

Индивидуальному предпринимателю

.....

ул. , д. , кв.

, г.

, Тульская область, 301666

.....

Прокуратура г. Новомосковска

ул. Дзержинского, д. 18/29,

г. Новомосковск, Тульская область,

301650

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 071/04/14.3-150/2021

об административном правонарушении

12 марта 2021г.

г. Тула 11 часов

Я, заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федерально антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев постановление и материалы дела об административном правонарушении, возбужденно прокуратурой г. Новомосковска от 12 февраля 2021 года в отношении

должностного лица – индивидуального предпринимателя Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб (ИНН 711618609410; ОГРНИП 319715400024662;), в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом, заявившего ходатайство рассмотрении настоящего дела в его отсутствии от 09.03.2021г. (вх. 1059),

УСТАНОВИЛА:

26.02.2021г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области прокуратурой г. Новомосковска направлено постановление возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренно частью 5 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), в отношении индивидуального предпринимател Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб.

В соответствии с пунктами 1 и 4 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38 ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») реклама – это 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. Ненадлежаща реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательств Российской Федерации.

Из части 7 статьи 24 Закона «О рекламе» следует, что реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должны сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе распространяемой в телепрограммах и при кино- и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В соответствии с письмом ФАС России от 22.06.2020 № ДФ/52241/20 «О рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины» часть 7 статьи 24 Закона «О рекламе» требует включать содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения: о наличии противопоказаний к их применению и использованию; о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования; о необходимости получения

консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждений использовать в рекламе.

Согласно части 7 статьи 5 Закона «О рекламе» не допускается реклама, 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.

Из пунктов 4 и 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011г. № 323-ФЗ «О основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» следует, что медицинская деятельность – профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских осмотров и медицинских освидетельствований, санитарно-противоэпидемически (профилактических) мероприятий и профессиональная деятельность, связанная трансплантацией (пересадкой) органов и (или) тканей, обращением донорской крови и (или) ее компонентов в медицинских целях.

Медицинская услуга – медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Согласно отраслевому стандарту «Термины и определения систем стандартизации в здравоохранении», введенному в действие приказом Минздрава России от 22.01.2001 № 12 медицинская деятельность – это деятельность, направленная на оказание медицинских услуг. Медицинская услуга – это мероприятие или комплекс мероприятий, направленных на профилактику заболеваний, их диагностику и лечение, имеющих самостоятельное законченное значение и определенную стоимость.

В соответствии с номенклатурой медицинских услуг, утв. приказом Минздрав России от 13.11.2017г. N 804н (далее – Номенклатура), указанная номенклатура представляет собой систематизированный перечень кодов и наименований медицинских услуг в здравоохранении.

Из Номенклатуры следует, что к услугам массажа относятся: A16.10.018 – открытый массаж сердца, A20.30.010 – подводный душ – массаж лечебный, A21.01.001 общий массаж медицинский, A21.01.002 – массаж лица медицинский, A21.01.003 массаж шеи медицинский, A21.01.003.001 - массаж воротниковой области, A21.01.004 – массаж верхней конечности медицинский, A21.01.004.001 - массаж верхней конечности надплечья и области лопатки, A21.01.004.002 – массаж плечевого сустава, A21.01.004.003 - массаж локтевого сустава, A21.01.004.004 массаж лучезапястного сустава, A21.01.004.005 – массаж кисти и предплечья, A21.01.005 – массаж волосистой части головы медицинский, A21.01.006 – пилинг массаж, A21.01.007 – вакуумный массаж кожи, A21.01.009 - массаж нижней конечности медицинский, A21.01.009.001 - массаж нижней конечности и поясницы, A21.01.009.002 – массаж тазобедренного сустава и ягодичной области

