



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
бокс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

от 10.09.2018 № 2624/02

на № _____ от _____

Соколову Валерию Павловичу

89262257447@mail.ru

**Директору
БУК КО «Янтарь-холл»
Н.М. Тупий**

238560, г. Светлогорск,
Калининградская область,
ул. Ленина, 11
uk39@list.ru

**ИП Клепневой Надежде
Константиновне**

119602 г. Москва, ул. Академика
Анохина д.34, корп.1, кв.403
vesna-knk@yandex.ru

Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области направляет копию решения по делу № Р-07/2018 от 06.09.2018.

Приложение: копия определения на 06 л.

Руководитель

О.А. Боброва

Исп. Румянцева Ю.Д.
Тел 8(4012)537205

003129



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

06 сентября 2018 года

№ Р-07/2018

г. Калининград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:	О.А. Бобровой	руководителя Калининградского УФАС России;
членов Комиссии:	Ю.Д. Румянцевой	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;
	А.Н. Хлусовой	специалиста первого разряда отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;
При участии:		
Заявителя	И.Б. Риденгера	представителя по доверенности
Ответчика	ИП Клепнева Н.К.	лично
заинтересованного лица:	Н.М. Тупий	директора учреждения
ГБУК КО«Янтарь-холл»		

рассмотрев дело № Р-07/2018, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя Клепневой Надежды Константиновны (119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 34, корп.1, кв. 403; ИНН 503409188015, ОГРНИП 316774600117269) по признакам нарушения положений Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) при распространении рекламы содержания: «Специальный гость концерта: группа «Мираж» - Екатерина Болдышева, Алексей Горбашов с хитами: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Звезды нас ждут», «Новый герой» в рамках проведения мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу», выступление которого планируется 15 сентября 2018 года в государственном бюджетном учреждении культуры Калининградской области «Янтарь-холл» (далее - Культурный центр «Янтарь-холл»), расположенном по адресу: г. Светлогорск, Калининградская область, ул. Ленина, 11, а также на официальном сайте Культурного

центра «Янтарь-Холл» (<https://янтарьхолл.пф/afisha/legendy-via-70-80-90kh-my-iz-sssr-retro-shou-vip-parter/>), на официальном сайте kassir.ru (https://kgd.kassir.ru/koncert/yantar-holl/legendyi-via-70-80-90h--myi-iz-sssr_2018-09-15_1700), на официальном сайте afisha.ru (<http://afisha-kaliningrad.ru/kino/event/20578>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Управление) поступила жалоба Соколова Валерия Павловича о нарушении его авторских прав музыкальным коллективом «Мираж» (Екатериной Болдышевой, Алексеем Горбашовым) в рамках проведения мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу» 15 сентября 2018 года в Культурном центре «Янтарь-холл», расположенном по адресу г. Светлогорск, Калининградская область, ул. Ленина, 11. Так, податель жалобы указал, что реклама музыкального коллектива «Мираж» с исполнением его хитов «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут», без согласия правообладателя, является не достоверной и вводит потребителей в заблуждение относительно получаемой ими услуги, в том числе относительно музыкальных произведений, которые они планируют услышать. Заявитель просит привлечь к ответственности лиц допустивших указанное нарушение Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения заявления Соколова В.П. и анализа заключенного между ГБУК КО «Янтарь-холл» и ИП Клепневой Н.К. договором аренды нежилых помещений от 18.10.2017 года № 2049-306/5-17 (в редакции дополнительного соглашения от 25.12.2017) установлено, что рекламодателем (организатором мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу») данной рекламы является ИП Клепнева Н.К., в связи с чем 30 августа 2018 года Калининградским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения пункта 7 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ (ред. от 31.12.2017) "О рекламе".

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

Пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе определяет, что объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимание к которым направлена реклама, а в соответствии с пунктом 3 статьи 3 под товаром подразумевается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Комиссией Установлено, что объектом рекламирования в данном случае является мероприятие, проводимое 15 сентября 2018 года в Культурном центре «Янтарь-холл» г. Светлогорска Калининградской области - выступление легендарных музыкантов и исполнителей в концертной программе «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу». Распространяемая информация адресована неопределенному кругу лиц, так как невозможно конкретно определить тех лиц, которые станут потребителями рекламной информации и стороной правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Кроме того, информация направлена на формирование и поддержание интереса к объекту рекламирования, его продвижению на рынке. Целью распространения информации является увеличение спроса на рекламируемое мероприятие.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что информация следующего содержания: «Специальный гость концерта: группа «Мираж» - Екатерина Болдышева,

Алексей Горбашов с хитами: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Звезды нас ждут», «Новый герой», распространяемая в рамках проведения мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу» в Культурном центре «Янтарь-холл», характеризуется совокупностью признаков, установленных частью 1 статьи 3 Закона о рекламе и является рекламой.

