

РЕШЕНИЕ

10 марта 2011 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Смирнов С.В.	-	председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
Михайлова Н.В.	-	член Комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,
Швецова О.Ю.	-	член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции.

рассмотрев дело № 1153-ФАС52-Р-5-07/11-10, возбужденное по обращению общества с ограниченной ответственностью «Астрейд» (603010, г.Н.Новгород, пер.Костромской, д.1) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кодас» (603116, г.Н.Новгород, ул.Гордеевская, д.59А, оф.303) по признакам нарушения пункта 2, пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителей:

- от ООО «Кодас»: Куликовой Е.А. по доверенности от 04 августа 2010 года;
- от ООО «Астрейд»: Башмакова П.А. по доверенности от 13.12.2010 года № 12;

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ООО «Астрейд» на действия ООО «Кодас», содержащие, по мнению заявителя, признаки нарушения Федерального закона «О рекламе». В своем обращении заявитель сообщил, что ООО «Кодас» предлагает потребителям в качестве кормовой добавки для крупного рогатого скота пищевой продукт Инулин – «Фибрулин Инстант», который зарегистрирован для применения в пищевой промышленности.

Заявителем представлены рекламные листовки, распространяемые ООО «Кодас», которые позиционируют инулин «Фибрулин-Инстант» как кормовую добавку для крупного рогатого скота, свиней и домашней птицы.

Согласно Санитарно - эпидемиологического заключения №77.99.21.916.Д.007286.07.08 от 11 июля 2008 года и прилагаемой к нему Гигиенической характеристики продукции инулин – «Фибрулин-Инстант» может применяться в пищевой промышленности, то есть является пищевым продуктом.

Рекламодателем рекламного сообщения является ООО «Кодас».

В связи с указанными обстоятельствами, Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 12 ноября 2010 года вынесло Определение о возбуждении дела по признакам нарушения пункта 2, пункта 20 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Определением от 15 декабря 2010 года производство по делу №1153-ФАС52-Р-5-07/11-10 было приостановлено для получения заключения специалистов. 21.01.2011 года Нижегородским УФАС России получен ответ Управления Россельхознадзора по Нижегородской области и Республике Марий Эл (исх.№ 01-23/03), в связи с чем, 25 января 2011 года производство по делу было возобновлено.

Заслушав доводы представителей заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссия установила, что в ноябре 2010 года ООО «Кодас» распространяло листовки, в которых предлагало потребителям в качестве кормовой добавки для крупного рогатого скота пищевой продукт Инулин – «Фибрулин Инстант».

Сообщение, распространяемое в виде листовки, является рекламным, так как отвечает определению рекламы, изложенному в пункте 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», согласно которому 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. Объектом рекламирования является продукт «Фибрулин Инстант» и деятельность, осуществляемая ООО «Кодас», по реализации кормовых добавок.

Согласно свидетельства о государственной регистрации юридического лица, выданное Инспекцией ФНС по Сормовскому району г.Н.Новгорода, ООО «Кодас» зарегистрировано 31.12.2009 года.

ООО «Кодас» представлены следующие документы на рекламируемый продукт «Фибрулин Инстант»:

- Санитарно - эпидемиологическое заключение №77.99.21.916.Д.007286.07.08 от 11 июля 2008 года и прилагаемая к нему Гигиеническая характеристика продукции, согласно которому «Фибрулин Инстант» может применяться в пищевой промышленности при производстве хлебобулочных и кондитерских изделий, соков, безалкогольных напитков, сыров, соусов, продуктов детского питания, нектаров, морсов, сокодержущих напитков, мороженого, молочных и кисломолочных продуктов, мясных продуктов, пищевых концентратов, масложировых продуктов, макаронных изделий и консервной продукции, то есть является пищевым продуктом;

- Отчет о научно-исследовательской работе ГУ «Научно-исследовательский институт питания РАМН», 2006 год. Согласно отчета, опыты по использованию продукта «Фибрулин Инстант» проводились на крысах. Выводы, сделанные в отчете, свидетельствуют о том, что обогащение рационов крыс инулином способствует улучшению структурного состояния их кишечника, оказывает стимулирующее влияние на клеточный и гуморальный иммунитет;

- Сертификат анализа Бельгийской фирмы COSUCRAGroupWarcoingS.A. – производителя продукта, согласно которому продукт «Фибрулин- Инстант» пригоден для употребления в пищу;

- документы Бельгийской фирмы COSUCRAGroupWarcoingS.A., содержащие сведения о составе продукта «Фибрулин Инстант», его положительном влиянии на животных, расчет дозировки продукта.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Кодас» сообщил, что обществом распространялись только те листовки, которые им представлены письмом от 26.11.2010 (вх.№ 7805). По утверждению ООО «Кодас», общество не распространяло иные рекламные листовки, в том числе часть листовок, полученных ООО «Астрейд» от ФГОУ ДПОС «Нижегородский институт управления и экономики агропромышленного комплекса».

