

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/13-2019

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

17 сентября 2019 года

г. Пенза

В Пензенское УФАС России из Некоммерческой Корпоративной Организации «Косметологической лазерной ассоциации «Класс» (далее – Ассоциация) поступило обращение на действиях ИП ... (студии лазерной эпиляции «Laser love») по оказанию платных медицинских услуг с нарушением законодательства РФ.

Со стороны Ассоциации также представлена информация, что сведения о студии лазерной эпиляции «Laser love», размещенные на сайте <https://laserlove.ru/pnz>, указывают на осуществление деятельности по оказанию услуг лазерной эпиляции студией «Laser love», расположенной по адресу: г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201.

Со стороны Ассоциации в адрес «Laser love» по адресу: г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201, 13.02.2019 направлено письмо с описанием нарушений законодательства РФ.

Пензенским УФАС России 11 сентября 2019г. был проведен осмотр официального сайта студии лазерной эпиляции «Laser love» по адресу <https://laserlove.ru/pnz> в сети «Интернет», о чем составлен соответствующий акт.

По результатам осмотра Интернет сайта «Laser love» установлено, что на сайте размещена информация об оказании услуг по проведению процедуры лазерной эпиляции с применением диодного лазера DFLaserHybrid.

На странице по адресу <https://laserlove.ru/pnz> содержатся выражения: «Студия лазерной эпиляции в Пензе», «Процедура лазерной эпиляции является максимально безопасным и безболезненным способом удаления волос на теле», размещено изображение прибора для лазерной эпиляции DFLaserHybrid.

- на странице по адресу <https://laserlove.ru/fr2#!/tab/57093588-3> содержится выражение: «подборка лучших поставщиков оборудования для удаления нежелательных волос».

Вместе с тем, на сайте отсутствуют сведения об имеющейся лицензии на право осуществления медицинской деятельности.

В результате рассмотрения обращения установлено, что студия лазерной эпиляции «Laser love» расположена по адресу: Россия, Пензенская обл., г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201 (ТЦ «Орленок»), эксплуатация данной студии осуществляется ИП ...

В студии размещена информация об оказании услуг по проведению процедуры лазерной эпиляции.

Основным видом деятельности индивидуального предпринимателя ... , согласно выписке из ЕГРИП является предоставление услуг парикмахерскими и салонами красоты (ОКВЭД 96.02).

В соответствии с пунктом 3 статьи 23 и статьей 49 ГК РФ отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, индивидуальный предприниматель может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). При этом право осуществлять такую деятельность возникает с момента получения разрешения (лицензии) или в указанный в нем срок.

Согласно статье 3 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон № 99-ФЗ) лицензия – это специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, в случае, если в заявлении о предоставлении лицензии указывалось на необходимость выдачи такого документа в форме электронного документа.

В силу подпункта 46 пункта 1 статьи 12 Закона № 99-ФЗ медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию.

В соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» под медицинской деятельностью понимается 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.

Данным нормативным правовым актом также предусмотрено, что медицинская помощь – это комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. В свою очередь, медицинская услуга – это медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Порядок лицензирования указанного вида деятельности, а также лицензионные требования и условия при его осуществлении определены Положением о лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»), утвержденным Постановлением Правительства от 16.04.2012 № 291.

Согласно пункту 3 данного Положения медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению, которые выполняются при оказании первичной медико-санитарной, специализированной (в том числе высокотехнологичной), скорой (в том числе скорой специализированной), паллиативной медицинской помощи, оказании медицинской помощи при санаторно-курортном лечении, при проведении медицинских экспертиз, медицинских осмотров, медицинских освидетельствований и санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в рамках оказания медицинской помощи, при трансплантации (пересадке) органов и (или) тканей, обращении донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

К указанному перечню работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, относятся, в том числе, косметология, дерматовенерология, организация сестринского дела, медицинский массаж.

В соответствии с приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» (зарегистрирован в Минюсте России 07.11.2017 № 48808) к медицинским услугам отнесено, в частности, проведение депиляции (код А14.01.012), проведение эпиляции (А14.01.013).

Из номенклатуры также следует, что проведение эпиляции отнесено к медицинским услугам класса «А» (виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение); по типу медицинской услуги «14» – уход за больными или отдельными анатомо-физиологическими элементами организма; по анатомо-функциональной области «01» – кожа, подкожно-жировая клетчатка, придатки кожи.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что осуществление медицинской деятельности может выражаться, в том числе, оказанием хозяйствующим субъектом соответствующей услуги согласно перечню, приведенному в Номенклатуре медицинских услуг. При этом основополагающим условием при квалификации услуги как медицинской является наличие определенного вмешательства/воздействия на человеческий организм, характеризующее ту или иную услугу согласно Номенклатуре.

