ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-22/2020 об административном правонарушении
«04» февраля 2020 года город Воронеж
Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-22/2020, возбужденного 04.02.2020 ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Михиной Н.Н. в отношении общества с ограниченной ответственностью «Восточный экспресс» (ИНН 3666172262, ОГРН 1113668025778, дата регистрации 23.06.2011, г. Воронеж, проспект Революции, 26/28, офис 1) (далее – ООО «Восточный экспресс») в связи с нарушением требований пункта 7 статьи 7 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии <…> ООО «Восточный экспресс» <…>

УСТАНОВИЛ:

Решением от 03.02.2020 года № 036/05/7-18/2020 Комиссии Воронежского УФАС России реклама: «Студия Красоты ЗОЛОТОЙ ДРАКОН TATTOO PIERSING СОЛЯРИЙ Художественная татуировка, перманентный макияж Лазерное удаления татуировок Пирсинг Косметолог, электроэпиляция Солярий Вход в арку (473)255-83-87», размещенная на железных решетчатых воротах по проспекту Революции, д. 26/28 г. Воронежа в виде небольшого металлического щита прямоугольной формы с закругленным верхом признана ненадлежащей, поскольку такая реклама распространяется с нарушением требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
Решением от 03.02.2020 года № 036/05/7-18/2020 установлено следующее.
14.01.2020 г. в рамках мониторинга объектов наружной рекламы, сотрудниками Воронежского УФАС России Михиной Н.Н., Давыдовой О.В. совершен осмотр объекта наружной рекламы, размещенной/расположенной по ул. проспект Революции, д. 26/28 г. Воронежа.
На рекламной конструкции распространяется информация следующего содержания: «Студия Красоты ЗОЛОТОЙ ДРАКОН TATTOO PIERSING СОЛЯРИЙ Художественная татуировка, перманентный макияж Лазерное удаления татуировок Пирсинг Косметолог, электроэпиляция Солярий Вход в арку (473)255-83-87».
Рассматриваемая информация размещена с использованием рекламной конструкции в виде небольшого металлического щита прямоугольной формы с закругленным верхом, размещенной на железных решетчатых воротах, о чем составлен акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями.
В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – 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.
Рассматриваемая информация доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.
Таким образом, рассматриваемая информация является рекламой.

Согласно пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.
Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является салон красоты «Золотой дракон» и предоставляемые указанным салоном услуги: «перманентный макияж, лазерное удаление татуировок, пирсинг, косметолог».
В соответствии с Федеральным Законом от 21.11.2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.
В соответствии с Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13 октября 2017 г. № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», указанные в рекламе услуги: проведение эпиляции (А14.01.013), пирсинг (А21.01.010), удаление татуировки (А16.01.021), дермапигментация (перманентный татуаж) (А17.30.001) отнесены к типу медицинских услуг.
Согласно п. 46 ст. 12 Федерального закона от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность подлежит лицензированию.
Исходя из имеющейся у Воронежского УФАС России информации, указанные виды услуг в студии красоты «Золотой дракон» предоставляет ООО «Восточный экспресс».
Согласно выписки из ЕГРЮЛ от 14.01.2020г., ООО «Восточный экспресс» зарегистрировано по адресу: г. Воронеж, проспект Революции, 26/28, основным видом деятельности является «Предоставление прочих персональных услуг, не включенных в другие группировки» (ОКВЭД 96.09), дополнительными видами деятельности является, в том числе «Деятельность больничных организаций» (ОКВЭД 86.10), «Общая врачебная практика» (ОКВЭД 86.21), «Деятельность в области медицины прочая, не включенная в другие группировки» (ОКВЭД 86.90.9).
Вместе с тем, в выписке из ЕГРЮЛ, на сайте указанного салона: «goldragon.org» отсутствует информация о лицензиях на осуществление медицинской деятельности.
При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре № 804н, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования.
Согласно пункту 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.
В нарушение указанных требований указанная реклама распространяется в отсутствие лицензии на оказание медицинских услуг, что не допускается пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.
Согласно частям 6,7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель

