ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении производства по делу об
административном правонарушении № 042/04/14.3-357/2020

«21» сентября 2020 г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <…>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-357/2020, возбужденного протоколом от 17.03.2020 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Медиа Ресурс» (далее – ООО «Медиа Ресурс», юридический адрес: 650071, г. Кемерово, б-р Осенний, д. 6, кв. 117, ОГРН 1174205004863, Дата присвоения ОГРН 28.02.2017, ИНН 4205351430, КПП 420501001) за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ), в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Медиа Ресурс»,

УСТАНОВИЛА:

23.01.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/7-1977/2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Медиа Ресурс» нарушившим требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), при распространении рекламы медицинской деятельности – лазерной эпиляции в журнале «Авторский проект» в выпуске № 6 (132) за август 2019 (подписано в печать по графику и фактически 13.08.2019), без соответствующей лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что в соответствии с представленной копией Декларации о соответствии Евразийского экономического союза, диодный лазер торговой марки Razorlase, 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.

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

В соответствии с пунктами 3.7 и 3.8 указанного 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 проведении 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 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, восстановление, 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 осуществление 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 <…> (рекламодатель).

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 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ООО «Медиа Ресурс».

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи

14.3 КоАП РФ и влечет наложение штрафа на физических лиц – от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей, на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Действия ООО «Медиа Ресурс», выразившиеся в нарушении требований, пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Медиа Ресурс» административного правонарушения: 13.08.2019 (подписано в печать по графику и фактически).

Место совершения ООО «Медиа Ресурс» административного правонарушения: г. Кемерово.

06.02.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 17.03.2020 в 10 часов 10 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о возврате почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

17.03.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Медиа Ресурс» <…> (доверенность б/н от 26.02.2020).

17.03.2020 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-357/2020 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 01.04.2020 в 13 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении, а также вручены защитнику ООО «Медиа Ресурс» под расписку.

Определением от 01.04.2020 в связи с рекомендациями Правительства Российской Федерации, Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации, Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека в целях недопущения распространения коронавирусной инфекции, рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении было отложено на 14.05.2020 в 11 часов 10 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

14.05.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 законный представитель ООО «Медиа Ресурс» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Медиа Ресурс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 14.05.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении было отложено на 25.06.2020 в 10 часов 10 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении (возврат почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

25.06.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Медиа Ресурс» <…> (доверенность б/н от 26.02.2020), который заявил ходатайство об отложении рассмотрения данного дела об административном правонарушении для предоставления дополнительных доказательств.

Данное ходатайство удовлетворено заместителем руководителя управления.

Определением от 25.06.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении было отложено на 23.07.2020 в 11 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

23.07.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении законный представитель ООО «Медиа Ресурс» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Медиа Ресурс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 23.07.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении было отложено на 13.08.2020 в 11 часов 00 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

13.08.2020 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении законный представитель ООО «Медиа Ресурс» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Медиа Ресурс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 13.08.2020 рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении было отложено на 21.09.2020 в 14 часов 30 минут. Копия определения об отложении рассмотрения данного дела была направлена в адрес ООО «Медиа Ресурс» заказным письмом с уведомлением о вручении.

21.09.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство защитника ООО «Медиа Ресурс» <…> (исх. б/н, б/д) об отложении рассмотрения дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении в связи с отсутствием в г. Кемерово директора ООО «Медиа Ресурс» <…>, а также защитника ООО «Медиа Ресурс» <…>.

Данное ходатайство не удовлетворено заместителем руководителя управления исходя из следующего:

В материалы данного дела не представлено доказательств невозможности директора ООО «Медиа Ресурс» <…> явиться на рассмотрение данного дела об административном правонарушении.

Кроме того, дело № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении неоднократно было отложено (14.05.2020, 25.06.2020, 23.07.2020, 13.08.2020). На процедуре составления и подписания протокола об административном правонарушении, а также на рассмотрении данного дела 25.06.2020 присутствовал защитник ООО «Медиа Ресурс» <…>, который заявлял ходатайство об отложении рассмотрения данного дела для предоставления дополнительных доказательств, следовательно, ООО «Медиа Ресурс» располагало сведениями о ходе рассмотрения данного дела. Вместе с тем, письменные пояснения, либо иные документы в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Медиа Ресурс» представлены не были.

21.09.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Медиа Ресурс»

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-357/2020 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ООО «Медиа Ресурс», выразившиеся в нарушении требований, установленных пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе», подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Статьей 4.5 КоАП РФ установлено, что постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению по истечении срока давности привлечения к административной ответственности.

Правонарушение ООО «Медиа Ресурс» было совершено 13.08.2019.
Следовательно, на момент рассмотрения административного дела № 042/04/14.3-357/2020 (21.09.2020) прошел год, т.е. истек срок давности привлечения к административной ответственности лица, совершившего правонарушение.

Руководствуясь статьей 4.5, статьей 24.5 и частью 6 статьи 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении № 042/04/14.3-357/2020, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Медиа Ресурс» (юридический адрес: 650071, г. Кемерово, б-р Осенний, д. 6, кв. 117, ОГРН 1174205004863, Дата присвоения ОГРН 28.02.2017, ИНН 4205351430, КПП 420501001) прекратить в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении физического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.