|  |
| --- |
| D:\Юридична практика\Державна реєстрація\# ЗАВЕРШЕНІ\АО SPIRELEX\Spirelex_logo.png АДВОКАТСЬКЕ ОБ’ЄДНАННЯ «СПАЄРЛЕКС»LAW FIRM «SPIRELEX»код ЄДРПОУ: 41885148м. Львів, пр. Шевченка, 7, оф. 79e-mail: lawfirmspirelex@gmail.comтел.: +380977191604. |

**«10» вересня 2020 року**

**ПРАВОВИЙ ВИСНОВОК**

Адвокатському об’єднанню «Спаєрлекс» від Фізичної особи-підприємця Романів Юлії Вікторівни (надалі – Замовник) надійшов Запит щодо надання правового висновку щодо попередньо обговорених із Замовником питань.

У зв’язку із цим, повідомляємо наступне:

Відповідно до ст. 9 Закону України «Про захист прав споживачів» споживач має право обміняти непродовольчий товар належної якості на аналогічний у продавця, в якого він був придбаний, якщо товар не задовольнив його за формою, габаритами, фасоном, кольором, розміром або з інших причин не може бути ним використаний за призначенням.

Споживач має право на обмін товару належної якості протягом чотирнадцяти днів, не рахуючи дня купівлі, якщо триваліший строк не оголошений продавцем.

Обмін товару належної якості провадиться, якщо він не використовувався і якщо збережено його товарний вигляд, споживчі властивості, пломби, ярлики, а також розрахунковий документ, виданий споживачеві разом з проданим товаром, або відтворений на дисплеї програмного реєстратора розрахункових операцій (дисплеї пристрою, на якому встановлений програмний реєстратор розрахункових операцій) QR-код, що дає змогу споживачеві здійснювати його зчитування та ідентифікацію з розрахунковим документом за структурою даних, що в ньому містяться, або надісланий електронний розрахунковий документ на наданий споживачем абонентський номер чи адресу електронної пошти.

[Перелік товарів, що не підлягають обміну (поверненню)](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/172-94-%D0%BF%22%20%5Ct%20%22_blank) з підстав, зазначених у цій статті, затверджується Кабінетом Міністрів України.

Якщо на момент обміну аналогічного товару немає у продажу, споживач має право або придбати будь-які інші товари з наявного асортименту з відповідним перерахуванням вартості, або розірвати договір та одержати назад гроші у розмірі вартості повернутого товару, або здійснити обмін товару на аналогічний при першому ж надходженні відповідного товару в продаж. Продавець зобов'язаний у день надходження товару в продаж повідомити про це споживача, який вимагає обміну товару.

При розірванні договору купівлі-продажу розрахунки із споживачем провадяться виходячи з вартості товару на час його купівлі. Гроші, сплачені за товар, повертаються споживачеві у день розірвання договору, а в разі неможливості повернути гроші у день розірвання договору - в інший строк за домовленістю сторін, але не пізніше ніж протягом семи днів.

**Отже, товар належної якості підлягає обміну протягом 14 днів від дня наступного за днем купівлі, за наявності наступних обставин:**

* *товар не задовольнив покупця за формою, габаритами, фасоном, кольором, розміром або з інших причин не може бути ним використаний за призначенням;*
* *товар не використовувався і якщо збережено його товарний вигляд, споживчі властивості, пломби, ярлики;*
* *покупець зберіг розрахунковий документ, виданий споживачеві разом з проданим товаром чи надісланий споживачеві на надану ним електронну пошту, або відтворений на дисплеї програмного реєстратора розрахункових операцій чи QR-код, що дає змогу споживачеві здійснювати його зчитування та ідентифікацію з розрахунковим документом за структурою даних, що в ньому містяться.*

**Слід звернути увагу, що споживач не має права на повернення товару належної якості, у разі наявності аналогічного товару у продавця. В такому випадку, покупець може лише обміняти придбаний товар на аналогічний товар іншої форми, розміру, кольору, фасону, габаритів і т.д.**

У разі відсутності аналогічного товару, споживач має право обміняти товар на інші товари з наявного асортименту з відповідним перерахуванням вартості або розірвати договір купівлі-продажу та одержати назад гроші у розмірі вартості повернутого товару.

Тому, рекомендую вимагати у споживачів, які хочуть повернути придбаний товар вказувати конкретну причину повернення (обміну) товару.

**У разі, якщо товар був у використанні, споживачу слід відмовляти в поверненні товару.**

Постановою Кабінету Міністрів України від 19.03.1994 р. № 172 «Про реалізацію окремих положень Закону України «Про захист прав споживачів» затверджено перелік товарів належної якості згідно з додатком № 3, що не підлягають обміну (поверненню), якщо вони не задовольняють споживачів з будь-яких причин.

