

РЕШЕНИЕ

21 ноября 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель Челябинского УФАС России;
<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

члены Комиссии:
<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 55-08/2016, возбужденное по признакам нарушения требований пункта 10 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» по факту распространения рекламной информации об аппарате «Алмаг» на телеканале ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России в рамках осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе проведен анализ рекламной информации аппарата «Алмаг», которая транслировалась на телеканале ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года.

Из полученных Челябинским УФАС России материалов следует, что между ООО «Видео Интернешнл-Челябинск» и АО «Елатомский приборный завод» заключен договор от 01 января 2015 года № 1501-033М на оказание услуг по проведению рекламной кампании АО «Елатомский приборный завод» путем размещения рекламы в региональном эфире телеканала ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года.

Согласно пункту 3.2.2 договора от 01 января 2015 года № 1501-033М

АО «Елатомский приборный завод» обязуется представить ООО «Видео Интернешнл-Челябинск» рекламную информацию об аппарате «Алмаг-01» для ее распространения.

На запрос Челябинского УФАС России ООО «Видео Интернешнл-Челябинск» представило семь видеозаписей рекламной информации, которые были предоставлены АО «Елатомский приборный завод» и транслировались на телеканале ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года.

Первая видеозапись рекламной информации содержит образ физического лица, которое осуществляет покупку аппарата «Алмаг» в аптеке и озвучивает информацию о характеристиках медицинского прибора с наименованием аппарат «Алмаг-01». В частности, используются следующие выражения: «Вы купили Алмаг – Почему? Меня еще в советское время в санатории магнитами лечили, Алмаг нужен чтобы нормально ходить».

Вторая видеозапись рекламной информации содержит образ физического лица пенсионного возраста, которое осуществляет покупку аппарата «Алмаг» в аптеке и рассказывает причину покупки указанного аппарата. В частности, используются следующие выражения: «Вы купили Алмаг – Почему? У меня болят суставы, лечение требуется регулярно, думаю Алмаг окупится».

Третья видеозапись рекламной информации содержит образ физического лица, которое осуществляет покупку аппарата «Алмаг» в аптеке и рассказывает причину покупки данного аппарата. В частности, используются следующие выражения: «Вы купили Алмаг – Почему? Маме ноги лечить, сама она не доедет, будем лечиться дома».

Четвертая видеозапись рекламной информации содержит перечень заболеваний, при которых медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01» рекомендовано к применению при заболеваниях «варикоз», «артроз», «остеохондроз». В частности, используются следующие выражения: «Артроз, остеохондроз, варикоз болезней много, аппарат один - «Алмаг 01».

Пятая видеозапись рекламной информации содержит перечень заболеваний, при которых медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01» рекомендовано к применению при заболеваниях «артроз», «остеохондроз», «варикоз». В частности, используются следующие выражения: «Артроз, остеохондроз при этих и других заболеваниях Вам может помочь аппарат «Алмаг».

Шестая видеозапись рекламной информации содержит изображение физического лица, применяющего медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01». При трансляции видеорекламы озвучивается информация следующего содержания: «Счастье, когда родные рядом, но внезапная боль может все нарушить. Справится с болью и дать отпор болезням может помочь «Алмаг».

Седьмая видеозапись рекламной информации содержит изображение физического лица, применяющего медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01». При трансляции видеорекламы озвучивается информация следующего содержания: «Настоящий друг всегда знает, что тебе нужно – «Алмаг -01».

Согласно части 2 статьи 3 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.

В данном случае объектом рекламирования является медицинское изделие аппарат «Алмаг - 01», зарегистрированное на основании регистрационного удостоверения Росздравнадзора от 14 декабря 2009 года № ФСР 2007/00136.

Показание к применению медицинского изделия аппарата «Алмаг - 01» подтверждаются инструкцией по применению аппарата «Алмаг-01», утвержденной письмом Росздравнадзора от 18 марта 2010 года № 04-5801/10.

Анализ представленной рекламной информации показывает, что реклама медицинского изделия с наименованием аппарата «Алмаг - 01» содержит образы и выражения физических лиц, которые приобрели данное изделие для лечения заболеваний «варикоз», «артроз», «остеохондроз». При этом используемые данными лицами выражения и изображения (применение медицинского изделия, демонстрация процессов симптомов, возникающих при различных заболеваниях, озвучивание физическими лицами информации о применении аппарата «Алмаг-01») воспринимается как одобрение конкретными гражданами применения медицинского изделия «Алмаг-01» при различных заболеваниях, в частности «артроз», «остеохондроз», «варикоз».

