

(дата оглашения резолютивной части решения)

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: председатель Комиссии: <...>, члены Комиссии: <...>;

рассмотрев дело № 67 - 31р, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Профиль» (109240, г. Москва, ул. Земляной Вал, 52/16) (далее — ООО «Профиль», Общество) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения в региональном эфире «Радио России» (федеральное государственное унитарное предприятие «Воронежская государственная телевизионная и радиовещательная компания» (дочернее предприятие Всероссийской государственной телерадиовещательной компании) (далее — ГТРК «Воронеж») рекламы продукта «Антиканцер», с признаками нарушения требований пункта 6 части 5 статьи 5, части 7 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 — ФЗ «О рекламе» (далее — ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе — ООО «Профиль» (почтовое уведомление о получении копии определения о времени и месте рассмотрения дела, направленное по юридическому адресу, возвращено органом связи с пометкой «организация не значится»);

в отсутствие заявителя — <...> (уведомлен надлежащим образом, уведомление № 394036 19 34290 5 от 20.5.2010), **установила:**

В Воронежское УФАС России 19.11.2009 поступило заявление <...> о распространении в региональном эфире «Радио России» (ГТРК «Воронеж») рекламы продукта «Антиканцер», в котором заявитель указывает на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения заявления, Воронежским УФАС России у ГТРК «Воронеж» получены сведения на основании которых установлено следующее.

Информация о продукте «Антиканцер», представленная на CD носителе построена в виде диалога радиоведущего и эксперта Центра «Профиль» и содержит в себе следующую информацию: *«Для защиты клеток головного мозга от инсульта, старения, повреждения создано отечественное средство «Антиканцер», средство комплексное, компонентов много /.../ Улучшает кровоток в сосудах головного мозга, способствуя очищению от бляшек, избытков холестерина, уменьшению образования тромбов и укреплению сосудистой стенки, то есть уменьшает главный фактор риска — плохие сосуды /.../ Улучшает питание и обмен веществ в нервных клетках, тормозя их старение, изменение, защищая от повреждений, ускоряя восстановление /.../ «Антиканцер» способствует улучшению состояния сосудов всего организма, а не только головного мозга, уменьшаются отеки и одышка. Это очень важно для гипертоников и больных с ишемической болезнью сердца, укрепляются стенки вен при варикозе /.../ Люди встают, начинают разговаривать, к ним возвращается память, то есть «Антиканцер» не восстанавливает нервные клетки, но он способствует лучшей работе оставшихся и еще «Антиканцер» способствует значительному снижению рисков повторных инсультов /.../»*

Вопрос ведущего: *Кому бы Вы посоветовали обратить внимание на «Антиканцер»?*

Эксперт центра «Профиль»: *Во — первых всем, кто входит в группы риска: люди с любыми заболеваниями сосудов, гипертонией, ишемической болезнью сердца, тромбозом и варикозным расширением вен, сахарным диабетом. Во — вторых, тем, чьи родители перенесли инсульты. Следующая группа: люди с инсультом, возрастными изменениями, атеросклерозом сосудов головного мозга, заболеваниями Альцгеймера и Паркинсона, рассеянным склерозом и черепно — мозговыми травмами /.../ Обратитесь за помощью к «Антиканцеру» прямо сейчас!*

В процессе вещания указанного ролика продукта «Антиканцер» неоднократно сообщается телефон, по которому его можно заказать: *«Телефон в Воронеже: 32-16-47, код города — 4732».*

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования - 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.

Информация о продукте «Антиканцер» является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (продукт «Антиканцер») формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 2 договора № 203 от 18 мая 2009 года заключенного между ГТРК «Воронеж» и ООО «Профиль» (далее - Стороны), ГТРК «Воронеж» оказывает Обществу услуги по размещению готового рекламного сюжета «Антиканцер» в региональном эфире «Радио России» в период с 22 мая 2009 года по 31 декабря 2009 года; периодичность размещения и хронометраж — по согласованию Сторон, на основании заявки Общества, а Общество оплачивает услуги ГТРК «Воронеж».

