

РЕШЕНИЕ

10 июня 2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее Комиссия), рассмотрев дело № 19 от 18.05.2011 г., возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения рекламы биологически активных добавок к пище, распространяемой в буклете под названием: «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая» с признаками нарушения пункта 6 части 5 статьи 5, пунктов 1,2,3,5 части 1 статьи 25 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе: индивидуального предпринимателя без образования юридического лица <Ф.> (далее ИПБОЮЛ <Ф.>) в лице его представителя, действующей на основании доверенности б/н от 30.05.2011г.,

УСТАНОВИЛА:

15.02.2011г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (далее УФАС по РА) поступило заявление от физического лица, в части рекламы биологически активных добавок к пище (далее БАД), изготовленных на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая, распространяемой в печатных СМИ, а также в буклете, присланным ей по почте вместе с рекламируемой продукцией, которую она приобрела дистанционным способом (по средствам почтовой связи). По мнению заявителя, информационное содержание рекламы БАДов не соответствует требованиям рекламного законодательства, поскольку она схожа с рекламой лекарственных средств.

В процессе рассмотрения данного заявления УФАС по РА на основании пункта 5 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, было принято решение о передаче заявления Гориной Татьяны Николаевны по подведомственности в Алтайское краевое УФАС в связи с тем, что данная реклама БАДов была распространена на территории Алтайского края, где и проживает заявитель.

26.04.2011г. в адрес УФАС по РА так же по подведомственности из Алтайского краевого УФАС России поступили материалы, свидетельствующие о признаках нарушения рекламного законодательства (вх. № 1115) в отношении ИПБОЮЛ <Ф.>

Согласно представленным документам, Алтайским краевым УФАС России рассмотрено ряд заявлений физических лиц (в том числе, поступивших по подведомственности из Московского, Омского, Ростовского, Тюменского УФАС), по поводу информационного содержания буклета «Ваш Домашний Санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологических активных субстанций мараловодства Горного Алтая».

Данный буклет прилагался к биологически активной добавке ГЕМАФЕМИН, который приобретался заявителями по почте, с использованием бланков заказа, предложенных в рекламе данного продукта, публикуемой в печатных СМИ.

По мнению заявителей, в буклете «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая» содержится реклама БАДов схожая с рекламой лекарственных средств, что указывает на признаки нарушения рекламного законодательства.

По данному факту в отношении ИПБОЮЛ <Ф.> являющегося заказчиком данной полиграфической продукции, 18.05.2011г. УФАС по РА было возбуждено дело № 19.

В процессе подготовки дела к рассмотрению, в адрес УФАС по РА Алтайским краевым УФАС были еще перенаправлены аналогичные заявления физических лиц с территорий, подведомственных Краснодарскому, Калужскому, Татарскому УФАС. Таким образом, на рассмотрение поступило 9 аналогичных заявлений физических лиц, указывающих на наличие признаков нарушения рекламного законодательства при рекламировании БАДов в буклете «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая».

Изучив вышеназванные заявления физических лиц, документы представленные Алтайским краевым УФАС, а также информацию и документы представленные ИПБОЮЛ <Ф.> (вх. от

02.06.2011 №1515) Комиссия пришла к выводу о нарушении ИПБОЮЛ <Ф.> рекламного законодательства Российской Федерации при рекламировании линии препаратов в рекламном буклете «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая», на следующих основаниях:

Буклет «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая» посвящена препаратам линии «Домашний санаторий», изготовленных в виде биологически активных добавок к пище и в виде косметических средств основным компонентом которых, является продукция мараловодства Горного Алтая.

Информационное содержание рассматриваемого буклета направлено на привлечение внимания потребителей и формирование у них интереса к продукции мараловодства Горного Алтая, путем информирования потребителей о благоприятном воздействии препаратов на организм человека в целом, рекомендаций к применению препаратов при определенных заболеваниях человека, а также публикации писем физических лиц со словами благодарности в связи с применением данных препаратов, что способствует продвижению указанных препаратов на рынке.

Таким образом, комиссия считает рассматриваемый буклет рекламным продуктом, поскольку его информационное содержание соответствует определению понятия реклама, которое закреплено в статье 3 Закона «О рекламе». Реклама – это 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.

Объектами рекламирования в данном буклете является следующая продукция пантового оленеводства Горного Алтая: оздоровительные ванны О-Панто, оздоровительные ванны О-Панто для ног, оздоровительные детские ванны О-Панто, МАРАНОЛ, ПАНТОГЕМАТОГЕН, ФЕРРОГЕМ, ГЕМАХОЛ, ГЕМАФЕМИН, СОЛОГЕМ, НОВОПАН, ЧУДОПАН, ЧУДОВИТ, оздоравливающее средство интимной гигиены для женщин «Пантогематоген тонизирующий», оздоравливающее средство интимной гигиены для мужчин «Пантогематоген тонизирующий», ПАНТОМАРИН, СПОРТГЕМ.

