

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее - Карельское УФАС России)<...>, рассмотрев материалы дела № 03-03/60-2017 об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении должностного лица – ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

Должностным лицом Карельского УФАС России 31 июля 2017 года была обнаружена в почтовом ящике (установлен в подъезде многоквартирного дома по месту жительства) газета «Вестник здоровья» с информацией о продукции торговой марки «Фитомакс»: капли «Окапин», капли «Экстракт алоэ по Федорову», бальзам «Эректовит», капли «Ухонорм», элексир «Диабетнорм», масло «Кедровый эффект», сироп «Лигаства», бальзам «Таежный доктор», сироп «Фитокальцин», сироп «Кардиплюс».

В газете «Вестник здоровья» размещена реклама следующей продукции:

- **«Окапин»**, в которой сообщается, что академик <...> *«всемирно известный хирург-офтальмолог», «создал уникальную методику восстановления зрения с помощью биостимулированного экстракта алоэ», «По заказу ТМ «Фитомакс» метод академика Филатова был тщательно изучен ведущими врачами глазных клиник и институтов Москвы, Санкт-Петербурга, Самары, Новосибирска, Саратова и Ростова-на-Дону и взят за основу при создании капель «Окапин», «Уникальный состав капель «Окапин» способствует устранению катаракты, глаукомы, близорукости, дальнозоркости, диабетической ретинопатии, дистрофии сетчатки, а также возрастного снижения зрения. Капли эффективны при атрофии зрительного нерва, помутнении стекловидного тела, помогают справиться с конъюнктивитом, блефаритом, кератитом, ретинитом, иритом, ячменем».* Реклама продукта «Окапин» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения катаракты, глаукомы, дистрофии сетчатки и др.;

- **«Экстракт алоэ по Федорову»**, в которой сообщается, что капли *«Применяются для ухода за уставшими глазами. Устраняют сухость, покраснение и ощущение инородного тела в глазах, обеспечивая комфортное зрение даже в конце рабочего дня.»*

- **«Эректовит»**, в которой сообщается, что он *«... поможет избавиться от простатита и аденомы простаты, а также восстановит потенцию на долгие годы!».* Реклама продукта «Эректовит» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения простатита, аденомы предстательной железы;

- **«Ухонорм»**, в которой сообщается, что «... вернуть слух возможно! К такому выводу пришли биотехнологи компании «Фитомакс», когда в результате плодотворного сотрудничества с ведущими отоларингологами и научно исследовательскими институтами оториноларингологии России были созданы ушные капли «Ухонорм», «Капли «Ухонорм» - высокоэффективное натуральное средство нового поколения, принцип действия которого основан на устранении причин-возникновения нарушений слуха и его последствий... Активные натуральные компоненты клетки организма воспринимают как естественную, родственную среду, поэтому восстановление слуха происходит быстрее, а побочные эффекты полностью исключены», «Капли «Ухонорм» показаны при: тугоухости и возрастном снижении слуха; неврите слухового нерва; снижении слуха после травм, инсультов, в результате нарушения обмена веществ; воспалительных заболеваниях наружного, среднего и внутреннего уха (отитах, евстахеитах и др.) и их профилактике; гнойных инфекциях; заложенности, «прострелах» и шуме в ушах...». Реклама продукта «Ухонорм» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения отита, тугоухости;

- **«Лигаста»**, в которой сообщается, что «натуральный сироп «Лигаста» с успехом применяется при следующих заболеваниях: различные виды гастрита, язва желудка, пищевода и 12-перстной кишки; холецистит, панкреатит и др.». Реклама продукта «Лигаста» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения язвы желудка, дискинезию, и др.;

- **«Кедровый эффект»**, в которой сообщается, что «Уже с самого начала применения отмечается очевидное улучшение состояния здоровья», «Кедровый эффект» оказывает драгоценную помощь ослабевшей сердечной мышце - его целесообразно использовать при сердечно-сосудистых заболеваниях, так и в составе комплексной терапии при аритмии, ишемии, «грудной жабе», атеросклерозе, гипертонии... В итоге улучшается микроциркуляция крови во всем организме - снижается риск инфарктов, инсультов, облегчается состояние при варикозах и тромбозах. Успешно применяется также при анемии, при заболеваниях печени, почек и поджелудочной железы». Реклама продукта «Кедровый эффект» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения псориаза, холецистита, панкреатита и др.;

- **«Диабетнорм»**, в которой сообщается, что «Сахарный диабет - это заболевание, при котором нарушаются обменные процессы в организме. Восстановить их и поддерживать в нормальном состоянии - значит остановить болезнь и не позволить ей оказать разрушающее действие на организм. С этой задачей великолепно справляется натуральный эликсир «Диабетнорм» - уникальная разработка компании «Апифитофарм», «Эликсир «Диабетнорм» - великолепное средство для естественного снижения веса, которое показано как для диабетиков, так и просто людей, желающих похудеть». Реклама

продукта «Диабетнорм» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения, улучшения состояния;

- **«Таежный доктор»**, в которой сообщается, что «Натуральный бальзам «Таежный доктор» гармонизирует работу внутренних органов и систем, окажет действенную помощь при ряде заболеваний...». Реклама продукта «Таежный доктор» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения, улучшения состояния здоровья при астме, хронической обструктивной болезни легких, стенокардии, аритмии, бронхите и др.;

- **«Фитокальцин»**, в которой сообщается, что «Сироп «Фитокальцин» оказывает разноплановое действие на весь опорно-двигательный аппарат человека: восстановят костную и хрящевую ткань...; быстро снимут боль, отек и воспаление в суставах, мышцах и позвоночнике...; вернут подвижность суставам, устранят хруст...; защитят хрящи и кости от разрушения, ускорят сращивание костей после переломов и травм...», «Сироп «Фитокальцин» получил признание как эффективное средство при артрозе, артрите, остеохондрозе, подагре, остеопорозе, переломах, ревматизме, радикулите, межпозвоночной грыже, невралгии, миозите, бурсите и других заболеваниях опорно-двигательного аппарата, а также для их профилактики». Реклама продукта «Фитокальцин» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения, улучшения состояния здоровья при артрозе, остеохондрозе, полиартрите, подагре, межпозвоночной грыже, радикулите, межреберной невралгии, остеопорозе;

- **«Кардиплюс»**, в которой сообщается, что «Сироп «Кардиплюс» - препарат растительного происхождения, способный дать сердцу и сосудам все необходимое для их нормального функционирования. В составе препарата - сильные природные вещества...», «Исследования в области современной медицины доказали, что сироп «Кардиплюс» дает высокий и стойкий результат. Они эффективно избавляют людей от ишемической болезни сердца, стенокардии, аритмии, гипертонической болезни, атеросклероза, кардиосклероза, миокардита, варикозного расширения вен. Их применение рекомендовано для ускорения реабилитации после перенесенного инфаркта или инсульта». Также реклама продукта «Кардиплюс» сопровождается комментариями потребителей о случаях излечения, улучшения состояния здоровья при тахикардии, аритмии, инфаркте, инсульте.

В газете «Вестник здоровья» указано, что Выставка-продажа рекламируемой продукции должна состояться 04 августа 2017 года, в том числе в городе Петрозаводске по следующим адресам:

11:00-12:00, ДК «Машиностроитель», ул. Московская, д. 1;

13:00-14:00, Карельская Государственная Филармония, ул. Кирова, д. 12;

15:00-16:00, Автошкола «Престиж», район Древлянка, Лососинское шоссе, д. 26 (ТЦ «Столица», 3 этаж);

17:00-18:00, Кинотеатр «Премьер», ул. Правды, д. 38в.

Кроме того, в рекламе сообщается о возможности заказать товар по телефону: 8-800-301-0-103. Имеется ссылка на сайт: www.fitomax.ru.

Также на последней странице газеты «Вестник здоровья» содержится предупреждение: «Не является лекарственным средством. Перед применением проконсультироваться с врачом.».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространяемая 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.

Рассматриваемая информация обладает вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой.

Пунктом 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» определено, что не допускается использование образов медицинских и фармацевтических работников, за исключением такого использования в рекламе медицинских услуг, средств личной гигиены, в рекламе, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники, в рекламе, распространяемой в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, в рекламе, размещенной в печатных изданиях, предназначенных для медицинских и фармацевтических работников.

В рекламе продуктов «Окапин» и «Ухонорм» используются образы врачей. В частности, в рекламе продукта «Окапин» упоминаются известный хирург-офтальмолог <...>., ведущие врачи глазных клиник и институтов городов Москвы, Санкт-Петербурга, Самары, Новосибирска, Саратова и Ростова-на-Дону, в рекламе продукта «Ухонорм» - ведущие отоларингологи.

Вышеуказанное свидетельствует о нарушении требований пункта 4 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В рассматриваемой рекламе сообщается, что рекламируемую продукцию можно заказать по телефону: 8-800-301-0-103 и на сайте: www.fitomax.ru. При

этом, информация о продавце в рекламе отсутствует, что является нарушением требований статьи 8 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» реклама биологически активных добавок в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о том, что объект рекламирования не является лекарственным средством. В данной рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах, при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд, и такому предупреждению должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Карельским УФАС России в результате проведенного расследования установлено, что площадь предупредительной надписи, которая присутствует только на последней страницы издания, составляет менее чем десять процентов рекламной площади (пространства), что является нарушением части 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Не допускается в рекламе 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 профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий (пункт 6 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

Из пунктов 1-3 части 1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» следует, что реклама биологически активных добавок и пищевых добавок не должна: 1) создавать впечатление о том, что они являются лекарственными средствами и (или) обладают лечебными свойствами; 2) содержать ссылки на конкретные случаи излечения людей, улучшения их состояния в результате применения таких добавок; 3) содержать выражение благодарности физическими лицами в связи с применением таких добавок.

По смыслу указанных норм указание на лечебные свойства рекламируемых препаратов допустимо, в частности в рекламе лекарственных средств.

Из контекста информации, размещенной в рекламе под видом газеты и на общедоступном сайте www.fitomax.ru в информационно-коммуникационной сети Интернет, усматривается, что она направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц именно к биологически активным добавкам (далее - БАД), на данный факт, в частности указывают сведения: «Не является лекарственным средством...», размещенные на последней странице рекламы в виде печатного издания. Следовательно, реклама БАДов под маркой «Фитомакс», содержащая указание на лечебные свойства таких препаратов, как капли «Окапин», капли «Экстракт алоэ по

Федорову», бальзам «Эректовит», капли «Ухонорм», элексир «Диабетнорм», масло «Кедровый эффект», сироп «Лигаста», бальзам «Таежный доктор», сироп «Фитокальцин», сироп «Кардиплюс» нарушает требования пункта 6 части 5 статьи 5, пунктов 1-3 части 1, статьи 25 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, данная реклама размещена с нарушением требований пунктов 4 и 6 части 5 статьи 5, статьи 8, пунктов 1-3 части 1, части 1.1 статьи 25 «О рекламе».

В рамках контроля за соблюдением и исполнением ФЗ «О рекламе», произведен осмотр места продажи биологически активных добавок, расположенного по адресу: РК, г. Петрозаводск, ул. Московская, д.1, помещение фойе ДК «Машиностроитель».

В ходе проведенного осмотра было установлено, что 04 августа 2017 года в период с 11 часов 00 минут в здании ДК «Машиностроитель» проводилась Выставка-продажа продукции торговой марки «Фитомакс», рекламируемой в газете «Вестник здоровья»: капли «Окапин», капли «Экстракт алоэ по Федорову», бальзам «Эректовит», капли «Ухонорм», элексир «Диабетнорм», масло «Кедровый эффект», сироп «Лигаста», бальзам «Таежный доктор», сироп «Фитокальцин», сироп «Кардиплюс» являющихся биологически активными добавками.

При проведении осмотра директором ООО «Релакс-Центр» <...> предоставлен договор субаренды от 04 августа 2017 года на предоставление ИП Васильеву Николаю Васильевичу в аренду части помещения в фойе, площадью 10 кв.м. под выставку живицы 04 августа 2017 года с 11 до 12 часов. Указанный договор был подписан директором ООО «Релакс-Центр» <...>. (арендодатель), ИП <...>. (арендатор).

Продажа продукции торговой марки «Фитомакс» осуществлялась консультантами, один из которых сообщил номер мобильного телефона ИП <...>. – 89855461576 (указанный номер не отвечал).

По информации ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» администратором домена «fitomax.ru» является <...>, зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя (далее - ИП Васильев Н.В.), ОГРНИП 313028000025077 (Республика Башкортостан, г. Октябрьский, 21 мкрн, д. 1, кв. 97).

Согласно сведениям из ЕГРИП основным видом деятельности ИП <...> является розничная торговля вне магазинов, палаток, рынков (ОКВЭД 47.9), дополнительно индивидуальный предприниматель осуществляет, в том числе, деятельность рекламных агентств.

Кроме того, 04 августа 2017 года Карельским УФАС России в рамках административного расследования в адрес БУ «Карельская государственная филармония» было направлено определение «Об

истребовании сведений по делу об административном правонарушении № 03-03/60-2017». В соответствии с вышеуказанным определением БУ «Карельская государственная филармония» надлежало в трехдневный срок со дня его получения предоставить в антимонопольный орган запрашиваемую информацию.

Письмом от 11 августа 2017 года исх. № 01-09/355 (вх. от 16 августа 2017 года № 3927) БУ «Карельская государственная филармония» представило запрашиваемую информацию из которой следует, что между учреждением и ИП <...>. за период с 08 декабря 2016 года по 13 июля 2017 года были заключены договора на оказание услуг от 08 декабря 2016 года № М12-16/01; от 19 января 2017 года № М01-17/02; от 16 февраля 2017 года № М02-17/02; от 16 марта 2017 года № М03-17/01; от 13 апреля 2017 года № М04-17/01; от 18 мая 2017 года № М05-17/01; от 03 июля 2017 года № М07-17/01; от 13 июля 2017 года № М07-17/03.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пунктов 5- 6 части 5 статьи 5, статьи 8, пунктов 1-3 части 1, части 1.1 статьи 25 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с пунктами 5, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем указанной рекламы является ИП <...>., как лицо, осуществившее продажу товаров, рекламируемых в газете «Вестник здоровья».

В силу статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность в виде административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей за нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок.

Согласно части 2 статьи 4.5 КоАП РФ при длящемся административном правонарушении сроки, предусмотренные частью 1 настоящей статьи, начинают исчисляться со дня обнаружения административного правонарушения. При применении данной необходимо исходить из того, что длящимся является такое административное правонарушение (действие или бездействие), которое выражается в длительном непрекращающемся невыполнении или ненадлежащем выполнении предусмотренных законом обязанностей.

По факту совершения административного правонарушения в адрес ИП <...> было направлено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 03-03/60-2017 и проведении административного расследования, согласно которому в соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ИП <...> надлежало в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в адрес Карельского УФАС России объяснения по существу вменяемого правонарушения, сведения о рекламопроизводителе и рекламораспространителе газеты «Вестник здоровья» с рекламой биологических активных добавок (капли «Окапин», капли «Экстракт алоэ по Федорову», бальзам «Эректовит», капли «Ухонорм», элексир «Диабетнорм», масло «Кедровый эффект», сироп «Лигаста», бальзам «Таежный доктор», сироп «Фитокальцин», сироп «Кардиплюс»), в том числе с информацией о продукции торговой марки «Фитомакс», размещенной на сайте fitomax.ru (наименование, юридический адрес юридического лица или ФИО, адрес индивидуального предпринимателя), с приложением договоров о производстве, размещении рекламы, актов выполненных работ (оказанных услуг), финансовых документов, подтверждающих произведенную по указанным договорам оплату; документы, на основании которых Вами используется сайт в сети Интернет <https://fitomax.ru>; о продукции, выпускаемой под торговой маркой «Фитомакс» (документы об изготовителях, поставщиках; сертификаты соответствия); письменные пояснения по факту распространения рекламы биологических активных добавок в газете «Вестник здоровья», а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на сайте fitomax.ru с нарушением требований законодательства о рекламе, со ссылкой на нормативные правовые акты, а также иную информацию, способную оказать влияние на принятие решения по существу дела, в т.ч. смягчающие вину обстоятельства.

До настоящего времени, запрашиваемая определением информация в адрес Карельского УФАС России ИП <...>. не предоставлена.

14 августа 2017 года согласно сведениям, с сайта Почты России – www.pochta.ru, почтовое отправление по адресу регистрации ИП <...>. (21 мкр, д.1, кв. 97, г. Октябрьский, Республика Башкортостан) отмечено как «неудачная попытка вручения».

Вместе с тем, 23 августа 2017 года ИП <...>. получено почтовое отправление по адресу а/я 54 г. Москва, 105082, о чем имеется соответствующая запись, с сайта Почты России – www.pochta.ru.

08 сентября 2017 года в отсутствие ИП <...>. был составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 11 сентября 2017 года настоящее дело было назначено к рассмотрению на 21 сентября 2017 года в 10 часов 00 минут.

В материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие уведомление И П <...> о времени и месте рассмотрения дела об административном

правонарушении.

Дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения (часть 2 статьи 25.1 КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

С целью обеспечения прав и законных интересов лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в целях всестороннего и объективного рассмотрения дела по существу и руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Продлить срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-03/50-2016 до 21 октября 2017 года;
2. Назначить рассмотрение дела на 18 октября 2017 года в 11 часов 00 минут по адресу: г. Петрозаводск, наб. Варкауса, 1 а.

Явка лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, обязательна. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и, если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

В соответствии со статьей 25¹ КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в

соответствии с настоящим Кодексом