

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 08-05-17/25

23 мая 2017 года

г. Мурманск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-17/25 возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Салманова Садига Магоммедали Оглы (ОГРНИП 304519036300551 от 28.012004, ИНН 519100629409, <...>,

УСТАНОВИЛА:

09.03.2017 года на электронный адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области поступило обращение гражданина <...> по факту распространения 06.03.2017 в эфире радиостанции «Ди ФМ» на территории г. Мурманска и Мурманской области рекламных роликов: «Специальное предложение от салона красоты «Амина». Чистка лица всего 800 рублей! При массаже лица- маска в подарок!Баумана37, тел.52-49-09» и «Дамы и господа салона красоты «Амина» предлагает все виды парикмахерских услуг...услуги косметолога и солярий...», с признаками нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

По мнению заявителя, салон «Амина» рекламирует лицензируемые косметологические услуги, не имея лицензии на право осуществлять медицинскую деятельность, и в отсутствие предупредительной надписи о противопоказаниях.

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

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;

товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации;

рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо;

В силу части 7 статьи 5 закона о рекламе не допускается реклама, в которой [отсутствует](#) часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

- «Специальное предложение от салона красоты «Амина». Чистка лица всего 800 рублей! При массаже лица - маска в подарок!Баумана37, тел.52-49-09» и «Дамы и господа салона красоты «Амина» предлагает все виды парикмахерских услуг...услуги косметолога и солярий....., размещенная ИП Салмановым С.М.О. 06.03.2017 в эфире радиостанций «Русское радио», «Авторadio», «ДИ ФМ» по всем юридическим признакам является рекламой:

-распространялась в эфире радиоканала для неопределенного круга лиц;

-формировала и поддерживала интерес потребителя к услугам салона «Амина»: «Специальное предложение от салона красоты «Амина». Чистка лица всего 800 рублей! При массаже лица- маска в подарок!

-преследовала строго заданные цели информирования о салоне и продвижении его услуг на рынке: «Амина» предлагает все виды парикмахерских услуг...услуги косметолога и солярий...».

Объектами рекламирования являются:

-салон «Амина»;

-услуги парикмахера, косметолога и т.д.;

-специальное предложение салона.

Согласно представленной, сторонами договорных отношений, информации и записи вещания 06.03.2017 в эфире радиостанции «Ди ФМ» на территории г. Мурманска и Мурманской области выходило два рекламных ролика, следующего содержания: «Специальное предложение от салона красоты «Амина». Чистка лица всего 800 рублей! При массаже лица - маска в подарок!Баумана37, тел.52-49-09» и «Дамы и господа салона красоты «Амина» предлагает все виды парикмахерских услуг...услуги косметолога и солярий...».

Таким образом, один рекламный ролик предлагает услуги чистки, массажа лица, наложение маски, второй ролик предлагает услуги косметолога.

Противоречивость информации в двух рекламных роликах не позволяет потребителям понять, какие точно услуги оказываются в салоне «Амина»

косметические или косметологические, что вводит потребителей в заблуждение.

Рекламодатель ИП Салманов С.М.О. не представил лицензию на оказание медицинских услуг(косметологических).

Салманов С.М.О. пояснил, что с рекламным законодательством не знаком, формулируя текст рекламы со специалистами радиокompании, надеялся на их компетенцию и правильность донесения информации до потребителя. Салманов С.М.О. объяснил, что не имеет медицинской лицензии и не оказывает, в принадлежащем ему салоне «Амина», косметологические услуги.

По утверждению Салманов С.М.О. в рекламе ошибочно говорится об услугах косметолога, указанные в рекламе: чистка лица и массаж являются косметическими процедурами и не требуют лицензии.

Салманов С.М.О. признал, что нарушил рекламное законодательство и пояснил, что специально не пытался вводить потребителей в заблуждение об услугах салона.

Предприниматель просил учесть, что нарушение совершено им без злого умысла, по незнанию рекламного законодательства, и до составления протокола правонарушение устранено, реклама в таком виде не выходит в средствах массовой информации.

Согласно выписке из ЕГРИП индивидуальный предприниматель Салманов С.М.О. осуществляет деятельность по предоставлению парикмахерских услуг и услуг салона красоты (96.02).

Салманов С.М.О. заключил с ООО «Теле Радио Компания «Телевидение Новой волны» договор № 11 от 16.02.2017 на размещение рекламных материалов в эфире радиостанций «Русское радио», «Авторadio», «ДИ ФМ» на территории г. Мурманска и Мурманской области сроком до 08.03.2017 года.

Согласно паспорту рекламного ролика, текст ролика определил и утвердил Салманов С.М.О.

