

РЕШЕНИЕ

16 апреля 2014 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Резолютивная часть решения объявлена 11 апреля 2014 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления.

Члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев дело № 3-01/01-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное в отношении А<...> (паспорт <...> <...>, выдан <...>, ИНН<...>) по факту распространения в газете «Наш город Пенза» от 27.11.2013 года № 48 (252) стр. 4 рекламы препаратов «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум», содержащей признаки нарушения пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5; пунктам 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»)),

- в отсутствие А<...> (в материалах дела имеются доказательства надлежащего извещения А<...> о месте и времени рассмотрения дела № 3-01/01-2014).

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило заявление граждан (вх. от 11.12.2013 № 3359) по поводу распространения в газете «Наш город Пенза» от 27.11.2013 № 48 (252) рекламы БАД.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что в газете «Наш город Пенза» от 27.11.2013 года № 48 (252) стр. 4 размещена статья «Новинка от стресса и бессонницы!» с рекламой препаратов «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум».

Пензенским УФАС России определением от 13.01.2014 по факту распространения рекламы препаратов «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум», размещенной в газете «Наш город Пенза», возбуждено дело № 3-01/01-2014 по признакам нарушения пункт 2 части 3 статьи 5; пункт 6 части 5 статьи 5; пункт 1 части 1 статьи 25 «О рекламе». Рассмотрение дела назначено на 06.02.2014. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена гр-ка А<...>. В ходе рассмотрения дела Комиссией дело было отложено до 11.04.2014.

На рассмотрение дела 11.04.2014 А<...> не явилась. Комиссия приняла решение о рассмотрении дела в отсутствие А<...>.

А<...> 27.02.2014 представила письменное пояснение, из которого следует, что информация, размещенная в газете, не создает впечатление, что рекламируемые препараты являются лекарственными, в статье сообщается о том, какое действие

оказывают входящие в состав препаратов компоненты.

А<...> представила копии следующих документов: свидетельство о государственной регистрации от 12.03.2013 № RU.77.99.11.003.E.001828.03.13 на продукцию БАД «Ангрилек максимум», свидетельство о государственной регистрации от 12.03.2013 № RU.77.99.11.003.E.001827.03.13 на продукцию БАД «Нерволек максимум».

Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующему выводу:

В газете «Наш город Пенза» от 27.11.2013 года № 48 (252) стр. 4 размещена статья «Новинка от стресса и бессонницы!» с информацией: «100% натуральное средство при стрессе и бессоннице – «Нерволек максимум». В современной жизни стресс окружает нас повсюду. Именно он становится причиной таких серьезных заболеваний, как инфаркты, инсульты, рак, бесплодие, импотенция и т.д. Хотите избежать всего этого? Принимайте «Нерволек максимум»! Революционная новинка «Нерволек» разработана немецкой компанией «Эрциг». Найденное в результате исследований сочетание только натуральных компонентов оказывает максимально эффективное воздействие. Благодаря этому препарат помогает быстро прийти в себя и восстановить привычный образ жизни. Люди, которые заботятся о своем здоровье, выбирают «Нерволек максимум»!...Как победить Грипп и простуду? Простудные заболевания обычно сопровождаются насморком, повышением температуры, потерей аппетита, головной болью, слабостью. От этих неприятностей нас защищает иммунитет. Когда его возможностей недостаточно, важно выбрать средство, которое даст отпор инфекции, укрепит иммунную систему. «Ангрилек максимум» выполняет эту задачу на все 100%. «Ангрилек максимум» - это оптимальный комплекс из натуральных компонентов и компонентов органического происхождения. Препарат создан на основе экстракта эхиноцеи, инозина, цинка и витамина С, которые обладают противовирусным и противовоспалительным эффектом, а также иммуностимулирующей активностью. Количество активных веществ в каждой упаковке «Ангрилек максимум» точно определено и сбалансировано. Это усиливает эффект комплексного воздействия, который угнетает развитие вирусов гриппа и других ОРВИ, сокращает продолжительность простуды и облегчает ее симптомы. Кроме того, препарат применяется для профилактики гриппа и простуды, повышает невосприимчивость организма к острым респираторным заболеваниям (ОРЗ) и снижает частоту возникновения этих заболеваний... «Нерволек» рекомендуется при: - стрессе, бессоннице, раздражительности, постоянном нервном напряжении, климактерическом синдроме. «Ангрилек» - рекомендуется при: - при длительном приеме антибиотиков, сопровождающемся снижением иммунитета, для повышения иммунитета, в период восстановления после тяжелых заболеваний».

