**Ответы на вопросы предпринимателей, поступившие в Управление Роспотребнадзора по г.Москве**

**через сервис для сбора вопросов (обращений), замечаний и комментариев по докладам и при обсуждении докладов на публичных слушаниях 13 июля 2017 года на публичных слушаниях правоприменительной практики Управления за II квартал 2017 года**

**Вопрос**

П.11 Перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размеров, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации, утвержденным Постановлением Правительства №55 от 19.01.1998г. предусмотрено, что не подлежат возврату или обмену технически сложные товары бытового назначения, на которые установлены гарантийные сроки (станки металлорежущие и деревообрабатывающие бытовые; электробытовые машины и приборы; бытовая радиоэлектронная аппаратура; бытовая вычислительная и множительная техника; фото- и киноаппаратура; телефонные аппараты и факсимильная аппаратура; электромузыкальные инструменты; игрушки электронные, бытовое газовое оборудование и устройства; часы наручные и карманные механические, электронно-механические и электронные, с двумя и более функциями).

Однако указанные в п.11 технически сложные товары разнятся с товарами, перечисленными в Постановлении Правительства РФ от 10.11.2011 №924 "Об утверждении перечня технически сложных товаров". В связи с данным пробелом в законодательстве судебная практика не однозначна, и зачастую по одному и тому же виду товара суды в разных регионах принимают разные решения, на которые впоследствии, при принятии решения, опираются ТО Роспотребнадзора при рассмотрении жалоб потребителей. Просим уточнить подлежат ли обмену сотовые телефоны?

**Ответ**

Согласно статьи 25 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон РФ № 2300-1), потребитель вправе обменять **непродовольственный товар надлежащего качества** на аналогичный товар у продавца, у которого этот товар был приобретен, если указанный товар не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации. Потребитель имеет право на обмен непродовольственного товара надлежащего качества в течение четырнадцати дней, не считая дня покупки. Обмен непродовольственного товара надлежащего качества проводится, если указанный товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид, потребительские свойства, пломбы, фабричные ярлыки, а также имеется товарный или кассовый чек либо иной подтверждающий оплату указанного товара документ.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 во исполнение положений п. 1 ст. 25 Закона утвержден Перечень непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации.

При решении вопросов, связанных с рассмотрением претензий потребителей, все же необходимо исходить из того, что данный Перечень товаров разработан во исполнение положений ст. 25 Закона РФ № 2300-1 и касается лишь правовых аспектов реализации прав потребителя **на обмен товара надлежащего качества**, при условии соблюдения требований, изложенных в абзаце 3 ст. 25 указанного Закона.

При этом Постановление Правительства Российской Федерации от 10.11.2011 № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров» касается права потребителей **на замену товара в случае обнаружения недостатков товара**.

С точки зрения требований потребительского законодательства следует иметь в виду, что согласно пункту 1 статьи 18 Закона РФ № 2300-1 основания для предъявления требования потребителями в отношении технически сложных товаров **с недостатками** касаются лишь тех товаров, которые входят в перечень, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 10.11.2011 № 924 (далее - Перечень).

Что же касается конкретно вопроса **о порядке обмена телефона надлежащего качества (**по основаниям, указанным в ст. 25 Закона РФ №2300-1), то, учитывая положения п. 47 Правил и п.11 Перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55, телефон относится к товарам, подпадающим под соответствующие изъятия из общих правил, установленных ст. 25 Закона РФ № 2300-1, и, соответственно, обмену и возврату не подлежат.

В частности пункт 6 Перечня технически сложных товаров предусматривает в качестве таковых «**оборудование** навигации и беспроводной связи для бытового использования, в том числе **спутниковой связи, имеющее сенсорный экран и обладающее двумя и более функциями**», что позволяет отнести к данной группе товаров оборудование соответствующее только этим характеристикам.

Таким образом, если мобильный телефон не имеет сенсорный экран и не обладает двумя или более функциями, то он не может быть отнесен к технически сложным товарам, на которые распространяется положение пункта 1 статьи 18 Закона РФ «О защите прав потребителей».

