

РЕШЕНИЕ по делу № 06-03-12/10

08 июня 2012 года

г.Мурманск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), в составе:

председатель комиссии – Чеченина С.А.,

члены комиссии: Мороз С.В., Ковалева Е.А.,

рассмотрев материалы дела №06-03-12/10 от 25.04.2012г. по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ИП Шерстнева (ИНН 510205311550, Мурманская обл., г. Кандалакша, <...>)

ИП Мещеряковой (ИНН 510200260648/0184049, Мурманская область, г. Кандалакша, ул. Кировская, д.31, кв. 44, почтовый адрес: Мурманская область, г. Кандалакша, <...>);

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области в результате очередного мониторинга рекламы, распространяемой в печатных изданиях, выявлен факт распространения рекламы с признаками нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе).

В рекламном издании г. Кандалакши «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 на странице 6 размещена реклама следующего содержания: *«Салон красоты для мужчин, женщин и детей «Багира» 9.00-21.00 без перерыва и выходных. Кандалакша, ул.50 лет Октября,8 тел. 94090,921 0377735, e-mail: bagira_kanda@mail.ru Поздравляем милых дам с праздником весны! Приглашаем на услуги:*

-косметолога - омолаживающие процедуры, массажи, маски, чистки, оформление, окрас бровей и ресниц, депиляция и др.....- макияж и перманентный макияж, татуаж, пирсинг украшения.... Требуется консультация специалиста.»

Рекламное издание «Выбери лучшее» зарегистрировано Управлением

Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Мурманской области – ПИ № ТУ51-00094 от 12.08.2010 года. Учредителем и редактором газеты является: <М...>.

<Ш...> является индивидуальным предпринимателем, осуществляющим деятельность в салоне красоты «Багира».

Согласно договору без номера на размещение рекламы от 11 января 2012г. рекламодатель <Ш...> поручает рекламисту редакции газеты «Выбери лучшее» в лице главного редактора <М...> выполнить работу по изготовлению и размещению модульной рекламы в газете «Выбери лучшее».

Работы по размещению рекламы в газете «Выбери лучшее» № 08,11 выполнены в полном объеме, стороны претензий к качеству и срокам оказания услуг не имеют, о чем свидетельствует акт выполненных работ № 93 от 29.03.2012года, имеющийся в материалах дела.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе в целях настоящего Федерального закона используются следующие понятия: 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, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Реклама, размещенная в рекламном издании «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 на странице 6, содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве: предназначена для неопределенного круга лиц; преследует строго заданные цели информирования о салоне красоты «Багира», продвижение оказываемых им услуг косметолога – «омолаживающие процедуры, массажи, маски, чистки, оформление, окрас бровей и ресниц, депиляция и др.....- макияж и перманентный макияж, татуаж, пирсинг украшения...», призвана формировать и поддерживать интерес к салону и его услугам.

Объектами рекламирования являются:

-салон «Багира»;

- услуги косметолога, оказываемые салоном.

Согласно [п. 96 ч. 1 ст. 17](#) Федерального закона от 08.08.2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" медицинская деятельность подлежит лицензированию.

В соответствии с Номенклатурой работ и услуг в здравоохранении от 12.07.2004г., к простым медицинским услугам отнесены следующие виды услуг, относящиеся к типу услуг «Лечение с помощью простых физических воздействий» на пациента (массаж, иглорефлексотерапия, мануальная терапия)» код А21:

- общий массаж, массаж лица, массаж шеи, массаж рук, массаж волосистой части головы, пилинг-массаж, вакуумный массаж кожи, массаж ног, прокол мочек ушей, пирсинг, татуаж (А 17.31.002), эпиляция (А 14.01.014).

В соответствии с приказом Министерства здравоохранения и социального развития 18.04.2012 № 381н «Об утверждении порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «Косметология» медицинская помощь по профилю «косметология» оказывается врачом-косметологом, средний медицинский персонал может оказывать медицинские услуги и манипуляции по назначению врача косметолога».

Согласно квалификационной характеристике специалистов со средним медицинским образованием по специальности «Медицинский массаж» в соответствии с требованиями специальности в области медицинского массажа специалист должен иметь специальные навыки и умения: виды и характеристики массажа лечебного (классического), сегментарного, точечного, косметического, спортивного, гигиенического, самомассажа, аппаратного массажа, гидромассажа.

