

24.08.2010

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии -  
члены комиссии: -

рассмотрев дело № 6610/05-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы магазина игрушек «Буратино», размещенной на рекламной конструкции, установленной на ограждении оптовой базы, расположенной по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, дом 100, содержащей признаки нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), выразившиеся в использовании в рекламе образа Буратино, созданного художником Владимирским Леонидом Викторовичем в 1953 году, без согласия правообладателя,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя XXXXXX (далее - XXXXXXXX.), зарегистрированного по адресу: г. Ульяновск, ул. XXXXXXXX,  
УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 04.06.2010 на ограждении оптовой базы, расположенной по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, дом 100, обнаружена реклама магазина игрушек «Буратино», содержащая признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» (служебная записка № 322 от 02.08.2010).

Ульяновским УФАС России определением от 02.09.2010 возбуждено дело № 6610/05-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения указанной рекламы. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечен ИП XXXXXXXXXX. Рассмотрение дела назначено на 24.08.2010.

В письменном объяснении (вх. № 6624 от 12.08.2010) и на рассмотрении дела 24.08.2010 ИП XXXXXXXXX пояснил, что факт нарушения рекламного законодательства признает. Отметил, что не знал, что используемый в рекламе образ Буратино схож с образом, созданным художником Владимирским Л.В. Рекламный плакат был изготовлен в рекламной компании «DARS-реклама». Договор на оказание рекламных услуг и согласованный оригинал-макет рекламы у предпринимателя не сохранились.

Исследовав материалы дела № 6610/05-2010, заслушав пояснения лица, участвующего в деле, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу магазина игрушек «Буратино», размещенную на рекламной конструкции, установленной на ограждении оптовой базы, расположенной по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, дом 100, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

XXXXXXX зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 09.09.1997 Администрацией Засвияжского р-на г. Ульяновска. XXXX в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей внесен Инспекцией МНС России по Засвияжскому р-ну г. Ульяновска 28.07.2004 (свидетельство - серия <...> ).

ИП XXXX. заключен договор аренды нежилого помещения № 03/с1/10 от 01.11.2009 с ООО «ТКП «Текстиль», согласно которому предпринимателем арендовано помещение площадью 39,93 кв. м по адресу: г. Ульяновск, пр. Гая, дом 100, корпус 1, зал 1, секция 2. В указанном помещении ИП. осуществлял деятельность магазина игрушек «Буратино».

В соответствии с договором № 3 от 09.06.2009, заключенным между ИП XXXX. (исполнитель) и ИП XXX. (заказчик), по заказу ИП. изготовлено баннерное панно с рекламой магазина игрушек «Буратино», которое размещено на рекламной конструкции, установленной на ограждении оптовой базы, расположенной по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, дом 100.

Рекламная конструкция на ограждении оптовой базы, расположенной по адресу: г. Ульяновск, пр-т Гая, дом 100 (справа), установлена на основании разрешения на установку рекламной конструкции № 330 от 30.05.2008, выданного ИП. на период действия с 30.05.2008 по 30.05.2013.

С 01.07.2009 на указанной рекламной конструкции распространяется реклама магазина игрушек «Буратино».

Реклама имеет следующее содержание.

В верхней части рекламы на синем фоне выполнена надпись «Буратино». Ниже в правой части на красном фоне размещена информация: «Игрушки, проспект Гая, 100, корпус 1, тел.: 36-00-92». В левой части рекламы размещено рисованное изображение деревянного человечка, одетого в красную курточку с белым воротником и красным помпоном, на голове человечка - колапак с красно-белыми поперечными полосками и кисточкой. В левой руке деревянный человечек держит ключик желтого цвета.

Рисованный образ деревянного человечка, используемый в рекламе магазина игрушек «Буратино», схож до степени смешения с образом Буратино, созданным художником Владимирским Леонидом Викторовичем в 1953 году. В 1956 году в издательстве «Искусство» вышла книга «Приключения Буратино» с иллюстрациями Владимирского Л.В. Кроме того, данный образ Буратино использовался в мультпликационном фильме «Приключения Буратино» (год выпуска - 1959 год).

Из п. 1 ч. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) следует, что результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе, произведения науки, литературы и искусства.

Из ч. 1 ст. 1259 ГК РФ следует, что объектами авторских прав являются произведения искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства.

Согласно ч. 1 ст. 1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Таким образом, использование в рекламе образа сказочного персонажа Буратино, созданного (нарисованного) художником Владимирским Л.В., без согласия правообладателя Владимирского Л.В. (<http://vladimisky.emeraldcity.ru>) нарушает требования гражданского законодательства Российской Федерации.

У ИП ХХХХ. договор на использование образа сказочного персонажа Буратино, созданного художником Владимирским Л.В., отсутствует.

В соответствии с ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

ИП ХХХХХХ., используя в рекламе магазина игрушек «Буратино» образ сказочного персонажа Буратино, созданного (нарисованного) художником Владимирским Л.В., без разрешения автора (правообладателя), нарушает ч. 1 ст. 1229 ГК РФ, что также противоречит ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п.п. 5-7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламоделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств;

ИП ХХХХ. в данном случае является рекламоделом, то есть лицом, определившим объект рекламирования и содержание рекламы.

Ст. 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» ответственность на рекламоделателя, рекламораспространителя либо рекламопроизводителя не возложена. Однако, согласно ч. 1 ст. 38 Федерального законодательства «О рекламе» нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» по результатам рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания. Согласно ч. 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдаются на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 и пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1-5 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 37-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу магазина игрушек «Буратино» индивидуального предпринимателя ХХХХХ с использованием образа Буратино, созданного художником Владимирским Леонидом Викторовичем, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю ХХХХХ предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 03.09.2010.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

ПРЕДПИСАНИЕ № 25  
о прекращении нарушения законодательства  
Российской Федерации о рекламе

24.08.2010

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель комиссии -  
члены комиссии: -

на основании своего решения от 24 августа 2010 года по делу № 6610/05-2010 о признании рекламы магазина игрушек «Буратино» индивидуального предпринимателя ХХХХХ с использованием образа Буратино, созданного художником Владимирским Леонидом Викторовичем, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44-45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю XXXXX, зарегистрированному по адресу: г. Ульяновск, ул. XXXX, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не распространять рекламу магазина игрушек «Буратино» с использованием образа Буратино, созданного художником Владимирским Л.В. без согласия правообладателя.

2. Индивидуальному предпринимателю XXXXXX, зарегистрированному по адресу: г. Ульяновск, ул. XXXXх, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 24 сентября 2010 года.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Ульяновское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии