

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ Р-28/2018

по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе

30 мая 2018 года

г. Курган

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

Зам. председателя комиссии: Беловой А.В. - зам. руководителя Курганского УФАС России – начальник отдела;

Членов комиссии: Ефремовой Е.А. – государственный инспектор,

Кошелева Н.Г. – государственный инспектор,

рассмотрев дело № Р- 28/2018 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы: «UNO perfect Абонемент в детскую студию развития 6 месяцев посещения занятий: хореография, актерское мастерство, развитие личности 36.000 рублей» с фотоизображением несовершеннолетнего лица, произведенного без согласия законных представителей,

в отсутствие заявителя – о времени и месте рассмотрения дела извещен надлежащим образом,

в присутствии лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – представитель по доверенности от 19.04.2018 года П. М.В.,

УСТАНОВИЛА:

12 апреля 2018 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее- Курганское УФАС России) поступило заявление Ж. А. В. (вх.№ 1947), содержащее в себе жалобу на использование фотоизображения несовершеннолетнего ребенка в рекламе студии развития для девочек «UNO perfect».

В силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее- Закон 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Из существа заявления следовало, что 12.01.2018 года в аккаунте ***** и 20.03.2018 года в социальной сети Instagram в открытом аккаунте (доступном для просмотра всех пользователей социальной сети) **** была размещена реклама студии развития для девочек «UNO perfect» следующего содержания: «UNO perfect Абонемент в детскую студию развития 6 месяцев посещения занятий: хореография, актерское мастерство, развитие личности 36.000 рублей».

В публикации вышеуказанной рекламы использовано фотоизображение несовершеннолетнего ребенка- дочери заявителя. Как следует из заявления от 12.04.2018 года, согласия на публикацию фотоизображения несовершеннолетнего лица студией развития для девочек «UNO perfect» у законных представителей несовершеннолетнего получено не было.

В соответствии с [частью 11 статьи 5](#) 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.

Гражданский кодекс Российской Федерации в [статье 152.1](#) предусматривает, что обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина допускаются только с согласия этого гражданина. Такого согласия не требуется, когда изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и подобных мероприятиях), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования.

Как следует из пояснений ИП К. Т.Н., поступивших в Курганское УФАС России 04.05.2018 года, фотоизображение, использованное в рекламе студией развития для девочек «UNO perfect» было сделано в апреле 2016 года в фотостудии «Зеркало» при проведении дня рождения. Согласия на дальнейшее использование, размещение или публикацию фотоизображения несовершеннолетнего лица законными представителями не оформлялось.

В соответствии с [пунктом 4 статьи 3](#) Закона о рекламе, реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно [пункту 5 статьи 3](#) Закона о рекламе, рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги).

На основании вышеизложенной нормы следует, что рекламодателем спорной рекламы является ИП К. Т. Н. (ИНН 450115557217, место регистрации: *****).

В соответствии с пунктом 20 Постановления Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», при наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела.

Определением № Р-28/2018 о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 10.05.2018 года в отношении ИП К. Т. Н. было возбуждено дело по признакам нарушения части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, а не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

Согласно статье 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», законодатель дает исчерпывающий перечень признаков добросовестной и достоверной рекламы в целом.

Письмом от 04.05.2018 года ИП К. Т.Н. сообщила, что 20.03.2018 года на своей странице в Instagram, была опубликована информация о проведении конкурса среди подписчиков фотостудии «Зеркало», агентство Uno (ИП К. Т.Н.). В качестве призов для участников конкурса, были запланированы сертификаты на посещение фотостудии «Зеркало» и тематической съемки у фотографов студии. Фотография несовершеннолетней *** была выбрана для иллюстрации подарочного сертификата школы развития для девочек.

ИП К. Т.Н. подтверждает отсутствие письменного согласия законных представителей на использование фотоизображения несовершеннолетнего лица. Так же сообщает, что в связи с запросом Курганского УФАС России конкурс был удален, итоги конкурса не подводились, подарочные сертификаты не печатались.

На основании вышеизложенного, комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ИП К. Т. Н. (ИНН 450115557217, место регистрации: *****) нарушение части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «UNO perfect Абонемент в детскую студию развития 6 месяцев посещения занятий: хореография, актерское мастерство, развитие личности 36.000 рублей» с фотоизображением несовершеннолетнего лица, произведенного без согласия законных представителей, поскольку указанная реклама не соответствует требованиям, установленным частью 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. Передать материалы дела № Р-28/2018 уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП К. Т.Н., предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

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