Однако при решении спорных ситуаций по вопросу принадлежности тех или иных товаров к Перечню, необходимо учитывать, что он должен разрешаться индивидуально применительно к каждому конкретном случаю, в том числе в судебном порядке.

**Вопрос**

П.1 ст. 14.43 КоАП РФ предусматривает ответственность юридических лиц в виде штрафа в размере 100 до 300 тыс. рублей за нарушение изготовителем, исполнителем (лицом, выполняющим функции иностранного изготовителя), продавцом требований технических регламентов. В то же время существует п.1 ст. 14.8 КоАП РФ, предусматривающий ответственность юридических лиц за нарушение права потребителя на получение необходимой и достоверной информации о реализуемом товаре в виде предупреждения или наложение административного штрафа в размере от 5 до 10 тыс. рублей.

Несмотря на то, что ст.2 Технического регламента Таможенного союза «О безопасности продукции легкой промышленности» (ТР ТС 017/2011) установлено, что не продавец, а изготовитель, осуществляющий производство и реализацию продукции легкой промышленности, несет ответственность за ее соответствие требованиям данного Технического регламента, протоколы по п. 1 ст. 14.43 КоАП РФ в ходе проведения проверок составляются на продавца!

Продавец товаров не является их производителем, поэтому у него отсутствует возможность нанести на данные товары ту или иную информацию, предусмотренную требованиями технических регламентов («О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011) и «Электромагнитная совместимость технических средств» (ТР ТС 020/2011). Зачастую, при приобретении крупных партий товаров, у Продавца отсутствует физическая возможность проверить каждую единицу поставляемого ему товара (например, проверить каждую единицу товара из целого контейнера, полученного от поставщика) на его соответствие требованиям технических регламентов и наличие на нем необходимой информации. Тем не менее, с введением в действие в 2011г.

Технических регламентов, сотрудники РПН, в случае выявления отсутствия той или иной информации о товаре в ходе проведения проверки, предпочитают составлять протоколы именно по п. 1 ст. 14.43 КоАП РФ, а не по п.1 ст. 14.8 КоАП РФ, что несомненно оказывает определенное давление на бизнес в РФ, существенно влияет на экономическую составляющую торгующих организаций, тем самым ситуация идет вразрез с Указами Президента РФ от мая 2012г., его обращением к Федеральному Собранию РФ 4 декабря 2014 г. о снижении административных барьеров и административного давления на бизнес!!! Предложение: рассмотреть вопрос о внесении изменений (дополнений) в законодательство РФ, либо разработать информационное Письмо Федеральной службы Роспотребнадзора, предусматривающее, что административную ответственность за нарушение требований Технических регламентов несет Изготовитель товаров, либо его представитель на территории РФ, а не Продавец товаров.

**Ответ**

Статья 14.43Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает ответственность изготовителя, исполнителя (лица, выполняющего функции иностранного изготовителя), продавца за нарушение требований технических регламентов.Ответственность указанных лиц за данное правонарушение возникает вследствие нарушения требований того или иного технических регламентов при выпуске его в оборот (реализацию) на территории Таможенного союза.

Статья 14.8 часть 1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает ответственность должностных лиц и юридических лиц за нарушение права потребителя на получение необходимой и достоверной информации о реализуемом товаре (работе, услуге), об изготовителе, о продавце, об исполнителе и о режиме их работы. Ответственность указанных лиц за данное правонарушение возникает вследствие несоблюдения обязательных требований законодательства Российской Федерации в сфере защиты прав потребителей и принимаемыми в связи с ним нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Для сведения: Статья 2 Технического регламента Таможенного союза, утв. Решением Комиссии Таможенного союза от 9 декабря 2011 г. № 876 (ТР ТС 017/2011) содержит в себе определения используемые в настоящем Техническом регламенте и не устанавливает что не продавец, а изготовитель, осуществляющий производство и реализацию продукции легкой промышленности, несет ответственность за ее соответствие требованиям данного Технического регламента.

