

действующей на основании доверенности № 2 от 29.03.2017.

Определением Коми УФАС России № 03-06/7850 от 14.08.2017 рассмотрение дела № РШ 20-06/17 назначено на 29 августа 2017 на 14 часов 00 минут.

Копия Определения получена <...>, что подтверждается письмом от 28.08.2017 (вх. № 3008э от 29.08.2017), которым <...> просит рассмотреть дело, в том числе № РШ 20-06/17 в её отсутствие.

Административное дело № РШ 20-06/17 рассмотрено 29.08.2017 в отсутствие <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела.

В ходе рассмотрения настоящего административного дела должностным лицом Коми УФАС России установлено следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) поступило обращение гражданина о нарушении Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) при размещении рекламного сюжета о спа-салоне «Багира» в средстве массовой информации – телепрограмме «День».

По результатам рассмотрения заявления принято решение о возбуждении дела № Р 47-12/16, в том числе по признакам нарушения ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе в отношении ООО «Новый канал».

Материалами рекламного дела № Р 47-12/17 (далее – рекламное дело) установлено следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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 п. 2 ст. 3 Закона 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.

По смыслу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе, товаром признается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения в средстве массовой

информации – телепрограмме «День»;

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: услугам спа-салона «Багира», в том числе по чистке лица, пилингу, лечению угревой сыпи, дезинкрустации, а также косметическим средствам «Ла биостатик», реализуемым в указанном салоне, формирование и поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, рассматриваемая информация, распространенная посредством размещения в эфире Информационной программы «День», является рекламой.

В силу п. 7 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](#) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Территориальный орган Росздравнадзора по Республике Коми письмом № 01-46/227 от 21.11.2016 пояснил, что согласно ст. 2 Федерального закона № 323 от 21.11.2011 «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.

Номенклатура медицинских услуг утверждена приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг».

Номенклатура медицинских услуг представляет собой перечень медицинских услуг, разделенных на два [класса](#): «А» и «В».

[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.

Номенклатура включает в себя, в том числе следующие виды медицинских услуг: «дермабразия» (код А 16.01.022), «дерматологический пилинг» (код А 16.01.024), «ультразвуковой пилинг» (код А 22.01.001.002), очищение кожи лица и шеи» (код А 14.01.005), «вапоризация кожи лица» (код А 14.01.006), удаление кожного сала» (код – А 14.01.011), очищение кожи с помощью ложки Уны» (код А 14.01.008).

Вопросы оказания медицинской помощи по профилю «косметология» в организациях государственной и иных форм собственности регулирует «Порядок оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология», утвержденный приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н. В соответствии с данным Порядком проводятся неинвазивные процедуры (депиляция; дарсонвализация; косметологическая чистка лица,; криомассаж; криоорошение; медицинский массаж лица, шеи и области декольте ручной; пилинг аппаратный кожи; пилинг поверхностный) и инвазивные процедуры (введение инъекционных тканевых наполнителей; инъекции препаратов токсина ботулизма; инъекционная коррекция рубцовой ткани; мезотерапия; биоревитализация; пилинг срединный; инъекционное введение лекарственных препаратов).

Согласно «ОК 002-93. Общероссийский классификатор услуг населению» (далее – ОКУН), утвержденному Постановлением Госстандарта России от 28.06.1993 № 163 к бытовым услугам относятся, в частности, парикмахерские и косметические услуги, оказываемые организациями коммунально-бытового назначения (код вида услуг 019300).

Вместе с тем, Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг» ряд услуг, которые ранее ОКУН классифицировались как бытовые услуги, были отнесены к медицинским услугам. Поэтому приказом Росстандарта от 12.12.2012 № 1880-ст в ОКУН внесены Изменения № 13/2012 ОКУН, согласно которым к бытовым услугам с 01.01.2013 по коду услуги 019338 не относится такая услуга как «пилинг», ранее классифицированная по данному виду услуг.

В соответствии с Федеральным законом от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» осуществление медицинской деятельности подлежит лицензированию.

В соответствии с п. 3 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291, медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по перечню согласно приложению. В соответствии с данным приложением медицинскую деятельность составляют работы (услуги) по косметологии.

Как указано выше, Порядок оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология» утвержден приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н.

Согласно письму № 01-46/227 от 21.11.2016 территориального органа Росздравнадзора по Республике Коми, лицензия на осуществление медицинской деятельности юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю), осуществляющему деятельность в спа-салоне «Багира» по адресу: г. Ухта, пр. Ленина, д. 35, не выдавалась.

Согласно письму Министерства здравоохранения Республики Коми № 23058/01-33 от 31.11.2016, перечень медицинских услуг утвержден приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.12.2011 № 1664н «Об утверждении номенклатуры медицинских услуг». В названном нормативно-правовом акте не содержатся услуги: «чистка лица», «ручная чистка лица», «распаривание лица», «лечение угревой сыпи», «дезинкрустация». Указанный приказ содержит следующие виды пилинга: «Дерматологический пилинг», «Пилинг-массаж», «Ультразвуковой пилинг», следовательно пилинг является медицинской услугой.

Министерство здравоохранения также указало, что в соответствии с действующим законодательством, юридическому лицу (индивидуальному предпринимателю) для осуществления медицинской деятельности требуется получение лицензии (п. 46 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»).