Из представленного графика следует, что рекламные ролики выходили на радиоканалах «Русское радио», «Авторadio», «ДИ ФМ» с 17.02.2017 по 08.03.2017г 4 раза в сутки.

Услуги приняты индивидуальным предпринимателем в полном объеме без претензий по объему, качеству и срокам оказания услуг по Акту № 063 от 08.03.2017.

Из двух рекламных роликов следует, что салон «Амина» предлагает услуги косметолога; чистку, массаж и наложение маски. Данная информация создает впечатление у потребителя рекламы, что салон оказывает лицензированные медицинские услуги.

В соответствии со [статьей 2](#) Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (далее - Федеральный закон N 99-ФЗ) лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам

истории и культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государства, возможность нанесения которого связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности. Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности в иных целях не допускается.

К лицензируемым видам деятельности относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение указанного в [части 1 настоящей статьи](#) ущерба и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензированием.

Согласно [пункту 46 статьи 12](#) Федерального закона N 99-ФЗ медицинская деятельность подлежит обязательному лицензированию.

Постановление Правительства РФ от 16.04.2012 N 291 (ред. от 23.09.2016, с изм. от 08.12.2016) "О лицензировании медицинской деятельности»(далее Положение) определяет порядок лицензирования медицинской деятельности, осуществляемой на территории Российской Федерации медицинскими и иными организациями, а также индивидуальными предпринимателями.

Частью 3 Положения установлено, что медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно [приложению](#). В приложении перечислены работы/услуги составляющие медицинскую деятельность и подлежащие лицензированию, к числу которых причислены работы/услуги по косметологии.

В соответствии с [Номенклатурой](#) медицинских услуг (утверждена [Приказом](#) Минздравсоцразвития России от 27.12.2011 N 1664н (ред. от 29.09.2016) "Об утверждении номенклатуры медицинских услуг" (Зарегистрировано в Минюсте России 24.01.2012 N 23010) такие услуги, как косметологическая чистка лица, наложение маски и др., относятся к медицинским услугам. Номенклатура медицинских услуг состоит из двух [классов: "А" и "В"](#), которые включают медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

В перечень медицинских услуг (класс "А"), представляющих собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение, входят такие услуги как общий массаж медицинский (код [A21.01.001](#)), массаж лица медицинский (код [A21.01.002](#)), массаж шеи медицинский (код [A21.01.003](#)), пилинг-массаж (код [A21.01.006](#)), очищение кожи лица и шеи (код [A14.01.008](#)), проведение депиляции (код [A14.01.012](#)).

Таким образом, деятельность по оказанию услуг по косметологии, включающих в себя комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение и восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма, является медицинской и подлежит лицензированию.

В отличие от медицинских, к косметическим процедурам относятся мероприятия, применяемые с целью личной гигиены и коррекции косметических недостатков

средствами декоративной косметики. Они касаются поверхностного ухода без нарушения кожного покрова и иных способов вмешательства в организм. Такие косметические услуги, которые не требуют медицинского контроля и могут оказываться учреждениями коммунально-бытового назначения.

Между тем, виды услуг, оказываемых предприятиями и организациями населению, определяет Общероссийский [классификатор](#) услуг населению "ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности" (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) (ред. от 07.10.2016) и разграничивает платные услуги населению на бытовые и медицинские услуги.

Раздел Q классификатора деятельность в области здравоохранения и социальных услуг включает широкий диапазон мероприятий медицинской помощи, которую обеспечивает обученный медицинский персонал в больницах и других организациях, а также в частных консультационных кабинетах, на дому у пациентов и в других местах.

Деятельность в области медицины прочая, код 86.90- деятельность медсестер, акушерок, физиотерапевтов или других специалистов среднего медицинского персонала, в том числе в области гидротерапии, массажа, иглоукалывания и далее список открытый.

Раздел S классификатора предоставление прочих видов услуг включает предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты 96.02.2(косметические маски по уходу за кожей лица и шеи с применением косметических средств; гигиенический массаж лица и шеи, включая эстетический, косметический комплексный уход за кожей лица и шеи, включая тестирование кожи, чистку, косметическое очищение, глубокое очищение, тонизирование, гигиенический массаж, маску, защиту, макияж, подбор средств для домашнего ухода) введено [Изменением](#) 6/2016 ОКВЭД 2, утв. Приказом Росстандарта от 14.04.2016 N 260-ст).

Из приведенных выше нормативных актов следует, что услуги, перечисленные в рекламном ролике: чистка лица, массаж лица, маска лица может быть как косметологической услугой, относящейся к медицинским услугам, требующая лицензии и строго выполняемая медицинскими работниками, так и косметической услугой, относящейся к бытовым услугам, оказываемой парикмахерскими и салонами красоты.