A21.01.009.003 - массаж коленного сустава, A21.01.009.004 - массаж голеностопного сустава, A21.01.009.005 - массаж стопы и голени, A21.03.001 массаж при переломе кости, A21.03.002 - массаж при заболевании кости
A21.03.002.001 - массаж пояснично-крестцовой области, A21.03.002.002 сегментарный массаж пояснично-крестцовой области, A21.03.002.003 сегментарный массаж шейного грудного отдела позвоночника, A21.03.002.004 массаж пояснично-крестцового отдела позвоночника, A21.03.002.005 - массаж шейно-грудного отдела позвоночника, A21.05.002 - массаж при заболевании органов системы кроветворения и крови, A21.09.002 - массаж при хронически неспецифических заболеваниях легких, A21.10.001 - массаж сердца, A21.10.002 массаж при заболеваниях сердца и перикарда, A21.12.001 - массаж при заболеваниях крупных кровеносных сосудов, A21.13.001 - массаж при заболеваниях крупных периферических сосудов, A21.14.001 - массаж при заболеваниях печени, желчного пузыря, желчевыводящих путей, A21.16.002 массаж при заболеваниях пищевода, желудка, двенадцатиперстной кишки
A21.18.001 - массаж при заболеваниях толстой кишки, A21.20.001 - массаж при заболеваниях половых органов, A21.21.001 - массаж простаты, A21.22.001 - массаж при заболеваниях желез внутренней секреции, A21.23.001 - массаж при заболеваниях центральной нервной системы, A21.24.004 - массаж при заболеваниях периферической нервной системы, A21.25.002 - массаж барабанных перепонки, A21.26.001 - массаж век медицинский, A21.26.002 - массаж глазного яблока, A21.28.002 - массаж при заболеваниях почек и мочевыводящего тракта, A21.28.003 - массаж уретры, A21.30.001 - массаж передней брюшной стенки медицинский, A21.30.002 - общий массаж и гимнастика у детей раннего возраста, A21.30.003 - массаж при заболеваниях нервной системы у детей раннего возраста, A21.30.004 - массаж при заболеваниях опорно-двигательного аппарата у детей раннего возраста, A21.30.005 - массаж грудной клетки медицинский).

Указанные массажи относятся к разделу «А» Номенклатуры, а именно медицинским услугам, которые представляют собой определенные виды медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику, лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию, и имеющие самостоятельное законченное значение.

В пункте 4.1. Номенклатуры указывается тип медицинской услуги, соответствующий коду 21, к которому относятся практически все виды массажа: лечение с помощью простых физических воздействий на пациента (массаж иглорефлексотерапия, мануальная терапия, остеопатия).

Из Письма Минздрава Российской Федерации от 04.07.2018 № 17-2/10/2-432 следует, что Номенклатура содержит обобщенные наименования медицинских услуг, и предусмотренный перечень медицинских услуг не является исчерпывающим.

Согласно Письму Минздрава Российской Федерации от 20.02.2013 № 17-2/10/2-100 «О лицензировании тайского массажа как медицинской услуги», включение в Номенклатуру различных наименований массажа, которые могут быть сформулированы по историческим, географическим, маркетинговым и иным

соображениям и признакам не представляется возможным.

Ключевым при отнесении тайского массажа к медицинскому массажу следует признать характер самой услуги, манипуляции, предполагающие соответствующую квалификацию, знания и умения в области медицины персонала в целях исключения причинения вреда здоровью человека.

В связи с вышеизложенным, тайский массаж по своему характеру является медицинской услугой и, соответственно, подлежит лицензированию в качестве работ (услуг) по медицинскому массажу.

В соответствии с частями 6 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-8, 1 статьи 5, статьями 6-9, частями 4-6 статьи 10, статьей 12, частью 3 статьи 14, частями 2 и 6 статьи 20, частями 1, 3, 5 статьи 21, статьями 24 и 25, частями 1 и 2 статьи 26, частями 1 и 5 статьи 27, статьями 28-30.2 Закона «О рекламе».

Рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 4, пунктом 6 части 5, частями 9-10.3, 12 статьи 14, частями 7-9, 12, 14-18, частями 2-4 и 9 статьи 19, частями 2-6 статьи 20, частями 2-4 статьи 21, частями 7-9 статьи 24, статьей 25, частями 1-5 статьи 26, частями 2 и 3 статьи 27, частями 1, 4, 7, 8, 11 и 13 статьи 28, частями 1, 3, 4, 6 и 8 статьи 29, частями 1 и 2 статьи 30.1 Закона «О рекламе».

В ходе проведения Прокуратурой г. Новомосковска проверки установлено, что по адресу: Тульская область, г. Новомосковск, ул. Комсомольская/Свердлова, д. 39/19, на первом этаже, расположено помещение XIV с вывеской, содержащее наименование: «Дом массажа «Сила стихий» и имеющей логотип «Сила стихий».

Согласно реестру товарных знаков и знаков обслуживания Федеральной службы по интеллектуальной собственности, знак «Сила стихий» зарегистрирован как товарный знак № 670109 (приоритет товарного знака 20.11.2017, дата государственной регистрации 11.09.2018, дата истечения срока действия исключительного права 20.11.2027. Классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг 44-салоны красоты; парикмахерские; услуги в области гигиены и косметики для людей; массаж; массажные салоны. Правообладатель: , 301650, Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Комсомольская, д. 23/27, кв. 14) (далее – Товарный знак).

