

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление
по Ульяновской области

ул. Спасская, 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП
тел./факс: (8422) 41-32-03
e-mail: to73@fas.gov.ru
www.ulyanovsk.fas.gov.ru

Исх. № 6965–05 от 04.10.2012

РЕШЕНИЕ

01.10.2012

г. Ульяновск

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

председатель комиссии - зам. руководителя управления П<...>в К.Ю.,

члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт К<...>а Н.В.,

- ведущий специалист-эксперт Т<...>а Т.Ю.,

рассмотрев дело № 9042/05-2012 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по фактам распространения в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 6 (43) от 14.02.2012 рекламы «Мир игрушек «Сказка», содержащей признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - индивидуального предпринимателя М<...>й <...> (далее - ИП М<...>а Е.А.) (редакция газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» расположена по адресу: 433501, Ульяновская область, г. Димитровград, ул. Гагарина, д. 3), - не явилась, в материалах дела имеется документальное подтверждение извещения предпринимателя о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

По факту распространения в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 6 (43) от 14.02.2012 рекламы «Мир игрушек «Сказка», содержащей признаки нарушения ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» (служебная записка № 598 от 03.09.2012) Ульяновским УФАС России определением от 10.09.2012 возбуждено дело № 9042/05-2012. К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена ИП М<...>а Е.А. Рассмотрение дела назначено на 01.10.2012. ИП М<...>а Е.А. на рассмотрение дела 01.10.2012 не явилась, письменных пояснений по делу предпринимателем не представлено. От М<...>ой Е.А. в Ульяновское УФАС

России поступили (вх. № 8514 от 27.09.2012) копии свидетельства о регистрации средства массовой информации ПИ № ТУ73-00169 от 31.01.2011; свидетельства, серия <...> о внесении 16.04.2002 в ЕГРИП за-писи об индивидуальном предпринимателе М<...>ой Е<...>, ОГРНИП 304730206400133; договора о предоставлении рекламно-информационных услуг от 14.02.2012, заключенного ИП М<...>ой Е.А. с «Мир игрушек «Сказка»; приходно-кассового ордера № 37 от 14.02.2012; оригинал-макета рекламы «Мир игрушек «Сказка».

Исследовав материалы дела № 9042/06-2012, Комиссия приходит к выводу о необходимости признать рекламу «Мир игрушек «Сказка», размещенную в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 6(43) от 14.02.2012, ненадлежащей. При этом Комиссия исходит из следующего.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Фе-дерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России установлено, что в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 6(43) от 14.02.2012 на странице 10 размещена реклама «Мир игрушек «Сказка».

Указанная реклама имеет следующее содержание. В верхней части рекламы на фоне изображения (рисунка), занимающего все поле рекламы, размещена надпись «Мир игрушек СКАЗКА». На заднем плане рисунка выполнено изображение окна и части здания. На переднем плане помещены изображения мультипликационных персонажей ослика Иа-Иа, Тигры и Винни-Пуха из мультфильма «Новые приключения Винни-Пуха; Новые приключения медвежонка Винни и его друзей», созданного компанией «Уолт Дисней».

В соответствии с п.п. 1, 2 и 3 ст. 3 Федерального закона «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. Согласно п. 1 ч. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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 образов мультипликационных персонажей Иа-Иа, Тигры и Винни-Пуха из мультфильма «Новые приключения Винни-Пуха; Новые приключения медвежонка Винни и его друзей», созданного компанией «Уолт Дисней» The Walt Disney Company (TWDC), нарушает требования гражданского законодательства Российской Федерации.

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.

Согласно п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии со ст. 18 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» учредитель может выступать в качестве редакции, издателя, распространителя, собственника имущества редакции. Согласно абз. 9 ч. 1 ст. 2 указанного закона производство и выпуск средства массовой информации осуществляет редакция средства массовой информации, которой может являться организация, гражданин либо объединение граждан. В соответствии с п. 12 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 15.06.2010 № 16 «если возникшие правоотношения связаны с производством и выпуском средства массовой информации (в том числе с содержанием распространенных сообщений и материалов), то к участию в деле может быть привлечена редакция средства массовой информации. В случае, когда редакция средства массовой информации не является ни физическим, ни юридическим лицом, к участию в деле может быть привлечен учредитель данного средства массовой информации, а также главный редактор».

