

**СЕМНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД**

ул. Пушкина, 112, г. Пермь, 614068

e-mail: 17aas.info@arbitr.ru**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

№ 17АП-1333/2021-АК

г. Пермь

24 февраля 2021 года

Дело № А50-30272/2020

Резолютивная часть постановления объявлена 24 февраля 2021 года.
Постановление в полном объеме изготовлено 24 февраля 2021 года.

Семнадцатый арбитражный апелляционный суд в составе:
председательствующего Савельевой Н.М.,
судей Голубцова В.Г., Трефиловой Е.М.
при ведении протокола судебного заседания секретарем Тиуновой Н.П.,
при участии:
от заявителя: Устинова А.В. – служебное удостоверение;
от заинтересованного лица представители не явились,
(лица, участвующие в деле, о месте и времени рассмотрения дела извещены надлежащим образом в порядке статей 121, 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте судебного заседания на Интернет-сайте Семнадцатого арбитражного апелляционного суда),
рассмотрел в судебном заседании апелляционную жалобу заинтересованного лица, индивидуального предпринимателя Сосковой Лилии Валерьевны на решение Арбитражного суда Пермского края от 19 января 2021 года по делу № А50-30272/2020 по заявлению Прокурора Индустриального района г. Перми к индивидуальному предпринимателю Сосковой Лилии Валерьевне (ОГРНИП 318745600233992, ИНН 742498849778) о привлечении к административной ответственности по ч.2 ст.14.1 КоАП РФ, установил:

Прокурор Индустриального района г. Перми (далее - заявитель, Прокурор) обратился в арбитражный суд с заявлением о привлечении индивидуального предпринимателя Сосковой Л.В. (далее - ответчик, предприниматель, ИП Соскова Л.В.) к административной ответственности по части 2 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее



- КоАП РФ). Заявление мотивировано тем, что предприниматель осуществляет медицинскую деятельность (проведение лазерной эпиляции) без соответствующей лицензии.

Решением Арбитражного суда Свердловской области от 19 января 2021 года требования прокурора удовлетворены. ИП Соскова Л.В. привлечена к административной ответственности по части 2 статьи 14.1 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 4000 рублей.

Не согласившись с привлечением к административной ответственности, предприниматель обратился с апелляционной жалобой, в которой просит решение суда первой инстанции отменить и в удовлетворении заявления о привлечении предпринимателя к административной ответственности по части 2 статьи 14.1 КоАП РФ, отказать.

В апелляционной жалобе предприниматель, оспаривая факт совершения правонарушения, настаивает на доводах о том, что СПА-услуги по уходу за кожей лица и тела и удалению волос, оказываемые студией в соответствии с действующим законодательством, являются косметическими услугами, а не медицинскими (в том числе косметологическими), в связи с чем, лицензированию не подлежат. Студия не оказывает услуги медицинского характера, в том числе косметологического, не осуществляет какие-либо лечебно-диагностические мероприятия с использованием аппаратных методик, для которых требуется наличие специальной лицензии на медицинскую деятельность. Таким образом, проведение эпиляции не подлежит лицензированию как медицинская деятельность.

Участвующий в судебном заседании представитель Прокурора возражал против доводов, изложенных в апелляционной жалобе, просит решение суда первой инстанции оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Предприниматель, надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного заседания, представителей в судебное заседание суда апелляционной инстанции не направил, что на основании пункта 3 статьи 156 АПК РФ не является препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие.

Законность и обоснованность обжалуемого судебного акта проверены арбитражным судом апелляционной инстанции в порядке, предусмотренном статьями 266, 268 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как следует из обстоятельств дела, Соскова Л.В. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, о чем в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей внесена соответствующая запись.

Прокуратурой Индустриального района г. Перми 23.10.2020 по обращению гражданина Просвирина А.А. проведена выездная проверка соблюдения законодательства о лицензировании при организации студии эпиляции «Lazer Love» по адресу: г. Пермь, ул. Мира, д. 41В, где осуществляет свою деятельность предприниматель Соскова Л.В.



В ходе проверки установлено, что по вышеуказанному адресу расположена студия лазерной эпиляции. Помещение передано предпринимателю Сосковой Л.В. ООО «Уралкомплекс» на основании договоров аренды от 01.11.2019 № АХ5-3 и от 01.11.2020 № АХ5-3.

В ходе осмотра студии установлено, что эпиляция осуществляется аппаратом «DF Laser Hybrid», изготовитель - Beijing 1ADDS Development, адрес производства: Китай F-9 Greenland Wealth Plaza, Daxing Distrikt. Beijing (далее - аппарат).

В соответствии с письмом Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (г. Москва) от 09.11.2018 № 02и-2651/18, аппарат для удаления волос «DF Laser Hybrid», изготовитель - Beijing 1ADDS Development признан незарегистрированным медицинским изделием. Основной функцией указанного аппарата являются косметические процедуры для волос. Возможным эффектом может являться выпадение волос. Также указаны противопоказания к применению, наличие которых у человека может быть определено только врачом, например: гиперчувствительность к свету или препаратам, нетипичные родимые пятна, использование кардиостимулятора, герпес или травма, сахарный диабет, высокое кровяное давление, эпилепсия.

