

## РЕШЕНИЕ

29 июня 2010 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена 24 июня 2010 года.  
Полный текст решения изготовлен 29 июня 2010 года.

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:  
председатель Комиссии – и.о. руководителя управления Зубарев В.В.;  
член Комиссии - специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Мингазов Р.Ш.;  
член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Жарикова Е.Б,

рассмотрев дело № 03-37/12 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 24 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) при размещении в газете «ПРО Город Йошкар-Ола» № 6 (23) от 13 февраля 2010 года рекламы медицинского прибора «НЕВОТОН»,  
в отсутствие надлежащим образом уведомленных ООО ХХХХ и ИП ХХХ.

### **УСТАНОВИЛА:**

В Марийское УФАС России поступили ходатайства директора ООО ХХХХ. От 23.06.2010 года и ИП ХХХ (вх. № 1653 от 17.06.2010 года) о рассмотрении дела без участия их представителей. Принято решение ходатайства ХХХХ и ИП ХХХ удовлетворить.

В ходе проведения мониторинга рекламы размещенной в газете «ПРО Город Йошкар-Ола» № 6 (23) от 13 февраля 2010 года (далее – Газета), 27 февраля 2010 года на пятнадцатой полосе Газеты специалистами Марийского УФАС России была обнаружена рекламная статья под заголовком «ВАМ ВЕРНЕТ ЗДОРОВЬЕ ОН ЧУДО-ЛЕКАРЬ «НЕВОТОН»» (далее – Статья), содержащая информацию о выставке продаже прибора «Невотон», раскрывается его эффективность и опубликованы отзывы людей об улучшении их состояния в результате применения прибора. Кроме того, в Статье приведены следующие сведения: «Лицензия ФСН в СЗ и СР № 99-03-001426 от 28 февраля 2009 г. Сертификат № РОСС RU. ИМ 18.И01388 от 16 февраля 2009 г.».

Акт мониторинга рекламы от 27.02.2010 года.

Статья была размещена в Газете на основании договора № 404 от 01.02.2010 года, заключенного между обществом с ограниченной ответственностью «ХХХХ» и индивидуальным предпринимателем ХХХ.

ИП ХХХ не согласился с мнением антимонопольного органа. Подробно позиция ИП ХХХ изложена в письменном объяснении (вх. № 1653 от 17.06.2010 г.).

**Изучив представленные документы и материалы, Комиссия Марийского УФАС России установила следующее.**

Согласно статье 3 Закона о рекламе, реклама – информация, распространенная 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.

Таким образом, Статья, размещенная в Газете, является рекламой.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования, продвижение на рынке которого, преследует рассматриваемая реклама, является «прибор «Невотон»» (далее Прибор).

Устройство-апликатор магнестимулирующий «Невотон МК – 37»: «Невотон МК – 37.1», «Невотон МК -37.2» (предприятие - производитель ООО НПФ «НЕВОТОН», г. Санкт-Петербург) зарегистрирован в Российской Федерации как изделие медицинской техники, внесен в Государственный реестр изделий медицинского назначения и медицинской техники

(регистрационное удостоверение ФС № 022а3170/0133-04 от 23 июля 2004 года действительно до 23 июля 2014 года).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24 Закона о рекламе реклама медицинской техники не должна содержать ссылки на конкретные случаи излечения от заболеваний, улучшения состояния здоровья человека в результате применения объекта рекламирования.

В письменном объяснении по делу (вх. № 1653 от 17.06.2010 г.) ИП ХХХ указал, что Статья не содержит ни одного факта или высказывания об улучшении состояния здоровья или излечении от заболевания при использовании Прибора.

Однако указанный довод ИП ХХХ не может быть принят во внимание Комиссией Марийского УФАС России по следующим основаниям.

Так в правой нижней части Статьи размещены следующие комментарии людей, применяющих Прибор:

- «Применяю «Невотон» для лечения гипертонии, остеохондроза и артрита....Очень рада, что у меня есть такой прибор» (Курушина Т.И., г. Н.Новгород);

- «Меня несколько лет беспокоят проблемы с сердцем. Учащенное сердцебиение, одышка, плохое самочувствие стали моим повседневным состоянием. Два месяца назад решил купить «Невотон» и не ошибся в нем.... Все очень довольны» (Сизов П.А., г. Казань).