Челябинским УФАС России была проведена внеплановая документарная проверка (распоряжение от 25 апреля 2016 года № 1), у АО «Елатомский приборный завод» были запрошены документы и сведения о правах на использование образов физических лиц в рекламе аппарата «Алмаг», договоры на участие физических лиц в производстве видеоматериалов рекламы аппарат «Алмаг» (пункты 8, 9 запроса Челябинского УФАС России о представлении документов от 25 апреля 2016 года № 5236/08).

В ответ на запрос Челябинского УФАС России от 25 апреля 2016 года № 5236/08 АО «Елатомский приборный завод» представило информацию и документы о соответствии аппарата «Алмаг-01» требованиям нормативной документации, требованиям ГОСТ Р 50267.0.2-2005 по устойчивости к электромагнитным помехам и по уровню создаваемых индустриальных радиопомех на клеммах питающей сети, ГОСТ 3 50444-92, ГОСТ Р 50267.0-92 (МЭК 601-1-88) по пунктам, применимым к данному изделию. Также АО «Елатомский приборный завод» представило декларацию соответствия аппарата магнитотерапевтического бегущим импульсным полем малогабаритного «Алмаг-01» требованиям нормативных документов № РОСС RU.ИМ04.Н08527, декларацию Таможенного союза о соответствии аппарата «Алмаг-01» требованиям ТР ТС 020/2011 и инструкцию по применению аппарата магнитотерапевтического бегущим импульсным полем, малогабаритного «Алмаг-01».

С материалами также представлен договор от 25.11.2015, заключенный между АО «Елатомский приборный завод» и ИП Шафоростовым С.А., предметом которого является изготовление (доработка) аудио и видеоматериалов АО «Елатомский приборный завод», согласованных сторонами, передача авторских прав на результат работ.

В ответ на определение о возбуждении дела АО «Елатомский приборный завод»

представило письменные пояснения о том, что сюжеты рекламных роликов основаны на историях реальных людей, от которых в адрес предприятия поступают благодарственные письма, копии нескольких писем содержатся в материалах дела. Общество указало о том, что в рекламных роликах снимаются актеры, однако материалы дела не содержат копий договоров с артистами, принимающих участие в рекламе аппарата «Алмаг-01».

В ходе рассмотрения дела Челябинским УФАС России у Челябинского государственного Университета письмом от 22.08.2016 № 10536/08 запрошено мнение по вопросам восприятия образов физических лиц как образов, рекомендуемых или одобряющих объект рекламирования, присутствия в рекламе сведений, содержащих рекомендации физических лиц. В материалы дела поступила лингвистическая экспертиза, проведенная доцентом кафедры психологии ФГБОУ ВПО «Челябинский государственный университет» в отношении рекламных видеороликов аппарата «Алмаг-01», которая показала следующее. В указанной рекламе использованы сюжеты, построенные по принципу диалога, истории об успешном решении проблемы со здоровьем при применении аппарата «Алмаг-01». Построенные в указанных форматах рекламные ролики позволяют оказывать убеждающее действие на целевую аудиторию мягко и без давления. Часть представленных роликов не содержит признаков прямой рекомендации как совета, однако выражает позитивное отношение героя ролика к объекту рекламирования, его одобрение. Так, эксперт заключил, что в части представленной рекламной продукции содержатся высказывания персонажей, признающие рекламируемый аппарат «Алмаг-01» «хорошим, правильным, допустимым», то есть одобряющим его приобретение.

