

23 июля 2013 года

г. Ижевск

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России, члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – специалист 1 разряда отдела контроля товарных и финансовых рынков (отсутствует), кворум соблюден,

рассмотрев дело № СЮ04-03/2013-76Р, возбужденное по заявлению физического лица в отношении ООО «Мир здоровья» и ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» по факту размещения на оборотной стороне счетов на оплату коммунальных услуг рекламы аптеки ООО «Мир здоровья» с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в присутствии:

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «Мир здоровья» - <...>, действующей на основании протокола общего собрания участников ООО «Мир здоровья» № 6 от 20.07.2010г.,

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» - <...>, действующего на основании Решения единственного участника ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» от 12.05.2012г.,

в отсутствии:

заявителя, - гражданки, обратившейся в Удмуртское УФАС России с заявлением,

УСТАНОВИЛА:

18 марта 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) поступило заявление гражданки (вх.№ 1799) о распространении ООО «УК-Ижкомцентр» счетов на оплату коммунальных услуг, на оборотной стороне которых размещена реклама аптеки ООО «Мир здоровья», предлагающей реализацию лекарственных средств дистанционным способом через интернет-магазин.

По мнению заявительницы, при распространении данной рекламы были нарушены требования статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», а также пункт 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных

постановлением Правительства РФ от 27.09.2007г. № 612.

В целях надзора за соблюдением законодательства о рекламе, установления наличия/отсутствия нарушения Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», Приказами Удмуртского УФАС России №№ 82 и 83 от 28.03.2013г. были возбуждены внеплановые документарные проверки соблюдения ООО «Мир здоровья» и ООО «УК-Ижкомцентр» соответственно законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении на оборотной стороне счет-квитанции на оплату жилищно-коммунальных услуг за февраль 2013 года рекламы следующего содержания: «ООО «Мир здоровья» Аптека доступные цены, огромный выбор доставка медикаментов на дом от 500 руб. бесплатно интернет-аптека www.apteka-18.net. ул. Бородина, 7 тел. 908-595».

Во исполнение п. 10 приказа Удмуртского УФАС России от 28 марта 2013 года № 82 ООО «Мир здоровья» представило карточку ООО «Мир здоровья», копии учредительных документов, копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, копию свидетельства о регистрации юридического лица, копию лицензии №ЛО-18-02-000347 от 05.07.2012г., копию договора № 01-0213-РК от 14.02.2013г., копию счета на оплату № 2 от 14.02.2013г., копию макета рекламы, копию акта № 21 от 28.02.2013г., копию договора № 666 от 01.07.2012г., контактные данные владельца домена apteka-18.net, копию SQL запроса.

Во исполнение п. 10 приказа Удмуртского УФАС России от 28 марта 2013 года № 83 ООО «УК-Ижкомцентр» представило копии учредительных документов ООО «УК-Ижкомцентр», копию свидетельства о постановке ООО «УК-Ижкомцентр» на учет в налоговом органе, копию свидетельства о регистрации ООО «УК-Ижкомцентр» в качестве юридического лица, копии учредительных документов ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр», копию свидетельства о постановке ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» на учет в налоговом органе, копию свидетельства о регистрации ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» в качестве юридического лица, копию агентского договора № 83 от 08.06.2012г. на комплексное обслуживание управляющей организации по расчетам с собственниками и нанимателями жилых помещений и поставщиками коммунального ресурса, заключенного между АНО «Комплексный расчетный центр Удмуртии» и ООО «УК-Ижкомцентр», копию договора № 77 от 21.02.2012г. на оказание услуг, заключенного между ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» и АНО «Комплексный расчетный центр Удмуртии», копию договора № 01-0213-РК от 14.02.2013г., заключенного между ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» и ООО «Мир здоровья», копию счета на оплату № 2 от 14.02.2013г., копию макета рекламы, копию акта № 21 от 28.02.2013г., копию платежного поручения №105 от 21.02.2013г., письменные пояснения.

Согласно письменным пояснениям ООО «УК-Ижкомцентр», функции расчета платы за жилищно-коммунальные услуги, печать и распространение счетов-извещений по агентскому договору № 83 от 08.06.2012г. переданы АНО «КРЦ Удмуртии». В свою очередь АНО «КРЦ Удмуртии» передало указанные функции по договору № 77 от

21.02.2012г. на оказание услуг ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр». Таким образом, фактически деятельность по изготовлению и распространению счетов-извещений осуществляет ООО «РИЦ «Ижкомцентр» (г. Ижевск, ул. Камбарская, 29, ИНН <...>, руководитель <...>).