и рекламораспространитель.
Из имеющейся у Воронежского УФАС России информации установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Восточный экспресс».
Определением от 17.01.2020 г. № 036/05/7-18/2020 «О возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» в отношении ООО «Восточный экспресс» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе». Дело назначено к рассмотрению на 11 часов 30 минут 31.01.2020 г.
31.01.2020 г. в ходе рассмотрения дела <…> ООО «Восточный экспресс» <…> пояснила в том числе, что: «ООО «Восточный экспресс осуществляет деятельность с 2011 года, оказывая бытовые услуги населению в студии красоты «Золотой дракон». Рассматриваемая рекламная вывеска размещена мной на воротах на основании договора пользования фасадом здания. Так как студия «Золотой дракон» находится во дворе, мне необходимо размещать информацию о студии на красной линии дома, чтобы люди могли нас найти и прочитать информацию о наших услугах. По поводу приобретения медицинской лицензии я обращалась в отдел лицензирования г. Воронежа, где мне ответили, что профессия «татуировщик» не существует в Общероссийском классификаторе профессий, рабочих и т.д. В медицинскую лицензию можно вписать только врача. Медакадемия не выпускает врачей, который делают процедуру пирсинга, электроэпиляции, татуировки, удаление татуировок, татуаж (дермапигментацию)». Всему этому обучают в специальных учебных центрах мастера с практикой. В нашей студии услуги пирсинга оказывает работник со средним медицинским образованием (хирургическая сестра). Для получения медицинской лицензии необходимы значительные площади (отдельные помещения, оборудование и штат врачей). Моя организация не обладает такими ресурсами и не является медицинской клиникой, оказывающей непосредственно лечебные услуги».
Комиссия, ознакомившись с материалами дела № 036/05/7-18/2020, изучив документы, выслушав пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.
Согласно п. 46 ст. 12 Федерального закона от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность подлежит лицензированию.
В соответствии с пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.
Как было установлено ранее, услуги, оказываемые в студии красоты «Золотой дракон» отнесены к медицинским услугам, а именно: проведение эпиляции (А14.01.013), пирсинг (А21.01.010), удаление татуировки (А16.01.021), дермапигментация (перманентный татуаж) (А17.30.001) (Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13 октября 2017 г. № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»).
Кроме того, в разд. «В» вышеуказанной Номенклатуры № 804н, который состоит из медицинских услуг, представляющих собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение, «Дерматовенерология и косметология» включены в подраздел 008.
Медицинская помощь по профилю «Косметология» включает комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение

или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц) (п. 2 Порядка оказания медицинской помощи по профилю «Косметология», утвержденного Приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н).
Таким образом, косметология также относится к медицинским услугам, соответственно такие услуги подлежат лицензированию.
Как было установлено Комиссией Воронежского УФАС России, лицензия на оказание медицинских услуг у ООО «Восточный экспресс» отсутствует.
В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.
Согласно частям 6,7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.
Воронежским УФАС России было ранее установлено, а также подтверждено <…> ООО «Восточный экспресс» <…> в ходе рассмотрения настоящего дела, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ООО «Восточный экспресс».
В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.
Таким образом, ООО «Восточный экспресс», являясь рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой ненадлежащей рекламы, в период с 14.01.2020 (период обнаружения сотрудниками Воронежского УФАС России ненадлежащей рекламы) по настоящее время в г. Воронеже совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
04.02.2020г. в отношении ООО «Восточный экспресс» составлен протокол № 036/04/14.3-22/2020 об административном правонарушении. В связи с поступившим 04.02.2020г. от ООО «Восточный экспресс» ходатайством о назначении и рассмотрении дела № 036/04/14.3-22/2020, дело назначено к рассмотрению на 12 часов 10 минут 04.02.2020г.
Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.
Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена 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 указанной статьи.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица/…/.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте https://ofd.nalog.ru/ ООО «Восточный экспресс» соответствует категории «Микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ООО «Восточный экспресс» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, 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.

С учетом изложенного, административное наказание ООО «Восточный экспресс» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

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.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 7 статьи 7, частями 6,7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Восточный экспресс» (ИНН 3666172262, ОГРН 1113668025778, дата регистрации 23.06.2011, г. Воронеж, проспект Революции, 26/28, офис 1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «Восточный экспресс» предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ООО «Восточный экспресс».

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.