

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/02-2014

30 апреля 2014 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 06-10.1/02-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Триэс ТВ» (далее - ООО «Триэс ТВ») рекламы пищевого продукта «Витаартус» в газете «Ваш курс» № 01 (505) от 17.01.2014, содержащей признаки нарушения требований пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В Омское УФАС России поступило обращение гражданина (вх. № 369э от 20.01.2014) о распространении в газете «Ваш курс» № 01 (505) от 17.01.2014 рекламной статьи «Если болят суставы» о препарате «Витаартус», в которой, по утверждению заявителя, содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В результате проверки указанного факта специалистами Омского УФАС России установлено.

В газете «Ваш курс» № 01 (505) от 17.01.2014 на последней странице размещена статья «ЕСЛИ БОЛЯТ СУСТАВЫ», в которой, в частности, указано:

«...для устранения нарушений в работе опорно-двигательного аппарата и была разработана комплексная система концентратов «Витаартус» - это отечественная разработка сибирских ученых, натуропатическое оздоровительное средство для суставов. В его состав входят природные компоненты, экстракты и вытяжки из лекарственных трав в концентрированном виде. Концентрат выпускается в форме порошка, легко растворяется в воде, что способствует быстрому проникновению в организм без вреда для желудка и кишечника. Его огромное достоинство в том, что его богатейший состав позволяет работать сразу во всех направлениях на все структуры сустава, устраняя не только боль и симптомы, но и причину разрушения суставов.

Помогает усиливать выработку синовиальной жидкости, т.е. увлажняет и смазывает сустав, поэтому исчезают трения и разрушения. Препарат способствует образованию новых хрящевых клеток взамен разрушенных возрастом и болезнью. Помогает очищать суставы и позвоночник от солей. А самое главное – при этом идет «капитальный ремонт» опорно-двигательного аппарата.

О возможных противопоказаниях проконсультируйтесь со специалистом.

Концентрат не является БАДом. Сертифицировано.

Сан. эпид. закл. № 70.ТС.17-918.П.000002.01.10 от 12.01.2010г.

Серт. соотв. № РОСС RUАИ42.НО4649 от 25.01.2010г.».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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 может быть 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.

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

С учетом способа и формы распространения вышеуказанная информация является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (концентрату «Витаартус»), формирование интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно информации, полученной с поискового сервера по Реестрам Федеральной службы в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (www.fr.csc.ru), рекламируемый препарат «Витаартус» является пищевым продуктом, а именно концентратом для безалкогольного напитка в соответствии с выданным санитарно-эпидемиологическим заключением № 70.ТС.17.918.П.000002.01.10 от 12.01.2010г. Область применения – в качестве пищевого продукта для реализации населению.

Поскольку рекламируемый продукт «Витаартус» в соответствии с выданным СЭЗ является пищевым продуктом (концентратом для безалкогольного напитка), то информация «устраняя не только боль и симптомы, но и причину разрушения суставов», «помогает усиливать выработку синовиальной жидкости, т.е. увлажняет и смазывает сустав, поэтому исчезают трения и разрушения.», «способствует образованию новых хрящевых клеток», «помогает очищать суставы и позвоночник от солей», указывающая на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни суставов (артроз, остеохондроз, артрит, бурсит), противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «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 профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»)

ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Федеральным законом от 23 июля 2013 года № 200-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О рекламе» и статью 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» внесены изменения в статью 38 Федерального закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В письменных объяснениях ООО «Триэс ТВ» (вх. № 1209 от 11.02.2014) указывает: «ООО «Триэс ТВ» не является учредителем газеты «Ваш курс», соответственно, не является рекламодателем. ООО «Триэс ТВ» является только издателем газеты, что в рамках Федерального закона «О рекламе» определяется как рекламопроизводитель. Соответственно, ООО «Триэс ТВ» не может нести ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На заседании Комиссии 22 апреля 2014 года представителем ООО «Триэс ТВ» были представлены дополнительные объяснения, в которых указано, что «согласно Договору о производстве и издании средства массовой информации от 01.01.2014, 01.01.2013 – учредителем газеты «Ваш курс» является <...>, издателем газеты до 01.01.2014 являлось ООО «Триэс ТВ», с 01.01.2014 – ООО «Триэс».

С учетом изложенного и приведенных норм закона ООО «Триэс ТВ» не является рекламодателем, соответственно, не несет ответственность за нарушение требований, установленных п.6 ч.5 ст.5 ФЗ «О рекламе».

