Медицинская косметология без лицензии- штраф 40 тыс.

Медицинская косметология: условия для добросовестной конкуренции

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее –КоАП РФ) установлена ответственность за осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия)обязательно. Несоблюдение требования о наличии лицензии влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 2 до 2,5 тыс. руб., на должностных лиц – от 4 до 5 тыс. руб. и на юридических лиц – от 40 до 50 тыс. руб. с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой (ч. 1 ст. 14.1КоАП РФ).

Наличие признаков причинения крупного ущерба гражданам, организациям или государству либо извлечения дохода в крупном размере при осуществлении предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии) является основанием для привлечения виновных лиц уже к уголовной ответственности по ст. 171 “Незаконное предпринимательство” Уголовного кодекса РФ (далее – УК РФ).

Статья 14.1 КоАП РФ служит цели создания нормальных условий для функционирования товарного рынка и охране прав добропорядочного предпринимателя. (1)

Субъекты предпринимательской деятельности, оказывающие услуги по терапевтической (хирургической) косметологии без лицензии, посягают на законные права и интересы неопределенного круга граждан – потребителей медицинских услуг, установленный государством порядок осуществления медицинской деятельности, а также на охраняемые права и интересы добропорядочных субъектов предпринимательской деятельности, имеющих лицензии.

В статье 28.1 КоАП РФ перечислены следующие поводы к возбуждению дела об административном правонарушении:
1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;
2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;
3) сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Составление протоколов об административных правонарушениях по ст. 14.1 КоАП РФ возложено на должностные лица органов внутренних дел (полиции), а также федеральных органов исполнительной власти, их структурных подразделений и территориальных органов, иных государственных органов, осуществляющих лицензирование отдельных видов деятельности и контроль за соблюдением условий лицензий, в пределах компетенции соответствующего органа (ч. 2ст. 28.3 КоАП РФ).
 **Обращение к должностному лицу ››**

На территории г. Омска лицензионный контроль за соблюдением лицензионных требований и условий при осуществлении медицинской и фармацевтической деятельности проводится Министерством здравоохранения Омской области (подп. 5. п. 8указа губернатора Омской области от 13.11.2007 № 133 “Об утверждении Положения о Министерстве здравоохранения Омской области”, далее –Указ). Оно же утверждает перечень должностных лиц министерства, имеющих право составлять протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 2–4ст. 14.1 КоАП РФ (подп. 9 п. 8 Указа).

Для возбуждения производства по делу об административном правонарушении по ст. 14.1 КоАП РФ в отношении салонов красоты, оказывающих медицинские косметологические услуги без лицензии, необходимо наличие достаточных данных, указывающих на событие административного правонарушения, а также обращение из общественного объединения к должностному лицу, правомочному составлять протоколы об административном правонарушении.

Такое обращение на имя министра здравоохранения Омской области в отношении Центра косметологии“Лань” (2) было инициировано некоммерческим партнерством (НП) “Содействие развитию медицинской косметологии Омской области”, созданным заинтересованными юридическими лицами для формирования добросовестной конкуренции на рынке медицинских косметологических услуг Омской области.

В обращении указывалось, что центр косметологии осуществляет медицинскую деятельность, характер которой подтверждается информацией, представленной на его сайте. В перечень услуг центра входят: ультразвуковая кавитация, термолифтинг, вакуумный массаж, микротоковая терапия, ультратоковая чистка лица, биотоки (миостимуляция), вакуумный лифмодренаж.

Вместе с тем в едином реестре лицензий на сайте Управления Росздравнадзора по Омской области (3) по состоянию на 30 марта 2011 г. Центр косметологии “Лань” не значится. В связи с этим следует предположить наличие состава административного правонарушения по ст. 14.1 КоАП РФ. Данное правонарушение посягает как на законные права и интересы неопределенного круга граждан – потребителей медицинских услуг, оказываемых Центром косметологии “Лань”, так и на установленный порядок осуществления медицинской деятельности.

В заявлении имелись достаточные данные, указывающие на событие административного правонарушения – осуществление медицинской деятельности без лицензии, в связи с чем уполномоченное должностное лицо должно было инициировать возбуждение административного производства.

Спустя три недели из Минздрава Омской области поступил ответ за подписью министра. На основании поступившего обращения была проведена внеплановая выездная проверка Центра косметологии “Лань”, которая выявила признаки осуществления незаконной предпринимательской деятельности. По результатам контрольных мероприятий был составлен протокол об административном правонарушении. Материалы проверки направлены в Арбитражный суд Омской области для принятия решения в установленном порядке.

