 2011г.**

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