Из совокупности указанных норм следует, что оказываемые услуги в области косметологии по уходу за кожей лица и тела являются простыми медицинскими услугами, которые могут производиться работниками только со специальным медицинским образованием, относятся к медицинской деятельности и могут выполняться только на основании лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Таким образом, рекламируемые ИП Шерстневым в **рекламном издании «Выбери лучшее»** услуги (**массажи, маски, чистки, депиляция, перманентный макияж, татуаж**) входят в Номенклатуру работ услуг здравоохранения, как **простые медицинские услуги** и соответственно требуют получения лицензии на данный вид деятельности.

Согласно пункту 7 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензии или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

По информации Управления по контролю качества медицинской помощи и лицензированию отдельных видов деятельности по Мурманской области (исх. № 29/101-ЭГ от 12.04.2012), указанные в рекламном модуле виды медицинской деятельности, такие как массаж, чистка, татуаж подлежат обязательному лицензированию, кроме того, ИП Шерстнев (ИНН 510205311550, Мурманская обл., г. Кандалакша, <...>) не значится в реестре лицензиатов.

ИП Шерстнев не представил лицензию на указанные в рекламе медицинские услуги и настаивал, на том, что данные услуги относятся к услугам коммунально-бытового назначения (код ОКУН 019300).

15 мая 2012 года в ходе рассмотрения дела № 06-03-12/10, участвующий в заседании индивидуальный предприниматель Мещерякова ходатайствовала об отложении дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу.

Комиссия УФАС по Мурманской области по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе удовлетворила ходатайство и определением от 15.05.2012 отложила рассмотрение дела до 08 июня 2012 года 13 часов 00 минут.

Для всестороннего исследования данного вопроса Мурманский УФАС направил повторный запрос в Управление по контролю качества медицинской помощи и лицензированию отдельных видов деятельности Мурманской области с целью получения дополнительных доказательств, позволяющих сделать выводы о наличии либо отсутствии признаков нарушения рекламного законодательства.

08 июня 2012 года в 13.00 часов заседание Комиссии в том же составе, в отсутствие ИП Мещеряковой (07.06.2012 по факсимильной связи поступило

уведомление о рассмотрении дела в ее отсутствие, в связи с отъездом в Санкт-Петербург) и в присутствии ИП Шерстнева продолжили рассмотрение дела № 06-03-12/10 от 15.05.2012г. по признакам нарушения рекламного законодательства.

ИП Мещерякова направила в адрес УФАС по Мурманской области подборку материалов Интернет ресурса и письмо, в котором настаивает на том, что услуги указанные в рекламе салона красоты «Багира» (**массажи, маски, чистки, депиляция, перманентный макияж, татуаж**) относятся к бытовым услугам и не требуют получение лицензии на медицинские виды.

ИП Шерстнев поддержал позицию <М...>, по его мнению, согласно Общероссийскому классификатору услуг населению, услуги в рекламе его салона «Багира» относятся к парикмахерским и косметическим услугам, оказываемым организациями коммунально-бытового назначения (в ред. изменения № 12/2010, утв. Приказом Росстандарта от 23.12.2010 1072-ст).

Комиссия, изучив материалы дела, обсудив доводы предпринимателей и письмо Управление по контролю качества медицинской помощи и лицензированию отдельных видов деятельности Мурманской области, заслушав пояснения ИП Шерстнева, участвующего в рассмотрении, приходит к следующим выводам.

Согласно [Изменению](#) 12/2010 ОКУН к Общероссийскому классификатору услуг населению ОК 002-93, принятому и введенному в действие с 1 апреля 2011 г. [Приказом](#) Росстандарта от 23.12.2010 N 1072-ст, [ОКУН](#) изменен и дополнен новыми видами услуг, в частности разд. 019000 "Услуги бань, душевых и саун. Парикмахерские и косметические услуги, оказываемые организациями коммунально-бытового назначения. Услуги предприятий по прокату. Ритуальные, обрядовые услуги" дополнен новым кодом [019338](#) - "Услуги по проведению татуажа, пилинга, пирсинга, услуги по уходу за телом, массажу тела, криомассажу, эпиляции тела, татуировке, бодиарту".

В то же время, согласно Общероссийскому [классификатору](#) 002-93 услуга массажа относится к прочим бытовым услугам (код 019201) только в случае оказания ее в банях и душевых.

Следует отметить, что [ОКВЭД](#) разработан Министерством экономического развития и торговли Российской Федерации, а также Центром по экономическим классификациям и **предназначен для классификации и кодирования видов экономической деятельности в целях осуществления государственного статистического учета по видам деятельности.**

В данном случае подлежат применению акты, регулирующие правоотношения в области лицензирования отдельных видов деятельности, в том числе здравоохранения.

Согласно [п. 96 ч. 1 ст. 17](#) Федерального закона от 08.08.2001 г. N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 12.07.2004 утверждена Номенклатура работ и услуг в здравоохранении (далее - Номенклатура), целью разработки и внедрения которой является обеспечение 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.

Согласно [п. 4](#) Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 г. N 30, под медицинской деятельностью понимается выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санитарно-курортной медицинской помощи, к которой, в соответствии с [Перечнем](#) (приложением) к названному Положению, в том числе, относятся работы (услуги) по медицинскому массажу и косметология терапевтическая.

[Порядком](#) организации работ (услуг), выполняемых при осуществлении доврачебной, амбулаторно-поликлинической (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), стационарной (в том числе первичной медико-санитарной помощи, медицинской помощи женщинам в период беременности, во время и после родов, специализированной медицинской помощи), скорой и скорой специализированной (санитарно-авиационной), высокотехнологичной, санаторно-курортной медицинской помощи, утвержденным Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 10.05.2007 г. N 323, регулируются вопросы организации работ (услуг), выполняемых индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами при осуществлении медицинской деятельности, в которую включены работы и услуги по косметологии (терапевтической и хирургической).

В силу [п. 3](#) названного Порядка указанные работы (услуги) выполняются на основании лицензии.

Необходимость лицензирования услуг, рекламируемых предпринимателем, подтверждается письмом Минэкономразвития Российской Федерации от 24.09.2009 № Д05-4535, в котором в частности говорится: «...общероссийские классификаторы (ОКВЭД, ОКУН, ОКДП) в первую очередь применяются для целей статистики, руководствуясь которыми услуги по проведению массажа лица и шеи, татуажа, эпиляции, пилинга, пирсинга, педикюра учитывают как парикмахерские услуги в составе бытовых услуг. Соответственно, применение общероссийских классификаторов для целей лицензирования косметических и косметологических услуг неправомерно, поскольку не регламентировано Постановлением Правительства РФ от 22.01.2007 № 30 «Об утверждении Положения о лицензировании медицинской деятельности».

Аналогичной позиции придерживаются судебные органы (например, Постановления ФАС Северо-Западного округа от 19.06.2009 [N A05-371/2009](#), от 25.06.2007 [N A26-9078/2006](#), Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.07.2008 [N A42-1707/2008](#), от 26.06.2008 [N A42-1124/2008](#), Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 05.08.2009 [N 17АП-6044/2009-АК](#), от 01.07.2009 [N 17АП-3745/2009-АК](#) и т.д.). Также подобный вывод содержится в [Письме](#) Минэкономразвития России от 24.09.2009 N Д05-4535.

Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности», в которую входит «косметология». 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 её придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц).

Учитывая изложенное, услуги указанные в рекламе (**массажи, маски, чистки, депиляция, перманентный макияж, татуаж**) относятся к косметологическим процедурам, которые подлежат обязательному лицензированию как медицинские услуги.

Следовательно, при наличии соответствующей лицензии налогоплательщик (организация или индивидуальный предприниматель) вправе предоставлять (оказывать) такие услуги и их рекламировать.

В то же время, рекламируя медицинские услуги без лицензии, предприниматель нарушает пункт 7 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно статье 1 Закона о рекламе одной из целей данного федерального закона является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Согласно статье 3 Закона о рекламе ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Таким образом, в рекламном издании г. Кандалакши «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 на странице 6 размещалась реклама: «Салон красоты для мужчин, женщин и детей «Багира» 9.00-21.00 без перерыва и выходных. Кандалакша, ул.50 лет Октября,8 тел 94090,921 0377735, e-mail: bagira_kanda@mail.ru Поздравляем милых дам с праздником весны! Приглашаем на услуги:

-косметолога - омолаживающие процедуры, массажи, маски, чистки, оформление, окрас бровей и ресниц, депиляция и др.....- макияж и перманентный макияж, татуаж, пирсинг украшения.... Требуется консультация специалиста.» в отсутствие лицензии на рекламируемые услуги.

Комиссия считает, что вышеназванная реклама не соответствует требованиям пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе и в соответствии со статьей 3 Закона реклама является ненадлежащей.

В соответствии со статьей 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение указанных норм несет, как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Из материалов дела следует, что реклама распространялась посредством публикации ее на странице 6 в рекламном издании «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 в виде модуля.

Рекламораспространителем является - рекламное издание «Выбери лучшее» ИП Мещерякова (ИНН 510200260648, Мурманская область, г. Кандалакша, <...>).