**Внеплановая проверка деятельности ››**

19 апреля 2011 г. комиссия Министерства здравоохранения Омской области провела внеплановую выездную проверку соблюдения лицензионных требований и условий при осуществлении медицинской деятельности ООО Центр косметологии “Лань”. Основанием проверки послужили обращение НП “Содействие развитию медицинской косметологии Омской области” и распоряжение министра здравоохранения Омской области. По результатам ревизии административным органом был установлен факт осуществления центром медицинской деятельности без специального разрешения (лицензии). Выявленные нарушения были отражены в акте проверки от 19.04.2011 № 01-81/01-11.

Центр косметологии “Лань” расположен на 4-м этаже многоэтажного дома и имеет вывеску с информацией о работе центра. В помещении центра находятся регистратура (комната для администратора и ожидающих пациентов), 3 процедурных кабинета (один из них пустует), кабинет персонала, кабинет генерального директора. Из пояснений присутствующего при проведении проверки генерального директора следовало, что Центр косметологии “Лань” готовится к процедуре лицензирования медицинской деятельности. Проверяющим было представлено санитарно-эпидемиологическое заключение о соответствии помещения санитарным нормам и правилам при осуществлении медицинской деятельности по видам работ: медицинский массаж, сестринское дело, дерматовенерология, косметология терапевтическая, физиотерапия. Также из пояснений директора следовало, что в организации в настоящее время работают один врач и одна медицинская сестра. На момент проведения проверки врач – специалист по дерматовенерологии выполняла косметические процедуры (обертывание, пилинг) в процедурных кабинетах № 1 и № 2. В ходе ревизии было установлено, что запись пациентов ведется на следующие медицинские процедуры: косметический массаж, ультразвуковая и механическая чистка лица, ультразвуковая коррекция фигуры, антицеллюлитное обертывание, инфракрасная сауна, депиляция теплым и горячим воском. На стенде центра вывешена информация о скидках на косметический массаж, безынъекционную мезотерапию (нанесение масок с гиалуроном), а также ультразвуковую чистку (УЗ-чистка). В прейскуранте центра перечислены базисные программы ухода и экспресс-уход за кожей, в т. ч. безынъекционная мезотерапия, гликолевый и салициловый пилинг, GlycoPure (6-ступенчатая программа химического пилинга). Указанные медицинские процедуры выполняются врачом и медсестрой. Администратор ведет запись пациентов на процедуры в журнале, ежедневно с начала года записи повторяются, последняя запись сделана 13 апреля.

Два процедурных кабинета оснащены следующим оборудованием: медицинские косметические кресла; многофункциональный косметологический аппарат, сочетающий физиотерапевтические и косметологические процедуры; лампа-лупа; медицинский столик с косметологическими средствами (одноразовые расходные материалы, косметические средства, одноразовые перчатки, ватные диски); бактерицидные облучатели; медицинский шкаф с косметологической и медицинской продукцией и изделиями медицинского назначения; инфракрасная сауна.



Медицинская деятельность центра без специального разрешения (лицензии) нарушает требования, предусмотренные ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ “О лицензировании отдельных видов деятельности” (действует до 02.11.2011, с 03.11.2011 вступает в силу Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ). Поэтому изложенные выше обстоятельства послужили основанием для составления главным специалистом отдела лицензирования медицинской и фармацевтической деятельности управления лицензирования и контроля за медицинской и фармацевтической деятельностью Министерства здравоохранения Омской области протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2ст. 14.1 КоАП РФ.

На основании данного протокола заявитель (Министерство здравоохранения Омской области) обратился в Арбитражный суд Омской области с заявлением о привлечении Центра косметологии “Лань” к административной ответственности.

**Решение арбитражного суда ››**

Арбитражный суд рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению Министерства здравоохранения Омской области о привлечении Центра косметологии “Лань” к административной ответственности, предусмотренной ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ. Представитель Минздрава Омской области заявленное требование поддержала, указав, что факт совершения центром административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ, подтвержден материалами дела.

Представитель центра возражений по существу заявленных требований не представил и ввиду отсутствия причинения действиями центра какого-либо ущерба просил применить меру наказания в виде предупреждения.

Арбитражный суд, рассмотрев материалы дела, заслушав представителей участвующих в деле лиц, исследовав и оценив обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства, посчитал факт совершения Центром косметологии “Лань” административного правонарушения доказанным последующим основаниям.

В соответствии с ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (лицензия) обязательно, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 4 до 5 тыс. руб. с конфискацией изготовленной продукции, орудий производства и сырья или без таковой.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ “О лицензировании отдельных видов деятельности” (далее – Закон № 128-ФЗ), лицензия – это специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю. Подпункт 96 п. 1 ст. 17 Закона обязывает юридических лиц и индивидуальных предпринимателей получать лицензии на медицинскую деятельность.