**Вопрос**

Стали частые случаи проверок территориальными управлениями Роспотребнадзора средств индивидуальной защиты (например, перчатки) на складах промышленных предприятий, которые закупают СИЗ для внутреннего пользования (обеспечение своих работников). В процессе проверки проводятся лабораторные испытания.

Если результаты испытаний показывают отклонения от нормы по каким-либо показателям, Роспотребнадзор выписывает Протокол об административном правонарушении в отношении поставщика, который поставил этот товар
проверяемому лицу.

При этом проверка такой же продукции на территории самого поставщика не производится, СИЗы со склада поставщика не изымаются, на экспертизу не отправляются. Протокол об адм. правонар. оформляется исключительно на основе образцов, взятых у конечного потребителя.

Норма п.2 ст. 36 ФЗ "О Техническом регулировании" допускает, что требования технических регламентов могут быть нарушены при осуществлении производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации. Вопрос: почему Роспотребнадзор не проводит проверку всей цепочки лиц, участвовавших в производстве, хранении, перевозке, реализации товара, в отношении которого выявлены отклонения? Ведь вредные факторы могли повлиять на структуру ткани на любой стадии от производителя до конечного потребителя? Почему Роспотребнадзор не доказывает, что именно по вине поставщика товар не соответствует тех.регламенту, а не по вине, например, производителя или перевозчика или самого потребителя? Может быть, в процессе перевозки товара до склада покупателя (силами самого покупателя) или на складе покупателя товар подвергся такому воздействию, что стал, например, токсичным.

**Ответ**

В соответствии с п. 1.2 технического регламента Таможенного союза "О безопасности средств индивидуальной защиты" (ТР ТС 019/2011) настоящий технический регламент Таможенного союза распространяется на средства индивидуальной защиты, независимо от страны происхождения, ранее не находившиеся в эксплуатации (новые) и выпускаемые в обращение на единой таможенной территории Таможенного союза. Требования к проектированию, эксплуатации, хранению, перевозке, реализации и утилизации средств индивидуальной защиты не регулируются положениями настоящего технического регламента Таможенного союза и устанавливаются законодательством государства - члена Таможенного союза.

В рамках контрольно-надзорных мероприятий Территориальными отделами Управления Роспотребнадзора по г. Москве проводятся отбор проб продукции (СИЗ) для проведения лабораторно-инструментальных исследований на соответствие требованиям ТР ТС 019/2011"О безопасности средств индивидуальной защиты". В случае выявления несоответствующей продукции (СИЗ) требованиям ТР ТС 019/2011"О безопасности средств индивидуальной защиты", проводятся контрольно-надзорные мероприятия в отношении продавца и производителя данной продукции (СИЗ), в рамках которых осуществляется отбор проб продукции (СИЗ) в целях полного, всестороннего и объективного выяснения данных обстоятельств.

В случае выявления повторного несоответствия отобранной продукции требованиям ТР ТС 019/2011"О безопасности средств индивидуальной защиты" изготовители, исполнители (лица, выполняющие функции иностранного изготовителя), продавцы несут административную ответственность, предусмотренную статьей 14.43 КоАП РФ.

При отсутствии продавца или производителя на территории г. Москвы информация направляется по территориальной принадлежности в Управление Роспотребнадзора по субъекту Российской Федерации для принятия мер, предусмотренных техническим регламентом, в т.ч. привлечение к административной ответственности, подачи исков в суд с конфискацией продукции, выдачи предписаний об устранении нарушений требований технических регламентов, предписаний о разработке программ мероприятий по предотвращению причинения вреда, предписаний о приостановлении реализации продукции, предписаний о приостановлении действий деклараций о соответствии продукции, направление информаций о необходимости приостановления или прекращения действия сертификата, направление исков в суд о принудительном отзыве продукции и направление исков о понуждении к приостановлению деятельности по производству фальсифицированной продукции, направление материалов в правоохранительные органы.