Согласно Сведениям о выходе - акту выполненных работ от 30.11.2009 №104/1498, выданные ООО «Профиль» в том, что ГТРК «Воронеж» на основании договора №203 от 18 мая 2009 г. осуществил включение в сетку регионального вещания рекламного продукта — программу рекламного характера «Антиканцер»; стороны подтверждают что работы выполнены в полном объеме, надлежащим образом с соблюдением требований по качеству, предъявляемым к такого рода работам (услугам).

Следовательно, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Профиль», т.к. общество определило содержание рекламы и объекты рекламирования.

В ходе рассмотрения заявления Воронежским УФАС России было установлено, что реклама продукта «Антиканцер» распространялась также на территории Тверской, Псковской, Иркутской, Волгоградской, Саратовской и Мурманской областей.

В соответствии с пунктом 5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее — Правила), в случае если до возбуждения дела или в ходе его рассмотрения будет установлено, что реклама, содержащая признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, распространяется на территории, подведомственной двум и более территориальным органам Федеральной антимонопольной службы, выявивший такое нарушение территориальный орган Федеральной антимонопольной службы передает материалы, свидетельствующие о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, или дело в территориальный орган Федеральной антимонопольной службы по месту нахождения (месту жительства) лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, либо ходатайствует перед Федеральной антимонопольной службой о наделении его полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела.

Учитывая, что рассматриваемая реклама распространялась на территории, подведомственной шести территориальным органам, а также то обстоятельство, что рекламодатель рассматриваемой рекламы зарегистрирован в городе Москве, на

основании пункта 5 Правил Воронежское УФАС России 22.01.2010 подало ходатайство в ФАС России о наделении Воронежского УФАС России полномочиями по возбуждению и рассмотрению дела по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Профиль» законодательства Российской Федерации о рекламе.

Письмом от 18.03.2010 ФАС России проинформировало Воронежское УФАС России о наделении полномочиями Воронежского УФАС России на возбуждение и рассмотрение дела в отношении ООО «Профиль» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Определением от 01 апреля 2010 года в отношении рекламодателя рассматриваемой рекламы (ООО «Профиль») на основании вышеизложенных фактов Воронежское УФАС России возбудило дело № 67 - 31р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 12 часов 00 минут 26 апреля 2010 года.

На момент рассмотрения дела (26.04.2010) у Воронежского УФАС России не имелось доказательств надлежащего извещения ООО «Профиль» о времени и месте рассмотрения дела. Письмо, направленное Воронежским УФАС России ООО «Профиль» адресату доставлено не было и вернулось обратно в Воронежское УФАС России.

На этом основании, определением от 26 апреля 2010 года о продлении срока рассмотрения дела № 67 — 31р, в соответствии с абзацем 4 пункта 34 Правил, срок рассмотрения дела был продлен до 26 мая 2010 года, рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 17 мая 2010 года.

На момент рассмотрения дела (17.05.2010) у Воронежского УФАС России не имелось доказательств надлежащего извещения ООО «Профиль» о времени и месте рассмотрения дела. Письмо, направленное Воронежским УФАС России ООО «Профиль» адресату доставлено не было и вернулось обратно в Воронежское УФАС России.

На этом основании, определением от 17 мая 2010 года о продлении срока рассмотрения дела № 67 — 31р, в соответствии с абзацем 4 пункта 34 Правил, срок рассмотрения дела был продлен до 25 июня 2010 года, рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 21 июня 2010 года.

На момент рассмотрения дела (21.06.2010) почтовое уведомление о получении ООО «Профиль» копии определения о времени и месте рассмотрения дела, направленное по юридическому адресу, возвращено органом связи с пометкой «организация не значится».

Согласно данным о состоянии юридического лица полученным из выписок из ЕГРЮЛ от 24.12.2009 г., 22.04.2010 г., 18.06.2010 г., ООО «Профиль» имеет статус - «действующее», Адрес (место нахождения) юридического лица — 109240, город Москва, Улица Земляной Вал, 52/16.

