

РЕШЕНИЕ

«23» января 2020г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместитель
председателя

Комиссии:

<...
> - заместителя руководителя управления;

Членов

Комиссии:

<... начальника отдела рекламы, недобросовестной
> - конкуренции и финансовых рынков;
специалиста – эксперта отдела рекламы и
<...
>- недобросовестной конкуренции и финансовых
рынков,

рассмотрев дело № 042/05/7-1976/2019, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, адрес: <...>) о размещении рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <...> (вх. от 16.09.2019 № 5631), а также обращение Прокуратуры г. Кемерово (вх от 04.10.2019 № 6016) о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в журнале «Авторский проект» (август 2019).

При рассмотрении поступившего обращения Кемеровским УФАС России установлено, что в журнале «Авторский проект» в выпуске за август 2019 на страницах 38-39 размещена рекламная статья об оказании услуг по лазерной эпиляции в сети салонов «DeLuxe».

Из ответа ООО «Медиа Ресурс» (исх. б/н, б/д) следует, что указанная рекламная статья была размещена на основании договора № <...> на размещение информационно – рекламных материалов от 13.05.2019, заключенного с ИП <...>, а также приложений №1, № 2, № 3 к указанному договору.

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области (исх. от 01.10.2019 № 04-11/863) следует, что номенклатура медицинских услуг утверждена приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н и включает медицинскую услугу «проведение эпиляции» (код услуги А14.01.013).

14.11.2019 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/7-1976/2019 в отношении ИП <...> и назначено к

рассмотрению на 12.12.2019 в 10 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

12.12.2019 на рассмотрение дела № 042/05/7-1976/2019 ИП <...> не явилась. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 12.12.2019 рассмотрение дела № 042/05/7-1976/2019 было отложено на 23.01.2020 в 13 часов 30 минут. Данное определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат корреспонденции, распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой возврат отправителю по иным обстоятельствам имеются в материалах дела.

23.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/05/7-1976/2019 в отсутствие ИП <...>.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение <...> (вх. от 16.09.2019 № 5631), а также обращение Прокуратуры г. Кемерово (вх. от 04.10.2019 № 6016) о рассмотрении заявления <...> о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы в журнале «Авторский проект» (август 2019).

При рассмотрении поступившего обращения Кемеровским УФАС России установлено, что в журнале «Авторский проект» в выпуске № 6 (132) за август 2019 на страницах 38-39 размещена рекламная статья об оказании услуг по лазерной эпиляции в сети салонов «DeLuxe».

Из ответа ООО «Медиа Ресурс» (исх. б/н, б/д) следует, что указанная рекламная статья была размещена на основании договора № <...> на размещение информационно – рекламных материалов от 13.05.2019, заключенного с ИП <...>, а также приложений №1, № 2, № 3 к указанному договору.

В соответствии с пояснениями ООО «Медиа Ресурс», в данном случае косметический салон DE LUXE LASER @ BEAUTY CENTER использует в своей деятельности диодные лазерные установки. Опираясь на нормативные документы, можно сделать вывод, что в соответствии с ГОСТ 55321-2012 Утвержденный Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 29.11.2012 № 1605-ст – эпиляция относится к дополнительным услугам при оказании СПА-услуг (пункт 4.2). ГОСТ 55321-2012 отнес эпиляцию к бытовым услугам, а поскольку точного определения в нормативных документах этого термина нет, то и доказать медицинский характер этой услуги невозможно. Единственным критерием в данном вопросе будут регистрационные документы на прибор. То есть если аппарат имеет сертификат как электрический бытовой прибор для удаления волос, то и услуга не подлежит лицензированию.

Вместе с тем, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в соответствии с представленной копией Декларации о соответствии Евразийского экономического союза, диодный лазер торговой марки Razordase, модель SDL-C+, является диодным лазером для салонов небытового применения.

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области (исх. от 01.10.2019 № 04-11/863) следует, что номенклатура медицинских услуг утверждена приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н и включает медицинскую услугу «проведение эпиляции» (код услуги А14.01.013).

В соответствии с пунктом 46 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99 – ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково») подлежит лицензированию

Кемеровским УФАС России установлено, что в рекламной статье указано на осуществление медицинского вида деятельности – проведение лазерной эпиляции без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна).

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. Требования к организации и выполнению указанных работ (услуг) в целях лицензирования устанавливаются Министерством здравоохранения Российской Федерации.

Медицинская услуга - 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. При этом под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. Выполнение медицинских услуг осуществляется только медицинскими работниками.

Кроме того, приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» утверждена Номенклатура медицинских услуг, представляющая собой перечень медицинских услуг. Перечень медицинских услуг разделен на два класса: «А» и «В», построенные по иерархическому принципу. Класс «А» включает медицинские

услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение. Класс «В» включает медицинские услуги, представляющие собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение. В соответствии с данным приказом вид деятельности «проведение эпиляции» (код А14.01.013) отнесен к медицинской деятельности.

Понятие косметических средств, косметических услуг и косметических процедур содержится в Приказе Центра государственного санитарно-эпидемиологического надзора в г. Москве от 30.07.2001 № 839 (далее – Приказ).

