

ИП <...>

Сиреневая ул., <...>

г.Барнаул, 656067

Дело № 022/04/14.3-576/2019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 72

о назначении административного наказания

по делу № 022/04/14.3-576/2019 об административном правонарушении

21 августа 2019г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 022/04/14.3-576/2019 в отношении ИП <...>, ИНН 222306940927,

УСТАНОВИЛ:

ИП <...>на рассмотрение дела об административном правонарушении не явилась, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещена надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), 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, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо 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.

В адрес антимонопольного органа от представителя ИП <...> 08 августа 2019 года поступило ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя и направлении копии постановления на адрес электронной почты (вх. №1910660 от 09.08.2019г.).

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП <...>, а также представителя по доверенности.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 46 от 08.08.2019г. ИП <...> допущено нарушение пункта 2 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

Алтайским краевым УФАС России выявлен факт размещения в городе Новоалтайске по адресу: Космонавтов ул., 16а (Бизнес-центр «Премьер») на рекламной конструкции информации следующего содержания: «Студия лазерной эпиляции Lazer Love 3 этаж, офис 327 БЕЗ БОЛИ ПО ЦЕНЕ ШУГАРИНГА! Первая процедура бесплатно!..».

В соответствии со статьей 3 Закона 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 <...> что подтверждается договором аренды № А 4-48 от 01.01.2019г., заключенным между указанным индивидуальным предпринимателем и ООО «Август».

Рекламируемые услуги лазерной эпиляции на территории Алтайского края, в частности в городе Новоалтайске по адресу: Космонавтов ул., 16а в офисе 327, оказываются ИП <...> на основании заключенного с ООО «А<...>А<...>» договора коммерческой концессии № 18С/19 от 02.04.2019г., предметом которого является предоставление ООО «А<...>А<...>» ИП <...> 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 <...> 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 «А<...>А<...>», 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 «А<...>А<...>» 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 <...> 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 части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Закона несет рекламоделатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рекламоделателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

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 <...> Федерального закона «О рекламе», рассматриваемая реклама признана ненадлежащей.

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.

ИП <...> при размещении и распространении рассматриваемой рекламной информации нарушены требования части 3 статьи 5 Закона о рекламе, что является правонарушением, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

У ИП <...> при размещении и распространении рекламы услуг Студии лазерной эпиляции Lazer Love имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были предприняты зависящие от неё меры по их соблюдению, следовательно, в действиях индивидуального предпринимателя имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, находящихся вне контроля ИП <...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, при рассмотрении дела не установлено. Следовательно, вина ИП <...> в совершении правонарушения доказан и подтверждается материалами дела.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ИП <...> должных мер по соблюдению требований части 3 статьи 5

Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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.

В соответствии с частью 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 <...> включена в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микروпредприятие».

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

ИП <...> впервые совершила нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность, необходимо отнести признание вины, устранение допущенного нарушения законодательства о рекламе.

С учетом того, что ИП <...> относится к субъектам малого предпринимательства, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

ИП <...>, ИНН 222306940927 признать виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса <...>