

ООО «Мемори»

ул. Новая Басманная, д. 10, стр. 1, п. 6, 4
эт., комн. 1-14,

г. Москва, 107078

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 08/04/14.3-57/2019

об административном правонарушении

10 июня 2019 г.

г. Москва

Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы <...>., рассмотрев постановление первого заместителя межрайонного прокурора Басманной межрайонной прокуратуры г. Москвы <...>. о возбуждении дела об административном правонарушении от 25.04.2019, вынесенное в отношении ООО «Мемори» (адрес: ул. Новая Басманная, д. 10, стр. 1, п. 6, 4 эт., комн. 1-14, г. Москва, 107078, ИНН 7751101887, ОГРН 5177746117709), и материалы дела по факту размещения на сайте <https://памятники-из-гранита.москва/> персональных данных и фотографий лиц в качестве рекламы оказываемых услуг с признаками нарушения требований части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в присутствии генерального директора ООО «Мемори» Меликова О.Ш.

В ходе проверки Басманной межрайонной прокуратурой сайта <https://памятники-из-гранита.москва/> было выявлено, что на сайте гранитной мастерской «MEMORY» опубликованы персональные данные и фотографии умерших лиц с признаками нарушения требований части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Деятельность мастерской осуществляется ООО «Мемори» (адрес: ул. Новая Басманная, д. 10, стр. 1, п. 6, 4 эт., комн. 1-14, г. Москва, 107078, ИНН 7751101887, ОГРН 5177746117709, генеральный директор Меликов О.Ш.)

Согласно части 11 статьи 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.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 152.1 ГК РФ обнародование и дальнейшее использование изображения гражданина (в том числе его фотографии, а также видеозаписи или произведения изобразительного искусства, в которых он изображен) допускаются только с согласия этого гражданина. После смерти гражданина его изображение может использоваться только с согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии - с согласия родителей.

Басманной межрайонной прокуратурой установлено, что фотографии и изображения умерших лиц опубликованы на сайте https://памятники-из-гранита.москва без согласия детей и пережившего супруга, а при их отсутствии — согласия родителей, что является нарушением части 1 статьи 152.1 ГК РФ.

Согласно части 7 статьи 9 Федерального закона «О персональных данных» в случае смерти субъекта персональных данных согласие на обработку его персональных данных дают наследники субъекта персональных данных, если такое согласие не было дано субъектом персональных данных при его жизни.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона «О персональных данных» обработка персональных данных в целях продвижения товаров, работ, услуг на рынке путем осуществления прямых контактов с потенциальным потребителем с помощью средств связи, а также в целях политической агитации допускается только при условии предварительного согласия субъекта персональных данных. Указанная обработка персональных данных признается осуществляемой без предварительного согласия субъекта персональных данных, если оператор не докажет, что такое согласие было получено.

Басманной межрайонной прокуратурой установлено, что персональные данные умерших лиц опубликованы на сайте https://памятники-из-гранита.москва без согласия наследников субъектов персональных данных.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламой является 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Согласно пункту 3 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

Вместе с тем не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, услугах, размещенная на официальном сайте производителя или продавца данных товаров (услуг), в социальных сетях и форумах в Интернете, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или соответствующей страницы в социальной сети о реализуемых товарах (оказываемых услугах), их ассортименте, правилах пользования, стоимости, условиях предоставления скидок и рассрочки, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п. Следовательно, на информацию о лице или реализуемых им товарах (услугах), размещенную на сайте продавца товаров, положения Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Однако в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди других товаров (например, контекстная реклама с пометкой «реклама»), такая информация может быть признана рекламой.

Учитывая тот факт, что сайт является информационным ресурсом и создаётся с целью размещения наиболее полной информации, например, о деятельности компании, её товарах и услугах, и последующего ознакомления заинтересованных лиц с данной информацией, посещение сайта рассматривается как возможность для потребителя получить необходимый объём сведений о компании, реализуемых

товарах и т. п. в целях правильного потребительского выбора.

Такие сведения носят информационный и справочный характер, соответственно на них положения Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Сайт <https://памятники-из-гранита.москва> является официальным сайтом гранитной мастерской «MEMORY», на котором представлена справочная информация об услугах и продуктах мастерской, их характеристиках, стоимости, условиях получения услуг, о самой мастерской и ее деятельности, пр. Представленные на сайте данной мастерской сведения систематизированы, единообразны и не направлены на привлечение внимания к конкретному товару. Назначением данных сведений является информирование потребителей об ассортименте предлагаемых услуг и продуктов в целях их правильного выбора.

Назначением представленных на сайте мастерской примеров работ является информирование потребителей об ассортименте мастерской в целях правильного потребительского выбора.

Соответственно рассматриваемая информация не является рекламой и на нее не распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

При таких обстоятельствах примеры работ гранитной мастерской «MEMORY» с указанием на них персональных данных и фотографий умерших лиц, размещенные на официальном сайте мастерской, не могут быть признаны рекламой гранитной мастерской «MEMORY», соответственно, в действиях ООО «Мемори» отсутствует событие административного правонарушения, предусмотренное статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению при отсутствии события административного правонарушения.

Руководствуясь статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 24.5, статьей 28.9, пунктом 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу № 08/04/14.3-57/2019 об административном правонарушении, возбужденному в отношении ООО «Мемори» (адрес: ул. Новая Басманная, д. 10, стр. 1, п. 6, 4 эт., комн. 1-14, г. Москва, 107078, ИНН 7751101887, ОГРН 5177746117709), в связи с отсутствием в действиях общества события административного правонарушения.