Рекламодателем указанного материала является ООО «Мир здоровья» (ИНН 1808207939, г. Ижевск, ул. Бородина, д.7, руководитель <...>)

Макет был согласован с рекламодателем по электронной почте. Реклама распространялась в счетах-извещениях за февраль 2013 года, которые разносятся по почтовым ящикам жителей в период с 01 по 10 марта 2013 года.

По результатам рассмотрения заявления, определением от 15.05.2013г. Удмуртским УФАС России в отношении ООО «Мир здоровья» и ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» было возбуждено дело № СЮ04-03/2013-76Р по признакам нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», с привлечением к участию в деле в качестве заявителя физического лица, подавшего заявление в Удмуртское УФАС России.

Рассмотрение дела № СЮ04-03/2013-76Р было назначено на 04 июня 2013 года, запрошены необходимые документы и сведения.

27.05.2013г. ООО «Мир здоровья» представило в Удмуртское УФАС России копию сопроводительного письма руководителю ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр»; копию электронной переписки и макет рекламы.

31.05.2013г. ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» представило в Удмуртское УФАС России копию макета рекламы, копию электронной переписки, копию устава Общества, копию решения единственного участника Общества от 12.05.2012г.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшемся 04.06.2013г., представитель ООО «Мир здоровья» представила письменные пояснения, из которых следует, что согласно ст.8 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-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.

Согласно п.2 ст.427 ГК РФ, 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). Согласно п.1 ст.26.1. Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей», договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара) способами. В соответствии с п.2 Постановления Правительства РФ от 27.09.2007 N 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом», «продажа товаров дистанционным способом» - 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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключаящими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора. Таким образом, особенностью дистанционного способа продажи - то, что покупатель до заключения договора купли-продажи товар не видит, а видит только его описание или образец, фотографию и т.п. Особенности регулирования дистанционной купли-продажи направлены на дополнительную защиту прав покупателя. Поскольку покупатель при дистанционной продаже уже заключил договор, то есть возложил на себя обязанности покупателя, а товара еще не видел -то есть не убедился лично в его потребительских свойствах. С этим же связано требование Закона о рекламе об указании ОГРН продавца - при дистанционном способе продажи покупатель не видит никаких документов, не знает, у кого он фактически покупает товар. Указание ОГРН помогает ему узнать точно, кем является продавец, и кому он, например, отправляет предварительную оплату за товар (практически все интернет-магазины работают по предоплате). ООО «Мир здоровья» не осуществляет продажу товаров дистанционным способом. Товар доставляется по заявке покупателя в его место нахождения, и покупатель на месте решает, заключать или нет договор купли-продажи. Сам факт заказа на сайте или по телефону никаких обязанностей на покупателя не возлагает (как это происходит при дистанционном способе продажи - там покупатель заключает договор в момент заказа, и уже становится обязанным лицом). При этом будущему покупателю дают возможность ознакомиться с товаром непосредственно, предъявляют все необходимые документы на товар, предоставляют лично всю информацию, включая реквизиты продавца (они, кроме того, указываются в документе об оплате, если покупатель принимает решение о заключении договора). Указанный способ заключения договора является более удобным для покупателя, поскольку позволяет ему получить всю информацию лично, и лично ознакомиться с товаром. По этой причине ООО «Мир здоровья» не берет предоплату за товар - так как в момент заказа договор еще не заключен, оснований для взимания платы просто не имеется. Плата взимается после заключения договора - когда товар привезен покупателю, тот его осмотрел и принял решение о заключении договора.

Указанный выше порядок работы ООО «Мир здоровья» подробно изложен на

сайте ООО «Мир здоровья» по адресу: <http://www.apteka-18.net/index.php?go=delivery-terrnsB> частности, там указано буквально следующее:

«Внимание!

Наша аптека не является интернет-магазином, то есть не осуществляет продажу лекарств дистанционным способом (ст.497 ГК РФ). Решение о заключении договора принимается покупателем только в момент предъявления доставленного товара в месте нахождения покупателя (на дому или в ином месте). То есть Вы, как покупатель, не рискуете приобрести «кота в мешке», как это может произойти в интернет-магазине. Если привезенный Вам товар не понравился, вы просто не покупаете его (не заключаете договор купли-продажи), без каких-либо штрафных санкций, оплаты расходов на курьера и и т.п. (оплата расходов на доставку покупателем, отказавшимся от заказа, обязательна при дистанционном способе продажи, так работают интернет-магазины). Поэтому наша аптека не берет никаких предоплат и т.д., что обычно делают все интернет-магазины.