С внешней стороны окон указанного помещения размещены надписи рекламного характера с перечнем предоставляемых услуг, среди которых: «Все виды восточного массажа», «тайский», «балийский», «расслабляющий», «гуа-ша: «стоунтерапия», «SPA-процедуры», без предупреждения о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимость ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов.

Согласно пункту 1.21 Договора от 01.01.2021 № 1/2021 на аренду движимого недвижимого имущества, а также имущественных прав, индивидуальный предприниматель Быкова Ольга Вячеславовна (Арендодатель) предоставляет за оплату индивидуальному предпринимателю Али Ахмед Момтаз Ахмед

Абдельвахаб (Арендатор) во временное пользование, принадлежаще Арендодателю: нежилое помещение площадью 60 м², этаж 1, по адресу: , | , ул. , д. , помещение ; оборудование, мебель, предмет интерьера и иное имущество, согласно приложению к договору; прав пользования товарным знаком (знаком обслуживания) «Сила стихий»; клиентскую базу на компьютерных и бумажных носителях информации, программно обеспечение и рекламные носители (в том числе на специальном интернет-сайт «Сила стихий»: <http://dommassaga.ru>).

Из пункта 1.3 вышеуказанного Договора следует, что полученное Арендатором имущество используется им для предпринимательской деятельности, в том числе организация деятельности SPA-салона «Сила стихий».

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей предприниматель Быкова О.В. (ИНН 711609544678, ОГРНИ 304711608200134) 31.03.2020 прекратила деятельность в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, в нарушение требований вышеуказанного законодательства реклама предпринимателя Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб («Дом массаж «Сила стихий») медицинских услуг (массажа) по адресу: Тульская область, | Новомосковск, ул. Комсомольская/Свердлова, д. 39/19, на окнах помещения вывеской «Дом массажа «Сила стихий», не содержит установленное Законом ««рекламе» предупреждение о наличии противопоказаний к их применению использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению ил получению консультации специалистов.

Сложившаяся ситуация нарушает публичные интересы, поскольку указанна реклама, будучи направленной на привлечение внимания потребителей различным видам массажа, формирует у потребителей желание воспользоваться услугами массажа, как безопасными, не имеющими противопоказаний при любой состоянии здоровья, и не требующими противопоказаний при любом состоянии здоровья, и не требующими предварительной консультации с соответствующим специалистом, в связи с чем качественно отличающимися от массажей предлагаемых конкурентами, что может привести к необоснованному преимущественному положению одного хозяйствующего субъекта на рынке оказания медицинских услуг.

Согласно уведомлению о постановке на учет физического лица в налоговой органе от 01.04.2019 № 505409054 Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб поставлен на учет в Межрайонной ИФНС России № 9 по Тульской области в качестве индивидуального предпринимателя, с присвоением ИНН 711618609410, ОГРНИ 319715400024662.

В соответствии со сведениями о видах экономической деятельности по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭ, ОК 029-2014), содержащимися в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей основным видом деятельности Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб является предоставление косметических услуг парикмахерскими салонами красоты (96.02.2).

Таким образом, в действиях индивидуального предпринимателя - Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб усматривается состав административного правонарушения, предусмотренный частью 5 статьи 14.3 Кодекса о административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), именно нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение индивидуальным предпринимателем Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб части 7 статьи 24 Закона «О рекламе», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является 5 февраля 2021 года 10 часов 00 минут (момент выявления нарушения);
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область, г. Новомосковск, ул. Комсомольская/Свердлова, д. 39/19.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ: признание вины, совершение правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии с статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, не имеется.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб подтверждается материалами дела об административном правонарушении возбужденного прокуратурой г. Новомосковска от 12 февраля 2021 года, а также материалами настоящего дела.

Срок давности привлечения, к административной ответственности должностного лица – индивидуального предпринимателя Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимися субъектами малого 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 назначено административного наказания в виде предупреждения не предусмотрен 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.

Согласно сведениям реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на официальном сайте Федерально налоговой службы России, индивидуальный предприниматель Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб является субъектом малого (среднего) предпринимательства – микропредприятие (№ ИЭ9965-21-4649275 от 12.03.2021г.).

Частями 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ установлено, что 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 угроз 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, угроз чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 5 статьи 14.3, частями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Али Ахмед Момтаз Ахмед Абдельвахаб** (ИНН 711618609410; ОГРНИП 319715400024662; **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

.....

Копию постановления получил(а)

(дата, подпись, ФИО, должность)

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 12 марта 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 22 марта 2021 года