Комиссия Нижегородского УФАС России рассмотрела рекламные листовки ООО «Кодас».

Рекламная листовка, напечатанная на бумаге зеленого цвета, содержит следующее рекламное сообщение:

«Нижегородская компания «Кодас» является официальным поставщиком производителей регуляторных кормовых добавок для крупного рогатого скота (КРС), свиней и домашней птицы. Добавки к кормам включают в себя: нейтрализаторы токсинов и ионов аммония, полисахариды, гепатопротекторы, премиксы, антидиарейные препараты, иммуностимуляторы, раскислители силосов. ООО «Кодас» работает на Нижегородском рынке кормовых и регуляторных добавок. Наши преимущества: ...постоянное проведение тренингов, семинаров для сотрудников хозяйств и участие в совещаниях районных УСХ при поддержке Министерства сельского хозяйства Нижегородской области».

Рекламная листовка под названием «Экономическое обоснование» содержит следующее рекламное сообщение: «Предлагаем Вашему вниманию экономическое обоснование по использованию сухих полисахаридов (ПС) «Фибрулин-Инстант» (инулин)». Далее содержится информация о нормах применения продукта «Фибрулин-Инстант» в животноводстве, медицинские преимущества использования сухих полисахаридов и экономические преимущества при их использовании: «Преимущества экономические использования сухих ПС: уменьшают итоговые затраты на сахара, уменьшают затраты на доставку, уменьшают затраты на медикаменты, сокращается место для складирования добавок для КРС, **в отличие от жидких ПС, при покупке сухих ПС Вы не переплачиваете за воду и тару**».

Таким образом, рекламные сообщения позиционируют инулин «Фибрулин-Инстант» как кормовую добавку для крупного рогатого скота, свиней и домашней птицы.

Согласно статье 13 Закона Российской Федерации от 14.05.1993 № 4979-1 «О ветеринарии» корма, кормовые добавки, в том числе нетрадиционные, допускаются к производству и применению **только при наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии**, предусмотренные законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Согласно Приказа Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 01.04.2005 № 48 «Об утверждении правил государственной регистрации лекарственных средств для животных и кормовых добавок» государственной регистрации подлежат новые добавки, новые комбинации зарегистрированных ранее добавок, добавки, зарегистрированные ранее, но произведенные в других формах, или с новой дозировкой, или с другим составом вспомогательных веществ, воспроизведенные добавки.

Таким образом, продукт «Фибрулин-Инстант» может называться кормовой добавкой для крупного рогатого скота, свиней и домашней птицы, если он зарегистрирован как таковой.

Определением от 15 декабря 2010 года производство по делу №1153-ФАС52-Р-5-07/11-10 было приостановлено, и направлен запрос от 17.12.2010 года (исх.№07/12444) в адрес Управления Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Нижегородской области и Республике Марий Эл для получения заключения специалистов по вопросу необходимости регистрации продукта «Фибрулин-Инстант» в качестве кормовой добавки.

21.01.2011 года Нижегородским УФАС России получен ответ Управления Россельхознадзора по Нижегородской области и Республике Марий Эл (исх.№ 01-23/03), согласно которого: «Продукт «Фибрулин-Инстант» не зарегистрирован в Российской Федерации в качестве лекарственного средства для ветеринарного применения или кормовой добавки для животных., **В случае, если продукт будет использоваться в качестве кормовой добавки для животных и лекарственного средства для ветеринарного применения он подлежит государственной регистрации.** Согласно «Правил государственной регистрации лекарственных средств для животных и кормовых добавок» (приложение к Приказу Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 01.04.2005 № 48) для регистрации лекарственного средства или добавки заявитель представляет в Россельхознадзор в том числе сертификат качества».

Согласно пункта 5 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации. Пунктом 6 этой статьи предусмотрено, что не допускается реклама товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия.