Таким образом, за период с 24.12.2009 г. по 18.06.2010 г. адрес юридического лица, указанный в ЕГРЮЛ не менялся.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 8 августа 2001 г. N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (далее — 129-ФЗ), в едином государственном реестре юридических лиц содержатся следующие сведения и документы о юридическом лице: адрес (место нахождения) постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности), по которому осуществляется связь с юридическим лицом. При наличии у юридического лица управляющего или управляющей организации наряду с этими сведениями указывается место жительства управляющего или место нахождения управляющей организации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 129-ФЗ, если иное не установлено настоящим Федеральным законом, юридическое лицо в течение трех рабочих дней с момента изменения указанных в пункте 1 настоящей статьи сведений обязано сообщить об этом в регистрирующий орган по месту своего соответственно нахождения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 18 129-ФЗ, в случае внесения изменений в сведения о юридическом лице в связи с переменной места нахождения юридического лица регистрирующий орган вносит в единый государственный реестр юридических лиц соответствующую запись и пересылает регистрационное дело в регистрирующий орган по новому месту нахождения юридического лица.

В период с 24.12.2009 г. по 18.06.2010 г. изменения адреса Общества в ЕГРЮЛ не вносились, что указывает на отсутствие обращения Общества в налоговые органы с уведомлением об изменении адреса.

Антимонопольный орган неоднократно направлял ООО «Профиль» корреспонденцию по адресу, указанному в ЕГРЮЛ и исчерпал все возможности надлежащего уведомления Общества о времени и месте рассмотрения дела.

В соответствии с частью 1 статьи 53 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридическое лицо приобретает гражданские права и **принимает на себя гражданские обязанности** через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

При указанных обстоятельствах, в результате пренебрежительного отношения Общества к своим обязанностям, связанным с обеспечением приема корреспонденции по месту местонахождения, и исчерпанию Воронежским УФАС России возможностей надлежащего уведомления Общества о месте и времени рассмотрения дела, в соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия приступила 21.06.2010 к рассмотрению дела в отсутствие представителей ООО «Профиль».

Рассмотрев материалы дела, представленные ГТРК «Воронеж», Комиссия установила следующее.

В соответствии с Санитарно — эпидемиологическим заключением, выданным Управлением Федеральной службы по надзору в сфере прав потребителей и благополучия человека по Калужской области № 40.01.05.919.П.001784.12.08 от 18.12.2008 продукт «Антиканцер» является смесью лиофилизованного сока столовой свеклы с комплексом аминокислот, минеральных веществ и витаминов «Антиканцер» (ТУ 9199-021-11520731-99) и витаминов «Антиканцер». Данный продукт изготовлен в соответствии ТУ 9199-021-11520731, изменение № 1 к ним, соответствует санитарным правилам СанПин 2.3.21078-01 «Гигиенические требования безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов». Область применения: для промышленной переработки в пищевой и других отраслях промышленности.

Согласно Сертификату соответствия (№ РОСС RU.АИ58.1100294, выдан 26.12.2008 ООО «ЦЕНТР ЭКСПЕРТИЗЫ, СЕРТИФИКАЦИИ ТОВАРОВ И УСЛУГ», 105264, г. Москва, ул. Верхняя Первомайская, дом 43) данный продукт является смесью лиофилизованного сока столовой свеклы с комплексом аминокислот, минеральных веществ и витаминов «Антиканцер» (ТУ 9199-021-11520731-99) и соответствует требованиям нормативных документов СанПин 2.3.2.1078 — 01, ГОСТ — Р 51074 — 2003. Изготовителем данного продукта является ООО «БИОРИТМ» (г. Москва, ул. Кировоградская, д. 21).

