ООО «М.Ц. Перспектива»

ул. Нижегородская, д. 104, корп. 3,

г. Москва, 109052

ООО «АЙНЬЮС»

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

г. Москва, 125190

**Руководителю Управления**

**Росздравнадзора**

**по Тамбовской области**

**А.В. Чернышову**

ул. Урожайная, 2 «Ж»,

г. Тамбов, 392030

Р Е Ш Е Н И Е № Р-50/12

Резолютивная часть решения объявлена 20 февраля 2013 года

Решение изготовлено в полном объеме 5 марта 2013 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 – 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 Семикина К.С.,

рассмотрев дело № Р-50/12 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы биологически активной добавки «МастерМэн» с указанием на её лечебные свойства,

в отсутствие:

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства - ООО «М.Ц. Перспектива», общество извещено надлежащим образом,

- представителя заинтересованного лица - ООО «АЙНЬЮС» (общество надлежащим образом не извещено),

- эксперта - 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 биологически активной добавки к пище «МастерМэн», содержащая признаки нарушения законодательства о рекламе, а именно, в вышеуказанной рекламе содержалось указание на положительное влияние на течение болезней (простатит, аденома простаты) в результате применения объекта рекламирования (БАД «МастерМэн»).

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, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами.

Заказчиком рассматриваемой рекламы является ООО «М.Ц. Перспектива» согласно договору на размещение рекламы № 181/12 от 10.01.2012, заключенному с ООО «АЙНЬЮС».

По признакам нарушения пункта 6 части 5 статьи 5, пункта 1 части 1 статьи 25 Закона «О рекламе» в отношении ООО «М.Ц. Перспектива» возбуждено настоящее дело. К участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица привлечено ООО «АЙНЬЮС», в качестве эксперта - Управление Росздравнадзора по Тамбовской области.

Определением о возбуждении дела № Р-50/12 (исх. от 01.08.2012 № 58-3-06/2869) у ООО «М.Ц. Перспектива», ООО «АЙНЬЮС» запрошены документы, необходимые для выяснения обстоятельств распространения данной рекламы.

На рассмотрение дела, назначенное на 27.08.2012, представители ООО «М.Ц. Перспектива», ООО «АЙНЬЮС», Управления Росздравнадзора по Тамбовской области не явились, запрошенные документы не представлены. ООО «М.Ц. Перспектива» о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом не уведомлено.

Определением от 27.08.2012 (исх. от 27.08.2012 № 58-3-06/3270) рассмотрение дела отложено, срок продлен.

ООО «АЙНЬЮС» письмом от 16.08.2012 № 64 сообщило, что между обществом и ООО «М.Ц. Перспектива» заключен договор на оказание рекламных услуг № 181/12 от 10.01.2012. Согласно п. 2.1.1 договора в обязанности ООО «АЙНЬЮС» входит своевременное размещение рекламно-информационного материала заказчика (ООО «М.Ц. Перспектива») в точном соответствии по содержанию и изображению с полученными от заказчика оригинал-макетами. В соответствии с п. 5.2 договора заказчик несет полную ответственность за соответствие и правомерность содержания рекламно-информационных материалов, передаваемых для размещения, действующему законодательству РФ.

Рассмотрение дела № Р-50/12 неоднократно откладывалось в связи с ненадлежащим извещением ООО «М.Ц. Перспектива» о месте и времени рассмотрения (определения, направленные по юридическому адресу общества возвращались в Тамбовское УФАС России с пометками «отсутствие адресата по указанному адресу», «истек срок хранения»).

Определением от 27.08.2012 (исх. от 27.08.2012 № 58-3-06/3270) рассмотрение дела было приостановлено до установления местонахождения ООО «М.Ц. Перспектива».

Межрайонная ИФНС России № 46 по г. Москве письмом от 26.11.2012 № 06-18/136796 сообщила, что адресом местонахождения ООО «М.Ц. Перспектива» (ОГРН 1117746473283) на основании внесенных в ЕРГЮЛ 23.11.2012 изменений является адрес: 109052, г. Москва, ул. Нижегородская, д. 104, корп.3.

Определением от 28.12.2012 (исх. от 29.12.2012 № 58-3-06/5498) производство по делу № Р-50/12 возобновлено. Рассмотрение дела назначено на 30.01.2013.

25.01.2013 ООО «М.Ц. Перспектива» заявило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с поздним получением определения от 28.12.2012 (исх. от 29.12.2012 № 58-3-06/5498).

Ходатайство удовлетворено. Определением от 30.01.2013 (исх. от 04.02.2013 № 58-3-06/304) рассмотрение дела отложено.