Порядок лицензирования медицинской деятельности, осуществляемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, определяется Положением о лицензировании медицинской деятельности, утвержденным постановлением Правительства РФ от 22.01.2007№ 30. Согласно п. 4 Положения, медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи в соответствии с перечнем согласно приложению. В перечень входят работы (услуги) по медицинскому массажу, косметологии терапевтической, сестринскому делу, дерматовенерологии, физиотерапии. В ходе проверки Министерством здравоохранения установлено, что Центр осуществляет деятельность по оказанию услуг медицинского массажа, косметологии терапевтической, то есть, по мнению административного органа, медицинскую деятельность.

Кроме того, в соответствии с приказом Минздрава России от 10.04.2001№ 113 «О введении в действие отраслевого классификатора “Простые медицинские услуги”» общий массаж, массаж лица, чистка лица (комплексный уход за кожей лица), маски относятся к простым медицинским процедурам и медицинской деятельности. Пунктом 3 приложения 5 к приказу Минздрава СССР от 28.12.1982№ 1290 установлено, что проведение косметических процедур (все виды массажа лица и волосистой части головы, чистка кожи лица, глубокое и медленное шелушение кожи (пилинги), наложение на лицо всех видов масок, втирание лекарственных средств в кожу головы и т. д.) обеспечивается медицинской сестрой по косметическим процедурам или врачом. Перечень работ и услуг по косметологии, относящихся к медицинской деятельности, утвержден Росздравнадзором и опубликован в ведомственном издании “Менеджмент качества в сфере здравоохранения и социального развития”, № 3 за 2008 г.

В соответствии с Номенклатурой работ и услуг в здравоохранении (утв. Минздравсоцразвития России12.07.2004) массаж (лица, шеи и т. д.) относится к простым медицинским услугам (п. 21). Очищение кожи лица и шеи (А 14.01.005), ультразвуковое лечение кожи (А 22.01.001), грязевые обертывания для лечения целлюлита (А 20.01.004), эпиляция воском (А 14.01.015), все виды пилинга (А 16.01.041) относятся к простым и сложным работам и услугам в здравоохранении.

Анализ вышеуказанных правовых норм позволяет сделать вывод, что оказываемые Центром услуги относятся к медицинской деятельности, которая требует получения соответствующей лицензии. В силу п. 1 ст. 7 Закона №128-ФЗ вид деятельности, на осуществление которого предоставлена лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или предпринимателем. Из материалов дела усматривается, что Центр косметологии “Лань” в нарушение указанных норм предоставлял медицинские услуги без оформления лицензии на соответствующие виды медицинской деятельности. Совершение вышеуказанного правонарушения подтверждается материалами дела и заинтересованным лицом не оспорено.

Учитывая изложенное выше, суд счел квалификацию деяния Центра по ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ правильной. Следовательно, требование о привлечении к ответственности за совершение административного правонарушения подлежит удовлетворению. Руководствуясь ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ (ответственность для юридических лиц от 40 до 50 тыс. руб.), принимая во внимание отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств, учитывая характер и объем совершенного правонарушения, суд посчитал возможным назначить административное наказание в виде штрафа в размере40 тыс. руб. без конфискации. Административный штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления решения в законную силу. Решение арбитражного суда вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не изменено или не отменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражным судом апелляционной инстанции.

**Заключение ››**

Таким образом, общественное объединение, куда входят субъекты предпринимательской деятельности, оказывающие медицинские косметологические услуги, отстояло свои интересы в борьбе с нелегальным рынком медицинской косметологии при помощи институтов государства.

Государство не только устанавливает и взимает налоги с медицинских организаций, но и может посредством органов власти защитить интересы медицинского бизнеса. Для этого нужна лишь инициатива субъектов, объединившихся на основе общих интересов в сфере добросовестной медицинской деятельности. Можно предположить, что обозначенная проблема – предоставление медицинских косметологических услуг без лицензии – характерна для всех субъектов РФ. Опыт применения административного воздействия на недобросовестных субъектов предпринимательской деятельности в области медицинской косметологии может быть использован на местах.

**Источники информации**
1. Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях (постатейный) / А.Г. Авдейко, С.Н. Антонов, И.Л. Бачило и др.; под ред. Н.Г. Салищевой. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2009. 1136 с.
2. Название изменено. – Примеч. авт.3 Реестр медицинской деятельности (июль 2011) // Управление Росздравнадзора по Омской области: сайт. URL:http://55reg.roszdravnadzor.ru/55.Reestr\_licenzij/Medicinskaja\_dejatelnost (дата обращения: 05.08.2011).