Согласно свидетельствам о государственной регистрации, выданным Федеральной службой в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, МАРАНОЛ, ПАНТОГЕМАТОГЕН, ФЕРРОГЕМ, СОЛОГЕМ, ГЕМАФЕМИН, ГЕМАХОЛ являются биологически активными добавками к пище. Оздоровительные ванны О-Панто, оздоровительные ванны О-Панто для ног, оздоровительные детские ванны О-Панто, ЧУДОПАН, ЧУДОВИТ, оздоравливающее средство интимной гигиены для женщин «Пантогематоген тонизирующий», оздоравливающее средство интимной гигиены для мужчин «Пантогематоген тонизирующий», ПАНТОМАРИН, СПОРТГЕМ являются косметическими средствами.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона «О рекламе» в рекламе не допускаются 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.

На территории Российской Федерации рекламирование биологически активных добавок к пище допускается при соблюдении требований, предусмотренных статьей 25 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «О рекламе»).

В соответствии с частью 1 статьи 25 Закона «О рекламе» реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна:

- создавать впечатления о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами;
- содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок;
- содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок.

Стиль изложения информации содержащейся в буклете, создает впечатления о том, что рекламируемые препараты обладают лечебными свойствами. Так в аннотации к биологически активной добавке к пище ПАНТОГЕМАТОГЕН сказано: «... **Пантогематоген является парафармацевтиком и сильнейшим адаптогеном, он прошел более 20 клинических испытаний и уже помог сотням тысяч Россиян. По своей биологической активности в несколько раз превосходит пантокрин, женьшень и многие препараты растительного происхождения. Рекомендуется всем, кто живет в напряженном ритме современной жизни, много работает, часто болеет и постоянно устает..., увеличивает половую потенцию мужчин и женщин, эффективен при многих нарушениях половой**

функции, сексуальных дисфункциях невротического характера..., улучшает работу всех органов: сердца, поджелудочной железы, печени, желудка и кишечника, опорно-двигательного аппарата, повышает остроту зрения, обладает противовоспалительной и противоаллергической активностью...».

В аннотации к биологически активной добавке к пище ФЕРРОГЕМ сказано: «... **Феррогем** - комплексный биологически активный препарат, который не только восполняет дефицит железа в организме, но и восстанавливает целый ряд нарушенных физиологических функций. Препарат рекомендуется в первую очередь женщинам и детям с 14 лет с низким уровнем гемоглобина, а также в восстановительном периоде после хирургических операций, при потере крови..., улучшает кроветворение, качество крови и ускоряет сроки лечения железодефицитной анемии..., улучшает работу клеток головного мозга. Стимулирует мозговую деятельность, способствует концентрации внимания и повышению коэффициента интеллекта (IQ)...

В аннотации к биологически активной добавке к пище МАРАНОЛ содержится информация: «... препарат подарит Вам то, о чем мечтает каждый из нас, - долголетие! С ним Вы сможете не только выглядеть и чувствовать себя моложе, но и жить дольше, не старея..., питание и коррекция костной и хрящевой ткани при многих нарушениях опорно-двигательного аппарата: остеоартрите, ревматоидном артрите, остеопорозе, артритах, артрозах, последствиях паралича и т. д.».

Подобный стиль изложения прослеживается в аннотациях ко всем биологически активным добавкам и косметическим средствам.

Раздел «Реальные результаты – реальные отзывы» буклета содержит конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния здоровья в результате применения таких биологически активных добавок как: ГЕМАХОЛ, МАРАНОЛ, ГЕМАФЕМИН, ПАНТОГЕМАТОГЕН, СОЛОГЕМ, а также содержит выражение благодарности физическими лицами в связи с применением указанных добавок.

На основании вышеизложенного Комиссия считает, что реклама препаратов линии «Домашний санаторий», распространяемая в виде рекламного буклета противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Закона «О рекламе» так как в ней содержатся указания на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, притом, что рекламируемые препараты не являются лекарственными средствами.

Также Комиссия признала напечатанную в буклете рекламу биологически активных добавок к пище, противоречащей требованиям пунктов 1-3 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе», поскольку информационное содержание данной рекламы создает впечатление о том, что БАДы являются лекарственными средствами и обладают лечебными свойствами, их реклама имеет ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок, а также содержит выражение благодарности физическими лицами в связи с их применением.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что реклама оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая, содержащаяся в буклете «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая», является ненадлежащей, так как она противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5, пунктам 1-3 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе».