Согласно разъяснений Россельхознадзора по Нижегородской области и Республике Марий Эл в случае использования продукта «Фибрулин Инстант» в качестве компонента корма, кормовой добавки для животных он подлежит государственной регистрации, а согласно статье 13 Закона Российской Федерации от 14.05.1993 № 4979-1 «О ветеринарии» корма, кормовые добавки допускаются к производству и применению только при наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии. ООО «Кодас» представлено Санитарно - эпидемиологическое заключение №77.99.21.916.Д.007286.07.08 от 11 июля 2008 года на продукт «Фибрулин-Инстант», свидетельство о государственной регистрации продукта в качестве кормовой добавки и сертификат соответствия (качества) не представлены.

Таким образом, рекламное сообщение о продукте «Фибрулин-Инстант», распространяемое в виде рекламных листовок, противоречит требованиям пунктов 5 и 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Представитель ООО «Астрейд» в ходе рассмотрения дела заявил, что утверждение: «в отличие от жидких ПС, при покупке сухих ПС Вы не переплачиваете за воду и тару», размещенное в рекламе ООО «Кодас», содержит некорректное сравнение рекламируемого товара – сухих полисахаридов – с жидкими полисахаридами, реализуемыми ООО «Астрейд».

Представитель ООО «Кодас» в ходе рассмотрения дела не представил доказательств того, что сухие полисахариды, продаваемые ответчиком, стоят дешевле жидких полисахаридов, и что покупатели переплачивают при покупке жидких полисахаридов ввиду наличия в них воды и более дорогой и объемной формы тары.

Таким образом, рекламное сообщение противоречит требованиям пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований пунктов 5 и 6 статьи 7, части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ООО «Кодас» заключен договор от 24.04.2010 года № 70-1 на поставку продукции с ООО «Деловой стиль». Согласно акта от 11.08.2010 года № 000167 ООО «Деловой стиль» выполнил работы по изготовлению рекламных листовок формата А4. В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Кодас» подтвердил распространение рекламных листовок о сухих полисахаридах - продукте «Фибрулин-Инстант».

Таким образом, ООО «Кодас» является рекламодателем и рекламораспространителем рекламных листовок, содержащих сведения о сухих полисахаридах - продукте «Фибрулин-Инстант», следовательно, рекламные сообщения ООО «Кодас», распространенные в виде рекламных листовок в ноябре 2010 года, противоречат требованиям пункта 1 части 2 статьи 5, пунктов 5 и 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Представитель ООО «Кодас» не представил доказательств прекращения распространения в настоящее время рекламных листовок с ненадлежащей рекламой о сухих полисахаридах - продукте «Фибрулин-Инстант», в связи с чем, Комиссия Нижегородского УФАС России приняла решение о выдаче ООО «Кодас» предписания о прекращении правонарушения.

Комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что отсутствуют основания для признания рекламных сообщений ООО

«Кодас» противоречащими пункту 2, пункту 20 части 3, пункту 2 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в связи с отсутствием доказательств такого нарушения.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Кодас» о сухих полисахаридах - продукте «Фибрулин-Инстант», распространенную в виде рекламных листовок в ноябре 2010 года, поскольку в нем нарушены требования пункта 1 части 2 статьи 5, пунктов 5 и 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Кодас» предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 11 марта 2011 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 1153-ФАС52-Р-5-07/11-10-01

**о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе**

<...>

1. ООО «Кодас» в срок до 10 апреля 2011 года прекратить нарушение пункта 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламных листовок, содержащих некорректное сравнение рекламируемого товара – сухих полисахаридов с находящимися в обороте товарами.

2. ООО «Кодас» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 11 апреля 2011 года.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1153-ФАС52-Р-5-07/11-10-02

**о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе**

<...>

1. ООО «Кодас» в срок до 10 апреля 2011 года прекратить нарушение пункта 5 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламных листовок, содержащих рекламное сообщение о сухих полисахаридах – продукте «Фибрулин-Инстант», без наличия свидетельства о государственной регистрации продукта в качестве кормовой добавки.

2. ООО «Кодас» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 11 апреля 2011 года.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1153-ФАС52-Р-5-07/11-10-03

**о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации
о рекламе**

<...>

1. ООО «Кодас» в срок до 10 апреля 2011 года прекратить нарушение пункта 6 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламных листовок, содержащих рекламное сообщение о сухих полисахаридах – продукте «Фибрулин-Инстант», без наличия сертификата соответствия (качества).

2. ООО «Кодас» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 11 апреля 2011 года.