Из содержания приведенных выражений, потребитель рекламы может сделать однозначный вывод об улучшении состояния людей в результате применения Прибора.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 24 Закона о рекламе реклама медицинской техники не должна создавать представление о преимуществах объекта рекламирования путем ссылки на факт проведения исследований, обязательных для государственной регистрации объекта рекламирования.

Несмотря на данную норму закона, в Статье содержится ссылка на факт проведения исследований, обязательных для государственной регистрации объекта рекламирования.

Так на вопрос: «При каких еще заболеваниях можно использовать «Невотон»?», ведущий специалист Института экологии человека, кандидат технических наук Головин Николай Иванович отвечает: «Оглашу только те из них, которые были исследованы в ходе клинических испытаний и получили официальное подтверждение Минздрава РФ...», далее следует перечисление заболеваний (сердечно-сосудистой системы, опорно-двигательного аппарата и т.д.), поддающихся лечению Прибором.

В соответствии с Административным регламентом Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по регистрации изделий медицинского назначения, утвержденным приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 30 октября 2006 года № 735 (далее – Регламент), регистрации подлежат все изделия медицинского назначения, предполагаемые к медицинскому применению на территории Российской Федерации и включающие в себя приборы, аппараты, инструменты, устройства, комплекты, комплексы, системы с программными средствами, оборудование, приспособления, перевязочные и шовные средства, стоматологические материалы, наборы реагентов, контрольные материалы и стандартные образцы, калибраторы, расходные материалы для анализаторов, изделия из полимерных, резиновых и иных материалов, программное обеспечение, которые применяют в медицинских целях по отдельности или в сочетании между собой и которые предназначены для:

- профилактики, диагностики (*in vitro*), лечения заболеваний, реабилитации, проведения медицинских процедур, исследований медицинского характера, замены и модификации частей тканей, органов человека, восстановления или компенсации нарушенных или утраченных физиологических функций, контроля над зачатием;

- воздействия на организм человека таким образом, что их функциональное назначение не реализуется путем химического, фармакологического, иммунологического или метаболического взаимодействия с организмом человека, однако способ действия которых может поддерживаться такими средствами (п.1.3. Регламента). Регистрация изделий медицинского назначения представляет собой государственную контрольно-надзорную функцию, исполняемую Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития с целью допуска изделий медицинского назначения к производству, импорту, продаже и применению на территории Российской Федерации (п.1.2. Регламента). Согласно п.1.7. Регламента регистрация осуществляется на основании результатов соответствующих испытаний и оценок, подтверждающих качество, эффективность и безопасность изделий. Для регистрации изделия в качестве медицинской техники необходимы технические, токсикологические, медицинские испытания, подтверждающие эффективность изделия медицинского назначения, степень достижения изделием медицинского

назначения целей своего предназначенного использования.

Согласно пункту 2 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается указание на то, что объект рекламирования одобряется органами государственной власти или органами местного самоуправления либо их должностными лицами.

Размещение в Статье информации об официальном подтверждении Минздравом РФ проведенных исследований Прибора, способствует созданию впечатления об одобрении Прибора органом государственной власти.

Кроме того, согласно требованиям действующего законодательства о рекламе, реклама медицинской техники не должна:

- способствовать созданию у здорового человека впечатления о необходимости применения объекта рекламирования (пункт 6 части 1 статьи 24 Закона о рекламе);
- создавать впечатление ненужности обращения к врачу (пункт 7 части 1 статьи 24 Закона о рекламе);

- гарантировать положительное действие объекта рекламирования, его безопасность, эффективность и отсутствие побочных действий (пункт 8 части 1 статьи 24 Закона о рекламе).