В соответствии с Аннотацией по приему разработки нового поколения отечественного производства «АНТИКАНЦЕР» (далее — Аннотация) выданной ООО «Профиль», Антиканцер - это натуральный пищевой продукт общеукрепляющего действия, который содержит комплекс незаменимых аминокислот, микроэлементов и витаминов, антоцианы, лиофилованный сок красной столовой свеклы с мякотью. Он повышает защитные силы организма, укрепляет иммунитет и снижает опасность заболевания вирусными и другими инфекциями. Согласно Аннотации, данный продукт повышает защитные функции организма, укрепляет иммунитет и снижает опасность заболевания вирусными и другими инфекциями. Применение этого лечебно — профилактического продукта, выпускаемого в таблетках, снижает риск заболеваний инфаркта миокарда, инсульта, нормализует кровотоки, активизирует обмен веществ, нормализует функцию печени, поджелудочной железы, желудочно — кишечного тракта, повышает устойчивость к заболеваниям, в том числе онкологическим. В Аннотации также отмечается активная работа данного продукта для нормализации центральной нервной системы. Действие «Антиканцера» основано на сбалаансированном

содержании ингредиентов, которые ежедневно требуются организму для осуществления жизненных процессов. В состав таблеток входят антоцианы, пектины, органические кислоты, пищевые волокна, обладающие антиоксидантным, антирадиационным, антиаллергическим действием. Согласно Аннотации, все это улучшает обменные процессы и деятельность, прежде всего сердечно — сосудистой, нервной, дыхательной, пищеварительной систем, активизирует иммунную систему. Особенно «Антиканцер» полезен для восстановления после перенесенных заболеваний.

Из Аннотации также следует, что на порошковую смесь «Антиканцер» зарегистрирован патент РФ на изобретение № 2161895. Данный продукт изготавливается по ТУ 9199-021-11520731-99.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 22 июня 1998 г. N 86-ФЗ "О лекарственных средствах" (далее — 86-ФЗ), лекарственные средства - вещества, применяемые для профилактики, диагностики, лечения болезни, предотвращения беременности, полученные из крови, плазмы крови, а также органов, тканей человека или животного, растений, минералов, методами 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).

В соответствии с пунктом 1 статьи 19 86-ФЗ, 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.

В соответствии с пунктом 8 статьи 19 86-ФЗ, зарегистрированное лекарственное средство заносится в государственный реестр лекарственных средств.

Как следует из материалов дела, продукт «Антиканцер» является пищевым продуктом и не относится к лекарственным средствам.

В соответствии с пунктом 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 рекламе продукта «Антиканцер», не являющегося лекарственным средством указывается на лечебные свойства данного продукта и положительное влияние на течение указанных в рекламе болезней, **что нарушает требования пункта 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе»**, что не допускается.

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 признает, что в рассматриваемом случае нарушение статьи 25 ФЗ «О рекламе» не может быть признано, так как «Антиканцер» является пищевым продуктом общеукрепляющего действия и не может быть отнесен к БАДам на основании имеющихся в деле документов.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводится в заблуждение потребитель рекламы.

Из содержания рассматриваемой рекламы следует, что продукт «Антиканцер» обладает лечебными свойствами.

В рекламе продукта «Антиканцер» отсутствует часть существенной информации, а именно: в рекламе не сообщается о том, что «Антиканцер» - это пищевой продукт общеукрепляющего действия, и, следовательно, не может обладать лечебными свойствами.

Указание в рекламе на лечебные свойства продукта «Антиканцер» искажает смысл информации и тем самым вводит в заблуждение потребителя, обманывая его ожидания, связанные с лечебными свойствами объекта рекламирования, **что нарушает часть 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе»**, что не допускается.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ

Тем самым, рассматриваемая реклама является ненадлежащей.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных в том числе частями 5, 7 статьи 5, ФЗ «О рекламе».

Комиссия учитывает, что на момент вынесения настоящего Решения, в материалах дела отсутствуют доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе.

Комиссия находит основания для выдачи ООО «Профиль» предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе. Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 продукта «Антиканцер», распространяемую в эфире «Радио России» (Воронежская ГТРК) в период с 22 мая 2009 г. ненадлежащей, нарушающей пункт 6 части 5, части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю рассматриваемой рекламы обществу с ограниченной ответственностью «Профиль» (109240, г. Москва, ул. Земляной Вал, 52/16) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, в отношении ООО «Профиль», по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Рекомендовать рекламодателю рассматриваемой рекламы ГТРК «Воронеж» прекратить распространение ненадлежащей рекламы.

Решение изготовлено в полном объеме 1 июля 2010 года.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии