

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 036/04/14.3-47/2020 об административном правонарушении

«02» марта 2020 года

город Воронеж

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) Логошин Андрей Владимирович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 036/04/14.3-47/2020, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) в связи с нарушением требований п. 7 ст. 7 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в присутствии ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

Решением от 20.02.2020 года № 036/05/7-85/2020 Комиссии Воронежского УФАС России реклама: «JOKER TATTOO STUDIO татуировка пирсинг перманентный макияж лазерное удаление тату и татуажа/.../», размещенная на рекламной конструкции, прикрепленной к фасаду дома, расположенного по адресу: г. Воронеж, ул. пр-т Революции, 52 (ост. Кукольный театр), признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе».

Решением 20.02.2020 года № 036/05/7-85/2020 установлено следующее.

22 января 2020 года в ходе осмотра объектов наружной рекламы (рекламных конструкций) выявлено распространение на рекламной конструкции, прикрепленной к фасаду дома, расположенного по адресу: г. Воронеж, ул. пр-т Революции, 52 (ост. Кукольный театр), рекламы следующего содержания «JOKER TATTOO STUDIO татуировка пирсинг перманентный макияж лазерное удаление тату и татуажа/.../», о чем составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы (рекламных конструкций) от 22.01.2020 года с приложением фотоматериалов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», 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.

Рассматриваемая информация в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию или поддержанию интереса к нему и его продвижению на рынке (далее – рассматриваемая реклама).

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является студия тату «JOKER» и предоставляемые указанной студией услуги: «перманентный макияж, лазерное удаление татуировок, пирсинг».

В соответствии с Федеральным Законом от 21.11.2011 года № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

В соответствии с Приказом Министерства здравоохранения и социального

развития Российской Федерации от 13 октября 2017 г. № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг», указанные в рекламе услуги: пирсинг (А21.01.010), удаление татуировки (А16.01.021), дермапигментация (перманентный татуаж) (А17.30.001) отнесены к типу медицинских услуг.

Согласно п. 46 ст. 12 Федерального закона от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность подлежит лицензированию.

Исходя из имеющейся у Воронежского УФАС России информации, указанные виды услуг в студии тату «JOKER» предоставляет ИП <...>.

Вместе с тем, в выписке из ЕГРЮЛ, на сайте указанного салона: «tattoojoker.ru» отсутствует информация о лицензиях на осуществление медицинской деятельности.

При этом указание в рекламе способов воздействия на организм человека, полностью совпадающих с наименованием медицинских услуг, содержащихся в Номенклатуре № 804н, позволяет квалифицировать такую рекламу в качестве рекламы медицинских услуг, при отсутствии в такой рекламе иной информации, позволяющей выделить иные объекты рекламирования.

Согласно пункту 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 указанных требований указанная реклама распространяется в отсутствие лицензии на оказание медицинских услуг, что не допускается пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

Согласно частям 6,7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель.

Из имеющейся у Воронежского УФАС России информации установлено, что рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

14.02.2020 года в ходе рассмотрения дела ИП <...> пояснил в том числе, что: «В соответствии с ГОСТ 55700-2013 «Услуги бытовые. Косметический татуаж. Общие требования», а также ГОСТ 51142-2019 «Услуги бытовые. Услуги парикмахерских и салонов красоты. Общие технические условия», такие услуги как: косметический татуаж, перманентный макияж, художественная татуировка, камуфляжный татуаж, эпидермальный татуаж, дермальный татуаж, косметический пирсинг, относятся к услугам бытового, а не медицинского характера, и не подлежат лицензированию. Кроме того согласно письма исх.№ 101-Ж/356 от 21.04.2017 г. Всероссийского научно-исследовательского института сертификации (АО «ВНИИС»), пигменты для косметического татуажа (перманентного макияжа и художественной татуировки) вводимые в эпидермис (надкожицу) являются косметическим средством, не имеющим медицинского назначения».

Комиссия, ознакомившись с материалами дела № 036/05/7-85/2020, изучив документы, выслушав пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.

Согласно п. 46 ст. 12 Федерального закона от 4 мая 2011 года № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», медицинская деятельность подлежит лицензированию.

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.

Как было установлено ранее, услуги, оказываемые в студии тату «JOKER» отнесены к медицинским услугам, а именно: пирсинг (А21.01.010), удаление татуировки (А16.01.021), дермапигментация (перманентный татуаж) (А17.30.001) (Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 13 октября 2017 г. № 804н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг»).

Как было установлено Комиссией Воронежского УФАС России, лицензия на оказание медицинских услуг у ИП <...> отсутствует.

В силу статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается ненадлежащей.

Согласно частям 6,7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель-распространитель.

Воронежским УФАС России было ранее установлено, а также подтверждено ИП <...> в ходе рассмотрения настоящего дела, что рекламодателем и рекламодатель-распространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодатель-распространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения правонарушения г. Воронеж, ул. пр-т Революции, 52 (ост. Кукольный театр).

Время совершения правонарушения 22.01.2020 года.

Таким образом, ИП <...>, являясь рекламодателем и рекламодатель-распространителем рассматриваемой ненадлежащей рекламы 22.01.2020 года в г. Воронеже совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

02.03.2020 г. в отношении ИП <...> составлен протокол № 036/04/14.3-47/2020 об административном правонарушении.

В связи с поступившим ходатайством от ИП <...>, рассмотрение дела № 036/04/14.3-47/2020 назначено на 16 часов 00 минут (мск) 02.03.2020 г.

02.03.2020 года при вынесении Постановления № 036/04/14.3-46/2020 учитываются все обстоятельства дела.

При вынесении настоящего постановления, обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что являющимся субъектами малого и 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 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 указанной статьи.

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица/.../.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://ofd.nalog.ru/> ИП <...>, соответствует категории «Микропредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 <...>, впервые совершил нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, административное наказание ИП <...>, в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 3 статьи 5, частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить индивидуальному предпринимателю <...> предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3 .Направить копию настоящего постановления индивидуальному предпринимателю <...>.

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 подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.