Вопрос о наличии в рекламе сведений об одобрении и образов физических лиц, рекомендующих объект рекламирования (аппарат «Алмаг») вынесен на рассмотрение Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Челябинском УФАС России (далее – Экспертный совет). Перед членами Экспертного совета поставлен вопрос: «Воспринимаются ли присутствующие в рекламе образы как образы физических лиц, рекомендующих либо одобряющих объект рекламирования, а именно мобильный терапевтический прибор аппарата «Алмаг-01»?», 9 из 16 человек сочли, что образы физических лиц, присутствующие в рекламном ролике мобильного терапевтического прибора аппарата «Алмаг-01», не воспринимаются как образы, рекомендующие либо одобряющие объект рекламирования. На вопрос: «Является ли присутствующая в рекламе визуальная и текстовая информация, включая выражения людей, изображенных в рекламе, сведениями о рекомендациях физических лиц относительно объекта рекламирования – мобильного терапевтического прибора аппарата «Алмаг-01»?» 9 из 16 членов Экспертного совета ответили, что присутствующая в рекламе визуальная и текстовая информация, включая выражения людей, изображенных в рекламном ролике мобильного терапевтического прибора аппарата «Алмаг-01», не является сведениями о рекомендациях физических лиц относительно объекта рекламирования.

По мнению Комиссии, несмотря на то, что большинство членов Экспертного совета высказались о том, что информация в рекламном ролике аппарата «Алмаг-01» не содержит сведений о рекомендациях физических лиц объекта рекламирования, и присутствующие в рекламе физические лица не воспринимаются как образы, рекомендующие либо одобряющие объект

рекламирования, для 44% респондентов рекламные образы воспринимаются как образы, рекомендующие либо одобряющие объект рекламирования и для 25% - визуальная и текстовая информация рекламы аппарата «Алмаг-01» является сведениями о рекомендациях физических лиц относительно объекта рекламирования.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что в рекламных роликах аппарата «Алмаг-01» содержатся рекомендации физических лиц относительно объекта рекламирования (аппарата «Алмаг-01»).

Из содержания указанной рекламы усматривается, что физические лица, принимающие участие в рекламе, дают оценку лечебным свойствам аппарата «Алмаг-01».

Федеральный закон «О рекламе» содержит указание на распространение рекламы, содержащей достоверную информацию об одобрении физическими лицами самого объекта рекламирования, то есть товара и не предполагает, что в рекламе должно быть выражено одобрение конкретному лицу или организации.

Таким образом, в рекламе аппарата «Алмаг-01», распространенной на телеканале ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года, содержится указание на одобрение физических лиц в связи с применением объекта рекламирования - аппарата «Алмаг-01».

По изложенным основаниям не принимаются во внимание доводы АО «Елатомский приборный завод» о том, что в рекламе Алмаг-01», распространенной на телеканале ГТРК «Южный Урал», должна содержаться информация о том, кому и за что выражается благодарность.

Из видеозаписей, содержащихся в материалах дела, усматривается, что в них присутствуют образы физических лиц, выражающих одобрение на использование аппарата «Алмаг-01». Как следует из пояснений АО «Елатомский приборный завод» в съемке рекламных роликов аппарата «Алмаг-01» принимали участие профессиональные актеры. Челябинским УФАС России истребованы документы об участии физических лиц, в том числе осуществляющих трудовую деятельность по специальности «актерское мастерство», в съемке рекламных роликов об аппарате «Алмаг-01», которые транслировались на телеканале ГТРК «Южный Урал», не представлено договоров с актерами, принимавших участие в съемке спорной рекламы, а также документов, подтверждающих, что физические лица, участвовавшие в съемке рекламных роликов, одобряют применение аппарата «Алмаг-01».

Факт того, что в данном случае в рекламе принимают участие актеры не исключает того, что их одобрение относительно объекта рекламирования должно быть подтверждено документально. Представленные АО «Елатомский приборный завод» копии писем не могут быть приняты в качестве документов, подтверждающих наличие одобрения физическими лицами относительно объекта рекламирования, поскольку не свидетельствуют, что данные письма составлены именно теми лицами, которые принимали участие в съемках рекламных роликов аппарата «Алмаг-01».

Факт наличия писем граждан с отзывами об аппарате «Алмаг-01» не

свидетельствует об одобрении конкретными физическими лицами, включая лиц являющихся актерами в силу профессиональной деятельности, определенного объекта рекламирования. Документов, подтверждающих что физические лица, письма которых поступили в адрес АО «Елатомский приборный завод», принимали участие в съемках рекламных видеороликов аппарата «Алмаг-01» не представлено. Съемки рекламных роликов аппарата «Алмаг-01» на основе жизненных ситуаций не исключает указания в рекламе достоверной информации об одобрении объекта рекламирования.

