

15 часов

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/98-2018, возбужденного в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Аксенова (ИНН 711601242330, ОГРН 305711614000033), в отсутствие последнего, уведомленного надлежащим образом в присутствии адвоката по доверенности б/н от 28.07.2018г.

УСТАНОВИЛ:

В Тульской области, г. Новомосковске, на ул. Садовского, д. 22, на фасаде здания возле входа в «Фабрику красоты и здоровья», размещена реклама, следующего содержания:

«все виды парикмахерских услуг

ногтевая студия

массаж

косметолог».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», является рекламой.

В указанной рекламе упоминается процедура: массаж.

В соответствии с Номенклатурой медицинских услуг, утв. Приказом Минздрава России от 13.10.2017 N 804н (далее – Номенклатура), услуги массажа: А16.10.01 – открытый массаж сердца, А20.30.010 – подводный душ – массаж лечебный, А21.01.001 – общий массаж медицинский, А21.01.002 – массаж лица медицинский, А21.01.003 – массаж шеи медицинский, А21.01.003.001 – массаж воротниковой области, А21.01.004 – массаж верхней конечности медицинский, А21.01.004.001 – массаж верхней конечности надплечья и области лопатки, А21.01.004.002 – массаж плечевого сустава, А21.01.004.003 – массаж локтевого сустава, А21.01.004.004 – массаж лучезапястного сустава, А21.01.004.005 – массаж кисти и предплечья, А21.01.005 – массаж волосистой части головы медицинский, А21.01.006 – пилинг, А21.01.007 – вакуумный массаж кожи, А21.01.009 – массаж нижних конечностей медицинский, А21.01.009.001 – массаж нижней конечности и пояса, А21.01.009.002 – массаж тазобедренного сустава и ягодичной области, А21.01.009.003 – массаж коленного сустава, А21.01.009.004 – массаж голеностопного сустава.

A21.01.009.005 – массаж стопы и голени, A21.03.001 – массаж при переломе костей, 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 заболеваниях органов системы кроветворения и крови, A21.009.002 – массаж при хронических 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 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 заболевании половой системы, 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 медицинский, A21.26.002 – массаж глазного яблока, A21.28.002 – массаж при заболеваниях почек и мочевыводительного 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, относятся к медицинским услугам, которые представляют собой определенные виды медицинских вмешательств, направлены на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Частью 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения, медицинской реабилитации, должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, площадь которого должна составлять не менее пяти процентов рекламной площади (рекламного пространства).

В нарушение указанных требований в вышеуказанной рекламе отсутствует предупреждение, установленное Федеральным законом «О рекламе».

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственно за данное нарушение несут рекламодатель и рекламораспространитель, в данном случае – индивидуальный предприниматель Аксенов.

Нежилое помещение, в котором располагается «Фабрика красоты и здоровья» адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, ул. Садовского, д. 22, принадлежит Аксенову на основании договоров купли - продажи от 04.11.2002г., 21.03.2003г. (свидетельство о государственной регистрации права от 25.02.2005г. серия <...> 003255).

Раздел «А» Номенклатуры включает медицинские услуги, представляющие собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющие самостоятельное законченное значение.

Указанный раздел включает 52 вида массажа, из которых только 42 сопровождаются словосочетанием «медицинский (лечебный) массаж», остальные 10 такого сопровождения не содержат, но при этом данные виды услуг перестают быть медицинскими.

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).

Министерство здравоохранения РФ своим письмом от 04.07.2018г. № 17-2/10/2-4 разъяснило, что Номенклатура содержит обобщенные наименования медицинских услуг, и предусмотренный перечень медицинских услуг не является исчерпывающим.

В письме от 20.02.2013г. № 17-2/10/2-1005 Министерство здравоохранения отметило, что включение в номенклатуру медицинских услуг различных наименований массажа, которые могут быть сформулированы по историческим, географическим, маркетинговым и иным соображениям и признакам не представляется возможным.

Специфика услуги - массажа заключается в ее характере и манипуляциях, предполагающих соответствующую квалификацию персонала, наличие у него (персонала) знаний и умений в области медицины, в целях исключения причинения вреда здоровью человека.

В соответствии с постановлением Министерства труда РФ от 10.11.1992г. № 31 № утверждения тарифно-квалификационных характеристик по общеотраслевым профессиям рабочих» требованием к профессии косметика, осуществляющей массаж лица, шеи и кожи головы, является наличие среднего медицинского образования.

Частью 5 статьи 14.3 Кодекса РФ административных правонарушений (далее - КоАП РФ) предусмотрена ответственность за 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, которая влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение индивидуальным предпринимателем Аксеновым части 7 статьи 24 Федерального закона «О рекламе», что влечет административную ответственность предусмотренную частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является период

04.07.2018 по 21.08.2018г. (дата выявления правонарушения по настоящее время)

- местом совершения административного правонарушения является Тульская обл., г. Новомосковск (ул. Садовского, д. 22).

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом индивидуальным предпринимателем Аксеновым, подтверждается протоколом делу № АП 02-11/98-2018 об административном правонарушении от 21 августа 2018 года, а также материалами рекламного дела № 02-03/57-2018.

Срок давности привлечения индивидуального предпринимателя Аксенова, административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывая характер совершенного административного правонарушения, лично правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность индивидуального предпринимателя Аксенова в рамках настоящего дела установлены.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 4 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, с исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы, индивидуальный предприниматель Аксенов является субъектом малого (среднего) предпринимательства – микропредприятием.

Частями 1 и 2 статьи 3.5 КоАП РФ предусмотрено, 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 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 в
отсутствии имущественного ущерба.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Аксенова И
711601242330, ОГРНИП 305711614000033, **виновным** в совершении административного
правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи
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
КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть
обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения ко
постановления.

Согласно статьи 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.

Дата получения (выдачи) постановления о назначении наказания 21 августа 2018 года

Дата вступления постановления в законную силу – 1 сентября 2018 года