

РЕШЕНИЕ № 188

«30» июля 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 30.07.2012.

В полном объеме решение изготовлено 30.07.2012.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе: Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления - Харченко О.П., члены Комиссии: Вшивкова Н.В. –государственный инспектор, Яхонтова Н.А. –специалист-эксперт, рассмотрев материалы дела № 188, возбужденного по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «ФармМед» (660125, г. Красноярск, ул. Водопьянова, 15, пом. 128) рекламы, содержащей признаки нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (далее – Федеральный закон «О рекламе»), в присутствии представителя ООО «ФармМед» по доверенности от 23.07.2012 б/н <...>,

УСТАНОВИЛА:

В ходе наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Красноярского УФАС России 11 июля 2012 года было выявлено распространение рекламы товаров реализуемых в интернет-аптеки на территории г. Красноярска следующего содержания: «Красноярская региональная сеть аптек..., ЕнисейМед..., Лицензия № ЛО-24-02-000257..., П. Железняк, 11..., 212-52-64, 254-21-29..., Аптечная справочная..., Большой

ассортимент..., Профессиональные консультации..., Бесплатная доставка..., Интернет-аптека www.eniseymed.ru...». Указанная Реклама размещается на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Красноярск, ул. П. Железняка, 11 (далее – Реклама).

По данному факту 12.07.2012 Красноярским УФАС России возбуждено дело № 188 по признакам нарушения требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в отношении ООО «ФармМед»

ООО «ФармМед» внесено 06 августа 2007 года в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной ИФНС № 23 по Красноярскому краю за основным государственным регистрационным номером <...>.

Из письменных пояснений ООО «ФармМед» следует, что размещение на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Красноярск, ул. Высотная, 2 рекламного баннера товаров ООО «ФармМед» реализуемых в интернет-аптеке на территории г. Красноярска производилось на основании договора № ИМ-004/06 от 18.05.2011 с ООО «Мастерская «Коралл».

Подготовка рекламных макетов и контроль за соответствием размещаемой ООО «ФармМед» рекламы входит в должностные обязанности заместителя директора по развитию интерактивных услуг ООО «ФармМед» <..>

На основании пункта 5 главы 3 должностной инструкции в обязанности заместителя директора по развитию интерактивных услуг ООО «ФармМед» <...> входит разработка и представление директору ООО «ФармМед» на утверждение рекламных макетов в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также заключение договора с рекламными организациями.

Таким образом, заместитель директора по развитию интерактивных услуг ООО «ФармМед» <...> не предусмотрела в рекламном макете требования действующего законодательства, и не представила рекламный макет на согласование директору ООО «ФармМед».

Кроме того, дистанционный способ реализации товаров осуществляется ООО «ФармМед» на основании Гражданского кодекса Российской Федерации. Условия заказа и доставки товаров, заказываемых покупателем дистанционным способом через Интернет сайт, размещены на Интернет сайте: www.eniseymed.ru - это бесплатная доставка при стоимости заказа от 500 рублей, сроки доставки. Телефон 297-12-40 является телефоном интернет –отдела.

При осуществлении реализации товаров дистанционным способом покупателю предъявляется чек. Более того, каждый товар при его доставке сопровождается документом, содержащим информацию, соответствующую всем требованиям, предусмотренным законодательством.

В ходе рассмотрения дела, исследовав его материалы, Комиссия Красноярского УФАС России установила следующие обстоятельства.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная 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 адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к товарам, реализуемым ООО «ФармМед».

Из вышеизложенного следует, что указанная информация является Рекламой товаров, реализуемых ООО «ФармМед».

Согласно статье 454 Гражданский кодекс Российской Федерации (далее-ГК РФ) по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Из анализа действующего законодательства следует, что договор купли-продажи является договором консенсуальным, возмездным и двусторонним.

Из статьи 492 ГК РФ следует, что по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Таким образом, договор розничной купли-продажи является отдельным видом договора купли-продажи.

В соответствии с частью 2 статьи 497 ГК РФ дистанционным способом продажи товара признается такой способ продажи товара, при котором договор розничной купли-продажи заключается на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Согласно части 3 статьи 497 ГК РФ договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя - юридического лица.

Порядок продажи товаров дистанционным способом регулируется [Правилами](#) продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (далее - Правила).

Согласно пункту 20 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.

Правилами продажи товаров дистанционным способом определено, что 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.

Из вышеизложенного следует, что заключение договора при дистанционном способе продажи товара происходит в момент, когда потребитель изъявляет желание заключить договор на приобретение товара посредством телефонной связи по номерам указанным в рекламе или заказа товара на Интернет-сайте, а не в момент получения чека при доставке товара.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что договор купли-продажи товара при дистанционном способе реализации товара заключается в момент заказа покупателем товаров по телефону или на Интернет-сайте и считается исполненным в момент доставки товара по месту жительства покупателя. При доставке товара покупателю договор уже заключен, следовательно, покупатель не мог непосредственно ознакомиться с товаром до заключения договора купли-продажи.

Из содержания статьи 497 ГК РФ, названных Правил и действий продавца – ООО «ФармМед» - следует, что продавец при доставке товара едет не заключать, а исполнять уже заключенный договор.

Кроме того, из определения Верховного Суда Российской Федерации от 08.12.2011 № КАС11-675 следует, что договор считается заключенным с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, противоречит [статье 493](#) ГК РФ, согласно которой договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Иной момент заключения договора может быть установлен только федеральным законом, а не Постановлением Правительства Российской Федерации. Устанавливая два различных момента заключения договора в [абзаце первом пункта 20 Правил](#), Правительство Российской Федерации не предусматривает, в каких случаях договор считается заключенным - с момента выдачи чека, а в каких - с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, что, свидетельствует о правовой неопределенности этого нормативного положения.