В силу части 1 статьи 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктами 2 и 7 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о любых характеристиках товара, в том числе о его природе, составе, способе и дате изготовления, назначении, потребительских свойствах, об условиях применения товара, о месте его происхождения, наличии сертификата соответствия или декларации о соответствии, знаков соответствия и знаков обращения на рынке, сроках службы, сроках годности товара; а также об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара.

На основании части 7 статьи 5 Закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и потребитель рекламы вводится в заблуждение.

В рекламе существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированные у потребителей такой рекламой.

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.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнения являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

В соответствии с частью 1 статьи 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие результаты интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом Российской Федерации и другими законами.

В ходе анализа Комиссией текста рассматриваемой рекламы установлено, что рекламодаделец, информируя потребителей о программе концерта, как на сайтах: <https://янтарьхолл.рф/>, <https://kassir.ru>, <https://afisha.ru>, так и в наружной рекламе, размещенной на территории города Светлогорска Калининградской области и флайерах, размещенных в местах непосредственной продажи; указала следующее:

- *«...артисты групп: «Мираж»... исполняют любимые песни: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут»»*

- *Специальный гость концерта: группа «Мираж» - Екатерина Болдышева, Алексей Горбашев с хитами «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут»*

Согласно информации из Реестра произведений российских правообладателей Общероссийской общественной организации «Российское авторское право», заявитель Соколов В.П. является автором и обладателем исключительных авторских прав на произведения из репертуара группы «Мираж», в том числе на произведения: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут».

Заявителем представлена информация, в соответствии с которой он уведомлял руководителя музыкального коллектива «Мираж» Горбашова А.Б. о запрете на публичное исполнение произведений, автором которых он является, в том числе: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут» (уведомление от 02.12.2016, телеграмма от 31.10.2016).

На заседании Комиссии представитель заявителя по доверенности Ридингер И.Б. пояснил, что договор о передаче авторских прав Соколов В.П. ни с группой «Мираж», ни с исполнителями Екатериной Болдышевой и Алексеем Горбашовым его доверитель не заключал. Кроме того в целях рамках защиты своих авторских прав Заявитель извещал данных артистов о запрете исполнять его музыкальные произведения. Запрет был им направлен в адрес Горбашова А.Б. посредством почтовой связи и телеграфа. Автором разрешение на исполнение его произведений на концертах выдавалось лишь Маргарите Суханкиной, но она не обладает правом использования официального наименования группы «Мираж». Кроме того, представителем переданы для рассмотрения Комиссией образцы флаеров, выдаваемых потребителям в Торгово-развлекательном центре «Европа», расположенном по адресу: г. Калининград, ул. Театральная, 30, содержащие указание на исполнение музыкальным коллективом «Мираж» в составе Горбашова А.Б. и Болдышевой Е., принадлежащих Соколову В.П. произведений в ходе мероприятия 15 сентября 2018 года.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что исполнители Екатерина Болдышева и Алексей Горбашов не уполномочены Соколовым В.П. использовать в собственной концертной деятельности принадлежащие ему произведения: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут».

06 сентября 2018 года в ходе заседания Комиссией изучена информации, размещенная на официальных сайтах: Культурного центра «Янтарь-Холл» (<https://янтарьхолл.рф/afisha/legendy-via-70-80-90kh-my-iz-sssr-retro-shou-vip-parter/>), официальном сайте kassir.ru (https://kgd.kassir.ru/koncert/yantar-holl/legendyi-via-70-80-90h-my-iz-sssr_2018-09-15_1700) и официальном сайте afisha.ru <http://afisha-kaliningrad.ru/kino/event/20578> также установлено распространение рекламы об исполнении музыкальным коллективом «Мираж» (Екатериной Болдышевой, Алексеем Горбашовым) музыкальных произведений, в том числе: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут» и т.д. при проведении мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу».

Организатор концерта ИП Клепнева Н.К. на заседании Комиссии пояснила, что в рамках назначенного на 15 сентября 2018 года в Культурном центре «Янтарь-Холл» мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу» хиты группы «Мираж», а именно, «Музыка нас связала, Наступает ночь, Новый герой, Звезды нас ждут» исполняться не будут. Также пояснила, что несет полную ответственность за достоверность информации в рекламном материале и принимает на себя все возможные риски, связанные с размещением данной рекламы, в том числе принимает на себя все финансовые претензии, убытки и штрафы, прямо или косвенно связанные с возможностью признания данной рекламы ненадлежащей. Указала на то, что не была осведомлена о существующем запрете

Соколова В.П. на исполнение его песен группой «Мираж», по состоянию на 06.09.2018 осуществлена корректировка указанной рекламы. Также пояснила, что является рекламодателем и рекламораспространителем, так как лично занималась изготовлением и распространением рекламы мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу».