Указанная реклама сопровождается предупреждением: «Не является лекарственным средством. Применять согласно инструкции. БАД. Имеются противопоказания», содержит ссылки на улучшения состояния здоровья человека в результате применения указанных в рекламе препаратов, содержит указание на лечебные свойства, создает впечатление, что природное происхождение сырья, используемого в составе БАД, является гарантией ее безопасности.

В соответствии со статьёй 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и

направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. При этом под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

- предназначаться для неопределенного круга лиц;
- привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;
- способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

Информация, распространяющаяся в газете «Наш город Пенза», препаратов «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум», содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования: продвижение на рынке, призвана формировать и поддерживать интерес к услугам, предоставляемым соответствующим рекламодателем.

Объектом рекламирования в рекламной статье являются препараты «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум».

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Согласно пункту 6 части 5 статьи 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 соответствии с пунктом 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.

Комиссия, изучив рекламную статью, установила, что текст рекламного сообщения свидетельствует о намерении рекламодателя привлечь внимание покупателей к

рекламируемым препаратам именно как к средствам лекарственного воздействия на организм человека, т.к. в рекламе содержатся указания на лечебные свойства данных препаратов и улучшения состояния здоровья человека в результате применения:

- «100% натуральное средство при стрессе и бессоннице – «Нерволек максимум». В современной жизни стресс окружает нас повсюду. Именно он становится причиной таких серьезных заболеваний, как инфаркты, инсульты, рак, бесплодие, импотенция и т.д. Хотите избежать всего этого? Принимайте «Нерволек максимум»! Революционная новинка «Нерволек» разработана немецкой компанией «Эрциг». Найденное в результате исследований сочетание только натуральных компонентов оказывает максимально эффективное воздействие. Благодаря этому препарат помогает быстро прийти в себя и восстановить привычный образ жизни Люди, которые заботятся о своем здоровье, выбирают «Нерволек максимум»!;

- «Простудные заболевания обычно сопровождаются насморком, повышением температуры, потерей аппетита, головной болью, слабостью. От этих неприятностей нас защищает иммунитет. Когда его возможностей недостаточно, важно выбрать средство, которое даст отпор инфекции, укрепит иммунную систему. «Ангрилек максимум» выполняет эту задачу на все 100%»;

- «Нерволек» рекомендуется при: - стрессе, бессоннице, раздражительности, постоянном нервном напряжении, климактерическом синдроме;

- «Ангрилек» - рекомендуется при: - при длительном приеме антибиотиков, сопровождающемся снижением иммунитета, для повышения иммунитета, в период восстановления после тяжелых заболеваний.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства – это вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, предотвращения беременности, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов синтеза или с применением биологических технологий. К лекарственным средствам относятся также вещества растительного, животного или синтетического происхождения, обладающие фармакологической активностью и предназначенные для производства и изготовления лекарственных средств (фармацевтические субстанции).

Согласно статье 19 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства могут производиться, продаваться и применяться на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы федеральным органом исполнительной власти, в компетенцию которого входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30.10.2006 № 736 утвержден административный регламент Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной регистрации лекарственных средств. В соответствии с этим регламентом документом, подтверждающим факт государственной регистрации лекарственного средства, является регистрационное удостоверение.

Таким образом, закон предусматривает, что именно лекарственные средства могут применяться для профилактики, диагностики и лечения болезни.

Препараты «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум» отсутствуют в государственном реестре лекарственных средств.

Указанные в рекламе препараты «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум» - лекарственным средством не является, что исключает возможность указания в рекламе на их лечебное, профилактическое и иное восстановительное воздействие на организм человека, в связи с чем, отсутствуют правовые основания для распространения иных сведений об указанных препаратах, кроме как имеющих в сертификате соответствия на рекламируемые препараты.

Исходя из содержания рекламы, данные препараты «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум» обладают лечебными свойствами при различных заболеваниях. Лечебные свойства достигаются за счет содержания в них лекарственных трав, используемых при лечении различных заболеваний.

