ООО «Фужуйши»

Комсомольский пр-т, 11, 80

Челябинская обл., г. Челябинск, 454008

ООО «АЙНЬЮС»

пр-т Ленинградский, д.80, корп.32, кв.19

г. Москва, 125190

Главпочтамт А/Я 7029

г. Пермь, 614000

**Руководителю Управления**

**Росздравнадзора**

**по Тамбовской области**

**А.В. Чернышову**

ул. Урожайная, 2 «Ж»,

г. Тамбов, 392030

исх. от 16.10.2012 № 58-3-06/3968

Р Е Ш Е Н И Е № Р-52/12

Резолютивная часть решения объявлена 2 октября 2012 года

Решение изготовлено в полном объеме 16 октября 2012 года

 г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Гречишникова Е.А.,

члены Комиссии – начальник отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Чибисова Т.Л., ведущий специалист-эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Заботнова Т.В., специалист 1 разряда отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Филимонова А.Н.,

рассмотрев дело № Р-52/12 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ООО «Фужуйши» по факту распространения рекламы биологической добавки с указанием на лечебные свойства данной продукции, а также создающее впечатление о том, что она обладает лечебными свойствами,

в отсутствии:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства - ООО «Фужуйши», уведомленного надлежащим образом

представителей заинтересованных лиц: ООО «АЙНЬЮС» (общество не извещено надлежащим образом), Управления Росздравнадзора по Тамбовской области (управление извещено надлежащим образом),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области поступило обращение Управления Росздравнадзора по Тамбовской области от 10.04.2012 исх. № И68-01.05-171/12 о том, что в газете «Жизнь» № 13 (637) от 4-10 апреля 2012 года распространялась реклама БАД «Фужуньбао Супер», содержащая признаки нарушения законодательства о рекламе.

В рекламе препарата «Фужуньбао Супер» указано следующее: «Секс в любом возрасте! Много слышал про «Фужуньбао Супер», с которым чувствуешь себя как в 20-летнем возрасте. Можно заниматься сексом по несколько раз в день и при простатите помогает! Где его приобрести? Андрей Трофимович, 63 года. «Фужуньбао Супер» - это 100% растительный продукт. Эффективен после первого приема, независимо от возраста и сексуальных расстройств. Действие 1 капсулы будет продолжаться от 3 до 5 суток. «Фужуньбао Супер» принимается НЕ ЧАЩЕ чем 1 раз в три дня, делает эрекцию устойчивой, обостряет и изменяет чувство оргазма, повышает сексуальную самооценку, продлевает половой акт, избавляет от преждевременного семяизвержения и УВЕЛИЧИВАЕТ количество сексуальных контактов. Имеются противопоказания. Полезен при ПРОСТАТИТЕ и АДЕНОМЕ! 1 упаковка (10 капсул) на месяц применения – 4300 руб. Только в марте вы сможете купить 1 капсулу. Подробности по телефону. Телефоны для России: 8-800-200-20-34, 8 (351) 231-36-83, или SMS на +79080856971. Для писем: 454017, г. Челябинск, а/я 3670, тел. В Москве: 8 (495) 364-39-00, 666-20-62. ООО «Фужуйши», 454008, г. Челябинск, Комсомольский пр-т, д. 11, ОГРН 1087448008460. Не является лекарством. Реклама. Рекомендуется консультация специалиста».

В вышеуказанной рекламе содержалось указание на положительное влияние на течение болезни (простатит, аденома) в результате применения объекта рекламирования («Фужуньбао Супер»). Реклама создавала впечатление, что препарат «Фужуньбао Супер» обладает лечебными свойствами.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон «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.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе» реклама биологически активных добавок не должна создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Рассматриваемая реклама распространялась в соответствии с договором на размещение рекламы № 197/11 от 05.10.2011, заключенным между издателем газеты «Жизнь» ООО «АЙНЬЮС» (125190, г. Москва, Ленинградский пр-т, 80, 32, ком 19) и ООО «Фужуйши» (454008, Челябинская обл., г. Челябинск, Комсомольский пр-т, 11, 80).

Согласно п. 1.1 вышеуказанного договора заказчик (ООО «Фужуйши») поручает, а исполнитель (ООО «АЙНЬЮС») принимает на себя обязательство по размещению рекламно-информационных материалов заказчика в изданиях ООО «АЙНЬЮС» в соответствии с медиа-планами размещения, согласованными сторонами, в порядке и на условиях договора.

Следовательно, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «Фужуйши», рекламораспространителем - ООО «АЙНЬЮС».

По признакам нарушения пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе» в отношении ООО «Фужуйши» возбуждено настоящее дело. К участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц привлечены ООО «АЙНЬЮС», Управление Росздравнадзора по Тамбовской области.

Определением о возбуждении дела № Р-52/12 (исх. от 03.08.2012 № 58-3-06/2916) у ООО «Фужуйши», ООО «АЙНЬЮС» запрошены документы, необходимые для выяснения обстоятельств распространения данной рекламы.