Верховный Суд Российской Федерации признал законным [абзац первый пункта 20](#) Правил, устанавливающий, что 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.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 425](#) ГК РФ договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Согласно [статье 493](#) ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных

стандартных форм, к которым присоединяется покупатель ([статья 428](#)), договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

Это положение вышеназванного [ГК РФ](#) изложено в [абзаце первом пункте 20](#) Правил.

[Статьей 432](#) ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу [пункта 1 статьи 433](#) ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта; офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение; акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии ([пункт 1 статьи 435](#) и [пункт 1 статьи 438](#) ГК РФ).

Согласно [пункту 2 статьи 437](#) Гражданского кодекса Российской Федерации предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи.

Абзацем третьим [пункта 3](#) Правил предусмотрено, что договор розничной продажи товаров дистанционным способом заключается 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.

Продажа товаров дистанционным способом может осуществляться не только в стационарных местах торговли, но и посредством электронных средств массовой информации и средств связи (телереклама, почтовая связь, Интернет).

С учетом положений [статьи 437](#) ГК РФ предложение заключить договор купли-продажи в порядке, установленном [статьей 26.1](#) ГК РФ (т.е. дистанционным способом продажи), адресованное неопределенному кругу лиц, является публичной офертой, а сведения, предусмотренные [пунктом 2 статьи 26.1](#) Закона Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1, являются условиями, необходимыми (существенными) для заключения договора данного вида ([статья 432](#) Гражданского кодекса Российской Федерации)

В соответствии с прямым указанием [Закона](#) Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 ([пункт 2 статьи 26.1](#)) при дистанционном способе продажи продавцом до заключения договора, должна быть предоставлена потребителю информация об основных потребительских свойствах товара, об адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, о полном фирменном наименовании продавца (изготовителя), о цене и об условиях приобретения товара, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора. Аналогичное положение содержится в [пункте 8](#) Правил.

[Правилами](#) предусмотрено, что покупатель передает продавцу сообщение о своем намерении приобрести товар, в котором должны быть указаны вид услуги, время ее исполнения и стоимость, обязательства покупателя ([пункт 14](#)). С момента получения продавцом соответствующего сообщения у продавца возникают обязательства по передаче товара, иные обязательства, связанные с передачей товара ([пункт 18](#)).

Учитывая изложенное, указание в [абзаце первом пункта 20](#) Правил о вступлении в силу договора с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, Верховным судом признано законным.

В силу [пункта 3 статьи 492](#) ГК РФ к отношениям, вытекающим из договора розничной купли-продажи, применяются положения данного [Кодекса](#) об этом виде договора, общие положения ГК РФ о договорах купли-продажи, если иное не предусмотрено [параграфом 2 главы 30](#) названного Кодекса ([пункт 5 статьи 454](#) ГК РФ), общие положения о договорах. [Статья 493](#) ГК РФ (форма договора розничной купли-продажи) предусматривает, что договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, если иное не предусмотрено законом или договором купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель.

Таким образом, Верховным судом Российской Федерации указано, что момент заключения договора розничной купли-продажи может быть и иным, чем предусмотрено в [статье 493](#) Гражданского кодекса Российской Федерации - с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар ([статья 433](#) ГК РФ).

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что ООО «ФармМед» посредством Интернет-аптеки осуществляет продажу товаров дистанционным способом.

В результате изучения информации, размещенной на Интернет-сайте Комиссия Красноярского УФАС России установила, что Интернет-аптека «ФармМед» предлагает бесплатную доставку лекарственных средств.

На основании вышеизложенного, учитывая то обстоятельство, что потребитель осуществляет заказ товара, реализуемого ООО «ФармМед» на основании ознакомления с информацией о товаре на Интернет-сайте www.eniseymed.ru Комиссия Красноярского УФАС России установила, что товар, реализуемый посредством Интернет-аптеки является товаром, реализуемым дистанционным способом продажи.

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 регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Рассматриваемая Реклама не содержит информацию, указанную в статье 8 Федерального Закона «О рекламе», а именно: сведения о продавце товаров, реализуемых дистанционным способом; место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама-реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

На основании вышеизложенного Комиссия Красноярского УФАС России установила, что реклама, являющаяся предметом рассмотрения дела, нарушает требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение законодательства о рекламе в части нарушения статьи 8 Федерального закона «О рекламе» несет рекламоатель.

Из представленных ООО «ФармМед» материалов следует, что между ООО «ФармМед» и ООО «Мастерская «Коралл» заключен договор от 18.05.2011 № ИМ-004/06-11. Предметом договора от 18.05.2011 № ИМ-004/06-11 является изготовление баннерной сетки с фотопечатью, а также монтаж рекламного баннера.

Согласно пункту 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаатель-изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В результате изучения материалов дела Комиссия Красноярского УФАС России пришла к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой Рекламы в силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» является ООО «ФармМед».

На момент рассмотрения дела Комиссия Красноярского УФАС России располагала информацией, подтверждающей тот факт, что нарушение требований статьи 8 Федерального закона «О рекламе» ООО «ФармМед» устранено.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона №38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 30, 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей Рекламу товаров при дистанционном способе их продажи, распространенную ООО «ФармМед» <...>, поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

2. В связи с устранением нарушения законодательства Российской Федерации о

рекламе на момент рассмотрения дела предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «ФармМед» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Красноярского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

О.П. Харченко

Члены Комиссии

Н.В. Вшивкова

Н.А. Яхонтова

Вшивкова Наталья Владимировна

211-18-30

- [4. reshenie.doc](#)