Несмотря на требования вышеперечисленных норм закона, текст Статьи содержит следующие выражения:

- «Ну подумайте сами, как можно не испробовать рекомендуемое средство на себе, а потом, добившись результата, не поделиться своей радостью с товарищем ....И тем самым ему помочь»;

- «Человек, пользующийся «Невоном», существенно экономит деньги на приобретение лекарственных препаратов»;

- «Он доступен всем, независимо от возраста, финансового благополучия, трудоспособности и числа болезней. Применять «Невотон» может и прикованный к постели инвалид, и практически здоровый бизнесмен. Исключительными особенностями прибора «Невотон» являются: его доступная цена длительный срок использования, отсутствие затрат при эксплуатации и высокая медицинская эффективность при множестве заболеваний».

Анализируя смысл приведенных выше выражений можно сделать вывод о том, что текст Статьи:

- способствует созданию у здорового человека впечатления о необходимости применения объекта рекламирования (Прибора);

- способствует созданию впечатление ненужности обращения к врачу;

- гарантирует положительное действие Прибора, его безопасность, эффективность.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования пунктов 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24 и пункта 2 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, рассматриваемая реклама является ненадлежащей.

Согласно статье 3 Закона о рекламе: рекламодатель – это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ИП ХХХ определил объект рекламирования и содержание рекламы, оплатил услуги по размещению рекламы в Газете. Таким образом, ИП ХХХ является рекламодателем.

ООО ХХХ, получив от ИП ХХХ заявку на размещение рекламы, ее электронный макет, размером 48 модулей, и разместило рекламу в Газете. Таким образом, ООО ХХХХ является рекламораспространителем.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 1 статьи 24 и части 5 статьи 5 Закона о рекламе несёт рекламодатель и рекламопроизводитель в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Таким образом, нарушение части 1 статьи 24 и части 5 статьи 5 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя – ИП ХХХ.

На момент рассмотрения дела, на обозрение Комиссии Марийского УФАС России доказательств прекращения размещения рассматриваемой рекламы, представлено не было.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 рекламную статью индивидуального предпринимателя ХХХ под заголовком «ВАМ ВЕРНЕТ ЗДОРОВЬЕ ОН ЧУДО-ЛЕКАРЬ «НЕВОТОН»», размещенную в газете «ПРО Город Йошкар-Ола» № 6 (23) от 13 февраля 2010 года, поскольку в ней нарушены требования пунктов 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24 и пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ИП ХХХ и ООО ХХХХ.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

В.В.Зубарев

Члены Комиссии

Р.Ш.Мингазов

Е.Б. Жарикова

**ПРЕДПИСАНИЕ № 03-37/12  
о прекращении нарушения законодательства  
Российской Федерации о рекламе**

29 июня 2010 года

г. Йошкар-Ола

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – и.о. руководителя управления Зубарев В.В.;

член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Мингазов Р.Ш.;

член Комиссии – специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Жарикова Е.Б.,

на основании своего решения от 29 июня 2010 года по делу № 03-37/12 о признании ненадлежащей рекламы индивидуального предпринимателя ХХХ под заголовком «ВАМ ВЕРНЕТ ЗДОРОВЬЕ ОН ЧУДО-ЛЕКАРЬ «НЕВОТОН»» (далее – Статья), размещенной в газете «ПРО Город Йошкар-Ола» № 6 (23) от 13 февраля 2010 года, поскольку в ней нарушены требования пунктов 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24 и пункта 2 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Закона о рекламе, пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ИП ХХХ в **10 - дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пунктов 2, 4, 6, 7, 8 части 1 статьи 24 и пункта 2 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, а именно: прекратить размещение в средствах массовой информации Статьи, содержащей:  
- информацию о конкретных случаях улучшения состояния здоровья человека в результате применения прибора «Невотон»;  
- ссылки на факт проведения исследований, обязательных для государственной регистрации изделия медицинской техники - прибора «Невотон»;  
- информацию об одобрении прибора «Невотон» органом государственной власти;  
- информацию, способствующую созданию у здорового человека впечатления о необходимости применения прибора «Невотон»;

- информацию, способствующую созданию впечатление о ненужности обращения к врачу;
- гарантии положительного действия прибора «Невотон», его безопасности, эффективности.

2. ИП ХХХ **в срок до 23 июля 2010 года** представить в Марийское УФАС России письменные доказательства об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе Марийское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 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.

Председатель

В.В.Зубарев

Члены Комиссии

Е.Б. Жарикова

Р.Ш. Мингазов