Учредителем газеты «ПОЗИТИВ Димитровград» является М<...>а <...>, которая является рекламодателем рекламы, опубликованной в газете. М<...>а Е.А. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя (свидетельство о внесении записи в ЕГРИП от 16.04.2002, ОГРН 304730206400133) и осуществляет предпринимательскую деятельность, в том числе издание газет (ОКВЭД 22.12).

ИП М<...>а Е.А. представила Ульяновскому УФАС России (вх. № 8514 от 27.09.2012 копию оригинал-макета рекламы «Мир игрушек «Сказка», утвержденного предпринимателем и договора о предоставлении рекламно-информационных услуг от 14.02.2012, заключенного ИП М<...>ой Е.А. с «Мир игрушек «Сказка». Согласно ст. 153 Гражданского кодекса Российской Федерации сделками признаются действия граждан (физические лица) и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с ч. 1 ст. 19 ГК РФ гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Согласно ч. 1

ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму.

«Мир игрушек «Сказка» не является ни физическим, ни юридическим лицом (в Едином государственном реестре юридических лиц (ЕГРЮЛ) юридическое лицо с указанным наименованием не значится).

Таким образом, установить лицо, заказавшее публикацию рекламы «Мир игрушек «Сказка» в газете «ПОЗИТИВ Димитровград», при данных обстоятельствах не предоставляется возможным.

Согласно 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.

В данном случае, ИП М<...>а Е.А. является рекламопроизводителем и рекламораспространителем.

Ст. 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований ч. 11 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» ответственность на рекламодателя, 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 статьи 33, частями 1-2 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 «Мир игрушек «Сказка», размещенную в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 6(43) от 14.02.2012, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю М<...>ой Е<...>е А<...>не предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Решение изготовлено в полном объеме 04.10.2012.
Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,
предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса
Российской Федерации.

Председатель Комиссии

К.Ю. П<...>В

Члены Комиссии

Н.В. К<...>А

Т.Ю. Т<...>А

ИП М<...>А Е.А.
(редакция газеты «ПОЗИТИВ Димитровград»)
ул. Гагарина, д. 3, 3-й этаж, г. Димитровград,
Ульяновская обл., 433501

Исх. № 6965–05 от 04.10.2012

ПРЕДПИСАНИЕ № 31
о прекращении нарушения законодательства
Российской Федерации о рекламе

01.10.2012
Ульяновск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:
председатель комиссии - зам. руководителя управления П<...>В К.Ю.,
члены комиссии: - ведущий специалист-эксперт К<...>А Н.В.,
- ведущий специалист-эксперт Т<...>А Т.Ю.,
на основании своего решения от 01.10.2012 по делу № 9042/05-2012 о признании рекламы «Мир игрушек «Сказка», размещенной в газете «ПОЗИТИВ Димитровград» № 6(43) от 14.02.2012, 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 от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 М<...>ой <..>, зарегистрированной по адресу: 433504, Ульяновская область, г. Димитровград, ул. <...> (редакция газеты расположена по адресу: 433501, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Гагарина, д. 3), в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не распространять рекламу «Мир игрушек «Сказка» с использованием образов персонажей мультипликационного фильма «Новые приключения Винни-Пуха; Новые приключения медвежонка Винни и его друзей», созданного компанией «Уолт Дисней» (The Walt Disney Company (TWDC)), без согласия правообладателя.

2. Индивидуальному предпринимателю М<...>ой, зарегистрированной по адресу: 433504, Ульяновская область, г. Димитровград, ул. <...> (редакция газеты расположена по адресу: 433501, Ульяновская обл., г. Димитровград, ул. Гагарина, д. 3), представить в Ульяновское УФАС России документальные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 25 октября 2012 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

К.Ю. П<...>в

Члены Комиссии

Н.В. К<...>а

Т.Ю. Т<...>а