Таким образом, предпринимателем в своей деятельности используется незарегистрированное медицинское оборудование, осуществляется медицинская деятельность - лазерная (аппаратная) эпиляция. Процедура лазерной эпиляции, осуществляемой предпринимателем аппаратом для удаления волос «DF Laser Hybrid», признанным Росздравнадзором незарегистрированным медицинским изделием, является медицинской деятельностью и подлежит лицензированию.

Вместе с тем, лицензия на осуществление медицинской деятельности у предпринимателя Сосковой Л.В. отсутствует. По результатам проверки в отношении предпринимателя вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.11.2020, предусмотренном частью 2 статьи 14.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, которое с материалами проверки направлено в арбитражный суд вместе с заявлением о привлечении лица к административной ответственности.

Суд первой инстанции при рассмотрении дела пришел к выводу о наличии в действиях предпринимателя состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ, и назначил административное наказание в виде штрафа в сумме 4000 руб.

Исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, рассмотрев доводы, изложенные в апелляционной жалобе, заслушав явившихся представителей сторон, суд апелляционной инстанции оснований для отмены (изменения) решения суда первой инстанции не установил.

В соответствии с частью 6 статьи 205 АПК РФ при рассмотрении дела о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в



судебном заседании устанавливает, имелось ли событие административного правонарушения и имелся ли факт его совершения лицом, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, имелись ли основания для составления протокола об административном правонарушении и полномочия административного органа, составившего протокол, предусмотрена ли законом административная ответственность за совершение данного правонарушения и имеются ли основания для привлечения к административной ответственности лица, в отношении которого составлен протокол, а также определяет меры административной ответственности.

Согласно части 2 статьи 14.1 КоАП РФ осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна), влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой; на должностных лиц – от четырех тысяч до пяти тысяч рублей с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой; на юридических лиц – от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензия – специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем конкретного вида деятельности (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности), которое подтверждается документом, выданным лицензирующим органом на бумажном носителе или в формате электронного документа, подписанного электронной подписью, в случае, если в заявлении о предоставлении лицензии указывалось на необходимость выдачи такого документа в формате электронного документа; лицензируемый вид деятельности – вид деятельности на осуществление которого на территории Российской Федерации требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом, в соответствии с федеральными законами, указанными в части 3 статьи 1 Федерального закона №99-ФЗ и регулирующими отношения в соответствующих сферах деятельности.

Согласно статье 2 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», лицензирование отдельных видов деятельности осуществляется в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории, культуры) народов Российской Федерации, обороне и безопасности государств, возможность нанесения которого, связана с осуществлением юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями отдельных видов деятельности.

В силу пункта 7 статьи 3 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О



лицензировании отдельных видов деятельности», лицензионные требования – совокупность требований, которые установлены положениями о лицензировании конкретных видов деятельности, основаны на соответствующих требованиях законодательства Российской Федерации и направлены на обеспечение достижения целей лицензирования.

Согласно статье 9 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензия предоставляется на каждый вид деятельности, указанный в части 1 статьи 12 настоящего Федерального закона.

Медицинская деятельность подлежит лицензированию согласно подпункту 46 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

Частью 2 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлено, что Положениями о лицензировании конкретных видов деятельности устанавливаются исчерпывающие перечни выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности, в случае, если указанные перечни не установлены федеральными законами.

Лицензирование медицинской деятельности утверждено постановлением Правительства РФ от 16.04.2012 № 291 «О лицензировании медицинской деятельности (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»)» (далее – Положение).

Фактически предпринимателем оспаривается факт отнесения оказываемых услуг, поименованных как СПА-услуги по удалению волос с использованием косметических средств, природных и преформированных факторов к медицинским услугам, для оказания которых необходимо получение лицензии.

Суд апелляционной инстанции при рассмотрении дела пришел к следующим выводам.

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 Приказа 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.

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2)) код 96.02.2 «Предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты» включает предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты услуги СПА-ухода по телу, включая гигиенические, релаксирующие, эстетические методы с использованием косметических средств, природных и преформированных факторов.

В силу пункта 10 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее - Закон № 323-ФЗ) медицинской деятельностью является 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.

В пункте 4 статьи 10 Закона № 323-ФЗ, медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение.

Медицинское вмешательство выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности (п. 5 ст. 10 Закона № 323-ФЗ).

Медицинская организация - юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о лицензировании отдельных видов деятельности.

Положения настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность медицинских организаций, распространяются на иные юридические лица независимо от организационно-правовой формы, осуществляющие наряду с основной (уставной) деятельностью медицинскую деятельность, и применяются к таким организациям в части, касающейся медицинской деятельности.

