

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
по Ульяновской области

ул. Советская, 8, г. Ульяновск, 432970 ГСП
тел./факс (8422) 41-32-03
e-mail: fo73@fas.gov.ru
www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. _2020-05_ от _22.04.2010_

РЕШЕНИЕ

09.04.2010

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - исполняющий обязанности руководителя управления

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт
- специалист-эксперт

рассмотрев дело №6269/05-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения рекламы кофейни «Bellissima», размещенной на рекламной конструкции №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, содержащей признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), выразившиеся в использовании в рекламе образа персонажа мультфильма «Возвращение блудного попугая» без согласия правообладателя, в присутствии представителей заинтересованных лиц;
рекламодателя - XXXXXXXXXXXXX;
рекламораспространителя - общества с ограниченной ответственностью «Амадеус Альянс» (далее - ООО «Амадеус Альянс»), расположенного по адресу: г. Ульяновск, ул. Федерации, д. 8,

УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Ульяновского УФАС России 09.03.2010 обнаружена реклама кофейни «Bellissima», размещенная на рекламной конструкции №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, содержащая признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» (служебная записка №113 от 26.03.2010). Ульяновским УФАС России определением от 29.03.2010 возбуждено дело №6269/05-2010 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения указанной рекламы. К участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены Рекламодатель и ООО «Амадеус Альянс». Рассмотрение дела назначено на 09.04.2010.

В письменном объяснении (вх. №2740 от 08.04.2010) и на рассмотрении дела 09.04.2010 Рекламодатель пояснил, что реклама кофейни «Bellissima» размещена с целью информирования населения об открытии кофейни. По мнению предпринимателя, образ кота и выражение: «... нас здесь неплохо кормят!» не было заимствовано из мультфильма «Возвращение блудного попугая», а придумано в ходе разработки макета рекламы кофейни «Bellissima». Если образ кота и имеет сходство с мультипликационным персонажем, то это получилось не намеренно.

Директор ООО «Амадеус Альянс», одновременно осуществляющий деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, на рассмотрении дела 09.04.2010 пояснил, что по заказу Рекламодателя согласно представленному ей макету рекламы Рекламодателем изготовлен баннер с рекламой кофейни «Bellissima». Рекламная конструкция №3, установленная на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, была передана ООО «Амадеус Альянс» в аренду Рекламодателем по договору аренды рекламных носителей от 30.12.2009. Таким образом, размещение рекламы кофейни «Bellissima» на рекламной конструкции №3 осуществлялось на основании договора на размещение информации и рекламы №04-2010 от 01.02.2010, заключенного между Рекламодателем и Рекламодателем. На данный момент рекламный баннер с рекламной конструкцией №3 снят.

Исследовав материалы дела №6269/05-2010, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу кофейни «Bellissima», размещенную на рекламной конструкции №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В г. Ульяновске на рекламной конструкции №3, установленной на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, размещена реклама кофейни «Bellissima».

Реклама имеет следующее содержание.

На коричневом фоне размещена информация: «Ул. Водопроводная, 2, вход со двора. Кофейня. Мы рады Вас видеть с 900 до 2000, тел.: 95-25-61». В правом нижнем углу рекламы размещено рисованное изображение кота. С левой стороны от изображения кота выполнена надпись: «... нас здесь неплохо кормят!». В левом верхнем углу рекламы выполнена надпись: «Bellissima кофейня». Ниже размещено изображение рассыпанных кофейных зерен и чашки, наполненной кофейными зернами.

Образ кота в сочетании с фразой: «... нас здесь неплохо кормят!», используемый в рекламе кофейни «Bellissima», схож до степени смешения с персонажем из мультипликационного фильма «Возвращение блудного попугая» (автор Каравачев В.). Указанный мультфильм создан на киностудии «Союзмультфильм». На данный момент правообладателем авторских прав на мультипликационные фильмы производства киностудии «Союзмультфильм» является федеральное государственное унитарное предприятие «Объединенная государственная киноколлекция» (распоряжение Правительства Российской Федерации от 30.06.1999 №1038-р; распоряжения Росимущества от 23.06.2008 №721-р и от 21.10.2008 №1717-р).

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. 7 ст. 1259 ГК РФ следует, что авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонажи произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям, установленным пунктом 3 настоящей статьи.

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.

На официальном сайте кинофонда киностудии «Союзмультфильм» (www.souzmulf.ru) в разделе «Юридическая информация» размещено сообщение, в котором говорится, что любое использование мультфильмов в целом, так и их составных частей и элементов возможно на основании соответствующего лицензионного договора, заключенного с правообладателем.

У Рекламодателя подобный договор на использование образа кота из мультипликационного фильма «Возвращение блудного попугая» 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.

Таким образом, в рекламе кофейни «Bellissima» используется образ персонажа Кота из мультипликационного фильма «Возвращение блудного попугая» без разрешения правообладателя, что нарушает ч. 1 ст. 1229 ГК РФ и противоречит ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Подтверждением того, что в рекламе используется именно образ Кота, является приведенная в рекламе фраза: «... нас здесь неплохо кормят!», аналогичная фразе, широко известной по мультфильму «Возвращение блудного попугая», в сочетании с изображением кота (рыжая масть, расположение белых пятен и коричневых полос, синие штаны на подтяжках и др.), аналогичным образом Кота в мультфильме.

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» рекламодатель - 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;

Деятельность кофейни «Bellissima» осуществляет Рекламодатель

По заказу Рекламодателя на основании макета, представленного заказчиком, в соответствии с договором возмездного оказания услуг от 01.02.2010 Рекламораспространитель изготовил рекламный плакат.

Размещение рекламы кофейни «Bellissima» на рекламной конструкции (билборд) №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, осуществлялось на основании договора на размещение информации и рекламы №04-2010 от 01.02.2010, заключенного между Рекламораспространителем (исполнитель) и Рекламодателем (заказчик).

Между Рекламораспространителем и ООО «Амадеус Альянс» 30.12.2009 заключен договор аренды рекламодателей, в том числе рекламной конструкции №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской. Рекламная конструкция (билборд) №3, установленная в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской (на мосту через р. Свяга), принадлежит ООО «Амадеус Альянс» (разрешение на установку рекламной конструкции от 28.05.2008 №313, период действия разрешения - с 28.05.2008 по 28.05.2013).

Ст. 38 Федерального закона «О рекламе» не предусмотрена ответственность рекламодателя, рекламораспространителя, рекламопроизводителя за нарушение требований ч. 11 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», что в данном случае исключает возбуждение дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 кофейни «Bellissima», размещенную на рекламной конструкции №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Выдать Рекламодателю предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 22.04.2010.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Исх. _2020-05_ от __22.04.2010__

ПРЕДПИСАНИЕ № 11
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

09.04.2010

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - исполняющий обязанности руководителя управления,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт,
- специалист-эксперт,

на основании своего решения от 09 апреля 2010 года по делу №6269/05-2010 о признании рекламы кофейни «Bellissima», размещенной на рекламной конструкции №3, установленной в г. Ульяновске на пересечении улиц Минаева и Хлебозаводской, 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. XXXXXXXXXXXX, в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не распространять рекламу кофейни «Bellissima» с использованием объекта интеллектуальной собственности (образа персонажа Кота их мультипликационного фильма «Возвращение блудного попугая») без согласия правообладателя.

2. XXXXXXXXXXXX, представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 11 мая 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 трех-сот 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