

ООО Автошкола «Форсаж»

ул.Гоголя, д.21, г.Петрозаводск, 185035

<...>

ООО «Престиж-рейтинг»

ул.Антикайнена, д.11, пом.40, г.Петрозаводск,
185000

РЕШЕНИЕ

по делу №03-02/08-2015

25 июня 2015 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения объявлена 11 июня 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 25 июня 2015 года.

Комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Пряхин А.Б. – руководитель Карельского УФАС России, председатель Комиссии;

. – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы, член Комиссии;

рассмотрев дело №03-02/08-2015, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью Автошкола «Форсаж» (ОГРН 1111001010900; ИНН/КПП 1001249634/100101001; юридический адрес: Республика Карелия, г.Петрозаводск, ул.Гоголя, д.21; дата регистрации 05.10.2011; далее – ООО Автошкола «Форсаж») и гр. <...> по признакам нарушения части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон) по факту распространения 01.05.2014 в социальной сети «Вконтакте» по адресу: vk.com/forsageshcool рекламы с использованием изображения американского актера Вин Дизеля без соответствующего согласия гражданина

на использование его изображения, в отсутствие заявителя, <...>., в присутствии представителя ООО Автошкола «Форсаж» <...>. по доверенности от 27.04.2015 б/н,

УСТАНОВИЛА:

В Карельское УФАС России поступило заявление (вх. от 04.06.2014 №2857) Общества с ограниченной ответственностью «Престиж-Рейтинг» (далее - ООО «Престиж-Рейтинг», Заявитель) о признаках нарушения рекламного законодательства при размещении рекламы услуг ООО Автошкола «Форсаж» в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: vk.com/forsageshcool.

Из распечатки из сети «Интернет» со страницы ООО Автошкола «Форсаж» в социальной сети «ВКонтакте», сделанной 19.05.2014, следует, что 01.05.2014 ООО Автошкола «Форсаж» разместило сообщение об оказываемых услугах, стоимости обучения, контактном номере телефона, при этом было использовано изображение американского актера Вин Дизеля с указанием рядом с его изображением наименования «Форсаж автошкола» и контактного номера телефона.

Как указывает заявитель, изображение американского киноактера Вина Дизеля используется предположительно без соответствующего согласия гражданина на использование его изображения, что является нарушением части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон).

Заявитель просил Карельское УФАС России провести проверку по факту нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и устранить данное нарушение.

Карельское УФАС России письмом от 09.06.2014 №03-01/2177 со ссылкой на разъяснения Федеральной антимонопольной службы от 13.09.2012 №АК/29977 и пункт «б» части 17 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, отказало Заявителю в возбуждении дела о нарушении законодательства Российской Федерации, посчитав, что данное изображение не является рекламой.

Решением Арбитражного суда Республики Карелия от 21.11.2014 по делу №А26-7219/2014 решение Карельского УФАС России, изложенное в письме от 09.06.2014 №03-01/2177, признано недействительным, как не соответствующее ФЗ «О рекламе» так как указанная информация является рекламой. Суд также обязал Карельское УФАС России устранить допущенное нарушение прав и законных интересов ООО «Престиж-Рейтинг» путем возбуждения дела о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.02.2015 решение Арбитражного суда Республики Карелия от 21.11.2014 по делу №А26-7219/2014 оставлено без изменения.

Определением от 12.03.2015 «О возбуждении дела №03-02/08-2015 по признакам

нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» было возбуждено настоящее дело и назначено к рассмотрению на 07.04.2015. В качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе было привлечено ООО Автошкола «Форсаж».

Указанным определением ООО Автошкола «Форсаж» в срок до 02.04.2015 надлежало представить в адрес Карельского УФАС России ряд документов и сведений, в том числе сведения о получении ООО Автошкола «Форсаж» согласия на использование изображения американского актера Вин Дизеля для рекламирования услуг Общества.

К назначенному времени рассмотрения дела №03-02/08-2015 запрашиваемые документы и сведения ООО Автошкола «Форсаж» представлены не были.

В целях всестороннего, объективного рассмотрения дела определением от 07.04.2015 «Об отложении рассмотрения дела №03-02/08-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» рассмотрение дела было отложено, срок рассмотрения дела продлен, назначена новая дата рассмотрения дела – 24.04.2015. Указанным определением ООО Автошкола «Форсаж» надлежало представить ранее затребованные сведения.

До начала рассмотрения дела от ООО Автошкола «Форсаж» поступили письменные пояснения (вх. от 20.04.2015 №2008), из которых следует, что ООО Автошкола «Форсаж» не имеет страницы в социальной сети «ВКонтакте», не размещало указанную информацию. О данном инциденте общество узнало только при рассмотрении в Арбитражном суде Республики Карелия дела №А26-7219/2014. Считают, что рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы является гр. <...>, использующий фирменное наименование общества без соответствующих правовых оснований, поскольку каких-либо трудовых либо гражданско-правовых договоров, заключенных между ООО Автошкола «Форсаж» и гр. <...> не имеется. Также ООО Автошкола «Форсаж» считает, что в деле не имеется доказательств, свидетельствующих о принадлежности ООО Автошкола «Форсаж» к указанной рекламе.