В [пункте 10](#) Постановления Пленума ВАС РФ N 58 указано, что субъектами административной ответственности за нарушение Федерального закона «О рекламе» могут быть рекламодаделец, рекламопроизводитель и рекламодатель.

Исходя из положений [Закона](#) Российской Федерации от 27 декабря 1991 года N 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон «О средствах массовой информации») производство и распространение массовой информации включает в себя учреждение средства массовой информации, осуществление производства и выпуска средства массовой информации, производство продукции средства массовой информации, а также распространение этой продукции.

С учетом этого вопрос о составе лиц, участвующих в деле о производстве и распространении массовой информации, следует решать в зависимости от того, на каком этапе производства и распространения массовой информации возникли спорные правоотношения и какие лица согласно Закону «О средствах массовой информации», уставу редакции и (или) договорам, заключенным в соответствии со

[статьями 20 и 22](#) названного Закона, вправе осуществлять соответствующие виды деятельности.

При этом необходимо учитывать, что положения [Закона](#) «О средствах массовой информации» допускают возможность участия одного лица на разных этапах производства и распространения массовой информации.

Согласно [абзацу девятому части 1 статьи 2](#) Закона «О средствах массовой информации» производство и выпуск средства массовой информации осуществляет редакция средства массовой информации, которой может являться организация, гражданин либо объединение граждан. Редакция осуществляет свою деятельность на основе профессиональной самостоятельности ([часть 1 статьи 19](#) Закона «О средствах массовой информации»). С учетом этого, если возникшие правоотношения связаны с производством и выпуском средства массовой информации (в том числе с содержанием распространенных сообщений и материалов), то к участию в деле может быть привлечена редакция средства массовой информации.

При этом, поскольку в соответствии с пунктом 1.3 Устава редакции газеты «Ваш курс» редакция не является юридическим лицом, самостоятельным хозяйствующим субъектом, Комиссией Омского УФАС России был сделан вывод о необходимости замены ненадлежащего лица надлежащим лицом, а именно: лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ООО «Триэс ТВ», заменить на главного редактора газеты «Ваш курс».

Согласно статье 2 Закона «О средствах массовой информации» под главным редактором понимается лицо, возглавляющее редакцию (независимо от наименования должности) и принимающее окончательные решения в отношении производства и выпуска средства массовой информации.

При этом в соответствии со статьей 19 указанного Закона главный редактор представляет редакцию в отношениях с учредителем, издателем, распространителем, гражданами, объединениями граждан, предприятиями, учреждениями, организациями, государственными органами, а также в суде. Он несет ответственность за выполнение требований, предъявляемых к деятельности средства массовой информации настоящим Законом и другими законодательными актами Российской Федерации, в том числе ответственность за нарушение правил распространения рекламы (статья 60 Закона «О средствах массовой информации»).

Распространение продукции средства массовой информации допускается только после того, как главным редактором дано разрешение на выход в свет (в эфир) ([Статья 26](#) Закона «О средствах массовой информации»).

По смыслу приведенных положений редакция обязана предотвратить размещение в средстве массовой информации рекламы, не соответствующей требованиям действующего законодательства.

В силу положений статьи 56 Закона «О средствах массовой информации» учредители, редакции, издатели, распространители, государственные органы, организации, учреждения, предприятия и общественные объединения,

должностные лица, журналисты, авторы распространенных сообщений и материалов несут ответственность за нарушения законодательства Российской Федерации о средствах массовой информации, в том числе выразившееся в нарушении [правил](#) распространения обязательных сообщений, рекламы, эротических изданий и программ (статья 60 указанного Закона).

Рассмотрев материалы дела, руководствуясь пунктом 2 части 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 пищевого продукта «Витаартус», распространенную в газете «Ваш курс» № 01 (505) от 17.01.2014, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать главному редактору газеты «Ваш курс» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении главного редактора газеты «Ваш курс» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

Решение изготовлено в полном объеме 05 мая 2014 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/02-2014

30 апреля 2014 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе на основании своего решения от 22.04.2013 по делу № 06-10.1/02-2014 о признании ненадлежащей рекламы пищевого продукта «Витаартус», распространенной в газете «Ваш курс» № 01 (505) от 17.01.2014, нарушающей требования пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), 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, пунктом 3.56.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Главному редактору газеты «Ваш курс» в срок до 22 мая 2014 года прекратить нарушение пункта 6 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы пищевого продукта «Витаартус», содержащей указание на лечебные свойства объекта рекламирования.

2. Главному редактору газеты «Ваш курс» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 23 мая 2014 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 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.

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