Если рекламируется услуга косметологическая, то требуется наличие медицинской лицензии и указание в самой рекламе о противопоказаниях.

Если же рекламируется услуга косметическая, то необходимо в полном объеме довести данную информацию до потребителя и указать в самой рекламе, что предлагается косметическая чистка и маска лица, гигиенический массаж лица и шеи, в соответствии с формулировками классификатора деятельность в области бытовых услуг.

В рассматриваемом случае рекламные ролики салона красоты «Амина» не содержат полную информацию об услугах салона, и вводят в заблуждение потребителей рекламы, ввиду недосказанности, и противоречивости информации в двух рекламных роликах, т.к. один из роликов рекламы салона красоты «Амина»

предлагает « услуги косметолога», а второй ролик сообщает лишь о том, что салон оказывает услуги: чистку лица, массаж лица и маску, не раскрывая существенную для потребителя рекламы информацию медицинская эта услуга или бытовая.

В силу части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Установлено, что ИП Салманов С.М.О. не имеет лицензии на право оказывать косметологические услуги, не оказывает их в принадлежащем ему салоне, однако рекламирует свои услуги как косметологические, тем самым вводит потребителей рекламы в заблуждение.

Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Рекламодатель должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе, в частности о включении в рекламу полных сведений и условий приобретения услуги.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

- Мурманского УФАС России признала рекламные ролики: «Специальное предложение от салона красоты «Амина». Чистка лица всего 800 рублей! При массаже лица - маска в подарок! ...Баумана37, тел.52-49-09» и «Дамы и господа салона красоты «Амина» предлагает все виды парикмахерских услуг...услуги косметолога и солярий....», размещенные ИП Салмановым С.М.О. 06.03.2017 в эфире радиостанций «Русское радио», «Авторадио», «Ди ФМ» ненадлежащими и нарушающими часть 7 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно материалам дела ИП Салманов Садиг Магоммедали Оглы является рекламодателем вышеназванной рекламы, т.к. заключил договор № 11 от 16.02.2017г на размещение спорной рекламы и утвердил паспорт рекламного ролика.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 7 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ несет рекламодатель – ИП Салманов Садиг Магоммедали Оглы (ОГРНИП 304519036300551 от 28.012004, ИНН 519100629409, <...>).

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) рекламодатель индивидуальный предприниматель Салманов Садиг Магоммедали Оглы (ОГРНИП 304519036300551 от 28.012004, ИНН 519100629409, <...>)

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, г. Мурманск, ул. Книповича, д.45-1, эфир радиостанции «Ди ФМ» 101,5 FM.

Время совершения административного правонарушения: дата фиксации рекламы

- 06.03.2017

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на индивидуальных предпринимателей – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Вина ИП Салманова Садига Магоммедали Оглы заключается в том, что иницируя размещение рекламы, он не принял всех мер, и разместил рекламу с нарушением рекламного законодательства, при этом имея условия для соблюдения требований Закона о рекламе.

Из пояснений предпринимателя следует, что он впервые разместил рекламу, ранее не привлекался к ответственности за нарушение рекламного законодательства, раскаялся и устранил правонарушение до составления протокола.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного в сети Интернет <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, индивидуальный предприниматель Салманов Садиг Магоммедали Оглы (ОГРНИП 304519036300551 от 28.012004, ИНН 519100629409, <...>) является микро предприятием.

Согласно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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 пунктами 1 и 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

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 Салманов С.М.О. в течение 2016 года не привлекался к ответственности по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, т.е. впервые совершило нарушение рекламного законодательства.

При назначении административного наказания должностным лицом учтены фактические обстоятельства дела, отсутствие отягчающих и наличие смягчающих ответственность обстоятельств - своевременное устранение правонарушения, раскаяние.

- учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает возможным, за впервые совершенное административное правонарушение, применение части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ИП алманов С.М.О., т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

Предприниматель уведомлен о рассмотрении дела надлежащим образом, ходатайствовал рассмотреть дело в отсутствие представителя по уважительной причине.

- лицо удовлетворило ходатайство, и при вынесении постановления, учло ранее представленные лицом документы по существу дела и объяснения.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся 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 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным индивидуального предпринимателя Салманова Садига Магоммедали Оглы (ОГРНИП 304519036300551 от 28.012004, ИНН 519100629409, <...>) в совершении нарушения требования части 7 статьи 5 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административное наказание в виде административного штрафа, объявив ИП Салманову С.М.О. предупреждение.

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.

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 подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя управления

И.Н.Попова