

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/130 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы товаров при дистанционном способе их продажи, нарушающей требования пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе», в присутствии представителя ООО «Городская аптека» <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило заявление от гр.**** (вх. № 5/8248 от 10.10.2012) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения рекламного законодательства.

Реклама следующего содержания: «Аптечный склад. Розничная продажа. Осуществляем доставку. Низкие цены. г. Хабаровск, ул. Ленина, 83 д. 41-27-07, 41-27-11» распространяется на автобусных билетах с 15 июня 2012 в количестве 80 000 экземпляров.

Реклама направлена на привлечение внимания потребителя к медицинским товарам (в том числе лекарственным средствам), которые можно приобрести как по указанному в рекламе адресу аптечного склада, так при дистанционном способе их продажи по указанному телефону доставки.

Определение дистанционного способа продажи товара дано частью 2 статьи 497 ГК РФ, в соответствии с которой, договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Таким образом, отличительный признак договора купли-продажи дистанционным способом - отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент заключения договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

Согласно Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 612 от 27.09.2007 г., продажа товаров дистанционным способом – это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными

способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

В соответствии с п. 20 названных правил, договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

Из указанной нормы права следует, что момент заключения договора розничной купли-продажи при дистанционном способе продажи не ставится в зависимость от момента оплаты товара и выдачи чека, а определяется моментом сообщения покупателем продавцу своего намерения приобрести товар.

В части 3 статьи 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Согласно статье 8 Федерального закона «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 номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако, в нарушение данной нормы права, распространяемая реклама не содержит указанных сведений.

Кроме того, реклама направлена на привлечение внимания потребителя к возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом по указанному телефону доставки.

Постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 утверждены Правила продажи товаров дистанционным способом (далее Правила). В п. 5 Правил установлен запрет на продажу дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

В частности, ч.1 ст. 55 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств") установлено, что розничная торговля лекарственными препаратами осуществляется аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских поселениях, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность. Разрешена розничная торговля только лекарственными препаратами, зарегистрированными в Российской Федерации или изготовленными аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на

фармацевтическую деятельность.

Согласно п.1.3 Порядка отпуска лекарственных средств (утв. Приказом Министерства здравоохранения и социального развития от 14.12.2005 № 785) отпуск лекарственных средств по рецепту и без рецепта врача осуществляется аптечными учреждениями (организациями), имеющими лицензию.

Указом Президента РФ от 22.02.1992 № 179 (ред. от 30.12.2000) утвержден перечень видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена. В данный перечень входят, в частности, лекарственные средства, за исключением лекарственных трав.

Помимо этого, в п. 3 письма Роспотребнадзора от 08.04.2005 № 0100/25-05-32 «О пресечении правонарушений при дистанционном способе продажи товаров» установлено, что для субъектов предпринимательской деятельности, осуществляющих или желающих осуществлять розничную продажу товаров дистанционным способом, является обязательным соблюдение соответствующих норм, закрепленных в абзаце 2 п. 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 N 55 (с последующими изменениями и дополнениями), не допускающих вне стационарных мест торговли продажу продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков и пива, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара), лекарственных препаратов, изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм.

На основании изложенного, продажа лекарственных средств дистанционным способом не допускается.

В соответствии со статьей 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Таким образом, законное приобретение лекарственных средств посредством заказа дистанционным способом (по телефону или иным подобным образом) невозможно, так как договор купли-продажи лекарственных средств дистанционным способом является ничтожным. Следовательно, реклама, содержащая информацию о возможности приобретения лекарственных средств дистанционным способом, является недостоверной и признается ненадлежащей на основании пункта 3 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в соответствии с которой недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте или цене товара, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

Реклама в указанных частях признается ненадлежащей.

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Городская аптека» согласилась с выявленным нарушением, пояснив, что размещение ненадлежащей рекламы произошло по вине маркетолога. Так же понадеялись на профессионализм рекламной компании, которая должна предупредить о

нарушении рекламного законодательства.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

Рекламодателем является ООО «Городская аптека». Данный факт подтверждается договором рекламных услуг № 026/II от 01.06.2012 г., приложением к договору, согласованным макетом рекламы, актом готовности к распространению тиража автобусных билетов, актом выполненных услуг 060 от 04.07.2012 г.

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, размещенную ООО «Городская аптека» на автобусных билетах: «Аптечный склад. Розничная продажа. Осуществляем доставку. Низкие цены. г. Хабаровск, ул. Ленина, 83 д. 41-27-07, 41-27-11», поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 3 статьи 5, статьи 8 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Городская аптека» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 30 октября 2012 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).

Предписание

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе на основании своего решения от 30 октября 2012 года по делу № 4-5/130 о признании ненадлежащей рекламы: «Аптечный склад. Розничная продажа. Осуществляем доставку. Низкие цены. г. Хабаровск, ул. Ленина, 83 д. 41-27-07, 41-27-11» распространенной на автобусных билетах 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. ООО «Гордская аптека» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить распространение любым способом, в любой форме и с использованием любых средств рекламы:

- лекарственных средств дистанционным способом продажи;

- товаров (за исключением лекарственных средств) при дистанционном способе их продажи без указания сведений о продавце таких товаров, предусмотренных статьей 8 ФЗ «О рекламе».

2. ООО «Гордская аптека» представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 13.11.2012 года.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России в праве в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).