Таким образом, услуга по проведению пилинга является медицинской и её оказание требует наличия лицензии на осуществление медицинской деятельности.

Ответственность за нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе, согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламодатель, и рекламодатель.

Согласно ч. 8 ст. 38 Закона о рекламе, рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6, 7 настоящей статьи, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с п. 6 ст. 3 Закона о рекламе, рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рассматриваемая реклама размещена в средстве массовой информации – телепрограмме «День», учредителем которой, согласно свидетельству о регистрации средства массовой информации серии ЭЛ № ТУ 11-0064 от 25.03.2010 г., копия которого имеется в материалах рекламного дела, является ООО «Новый канал».

В соответствии со ст. 18 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» (далее – Закон о СМИ) учредитель

может выступать в качестве редакции, издателя, распространителя, собственника имущества редакции.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Новый канал», Общество зарегистрировано в качестве юридического лица за основным государственным регистрационным номером 1091102000824, дата присвоения номера 20.01.2002, видами экономической деятельности Общества являются, в том числе деятельность в области телевизионного вещания, деятельность информационных агентств.

Определением о возбуждении дела № Р 47-12/16 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 29.12.2016, а также Определением о продлении срока и отложении рассмотрения дела № Р 47-12/16 от 27.01.2017 (далее – Определения) у ООО «Новый канал» запрашивались копии документов и письменная информация, поясняющие, в том числе о рассматриваемом факте.

Указанные определения были направлены в адрес ООО «Новый канал», в том числе адресу места нахождения, указанному в ЕГРЮЛ: 169300, Республика Коми, г. Ухта, ул. Дзержинского, д. 28, кв. 26.

Как следует из материалов рекламного дела, от получения почтовых отправлений Коми УФАС России, направленных, в том числе по юридическому адресу ООО «Новый канал», Общество уклонилось, в связи с чем, сведения, запрашиваемые Комиссией для рассмотрения дела по существу, Общество в Коми УФАС России не представило. При таких обстоятельствах, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) сочла возможным рассмотреть дело по имеющимся материалам, которые не содержали информацию о том, кто является рекламодателем рассматриваемой рекламы, а также каких-либо пояснений и доказательств ООО «Новый канал» в свою защиту.

Комиссия, рассмотрев рекламное дело № Р 47-12/16 по имеющимся материалам, пришла к выводу о том, что реклама спа-салона «Багира», размещенная в средстве массовой информации – телепрограмме «День», распространена в нарушение требований, установленных ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе, а нарушение произошло, в том числе по вине должностного лица рекламораспространителя ООО «Новый канал» - <...>.

На основании материалов рекламного дела установлено, что рассматриваемая реклама распространялась на территории г. Ухты 10.10.2016.

Решением Комиссии от 27.03.2017 № 03-01/2745 рассматриваемая реклама признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования, в том числе ч. 7 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) настоящей статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](#), [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 - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № РШ 15-05/17, возбужденного в отношении ООО «Новый канал» по рассматриваемым обстоятельствам, защитник ООО «Новый канал» и <...>. пояснила, что 10.10.2016 в программе «День» выходил сюжет о том, как ухаживать за собой в домашних условиях, а именно: сотрудники спа-салона «Багира» давали рекомендации по уходу в домашних условиях с применением бытовых способов. Так, в тексте сюжета говорится о том, что пилинг можно сделать дома при помощи льда, при этом, в самом спа-салоне «Багира» такие процедуры не проводятся, и в прайс-листе указанного спа-салона такой услуги нет. Таким образом, в спорном сюжете говорилось о рекомендациях по уходу в домашних условиях, а не об услуге по проведению пилинга, оказываемой в спа-салоне «Багира».

В материалы административного дела, в том числе представлены: копия прайс-листа на услуги спа-салона «Багира» по состоянию на 20.11.2016, в котором отсутствует указание на предоставление спа-салоном услуги по пилингу; рассматриваемый сюжет на электронном носителе и текст рассматриваемой рекламы на бумажном носителе, из которых следует, что самое простое в домашних условиях - это раз в неделю сделать пилинг, протереть льдом из минеральной воды, с добавлением отвара трав.

Таким образом, доводы не опровергаются доказательствами, представленными в материалы административного дела, и согласуются с ними.

В силу положений, установленных ч. 1 ст. 15 Конституции РФ, Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации.

Из положений ч. 3 ст. 49 Конституции РФ следует, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу этого лица.

В силу положений, установленных ч. 1. ст. 1.5 КоАП РФ, лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно ч. 4 ст. 1.5 КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

После принятия Комиссией Решения от 27.03.2017 № 03-01/2745, в материалы административного дела представлены доказательства, вызвавшие неустранимые сомнения в виновности <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из перечисленных в настоящей статье обстоятельств.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении, является отсутствие состава административного правонарушения.

При таких обстоятельствах, дело об административном правонарушении № РШ 20-06/17 подлежит прекращению в связи с отсутствием состава административного правонарушения в части вины.

На основании вышеизложенного, в соответствии со ст. 24.5, ст. ст. 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Прекратить производство по делу № РШ 20-06/17 в отношении <...>.

В соответствии со ст.ст. 30.1 – 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Врио заместителя руководителя управления –
начальника отдела контроля рекламы
и недобросовестной конкуренции <...>