Все это выгодно отличает нашу аптеку от интернет-магазинов, где гораздо меньше гарантий для покупателей!»

Такой способ работы, как уже указывалось, более удобен для потребителей, и для ООО «Мир здоровья» также выгоден, поскольку является конкурентным преимуществом. Интернет-магазины имеют в сознании многих потребителей негативный имидж, связанный с существующими случаями получения предоплаты и последующего нарушения сроков доставки, либо вообще неотправке товаров. Схема работы ООО «Мир здоровья» полностью исключает такие ситуации. Таким образом, исходя из изложенного выше, ООО «Мир здоровья» продажу товара дистанционным способом не осуществляет, следовательно, нарушения ст.8 Закона о рекламе в данном случае отсутствуют.

Также представитель ООО «Мир здоровья» пояснила, что кассовый чек отбивается в месте нахождения аптеки, в дальнейшем курьер отвозит заказ по соответствующему адресу и в случае отказа покупателя от товара, делается возврат чека на кассовом аппарате.

Представитель ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» поддержал позицию ООО «Мир здоровья», заявив ходатайство о приобщении к материалам дела протокола осмотра Интернет-сайта «www.apteka-18.net» от 04.06.2013г.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителей ООО «Мир здоровья» и ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр», Комиссия пришла к выводу о необходимости отложения дела № СЮ04-03/2013-76Р и привлечения к участию в деле в качестве заинтересованных лиц – Управление Роспотребнадзора по Удмуртской Республике (426009, г. Ижевск, ул. Ленина, д. 106) и Управление Росздравнадзора по Удмуртской Республике (426039, г. Ижевск, ул. Дзержинского, д. 3).

Определением от 04.06.2013г. № СЮ04-03/2013-76Р рассмотрение дела было отложено и назначено на 23.07.2013г.

10.07.2013г. от ООО «Мир здоровья» в адрес Удмуртского УФАС России поступили письменные пояснения о порядке продажи товара, исходя из которых Общество не осуществляет продажу товаров дистанционным способом. В представленных ранее документах были копии выписки из работы интернет-аптеки, в связи с тем, что работа по интернет-аптеке отсутствует, т.е. заказов по сайту не производилось. Если покупатель делает заказ по телефону, звонит и узнает о наличии того или иного товара, то в этом случае он разговаривает непосредственно с фармацевтом или с заведующей аптекой. Фармацевт все подробно объясняет и рассказывает про препарат, о котором идет речь. Если препарат рецептурный, то в таком случае фармацевт говорит, что с рецептом нужно обратиться в аптеку. В том случае, если товар безрецептурный, тогда фармацевт уточняет телефон, адрес, сумму к оплате и срок, в который будет доставлен товар. По доставке товара обговаривается отдельно с предварительным звонком. Товар предоставляется по заявке покупателя в его место нахождения, и покупатель на месте решает, заключать или нет договор купли-продажи. Сам факт заказа на сайте или по телефону никаких обязанностей на покупателя не возлагает (как это происходит при дистанционном способе продажи, когда покупатель заключает договор в момент заказа, и уже становится обязанным лицом). Если по каким-то причинам товар не устроил покупателя, он может в любой момент отказаться от него, его ни к чему не обязывают. После того, как обговорены все моменты по заявке, фармацевт собирает товар, отбивает чек и в кассу вносятся денежные средства, которые предназначены для интернет-аптеки (подотчетные средства). Затем водитель с фармацевтом доставляют товар, покупатель просматривает и решает заключать или нет договор купли-продажи. Фармацевт доставляет денежные средства в аптеку.

09.07.2013г. Управление Роспотребнадзора по Удмуртской Республике представило письменные пояснения, из которых в частности следует, что для того, чтобы договор купли-продажи был заключен, покупателю недостаточно сделать заказ товара по телефону или через сеть Интернет, ему необходимо оплатить товар, а продавцу – передать покупателю чек или иной документ об оплате товара. В данном случае моментом заключения договора купли-продажи будет момент выдачи кассового чека (либо другого документа), подтверждающего оплату товара. Правила и порядок проведения кассовых операций находится в не компетенции Роспотребнадзора. Продавцом товара будет являться тот, кто на момент заключения с покупателем договора купли-продажи будет являться собственником товара, соответственно будет заключать договор от своего имени (наименования организации) и получать денежные средства за проданный товар. В данном случае осуществляется не только доставка товара, но и продажа.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России, состоявшемся 23.07.2013г.,

представители ООО «Мир здоровья» ООО РКЦ «Ижкомцентр» поддержали ранее представляемые пояснения в полном объеме.

Выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с договором подряда на изготовление рекламных печатных материалов и оказание услуг по распространению рекламы № 01-0213-РК от 14.02.2013г., заключенного между ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» и ООО «Мир здоровья», а также согласно адресной рассылке на оборотной стороне счет-квитанции на оплату жилищно-коммунальных услуг за февраль 2013 года, распространенных среди жителей г. Ижевска, была размещена реклама следующего содержания: «ООО «Мир здоровья» Аптека доступные цены, огромный выбор доставка медикаментов на дом от 500 руб. бесплатно интернет-аптека www.apteka-18.net. ул. Бородина, 7 тел. 908-595».

По результатам распространения данной рекламы между сторонами был подписан акт № 21 от 28.02.2013г., произведена оплата выполненных работ (платежное поручение № 105 от 21.02.2013г.).

В соответствии с Договором № 01-0213-РК от 14.02.2013г. ООО «Мир здоровья» (Заказчик) поручает, а ООО «РИЦ «Ижкомцентр» (Исполнитель) обязуется выполнить по заданию Заказчика работы по изготовлению рекламных печатных материалов и оказать Заказчику услуги по их распространению в счетах-извещениях за февраль 2013г.

Заказчиком - ООО «Мир здоровья» утвержден макет рекламы следующего содержания: «ООО «Мир здоровья» Аптека доступные цены, огромный выбор доставка медикаментов на дом от 500 руб. бесплатно интернет-аптека www.apteka-18.net. ул. Бородина, 7 тел. 908-595».

Исходя из указанных документов, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Мир здоровья» (ИНН <...>, ОГРН <...>, юридический адрес: 426057, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Бородина, д.7), рекламораспространителем - ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр» (ОГРН <...>, ИНН <...>, 426075, г. Ижевск, ул. Камбарская, д. 29).

В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-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.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 27.09.2007 N 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» 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 с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Из порядка приобретения товаров в аптеках ООО «Мир здоровья» следует, что товар передается покупателю в месте его нахождения, денежные средства покупатель передает непосредственно при получении товара. При этом, до приобретения товара покупатель непосредственно знакомится с товаром и принимает решение о его покупке либо отказе от покупки.

Таким образом, рекламируемые услуги по доставке товаров интернет-аптеки ООО «Мир здоровья» не являются дистанционным способом продажи товаров, и соответственно, на них не распространяются требования статьи 8 Федерального закона «О рекламе».

Исходя из изложенного, при размещении на оборотной стороне счет-квитанции на оплату жилищно-коммунальных услуг за февраль 2013 года, распространенных среди жителей г. Ижевска, рекламы следующего содержания: «ООО «Мир здоровья» Аптека доступные цены, огромный выбор доставка медикаментов на дом от 500 руб. бесплатно интернет-аптека www.apteka-18.net. ул. Бородина, 7 тел. 908-595», нарушение законодательства РФ о рекламе не установлено.

В соответствии с абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, производство по делу может быть прекращено в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, производство по делу в отношении ООО «Мир здоровья» и ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр», возбужденному по факту размещения вышеуказанной рекламы с признаками нарушения статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», подлежит прекращению в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела в действиях данных лиц нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вместе с тем, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым передать материалы дела № СЮ04-03/2013-76Р в отношении ООО «Мир здоровья» в Управление по лицензированию медицинской и фармацевтической деятельности

при Правительстве Удмуртской Республики, поскольку исходя из представленных материалов фактическая реализация лекарственных средств (заключение договора купли-продажи) осуществляется в месте нахождения покупателя, а не в месте осуществления деятельности аптеки, чем нарушаются со стороны ООО «Мир здоровья» лицензионные требования.

Руководствуясь абзацем а) пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, абз. 2 п. 3.56 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012г. № 711/12, Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Производство по делу № СЮ04-03/2013-76Р, возбужденному в отношении ООО «Мир здоровья» и ООО «Расчетно-информационный центр «Ижкомцентр», прекратить, в связи с неподтверждением в ходе рассмотрения дела наличия в действиях данных лиц нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
2. Передать материалы дела № СЮ04-03/2013-76Р в отношении ООО «Мир здоровья» в Управление по лицензированию медицинской и фармацевтической деятельности при Правительстве Удмуртской Республики, в части рассмотрения вопроса о соблюдении ООО «Мир здоровья» лицензионных требований к реализации лекарственных средств.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>