Согласно статье 3 Закона о рекламе под рекламодателем понимается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

<Ш...> являясь индивидуальным предпринимателем, осуществляющим деятельность в салоне «Багира» определил объекты рекламирования и содержания рекламы.

Рекламодателем является ИП Шерстнев (ИНН 510205311550, Мурманская обл., г. Кандалакша, <...>).

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Салон красоты для мужчин, женщин и детей «Багира» 9.00-21.00 без перерыва и выходных. Кандалакша, ул.50 лет Октября, 8 тел 94090,921 0377735, e-mail: bagira_kanda@mail.ru Поздравляем милых дам с праздником весны! Приглашаем на услуги:

-косметолога - омолаживающие процедуры, массажи, маски, чистки, оформление, окрас бровей и ресниц, депиляция и др.....- макияж и перманентный макияж, татуаж, пирсинг украшения.... Требуется консультация специалиста.», размещенную в рекламном издании г. Кандалакши «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 на странице 6 **ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 Закона о рекламе.**

2. Выдать предписание ИП Шерстневу и ИП Мещеряковой о прекращении распространения рекламы с нарушением части 7 статьи 7 закона о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мурманского УФАС России для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ИП Шерстнева и ИП Мещеряковой.

Решение может быть обжаловано в суд (арбитражный суд) в течение трех месяцев со дня изготовления решения в полном объеме.

Резолютивная часть решения объявлена 08.06. 2012 года.

Решение в полном объеме изготовлено 14.06. 2012 года.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

14.06.2012 года

г. Мурманск

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

председателя комиссии – Чечениной С.А.,

членов комиссии: Мороз С.В., Ковалевой Е.А.,

на основании своего решения от 14.06.2012 года по делу № 06-03-12/10 о признании рекламы: *«Салон красоты для мужчин, женщин и детей «Багира» 9.00-21.00 без перерыва и выходных. Кандалакша, ул.50лет Октября,8 тел 94090,921 0377735, e-mail: bagira_kanda@mail.ru Поздравляем милых дам с праздником весны! Приглашаем на услуги:*

-косметолога - омолаживающие процедуры, массажи, маски, чистки, оформление, окрас бровей и ресниц, депиляция и др.....- макияж и перманентный макияж, татуаж, пирсинг украшения.... Требуется консультация специалиста.» размещенной в рекламном издании «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 на странице 6, ненадлежащей рекламой, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 Федерального Закон « О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **Рекламораспространителю** - ИП Мещеряковой (ИНН 510200260648, Мурманская область, г. Кандалакша, <...>) прекратить размещение рекламы без требуемой

законодательством лицензии на выполнение услуг: **массажи, маски, чистки, депиляция перманентный макияж, татуаж** и обеспечить соблюдение пункта 7 статьи 7 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ.

2. Об исполнении предписания сообщить в УФАС по Мурманской области в течение тридцати дней с момента получения предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

14.06.2012 года

г. Мурманск

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

председателя комиссии – Чечениной С.А.,

членов комиссии: Мороз С.В., Ковалевой Е.А.,

на основании своего решения от 14.06.2012 года по делу № 06-03-12/10 о признании рекламы: «Салон красоты для мужчин, женщин и детей «Багира» 9.00-21.00 без перерыва и выходных. Кандалакша, ул.50 лет Октября, 8 тел 94090,921 0377735, e-mail: bagira_kanda@mail.ru Поздравляем милых дам с праздником весны! Приглашаем на услуги:

-косметолога - омолаживающие процедуры, массажи, маски, чистки, оформление, окрас бровей и ресниц, депиляция и др.....- макияж и перманентный макияж, татуаж, пирсинг украшения.... Требуется консультация специалиста.» размещенной в рекламном издании «Выбери лучшее» № 08 (515) от 01.03.2012 на странице 6, ненадлежащей рекламой, поскольку в ней нарушены требования пункта 7 статьи 7 Федерального Закон « О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе), и в соответствии с пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **Рекламодателю ИП Шерстневу** (ИНН 510205311550, Мурманская обл., г. Кандалакша, <...>) прекратить размещение рекламы без требуемой законодательством лицензии на выполнение услуг: **массажи, маски, чистки, депиляция перманентный макияж, татуаж** и обеспечить соблюдение пункта 7 статьи 7 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ во всех средствах массовой информации.

2. Об исполнении предписания сообщить в УФАС по Мурманской области в **течение тридцати дней с момента получения предписания.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.