В целях Закона № 323-ФЗ к медицинским организациям приравниваются индивидуальные предприниматели, осуществляющие медицинскую деятельность (п. 11 ст. 10 Закона № 323-ФЗ).



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, аппараты, 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, восстановления, 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. Аппараты для лазерной эпиляции являются медицинским изделием и подлежат регистрации в установленном порядке.

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, таблиць 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 проведению эпиляции (код ПМУ 14.01.015) относится к манипуляциям сестринского ухода, так же 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 определённые 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.

Выводы суда согласуются с позицией Верховного Суда Российской Федерации изложенной в решении от 10.10.2019 № АКПИ19-639 «Об отказе в удовлетворении заявления о признании частично недействующей номенклатуры медицинских услуг, утверждённой приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н», отнесение услуги по проведению эпиляции (код услуги -А14.01.013) к медицинским и включение ее в Номенклатуру направлено на обеспечение таких основных принципов охраны здоровья, как приоритет интересов пациента при оказании медицинской помощи, ее доступность и качество медицинской помощи (пункты 2 и 6 статьи 4 Федерального закона № 323-ФЗ).

Повторно изучив материалы дела, суд апелляционной инстанции установил, что согласно материалам дела об административном правонарушении, предприниматель Соскова Л.В., в студии эпиляции «Lazer Love» по адресу: г. Пермь, ул. Мира, д. 41В, оказывает услуги по эпиляции с помощью аппаратной методики, которая не подпадает под косметические услуги парикмахерских и салонов красоты, оказывающих услугу СПА-ухода по телу, включая гигиенические, релаксирующие, эстетические методы с использованием косметических средств, природных и преформированных факторов. При оказании услуг используется незарегистрированное медицинское оборудование, осуществляется медицинская деятельность - лазерная (аппаратная) эпиляция.

Таким образом, материалами дела подтверждено осуществление предпринимателем медицинской деятельности в отсутствие лицензии.

Наличие в действиях предпринимателя объективной стороны правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ, является доказанным.

Предприниматель, оказывая услуги, предоставление которых должно осуществляться при наличии специального разрешения, является субъектом правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ. Имея возможность для соблюдения предусмотренного законом требования об осуществлении деятельности по оказанию медицинских услуг при наличии лицензии, предприниматель не принял необходимых мер по соблюдению нормативно установленных требований.

Наличие всех вышеназванных элементов образует состав административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ.

Судом апелляционной инстанции не принимаются доводы предпринимателя о том, что характер изделия определяется исключительно изготовителем.



Предпринимателем не опровергнуто документально, что спорное оборудование использовалось при оказании услуги лазерной эпиляции.

При таких обстоятельствах суд первой инстанции пришел к обоснованному выводу о наличии в действиях предпринимателя состава административного правонарушения и соответственно, наличием оснований для привлечения предпринимателя к административной ответственности по части 2 статьи 14.1 КоАП РФ.

Решение суда первой инстанции о привлечении к административной ответственности принято в пределах установленного статьей 4.5 КоАП РФ срока давности привлечения к административной ответственности.

Процедура привлечения к административной ответственности прокуратурой не нарушена.

С учетом важности охраняемых правоотношений и характера выявленных нарушений, допущенное предпринимателем правонарушение представляет угрозу причинения вреда жизни и здоровью граждан, что свидетельствует о повышенной опасности допущенного правонарушения и исключают возможность признания правонарушения малозначительным либо замены административного наказания на предупреждение.

Суд применил к предпринимателю наказание в виде штрафа в минимальном размере, предусмотренном частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ.

Суд апелляционной инстанции считает, что все имеющие существенное значение для рассматриваемого дела обстоятельства, судом первой инстанции установлены правильно, представленные доказательства полно и всесторонне исследованы.

Изложенные в апелляционной жалобе доводы, судом апелляционной инстанции отклонены в полном объеме, поскольку не свидетельствуют о неправильном применении судом первой инстанции норм права, не опровергают выводов суда первой инстанции, основаны на неправильном толковании и понимании норм материального права и направлены на переоценку установленных судом обстоятельств, оснований для которой суд апелляционной инстанции не усматривает.

Нарушений норм материального и процессуального права, являющихся в силу статьи 270 АПК РФ основанием для отмены судебного акта, судом первой инстанции не допущено.

Таким образом, оснований для отмены решения суда первой инстанции и удовлетворения апелляционной жалобы не имеется.

Руководствуясь статьями 176, 258, 266, 268, 269, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Семнадцатый арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда Пермского края от 19 января 2021 года по



делу № А50-30272/2020 оставить без изменения, апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Постановление может быть обжаловано в порядке кассационного производства в Арбитражный суд Уральского округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, через Арбитражный суд Пермского края.

Председательствующий

Н.М. Савельева

Судьи

В.Г. Голубцов

Е.М. Трефилова