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

В материалах дела имеется договор от 24.02.2010 № 013 на изготовление печатной продукции, счет фактура от 01.02.2011 № 00000051 и товарная накладная от 01.02.2011 № 51, свидетельствующие о том, что заказчиком на изготовление полиграфической продукции (рассматриваемого буклета) является ИП БОЮЛ <Ф.>, а его производителем является Общество с ограниченной ответственностью «ТД Эллипс» ИНН 2204047480, ОГРН 1102204000403, юридический адрес: 659300, Алтайский край, г. Бийск, тер. Полиэкс, № 202 (далее ООО «ТД Эллипс»).

Данное обстоятельство подтверждается и письменным пояснением ИП БОЮЛ <Ф.> от 24.03.2011 г., в котором он признает, что он является заказчиком на изготовление данного буклета, и что данный буклет был предназначен для определенного круга лиц (сотрудников больниц, лечебно-профилактических учреждений и т. д.).

Таким образом, Комиссией установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рекламного буклета «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая» является ИПБОЮЛ <Ф.>, а рекламопроизводителем данного буклета является ООО «ТД Эллипс».

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона «О рекламе» нарушение рекламоателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 6 статьи 38 Закона «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламоателя за нарушение части 5 статьи 5, части 1 статьи 25 настоящего Федерального закона.

В процессе рассмотрения дела представитель ИПБОЮЛ <Ф.> Селиверстова Валерия Евгеньевна обратила внимание Комиссии на то обстоятельство, что данная рекламный буклет был изготовлен ИПБОЮЛ <Ф.> не как рекламный каталог, используемый при розничной торговле препаратами линии «Домашний санаторий», а в целях их презентации на специализированных выставках и научно-практических конференциях в процессе переговоров с врачами, аптечными сетями, санаториями, и иными лечебно-профилактическими учреждениями, а также специалистами в области медицины.

Так же Селиверстовой Валерией Евгеньевной было сказано, что в настоящее время ИПБОЮЛ <Ф.> не осуществляет деятельность, связанную с реализацией препаратов линии «Домашний санаторий» изготавливаемых на основе субстанций мараловодства Горного Алтая, и прекратил рекламирование данной продукции.

Комиссия не согласна с озвученными доводами представителя ИПБОЮЛ <Ф.> в части предназначения рекламного буклета для специалистов в области медицины и косметологии, а не для широкого круга потребителей. Комиссия считает, что рекламный буклет «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая» предназначен для физических лиц, поскольку он содержит в себе предложения – обращения к физическому лицу: «Дорогой друг!», «Искренне надеемся, что использование нашей продукции принесут здоровье и пользу Вам и Вашей Семье» и т. д. Раздел буклета «Реальные результаты – реальные отзывы» также свидетельствует о том, что потребителями препаратов являются именно физические лица среднего и пожилого возраста, которые не являются специалистами в области медицины.

При принятии своего решения Комиссией также не принимается во внимание заявление Селиверстовой В.Е. о прекращении ИПБОЮЛ <Ф.> распространения рекламного буклета «Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая», так как Комиссии не представлено документальных доказательств, свидетельствующих о добровольном прекращении нарушений рекламного законодательства.

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 оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая, рекламируемых в буклете под названием: **«Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая»**, так как в ней содержатся указания на лечебные свойства, то есть положительное влияние на течение болезни, объекта рекламирования, притом, что они не являются лекарственными средствами, что противоречит требованиям пункта 6 части 5 статьи 5 Закона «О рекламе», а также реклама биологически активных добавок к пище в буклете создает впечатление о том, что БАДы являются лекарственными средствами и обладают лечебными свойствами, имеет ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок, а также содержит выражения благодарности физическими лицами в связи с их применением, что противоречит требованиям пунктов 1-3 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе»;

2. Выдать индивидуальному предпринимателю без образования юридического лица <Ф.> предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай

для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя без образования юридического лица <Ф.>.

ПРЕДПИСАНИЕ
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе по делу № 19 от 18.05.2011 г.

10.06.2011 года

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее Комиссия), на основании своего решения от 10.06.2011г. по делу № 19 от 18.05.2011г. о признании ненадлежащей рекламы оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая, рекламируемых в буклете под названием: **«Ваш домашний санаторий. Коллекция уникальных оздоровительных препаратов на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая»** и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органам дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю без образования юридического лица Ф. **в срок со дня получения предписания** прекратить нарушение пункта 6 части 5 статьи 5, пунктов 1-3 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы оздоровительных препаратов (БАДов, косметических средств) изготавливаемых на основе биологически активных субстанций мараловодства Горного Алтая с указанием на лечебные свойства препаратов, то есть положительное их влияние на течение болезни, использованием ссылок на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок, использованием выражений благодарности физическими лицами в связи с их применением;

2. Индивидуальному предпринимателю без образования юридического лица Ф. представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 29.07.2011г.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, УФАС по РА 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.