На заседании комиссии представитель ООО Автошкола «Форсаж» поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях, добавил, что номер телефона в рекламном объявлении не принадлежит и не принадлежал ООО Автошкола «Форсаж», на момент распространения рекламы и по настоящее время администратором страницы в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: vk.com/forsageshcool являлся гр. <...>, который не являлся сотрудником ООО Автошкола «Форсаж».

По результатам рассмотрения имеющихся в материалах дела документов, заслушивания пояснений сторон, Комиссия Карельского УФАС России пришла к выводу о необходимости привлечения к участию в рассмотрении дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, гр. <...>, а также истребования в срок до 07.05.2015 дополнительных материалов.

В соответствии с определением от 24.04.2015 «Об отложении рассмотрения дела №03-02/08-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», рассмотрение было назначено на 13.05.2015.

К назначенному времени рассмотрения дела №запрашиваемые документы и сведения представлены не были, данными о своевременном извещении лиц, участвующих в деле, о месте и времени его рассмотрения.

Определением от 13.05.2015 «Об отложении рассмотрения дела №03-02/08-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» рассмотрение дела было назначено на 01.06.2015; гр. <...> в срок до 27.05.2015 надлежало представить в адрес Карельского УФАС России ранее затребованные сведения.

К назначенному времени рассмотрения дела №запрашиваемые документы и сведения представлены не были, данными о своевременном извещении лиц, участвующих в деле, о месте и времени его рассмотрения.

Определением от 01.06.2015 «Об отложении рассмотрения дела №03-02/08-2015 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе» рассмотрение дела было назначено на 11.06.2015; гр. <...> в срок до 10.06.2015 надлежало представить в адрес Карельского УФАС России ранее затребованные сведения.

До начала рассмотрения дела от гр. <...> поступили письменные пояснения (вх. от 04.06.2015 №2899), из которых следует, что группа в социальной сети «ВКонтакте», размещенная по адресу vk.com/forsageshcool была создана гр. <...> с целью привлечения внимания к услугам ООО «Автошкола «Форсаж». Администратором группы являлся гр. <...>, являвшийся на момент распространения спорной рекламы сотрудником ООО «Автошкола «Форсаж» (мастер производственного обучения). Реклама с использованием изображения американского актера Вин Дизеля была размещена 01.05.2014 без соответствующего согласия гражданина. После перехода в автошколу «Профессионал Плюс» гр. <...> поменял название группы и адрес страницы на vk.com/avtoshkolapp10. На данный момент спорная реклама с сайта удалена.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама - это 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 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Как указано судами двух инстанций, размещенное в социальной сети «ВКонтакте» в сети «Интернет» на странице Автошколы «Форсаж» изображение американского актера Вин Дизеля с одновременным указанием информации об Автошколе «Форсаж» и размещением контактного номера телефона должно быть расценено в качестве рекламы. Учитывая, что актер являлся одним из главных героев одноименного кинофильма «Форсаж», содержащего сцены с участием опытных гонщиков, мастерски управляющих автомобилями, участвующих в соревнованиях

по стрит-рейсингу, размещение на странице в социальной сети изображения данного актера, одновременно с информацией о деятельности Автошколы стимулирует интерес у неопределенного круга людей к Автошколе, способствует ее продвижению на рынке, формированию положительного к ней отношения и закреплению его образа в памяти потребителя.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе установлено, что ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно части 11 статьи 5 ФЗ «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 силу части 1 статьи 152.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

Как установлено из материалов дела распространенная 01.05.2014 в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: vk.com/forsageshcool реклама с использованием изображения американского актера Вин Дизеля размещена без соответствующего согласия гражданина на использование его изображения, что является нарушением требований части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Статьей 38 ФЗ «О рекламе» субъект ответственности за нарушение требований части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» прямо не установлен, однако, части 6-8 статьи 38 ФЗ «О рекламе» лишь разграничивают ответственность рекламодателя, рекламопроизводителя, рекламораспространителя за нарушение некоторых требований ФЗ «О рекламе», но не устанавливают исчерпывающий перечень тех нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, которые могут повлечь за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Рекламодателем, согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» является - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Исходя из пунктов 5 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», а также конкретных обстоятельств дела, учитывая тот факт, что гр. <...> самостоятельно определил объект рекламирования и содержание рекламы, распространил её с использованием социальной сети «ВКонтакте» без согласования с ООО Автошкола «Форсаж», рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы следует считать гр. <...>. Материалами дела также подтверждается, что номер телефона, указанный в рекламе, выделен гр. <...>.

Также Комиссия считает необходимым прекратить производство в отношении ООО Автошкола «Форсаж», так как статус его как рекламодателя и

рекламораспространителя в ходе рассмотрения дела не подтвержден.

Рассматривая вопрос о выдаче гр. <...>. предписания, комиссия Карельского УФАС России учитывает тот факт, что в настоящее время вышеуказанная реклама с сайта удалена.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «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 рекламу с использованием изображения американского актера Вин Дизеля без соответствующего согласия гражданина на использование его изображения, распространенную 01.05.2014 в социальной сети «ВКонтакте» по адресу: vk.com/forsageshcool, ненадлежащей, как нарушившую требования части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» гр. <...>. не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Карельского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в течение трех месяцев со дня вынесения решения.

Председатель Комиссии

А.Б. Пряхин

Члены Комиссии