ООО «Фужуйши» письмом от 28.09.2012 (вх. № 10098) представило письменные объяснения, в которых заявило, что наличие в рекламном модуле указания «не является лекарством» однозначно говорит об отсутствии у продукта «Фужуньбао Супер» лечебных свойств. Кроме того, ООО «Фужуйши» представлено заключение специалиста по результатам лингвистического исследования от 19.09.2012. Согласно данному заключению, в рекламе «Фужуньбао Супер» не содержатся указания на лечебные свойства продукта. В тексте рекламного объявления отсутствуют указания о положительном влиянии на течение болезни, но указывается на полезное воздействие на организм. Рекламное объявление содержит такие языковые средства, которые препятствуют созданию впечатления о том, что данный препарат является лекарственным средством или обладает лечебными свойствами.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Тамбовского УФАС России пришла к следующим выводам.

В газете «Жизнь» № 13 (637) от 4-10 апреля 2012 года распространялась реклама БАД «Фужуньбао Супер» следующего содержания: «Секс в любом возрасте! Много слышал про «Фужуньбао Супер», с которым чувствуешь себя как в 20-летнем возрасте. Можно заниматься сексом по несколько раз в день и при простатите помогает! Где его приобрести? Андрей Трофимович, 63 года. «Фужуньбао Супер» - это 100% растительный продукт. Эффективен после первого приема, независимо от возраста и сексуальных расстройств. Действие 1 капсулы будет продолжаться от 3 до 5 суток. «Фужуньбао Супер» принимается НЕ ЧАЩЕ чем 1 раз в три дня, делает эрекцию устойчивой, обостряет и изменяет чувство оргазма, повышает сексуальную самооценку, продлевает половой акт, избавляет от преждевременного семяизвержения и УВЕЛИЧИВАЕТ количество сексуальных контактов. Имеются противопоказания. Полезен при ПРОСТАТИТЕ и АДЕНОМЕ! 1 упаковка (10 капсул) на месяц применения – 4300 руб. Только в марте вы сможете купить 1 капсулу. Подробности по телефону. Телефоны для России: 8-800-200-20-34, 8 (351) 231-36-83, или SMS на +79080856971. Для писем: 454017, г. Челябинск, а/я 3670, тел. В Москве: 8 (495) 364-39-00, 666-20-62. ООО «Фужуйши», 454008, г. Челябинск, Комсомольский пр-т, д. 11, ОГРН 1087448008460. Не является лекарством. Реклама. Рекомендуется консультация специалиста».

«Фужуньбао Супер» зарегистрирован как биологически активная добавка к пище, свидетельство № 77.99.23.3.У.5145.5.05 от 17.05.2005. Область применения, указанная в регистрационном свидетельстве, - в качестве биологически активной добавки к пище – дополнительного источника флавоноидов, панаксозидов, бета-ситостерина.

Представленное ООО «Фужуйши» заключение специалиста по результатам лингвистического исследования от 19.09.2012. о том, что в рекламе «ФУЖУНЬБАО СУПЕР» не содержатся указания на лечебные свойства продукта, не может быть принято по следующим основаниям.

ООО «Фужуйши» не представлены документы, подтверждающие полномочия данного специалиста на проведение экспертизы рекламы на предмет ее соответствия рекламному законодательству. Представленная копия аттестата от 21.03.2007 №717/250-д на присвоение ученого звания доцента кафедры русского языка и методики преподавания русского языка, а также копия диплома кандидата филологических наук не предоставляют полномочия на проведение экспертизы.

В соответствии с пунктом 6 части 5 статьи 5 Закона «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.

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

Указание в рекламе биологически активной добавки «Фужуньбао Супер», что БАД «и при простатите помогает», «полезен при простатите и аденоме» создает впечатление, что БАД «Фужуньбао Супер» оказывает положительное влияние на течение указанных болезней, т.е. обладает лечебными свойствами.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась в нарушение пункта 6 части 5 статьи 5 Закона «О рекламе»; пункта 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе».

Статьей 38 Закона «О рекламе» установлено, что за нарушение части 5 статьи 5, статьи 25 Закона «О рекламе» ответственность несет рекламодатель.

С учетом изложенного, и на основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе» ответственность за распространение вышеуказанной рекламы, нарушающей требования пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе», несет рекламодатель - ООО «Фужуйши».

Доказательств устранения нарушения на момент рассмотрения дела не представлено.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктами 37-45 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утверждённых постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 № 508, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ненадлежащей рекламу биологически активной добавки «Фужуньбао Супер», распространявшуюся в газете «Жизнь»№ 13 (637) от 4-10 апреля 2012 года, поскольку в ней нарушены требования пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Фужуйши» предписание об устранении пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе», и представить доказательства устранения нарушения в 2-х недельный срок со дня получения предписания.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тамбовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Фужуйши».

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

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: Т.Л. Чибисова

 Т.В. Заботнова

 А.Н. Филимонова

Исп.: ФилимоноваА.Н.,

(4752) 72-93-54