Однако, пищевые продукты, содержащие в своем составе различные растительные комплексы и активные вещества, и непосредственно сами лекарственные травы (лекарственные средства), относятся к разным группам товаров и обладают разными потребительскими свойствами и воздействием на организм человека.

Таким образом, указание в рекламе на лечебные свойства пищевых продуктов свидетельствует о недостоверной рекламе относительно назначении, потребительских свойствах, об условиях применения данных пищевых продуктов, что указывает на нарушение п.2 ч.3 ст.5 ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что рекламируемые препараты «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум» не является лекарственным средством, размещенная в рекламе информация о том, что они лечат либо оказывает положительное влияние на течение различных болезней, противоречит требованиям п.6 ч.5 ст.5 ФЗ «О рекламе».

В рекламе имеется пометка: «Не является лекарственным средством. Применять согласно инструкции. БАД. Имеются противопоказания».

Согласно статье 1 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», биологически активные добавки – это природные (идентичные природным) биологически активные вещества, предназначенные для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов.

В соответствии с СанПиН 2.3.2.1290-03 «Гигиенические требования к организации производства и оборота» от 17.04.2003, БАД используются как дополнительный источник пищевых и биологически активных веществ, для оптимизации углеводного, жирового, белкового, витаминного и других видов обмена веществ при различных функциональных состояниях, для нормализации и/или улучшения функционального состояния органов и систем организма человека, в том числе продуктов, оказывающих общеукрепляющее, мягкое мочегонное, тонизирующее, успокаивающее и иные виды действия при различных функциональных состояниях,

для снижения риска заболеваний, а также для нормализации микрофлоры желудочно-кишечного тракта, в качестве энтеросорбентов. Признак добавочности – главное отличие БАД от лекарства.

Пунктом 1 части 1 статьи 25 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Реклама биологически активных добавок (пищевых добавок) может быть признана создающей впечатление, что они являются лекарственными средствами, то есть обладают лечебным эффектом, если в такой рекламе содержится название заболеваний (или его симптоматика) и одновременное упоминание продукта как средства, оказывающего лечебно-профилактический эффект (пункт 23 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе»).

В рассматриваемой рекламе сообщено о лечебных свойствах входящих в состав БАД компонентов, являющихся важнейшими для профилактики и лечения болезней. Приведенная в рекламе информация создает впечатление о лечебных свойствах препаратов и их применения в медицинских целях для профилактики и лечения болезней, тогда как в соответствии со статьей 1 Федерального закона «О качестве и безопасности пищевых продуктов» БАДы не могут использоваться для лечения и профилактики каких-либо заболеваний.

В рекламе БАДов «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум», перечисляются конкретные заболевания, содержится указание на лечебные свойства указанной в рекламе продукции, что противоречит требованиям пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Реклама изделий и препаратов, терапевтические свойства которых не подтверждены соответствующими удостоверениями и свидетельствами, в качестве медицинских изделий, несет потенциальную угрозу здоровью потребителя. Суть такой угрозы сводится к тому, что взамен традиционного лечения потребитель под воздействием рекламы прибегает к самостоятельному лечению на основе недостоверных сведений, полученных из рекламы о лечебных свойствах рекламируемых препаратов, что может привести к необратимым последствиям для их здоровья.

Таким образом, в рекламе «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум», выявлены нарушения пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5; пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8 статьи 5, статьей 25 настоящего закона несет рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – это

изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем вышеуказанной рекламы является гр-ка А<...> (<...>; ИНН <...>), что подтверждается договором от 18.11.2013 № 447 с индивидуальным предпринимателем Б<...> (газета «Наш город Пенза»).

Учитывая вышеизложенное, и, основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что А<...> нарушила требования пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5; пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На момент рассмотрения дела Комиссии Пензенского УФАС России доказательств устранения нарушения требований пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5; пункта 1 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» гр-ой А<...> представлено не было.

В связи с чем, Комиссия Пензенского УФАС России считает целесообразным выдачу предписания о прекращении нарушения требований рекламного законодательства.

В силу части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодистрибьюторами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу препаратов «Нерволек максимум» и «Ангрилек максимум», размещенную в газете «Наш город Пенза» от 27.11.2013 года № 48 (252) стр. 4, поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5; пункта 6 части 5 статьи 5; пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать А<...> (паспорт <...> <...>, выдан <...>, ИНН<...>) предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 16 апреля 2014 года.

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