Комиссия Челябинского УФАС России критически относится к доводу АО «Елатомский приборный завод» о необходимости получения доказательств одобрения какого-либо объекта у животных или известных исторических личностей в связи с использованием их образов или изображений в рекламе, поскольку демонстрация животных, либо актеров в образе известных личностей никак не связаны с изображением в рекламе конкретных физических лиц, в том числе осуществляющих деятельность по специализации «актерское мастерство» на момент съемок рекламы. Как следует из нормы рекламного законодательства не допускается распространение рекламы, в которой содержатся не соответствующие действительности сведения об одобрении объекта рекламирования именно физическими лицами, а не животными, либо лицами не принимавшими участие в съемке рекламы.

Согласно пункту 10 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной является реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о рекомендациях физических или юридических лиц относительно объекта рекламирования либо о его одобрении физическими или юридическими лицами.

Пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Ответственность за данное нарушение, согласно статье 38 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с договором от 01 января 2015 года № 1501-033М рекламодателем указанной рекламной информации является АО «Елатомский приборный завод».

Поскольку по состоянию на 21 ноября 2016 года АО «Елатомский приборный завод» не представлено документов, материалов с указанием на прекращение распространения рекламы аппарата «Алмаг-01», не соответствующей требованиям пункта 10 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», Комиссия считает возможным выдать АО «Елатомский приборный завод» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу аппарата «Алмаг-01», распространенную на телеканале ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года, содержащей не соответствующие действительности сведения об одобрении физическими лицами объекта рекламирования, что нарушает требования пункта 10 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать АО «Елатомский приборный завод» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении АО «Елатомский приборный завод» и его должностного лица.

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

21 ноября 2016 года

г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: <...> – руководитель Челябинского УФАС России;
<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

на основании решения от 21 ноября 2016 по делу № 55-08/2016 о признании рекламы аппарата «Алмаг-01», распространенную на телеканале ГТРК «Южный Урал» в период с 01 января 2016 года по 15 января 2016 года, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 10 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», и 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «Елатомский приборный завод» незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требования пункта 10 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять посредством телевидения рекламу содержащую:

1.1) образ физического лица, которое осуществляет покупку аппарата «Алмаг» в аптеке и озвучивает информацию о характеристиках медицинского прибора с наименованием аппарат «Алмаг-01» с использованием следующих выражений: «Вы купили Алмаг – Почему? Меня еще в советское время в санатории магнитами лечили, Алмаг нужен чтобы нормально ходить»;

1.2) образ физического лица пенсионного возраста, которое осуществляет покупку аппарата «Алмаг» в аптеке и рассказывает причину покупки указанного аппарата с использованием следующих выражений: «Вы купили Алмаг – Почему? У меня болят суставы, лечение требуется регулярно, думаю Алмаг окупится»;

1.3) образ физического лица, которое осуществляет покупку аппарата «Алмаг» в аптеке и рассказывает причину покупки данного аппарата с использованием следующих выражений: «Вы купили Алмаг – Почему? Маме ноги лечить, сама она не доедет, будем лечиться дома»;

1.4) перечень заболеваний, при которых медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01» рекомендовано к применению при заболеваниях «варикоз», «артроз», «остеохондроз» с использованием следующих выражений: «Артроз, остеохондроз, варикоз болезней много, аппарат один - «Алмаг 01»;

1.5) перечень заболеваний, при которых медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01» рекомендовано к применению при заболеваниях «артроз», «остеохондроз», «варикоз» с использованием следующих выражений: «Артроз, остеохондроз при этих и других заболеваниях Вам может помочь аппарат «Алмаг»;

1.6) изображение физического лица, применяющего медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01» с озвучиванием информации следующего содержания: «Счастье, когда родные рядом, но внезапная боль может все нарушить. Справится с болью и дать отпор болезням может помочь «Алмаг»;

1.7) изображение физического лица, применяющего медицинское изделие с наименованием аппарат «Алмаг 01» с озвучиванием информации следующего содержания: «Настоящий друг всегда знает, что тебе нужно – «Алмаг -01».

2. АО «Елатомский приборный завод» в срок **до 30 декабря 2016 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области **доказательства исполнения** пункта 1 настоящего предписания, а именно

документы и пояснения, свидетельствующие о прекращении распространения ненадлежащей рекламы аппарата «Алмаг-01» посредством ее трансляции на телеканале ГТРК «Южный Урал».

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.

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