В соответствии с письмом Росздравнадзора от 30.01.2019 г. N 10-3734/19 аппарат для лазерной эпиляции является медицинским изделием и подлежит регистрации в установленном законодательством порядке. По степени воздействия они относятся к 3 или 4 классу безопасности, т.е. при воздействии устройства приводят к деструкции тканей (в данном случае придатков кожи). Для данных процедур предусмотрен целый ряд медицинских противопоказаний, что требует для назначения данной услуги и ее выполнения специальной профессиональной подготовки, а в соответствии с Приказом МЗ РФ N381н назначение услуг по профилю косметология возможно только врачом-косметологом

Таким образом, целью услуги лазерной эпиляции является эстетическая коррекция, что одинаково применимо как для бытовых, так и для медицинских косметологических услуг, сам метод деструкции волосяного фолликула, заложенный в лазерах, будет относиться исключительно к медицинским услугам.

По информации Министерства здравоохранения Пензенской области лицензия на

осуществление медицинской деятельности организации с наименованием «Laser love», а также ИП ... не выдавалась. В соответствии с информацией, представленной Министерством здравоохранения Пензенской области, по сведениям, размещенным в информационных системах, в том числе на сайте «Laser love», деятельность студии лазерной эпиляции «Laser love» можно отнести к медицинской.

Употребление таких специальных слов и словосочетаний как «эпиляция», «лазерная эпиляция», «лазер», «удаление волос», «безопасное удаление волос», может вызывать у потребителя неверное представление о том, что студия лазерной эпиляции «Laser love» (ИП ...) осуществляет медицинскую деятельность по утвержденным медицинским стандартам, ГОСТам и технике безопасности и может создавать у третьих лиц ложное представление о своей квалификации как участника рынка.

Таким образом, использование на официальном сайте и в студии по адресу: г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201 (ТЦ «Орленок») в совокупности таких слов и словосочетаний как «эпиляция», «лазерная эпиляция», «лазер», «удаление волос», «безопасное удаление волос» может вызывать у потребителя неверное представление о том, что студия лазерной эпиляции «Laser love» (ИП ...) является медицинской организацией осуществляющей медицинскую деятельность.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Таким образом, рассматриваемые действия ИП ... по распространению информации на сайте <https://laserlove.ru/pnz> и при оформлении студии по адресу: г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201 (ТЦ «Орленок»), об оказании в студии лазерной эпиляции «Laser Love» услуг по лазерной эпиляции, относимых к медицинским, в отсутствие соответствующего разрешения, свидетельствуют о нарушении действующего законодательства.

Деятельность на рынке оказания медицинских услуг/услуг по лазерной эпиляции осуществляют: Сеть клиник «Медицина для вас», Клинико-диагностические центры «МЕДИКЛИНИК», Медицинский центр «Эскулап» и другие медицинские организации, осуществляющие деятельность на рынке в соответствии с необходимыми разрешительными документами.

Действия ИП могут отвлечь потребителя от добросовестных субъектов рынка и создать у потребителя определенное впечатление о лице, оказывающем медицинские услуги, которое не соответствует действительности. В данном случае преимущество ИП ... обеспечивается непосредственным информационным воздействием на потребителя, введение в заблуждение создает предпосылки к изменению спроса в пользу студии лазерной эпиляции «Laser love», эксплуатируемой ИП ..., предоставляя указанному хозяйствующему субъекту необоснованное конкурентное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности. В результате указанных действий у ИП ...

возникает возможность причинения убытков конкурентам в результате перераспределения спроса.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее-Закон о защите конкуренции) недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в [заблуждение](#), в том числе в отношении: [качества и потребительских свойств](#) товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, [способов](#) и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Таким образом, в действиях ИП ... усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившиеся во введении в заблуждение в результате распространения информации в студии и на сайте <https://laserlove.ru/pnz> об оказании в студии лазерной эпиляции «Laser Love» по адресу: г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201 (ТЦ «Орленок») услуг по лазерной эпиляции, относимых к медицинским, в отсутствие соответствующего разрешения.

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения, в том числе, пункта 1 статьи 14.2 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ИП ... (студия лазерной эпиляции «Laser Love»), по введению в заблуждение в результате распространения информации об оказании услуг по проведению лазерной эпиляции, относимых к медицинским, в отсутствие соответствующего разрешения, признаков недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ИП ... о необходимости прекращения **в срок до 30 октября 2019 года** указанных действий, для чего необходимо:

- принять меры по прекращению распространения информации об оказании в студии лазерной эпиляции «Laser Love» по адресу: г. Пенза, ул. Московская, д. 17, оф. 201 (ТЦ «Орленок») и на официальном сайте в сети Интернет <https://laserlove.ru/pnz> услуг по лазерной эпиляции относимых к медицинским, в отсутствие соответствующего разрешения.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения

дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Врио руководителя управления