

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 108

о наложении штрафа по делу № 4-05/130

об административном правонарушении

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 30.10.2012 г. и материалы дела № 4-05/130, возбужденного в отношении ООО «Городская аптека» в связи с распространением ненадлежащей рекламы, в присутствии представителя ООО «Городская аптека»,

УСТАНОВИЛ:

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 в настоящее время реклама

не распространяется.

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.

На основании части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Городская аптека» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3. КоАП РФ.

2. Применить к ООО «Городская аптека» меру ответственности в виде административного штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 100000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа, уплаченная за нарушение законодательства о рекламе, зачисляется в бюджет: получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ ЦБ РФ по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 11626000016000140, ОКАТО 08401000000.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 статьи 32.2 Кодекса, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы

судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.