

ИП Ш<...>

Сиреневая ул., <...>

г.Барнаул, 656067

Дело № 022/04/14.3-576/2019

ПРОТОКОЛ № 46

об административном правонарушении

Дата составления: 08 августа 2019г.

Место составления: Алтайский край, г.Барнаул, пр. Ленина, 81 (1 этаж).

Протокол составлен начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Б <...> в связи с непосредственным обнаружением должностным лицом достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, совершенного ИП Ш<...>.

ИП Ш<...> о дате, времени и месте составления протокола извещена надлежащим образом, однако, на его составление не явилась, направила представителя с доверенностью от 19.11.2018г. Ш<...>.

Данные о лице, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении:

1. **ФИО:** Ш<...>

2. **Дата и место рождения:** <....>

3. **Место жительства (регистрации):** Алтайский край, г.Барнаул, Сиреневая ул., <...>.

4. **Паспортные данные:** паспорт РФ <...>

5. **ОГРНИП:** 318222500046805

6. **ИНН/КПП:** 222306940927

7. **Дата постановки на учет в налоговом органе:** 01.06.2018г.

8. **Место работы, должность:** индивидуальный предприниматель

9. **Сведения о совершенных административных правонарушениях (в течение года):**
нет данных.

Права и обязанности, предусмотренные ст. 51 Конституции РФ и ст.ст. 25.1, 24.2 КоАП РФ:

1. Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

2. Законный представитель (представитель) юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

3. Дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

4. Мне разъяснено мое право пользоваться услугами переводчика. В его услугах я не нуждаюсь, русским языком владею хорошо.

5. При наличии смягчающих обстоятельств приложить подтверждающие документы.

Права и обязанности мне разъяснены и понятны.

Подпись представителя юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу _____

Место, дата, время совершения правонарушения: Алтайский край, г.Новоалтайск, Космонавтов ул., 16а, 03 июня 2019г.

Факт нарушения установлен Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, что отражено в решении по делу №022/05/7-372/2019 от 30.07.2019г.

Событие (существо) правонарушения и его квалификация: ИП Ш<...> допущено нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (ненадлежащая реклама), что выразилось в следующем.

В городе Новоалтайске по адресу: Космонавтов ул., 16а (Бизнес-центр «Премьер») на рекламной конструкции размещен рекламный баннер с информацией следующего содержания: «Студия лазерной эпиляции Lazer Love 3 этаж, офис 327 БЕЗ БОЛИ ПО ЦЕНЕ ШУГАРИНГА! Первая процедура бесплатно!..».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) под рекламой понимается 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.

Информация «Студия лазерной эпиляции Lazer Love 3 этаж, офис 327 БЕЗ БОЛИ ПО ЦЕНЕ ШУГАРИНГА! Первая процедура бесплатно!..» полностью соответствует определению понятия «реклама», направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемым услугам лазерной эпиляции, а также к лицу, оказывающему данные услуги, способствует поддержанию интереса к указанным товарам и продвижению их на рынке.

Согласно материалам дела, по указанному в рекламе услуги лазерной эпиляции оказывает ИП Ш<...>, что подтверждается договором аренды № А 4-48 от 01.01.2019г., заключенным между указанным индивидуальным предпринимателем и ООО «А...».

Рекламируемые услуги лазерной эпиляции на территории Алтайского края, в частности в городе Новоалтайске по адресу: Космонавтов ул., 16а в офисе 327, оказываются ИП Ш<...>на основании заключенного с ООО «ЛазерЛов» договора коммерческой концессии № 18С/19 от 02.04.2019г., предметом которого является предоставление ООО «ЛазерЛов» ИП Ш<...>. за вознаграждение права использования в предпринимательской деятельности комплекса исключительных прав (право на товарный знак, коммерческое обозначение «Lazer Love», право на Ноу-хау, в том числе стандарты качества, а также иные права, поименованные в договоре).

Из содержания рекламы следует, что по указанному в рекламе адресу оказываются услуги лазерной эпиляции, о чем свидетельствует наименование студии и информация «БЕЗ БОЛИ ПО ЦЕНЕ ШУГАРИНГА! Первая процедура бесплатно!..».

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017г. № 804н, проведение эпиляции (А14.01.013) является медицинской услугой, соответственно для оказания гражданам подобных услуг, в том числе услуг по проведению лазерной эпиляции, необходима лицензия на осуществление медицинской деятельности.

Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» под медицинской услугой понимает медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; медицинская деятельность - профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная с трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Из материалов дела следует, что ИП Ш<...> лицензию на осуществление медицинской деятельности не имеет, поскольку медицинских услуг, содержащих элементы профилактики заболеваний, диагностики и лечения, не оказывает; оборудование, с помощью которого оказываются рекламируемые услуги, медицинским не является, что подтверждается представленным в материалы дела

заключением эксперта № 01-06/2019 от 18.06.2019г., а также сертификатами соответствия от 29.08.2018г., 22.05.2018г.

Индивидуальный предприниматель указывает, что студия «Lazer Love» является СПА-студией по уходу за телом и удалению волос и специализируется на оказании эстетико-косметических СПА-услуг по уходу за кожей лица и тела, а именно СПА-процедуры по удалению волос. В своей деятельности индивидуальный предприниматель ориентируется на соблюдение «ГОСТ Р 55321-2012. Национальный стандарт Российской Федерации. Услуги населению СПА-услуги. Общие требования» (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 29.11.2012 № 1605-ст), «ГОСТ Р 55317-201. Национальный стандарт Российской Федерации. Услуги населению. СПА-услуги. Термины и определения» (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 29.11.2012 № 1597-ст).

В соответствии с ГОСТ Р 55321-2012 все СПА-услуги подразделяются на основные и дополнительные. ГОСТ Р 55321-2012 не включает СПА-услуги медицинского характера.

В соответствии с пунктом 4.2 ГОСТ Р 55321-2012 к дополнительным услугам относит:

- уход за волосами,
- уход за кожей лица и тела,
- уход за ногтями и кожей кистей рук и стоп ног,
- массаж,
- эпиляция.

Таким образом, ГОСТ Р 55321-2012 относит эпиляцию к дополнительным СПА-услугам, не относящимся к услугам медицинского характера.

Следовательно, дополнительные СПА-услуги по удалению волос не являются медицинской услугой, а в соответствии с вышеназванным Общероссийским классификатором относятся к услугам косметическим прочим, а именно: к услугам по косметическому комплексному уходу за кожей тела и удалению волос (код 96.02.19.112). Эта группировка включает: услуги, связанные с личной гигиеной, уходом за телом, удалением волос (депиляцией), услуги, связанные с применением ультрафиолетовых и инфракрасных лучей, и прочие услуги, связанные с гигиеной. Эта группировка не включает услуги по лечению, которые располагаются в разделе 86 классификатора.

Кроме того, в материалах дела имеется копия постановления УМВД России по г.Новосибирску об отказе в возбуждении уголовного дела в отношении директора ООО «Лазер Лов», в связи с отсутствием в действиях последнего признаков состава преступления, предусмотренного статьей 235 УК РФ. Указанное постановление принято по результатам доследственной проверки по заявлению Косметологической лазерной ассоциации в отношении ООО «Лазер Лов» по основаниям, являющимся предметом рассмотрения Комиссии Алтайского краевого УФАС России по делу №022/05/7-372/2019, в пределах полномочий антимонопольного органа.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Целью рекламы является привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

При этом рекламная информация лежит в основе представлений о качестве и назначении товара, об особенностях его использования, условиях приобретения, цене товара, следовательно, особую важность приобретают достоверность рекламы, создание правильного представления об объекте рекламирования.

Поскольку в соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утвержденной Приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017г. №804н, проведение эпиляции (А14.01.013) является медицинской услугой, а материалы и обстоятельства дела свидетельствуют о том, что ИП Шуровой А.Ю. оказываются услуги косметические по нежелательному удалению волос, то рассматриваемая реклама является недостоверной в части не соответствующих действительности сведений о природе объекта рекламирования – услуг лазерной эпиляции.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 Закона о рекламе, недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара.

Согласно статье 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 настоящего Федерального закона, несет рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП Ш<...>.

30 июля 2019 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе установлен факт нарушения ИП Ш<...> Федерального закона «О рекламе», рассматриваемая реклама признана ненадлежащей.

Согласно частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности

подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП Ш<...> включена в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микропредприятие».

Протокол об административном правонарушении составлен на семи страницах в присутствии представителя Ш<...>, протокола будет направлена в адрес индивидуального предпринимателя заказным письмом с уведомлением о вручении, а также на электронную почту.

С протоколом об административном правонарушении ознакомлен(а), копию протокола об административном правонарушении на семи страницах получил(а)

Подпись лица, в отношении которого

ведется производство по делу _____

Рассмотрение настоящего протокола и других материалов дела № 022/04/14.3-576/2019 **состоится 21 августа 2019 года в 10 часов 30 минут** в помещении Алтайского краевого УФАС России по адресу: г.Барнаул, Ленина пр., 81

Подпись лица, в отношении которого

ведется производство по делу _____

Подпись должностного лица, составившего протокол об административном правонарушении