Додатком № 3 вказаної вище Постанови передбачено наступний Перелік товарів належної якості, що не підлягають обміну (поверненню):

1. Продовольчі товари, лікарські препарати та засоби, предмети сангігієни;
2. **Непродовольчі товари:**
* фотоплівки, фотопластинки, фотографічний папір;
* корсетні товари;
* **парфюмерно-косметичні вироби;**
* пір'яно-пухові вироби;
* дитячі іграшки м'які;
* дитячі іграшки гумові надувні;
* зубні щітки;
* мундштуки;
* апарати для гоління;
* помазки для гоління;
* розчіски, гребенці та щітки масажні;
* сурдини (для духових музичних інструментів);
* скрипічні підборіддя;
* рукавички;
* тканини;
* тюлегардинні і мереживні полотна;
* килимові вироби метражні;
* **білизна натільна;**
* **білизна постільна;**
* панчішно-шкарпеткові вироби;
* товари в аерозольній упаковці;
* друковані видання;
* лінійний та листковий металопрокат, трубна продукція;
* пиломатеріали, погонажні (плінтус, наличник), плитні матеріали (деревноволокнисті та деревностружкові плити, фанера) і скло, нарізані або розкроєні під розмір, визначений покупцем (замовником);
* аудіо-, відеокасети, диски для лазерних систем зчитування із записом;
* вироби з натурального та штучного волосся (перуки);
* **товари для немовлят (пелюшки, соски, пляшечки для годування тощо)****;**
* інструменти для манікюру, педикюру (ножиці, пилочки тощо);
* ювелірні вироби з дорогоцінних металів, дорогоцінного каміння, дорогоцінного каміння органогенного утворення та напівдорогоцінного каміння.

Згідно з положеннями ст. 4 Закону України «Про дошкільну освіту» базовими етапами фізичного, психічного та соціального становлення особистості дитини є вік немовляти, ранній вік, передшкільний вік.

Дитина до одного року є немовлям.

**Отже, товари призначені для дітей віком до 1 (одного) року є товарами для немовлят та не підлягають поверненню.**

**Споживачі мають право обміняти (повернути) придбані свічки, оскільки вони відсутні в переліку товарів, що не підлягають поверненню, якщо свічка не відноситься до парфюмерно-косметичних виробів (н-д: ароматичні свічки).**

Крім цього, згідно з п. 3 ч. 5 ст. 13 Закону України «Про захист прав споживачів» у разі коли інше не передбачено договором, споживач не має права розірвати договір, укладений на відстані, якщо договір стосується виготовлення або переробки товару на замовлення споживача, тобто якщо товар не може бути проданий іншим особам або може бути проданий лише з істотними фінансовими втратами для продавця (виконавця).

Договір, укладений на відстані, - договір, укладений продавцем (виконавцем) із споживачем за допомогою засобів дистанційного зв'язку.

**Таким чином, споживач не може повернути товар у разі виготовлення такого товару на замовлення, у разі якщо замовлення здійснено засобами дистанційного зв’язку (н-д: через інтернет сайт, соціальні мережі та ін.) та товар не може бути продано іншим особам (н-д: замовлений товар містить іменні надписи; модель, форма товару не є серійними, а виготовленні спеціально на замовлення та ін.).**

Відповідно до ч. 3 ст. 4 Закону України «Про захист прав споживачів» споживачі зобов'язані:

1) перед початком експлуатації товару уважно ознайомитися з правилами експлуатації, викладеними в наданій виробником (продавцем, виконавцем) документації на товар;

2) в разі необхідності роз'яснення умов та правил використання товару - до початку використання товару звернутися за роз'ясненнями до продавця (виробника, виконавця) або до іншої вказаної в експлуатаційній документації особи, що виконує їх функції;

3) користуватися товаром згідно з його цільовим призначенням та дотримуватися умов (вимог, норм, правил), встановлених виробником товару (виконавцем) в експлуатаційній документації;

4) з метою запобігання негативним для споживача наслідкам використання товару - застосовувати передбачені виробником в товарі засоби безпеки з дотриманням передбачених експлуатаційною документацією спеціальних правил, а в разі відсутності таких правил в документації - дотримуватися звичайних розумних заходів безпеки, встановлених для товарів такого роду.

З аналізу наведених вище обов’язків споживача вбачається, що споживач зобов’язаний використовувати товар відповідно до умов експлуатації, правил використання товару згідно з його цільовим призначенням та відповідно до умов встановлених виробником.

Законодавство України не містить визначення поняття «крижма» чи «крижмо» та не відносить його до жодної із категорій товарів.

**Отже, саме виробник товару визначає порядок використання товару та його цільове призначення.**

**У зв’язку із цим, вважаю, що одяг для хрещення та крижми можна віднести до товарів для немовлят, якщо вони призначені для дітей віком до 1 року.**

**Крім цього, крижми, враховуючи їхнє призначення можна віднести до постільної білизни.**

*З метою уникнення спірних ситуацій щодо повернення товарів рекомендую:*

* провести класифікацію товарів за віком та цільовим призначенням;
* викласти на сайті правила повернення товарів належної якості в яких описати товари, що не підлягають поверненню та порядок умови повернення інших товарів;
* викласти на сайті публічний договір купівлі-продажу товарів;
* у виставлених, відповідно до договору купівлі-продажу, рахунках чи інших документах на оплату зазначати, що покупець ознайомлений із призначенням товару, правилами його використання і умовами повернення (якщо товар не підлягає поверненню – так і зазначати).

**Старший партнер**

**АО «Спаєрлекс»**

**Поронюк І.Б. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**