Анализ договора аренды нежилых помещений от 18.10.2017 года № 2049-306/5-17 (в редакции дополнительного соглашения от 25.12.2017, заключенного между ГБУК КО «Янтарь-холл» и ИП Клепневой Н.К. показал, данный договор не предусматривает осуществления со стороны Арендодателя действий по проведению рекламной кампании мероприятия, учитывая изложенное, а также пояснения, данные в ходе рассмотрения дела Р-7/2018 статус ответчика по делу определяет Комиссией как рекламодатель и рекламораспространитель.

Комиссия приходит к выводу, что указание в рассматриваемой рекламе информации об исполнении хитов: «Музыка нас связала, Наступает ночь, Новый герой, Звезды нас ждут» музыкальным коллективом «Мираж» (Екатериной Болдышевой, Алексеем Горбашовым) способно создать у потребителей впечатление об исполнении музыкальных произведений, автором которых является Соколов В.П., на мероприятии «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу», способно создать неверное впечатление у потребителей рекламы относительно перечня исполняемых произведений, привлечь дополнительный интерес к мероприятию, способно повлиять на мотивацию потенциального покупателя в выборе данного мероприятия, а ее отсутствие искажает смысл информации, чем вводятся в заблуждение потребители рекламы.

При изложенных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что в рекламе на территории Культурного центра «Янтарь-холл», на территории г. Светлогорска Калининградской области в районе ул. Ленина, на официальном сайте Культурного центра «Янтарь-холл» (<https://янтарьхолл.рф/afisha/legendy-via-70-80-90kh-my-iz-sssr-retro-shou-vip-parter/>), на официальном сайте «Кассир.ру» (https://kgd.kassir.ru/koncert/yantar-holl/legendyi-via-70-80-90h--myi-iz-sssr_2018-09-15_1700) и на официальном сайте «Афиша» (<http://afisha-kaliningrad.ru/kino/event/20578>), а также в Торгово-развлекательном центре «Европа», расположенном по адресу: г. Калининград, ул. Театральная, 30, отсутствует часть существенной информации о рекламируемой услуге – о мероприятии «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу» с исполнением песен музыкальным коллективом «Мираж» (Екатериной Болдышевой, Алексеем Горбашовым) музыкальных произведений, в том числе: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Новый герой», «Звезды нас ждут», при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы, желающие посетить указанное мероприятие.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что указанная реклама нарушает требования части 1, пунктов 2 и 7 части 3, части 7 и 11 статьи 5 Закона о рекламе.

Согласно части 1 статьи 38 Закона о рекламе нарушение физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель и рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании пункта 1 части 2 статьи 33, частей 1 статьи 36 Закона о рекламе, в соответствии с пунктами 37 - 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «Специальный гость концерта: группа «Мираж» - Екатерина Болдышева, Алексей Горбашов с хитами: «Музыка нас связала», «Наступает ночь», «Звезды нас ждут», «Новый герой», распространяемую индивидуальным предпринимателем Клепневой Надеждой Константиновной (119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 34, корп.1, кв. 403; ИНН 503409188015, ОГРНИП 316774600117269) в рамках проведения мероприятия «Легенды ВИА 70-80-90-х/Мы из СССР/Ретро шоу» в Культурном центре «Янтарь-холл» по адресу: г. Светлогорск, ул. Ленина, 11, на территории города Светлогорска в районе ул. Ленина, на официальном сайте Культурного центра «Янтарь-холл» (<https://янтарьхолл.рф/afisha/legendy-via-70-80-90kh-my-iz-sssr-retro-shou-vip-parter/>), на официальном сайте «Кассир.ру» (https://kgd.kassir.ru/koncert/yantar-holl/legendyi-via-70-80-90h--myi-iz-sssr_2018-09-15_1700), на официальном сайте «Афиша» (<http://afisha-kaliningrad.ru/kino/event/20578>), в Торгово-развлекательном центре «Европа», расположенном по адресу: г. Калининград, ул. Театральная, 30; недостоверной, ненадлежащей и нарушающей требования части 1, пунктов 2 и 7 части 3, части 7 и 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 31.12.2017) "О рекламе".

2. Признать рекламодателя и рекламораспространителя - индивидуального предпринимателя Клепневу Надежду Константиновну (119602, г. Москва, ул. Академика Анохина, д. 34, корп.1, кв. 403; ИНН 503409188015, ОГРНИП 316774600117269) нарушившей часть 1, пункты 2 и 7 части 3, части 7 и 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 31.12.2017) "О рекламе".

3. Выдать предписание об устранении допущенных нарушений Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 31.12.2017) "О рекламе".

4. Контроль за исполнением предписания возложить на ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС Румянцеву Ю.Д.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

О.А. Боброва

Члены комиссии:

Ю.Д. Румянцева

А.Н. Хлусова

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Калининградской области в течение трех месяцев со дня вынесения решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.