ООО «М.Ц. Перспектива» письмом от 19.02.2013 сообщило, что при создании и размещении рассматриваемой рекламы не было допущено нарушений действующего законодательства РФ, поскольку в рекламе указывалось на то, что объект рекламирования является биологически активной добавкой к пище. При подготовке рекламы ООО «М.Ц. Перспектива» исходило из того, что свойства продукта, указанные в Свидетельстве о государственной регистрации, не являются исчерпывающими для данных продуктов, так как в свидетельстве не указан ни механизм, ни сфера их воздействия на организм человека. В тексте рекламы содержится слово «помогает», которое в сочетании с другими частями текста указывает только на вспомогательную функцию рекламируемого продукта, а не продукта, употребление которого должно однозначно гарантировать результат, как это должно быть с лекарственными средствами. По мнению ООО «М.Ц. Перспектива», рассматриваемая реклама не создает впечатление, что БАД «МастерМэн» является лекарственным средством и обладает лечебными свойствами. Также ООО «М.Ц. Перспектива» просило рассмотреть дело в отсутствие представителя общества.

На рассмотрение дела 20.02.2013 представители ООО «М.Ц. Перспектива», ООО «АЙНЬЮС», Управление Росздравнадзора по Тамбовской области не явились.

Поскольку лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, заявило ходатайство о рассмотрении дела без участия его представителя, Комиссия Тамбовского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело его в отсутствие.

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

В газете «Жизнь» № 13 (637) от 4-10 апреля 2012 года распространялась реклама биологически активной добавки к пище «МастерМэн» следующего содержания: «Мастер МЭН помогает при: нарушении сексуальной функции. Слабой потенции. Быстром семяизвержении. Воспалительных явлениях в органах малого таза. Простатите и аденоме простаты. Нарушении мочеиспускании. [www.zdravnica.net](http://www.zdravnica.net). Мастер МЭН Мужчина без проблем. Препарат натуральный 98% биодоступности. Телефон горячей линии 8-800-555-03-88 (звонок по России бесплатный) Не Китай. 3 ступени контроля GMP. Разработано: AD Medicine Limited, Великобритания. БАД. НЕ является лекарством. Реклама. ООО «М.Ц. Перспектива» ГОРН 1117746473283. г. Москва, Сорокин пер., д. 9. Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом».

Установлено, что препарат «МастерМэн» зарегистрирован как биологически активная добавка к пище, свидетельство № 77.99.11.003.Е.009425.06.12 от 13.06.2012. Область применения, указанная в регистрационном свидетельстве, - в качестве биологически активной добавки к пище – дополнительного источника цинка, ликопина и панаксозидов для мужчин.

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.

Содержание в рекламе БАД «МастерМэн» таких фраз как: «помогает при воспалительных явлениях в органах малого таза, простатите и аденоме простаты», «Имеются противопоказания. Проконсультируйтесь со специалистом» создает впечатление, что биологически активная добавка «МастерМэн» обладает лечебными свойствами и оказывает положительное влияние на течение болезни (простатит и аденома простаты) в результате ее применения.

Таким образом, рассматриваемая реклама распространялась в нарушение пункта 6 части 5 статьи 5, 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 как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Рассматриваемая реклама распространялась в соответствии с договором № 181/12 от 10.01.2012, заключенным между ООО «АЙНЬЮС» (исполнитель) и ООО «М.Ц. Перспектива» (заказчик).

Пунктом 2.1.1 вышеуказанного договора установлено, что в обязанности ООО «АЙНЬЮС» входит своевременное размещение рекламно-информационного материала заказчика (ООО «М.Ц. Перспектива») в точном соответствии по содержанию и изображению с полученными от заказчика оригинал-макетами.

В соответствии с пунктом 5.2 договора заказчик несет полную ответственность за соответствие и правомерность содержания рекламно-информационных материалов, передаваемых для размещения, действующему законодательству РФ.

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «М.Ц. Перспектива», рекламораспространителем - ООО «АЙНЬЮС».

С учетом изложенного, на основании части 6 статьи 38 Закона «О рекламе», а также в соответствии с пунктом 5.2 договора № 181/12 от 10.01.2012, 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 «М.Ц. Перспектива».

Доказательства добровольного прекращения распространения рассматриваемой рекламы в материалы 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 «МастерМэн», 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 «М.Ц. Перспектива» предписание о прекращении распространения рекламы, нарушающей пункт 6 части 5 статьи 5, пункт 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 виновного лица.

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.В. Заботнова

К.С. Семикина

Исп.: Заботнова Т.В.,

(4752) 72-93-54