Согласно пункту 3.10 Приказа, косметические средства (косметика) - средства, предназначенные для личной гигиены и украшения (улучшения) внешнего облика человека.

В соответствии с пунктами 3.7 и 3.8 Приказа, косметические процедуры - мероприятия, применяемые с целью личной гигиены и коррекции косметических недостатков средствами декоративной косметики.

Косметические услуги - перечень косметических процедур, оказываемых в учреждениях коммунально-бытового назначения и в спортивно-оздоровительных учреждениях и не требующих медицинского контроля.

Эпиляция - это искусственное удаление волос посредством разрушения волосяных луковиц тем или иным способом, либо удаление волос с корнем.

В целях обеспечения единой нормативной базы работ и услуг в здравоохранении на всей территории Российской Федерации, включая протоколы ведения больных, методики выполнения сложных и комплексных медицинских услуг, лицензионные требования и условия, табель оснащения медицинских учреждений, Минздравсоцразвитием Российской Федерации 12 июля 2004 года утверждена Номенклатура работ и услуг в здравоохранении (далее - Номенклатура). Согласно разделу «А» Номенклатуры к простым медицинским услугам относится лечение с помощью лучевого (звукового, светового, ультрафиолетового, лазерного) воздействия (включая лазерную шлифовку кожи - код ПМУ 22.01.002, лазерную деструкцию ткани кожи - код ПМУ 22.01.003, низкоинтенсивное лазерное облучение кожи - код ПМУ 22.01.005), а также оперативное лечение кожи, подкожно-жировой клетчатки, придатков кожи (в частности - удаление поверхностно расположенных инородных тел - код ПМУ 16.00.001, удаление татуировки - код ПМУ 16.01.038, дерматологический пилинг - код ПМУ 16.01.041). Согласно разделу «А» Номенклатуры проведению эпиляции (код ПМУ 14.01.015) относится к манипуляциям сестринского ухода, также являющимся простыми медицинскими услугами.

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения РФ от 13.10.2017 № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», в перечень номенклатуры медицинских услуг (класс «А»), представляющих собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, входит такая услуга как проведение эпиляции (код А14.01.013) без подразделения по методам. При этом каждый

раздел класса «А» обозначает определенный тип медицинской услуги. Так, раздел 14 включает уход за больными или отдельными анатомо-физиологическими элементами организма (ротовая полость, верхние дыхательные пути и т.д.). Подразделы класса «А» (от 01 до 31) обозначают анатомо-функциональную область, где подраздел 01 -Кожа, подкожно-жировая клетчатка, придатки кожи.

В соответствии с пояснениями Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области (исх. от 22.01.2020 № 04-11/34), из которых следует, что работы (услуги) по косметологии включены в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утвержденный постановлением правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями, на территории инновационного центра «Сколково»).

Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 13.10.2017 № 804н утверждена Номенклатура медицинских услуг, в которую включены под кодом А14.01.012 медицинская услуга «Проведение депиляции», под кодом А014.01.013 медицинская услуга «Проведение эпиляции».

Включение услуги в Номенклатуру медицинских услуг направлено на обеспечение таких основных принципов охраны здоровья, как приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи, ее доступность и качество медицинской помощи, и не связано с оборудованием (аппаратами, приборами, инструментами), используемыми для ее оказания.

Согласно Порядку оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология», утвержденному приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 18.04.2012 № 381н, услуги по депиляции проводятся в манипуляционном кабинете, лазерное воздействие на покровные ткани осуществляется в кабинете аппаратных методов лечения в косметологии.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323 – ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан РФ» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппарата, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека.

Диодные лазерные установки, применяемые для оказания медицинских услуг по косметологии (для лазерной эпиляции), являются медицинскими изделиями и подлежат обязательной государственной регистрации, что подтверждается письмами Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения от

09.11.2018 № 02И-2651/18, от 29.05.2019 № 01И-1336/19, от 02.10.2019 № 01И-2391/19.

Исходя из изложенного, для проведения лазерной эпиляции с использованием диодных лазерных установок, необходимо получение лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области, представленного в адрес Кемеровского УФАС России следует, что по состоянию на 03.10.2019 в Едином реестре лицензий, выданных юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, отсутствуют сведения о наличии лицензий на осуществление медицинской деятельности по адресу г. Кемерово, б-р Строителей, 48 (место осуществления указанной медицинской деятельности).

Из ответа Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности Кемеровской области (исх. от 23.10.2019 № 06-20/914) следует, что по состоянию на 21.10.2019 в едином реестре лицензий, отсутствуют сведения о наличии действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности, выданной индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>).

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.

В нарушение данной правовой нормы в журнале «Авторский проект» размещена рекламная статья об оказании медицинской деятельности «проведение эпиляции» (лазерной эпиляции), с отсутствием лицензии на оказание данной медицинской деятельности.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...>.

Из информации, представленной в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Медиа Ресурс», указанная рекламная статья была размещена в журнале «Авторский проект» в выпуске за август 2019.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>) нарушившей требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы

медицинской деятельности – лазерной эпиляции в журнале «Авторский проект» в выпуске № 6 (132) за август 2019, без соответствующей лицензии на осуществление медицинской деятельности.

2. Предписание не выдавать в связи с устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «03» февраля 2020 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.