УДК 347:004.946.5 (043.2)

**Яценко А.В.,** студентка,

Юридичний факультет,

Національний авіаційний університет, м. Київ, Україна

Науковий керівник: Білоусов В.М., старший викладач

**СУДОВА ПРАКТИКА З ПИТАНЬ РОЗМІЩЕННЯ ЗОБРАЖЕННЯ ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ БЕЗ ЇЇ ЗГОДИ В МЕРЕЖІ ІНТЕРНЕТ**

Психологи та спеціалісти з реклами стверджують, що розміщення людей на фотографіях сприятливо впливає на ставлення споживачів до продукту. Тому рекламодавці часто використовують саме фото з людьми. Замовляючи таку рекламу, слід враховувати один важливий нюанс – використовувати зображення фізичної особи в рекламі можна тільки за умови отримання її письмової згоди. Невиконання цього правила може призвести до непередбачуваних витрат з боку замовника реклами, а також необхідності усунути порушення законодавства.

Обов'язковість згоди особи, зображеної на розміщеному в рекламі фото, передбачена абзацом 9 частини 1 статті 8 Закону України "Про рекламу" [1]. За дотриманням цієї вимоги законодавства слідкує Державна служба України з питань безпечності харчових продуктів та захисту споживачів (Держпродспоживслужба), яка в разі виявлення порушень накладає штраф на рекламодавця в п'ятикратному розмірі від вартості розповсюдженої реклами. Якщо таку вартість встановити неможливо, то штраф становитиме до 5100 грн [2].

На сьогоднішній день рекламодавці постійно публікують фото осіб в Інтеренеті і в більшості випадків згоду таких осіб ніхто не отримує. Проте, зміст абзацу 9 частини 1 статті 8 Закону України "Про рекламу" дає підстави для висновку, що незалежно від джерела походження розміщеного зображення, наявності чи відсутності скарг від особи, зображеної на фото, чинним законодавством передбачено обов'язковість письмової згоди особи на розміщення її зображення в рекламі [1].

Фото з інтернет-джерел не є винятком. Українська судова практика з цього питання нечисленна, але одностайна. Так, вирішуючи спір у справі № 804/12373/13, Дніпропетровський окружний адміністративний суд зазначив, що Закон України "Про рекламу" не передбачає жодних винятків із правила, наведеного у статті 8, тобто щоб використати фото з Інтернету в рекламі, необхідно отримати письмову згоду особи, зображеної на ньому. Держпродспоживслужба може перевірити дотримання правила абзацу 9 частини першої статті 8 Закону України "Про рекламу" без отримання відповідних звернень чи скарг. Під час розгляду справ про стягнення штрафу за порушення законодавства про рекламу за позовами Держпродспоживслужби суд не досліджує питання, що за особа зображена на фото і як вона ставиться до того, що її зображення використано в рекламі.

Тому аргументи про те, що людина, зображена на фото, невідома і її особу встановити неможливо, також не допоможуть рекламодавцеві. Логіка цього підходу зводиться до наступного: якщо на фото, яке використовується у рекламі, зображена фізична особа, необхідно надати письмову згоду цієї особи на використання фото в рекламі. Рекламодавцям, які збираються використати фото особи в рекламі, також слід враховувати, що фізична особа, зображена на відповідній фотографії, може звернутись до суду. Наприклад, у справі № 761/17727/14 фізична особа, фото якої без її згоди було використано в рекламі піцерії, домоглася присудження на свою користь грошового відшкодування моральної шкоди в розмірі 30 тисяч гривень за неправомірне використання її фотографії [2].

Найяскравішою на даний момент справою цієї категорії є оскарження ТОВ «О» рішення ДІУПЗПС щодо накладення штрафу в розмірі 12916,65 грн., оскільки ТОВ «О» замовило розміщення рекламних банерів, що містили зображення фізичних осіб без згоди останніх.

В обґрунтування правомірності використання зображень фізичних осіб на банерах ТОВ «О» посилався на те, що дизайн вказаних банерів виконаний з використанням матеріалів, розміщених на сайті популярного Фотобанку та відповідно до умов використання вказаного сайту. Обидва зображення знаходяться у вільному доступі для осіб, що сплатили ліцензію.

Суд в рішенні цитує Стандартну ліцензію, розміщену на сайті Фотобанку, умовами якої нібито регулюються права на використання зображень, що отримує клієнт Фотобанку. Також згадана ліцензія містить запевнення, що всі зображення охороняються авторським правом і надаються за умови оплати «Фотобанку» за послугу надання зображень у користування. Також представник ТОВ «О» зазначила, щоліцензія на використання матеріалів оплачена *ТОВ*«О»за допомогою системи електронних платежів*.*

Суд критично віднісся до наведених тверджень, оскільки не було надано належних доказів. Так, ТОВ «О» посилався на роздруківку електронного листування з фотобанком, яку суд вважає неналежним доказом правомірності використання зображень фізичної особи на банерах ТОВ «О».

В результаті суд дійшов висновку, що ТОВ «О» порушило вимоги ч. 1 ст. 8 Закону, а саме, рекламні банери ТОВ «О» вміщують зображення фізичних осіб без їх письмової згоди.[3].

Саме тому, щоб уникнути неприємностей унаслідок розміщення реклами з фото, на якому зображена фізична особа, варто перед виготовленням реклами отримати від такої особи написану від руки згоду з підписом про використання цього фото в рекламі. Ідеально, якщо на такому документі буде розміщено фото, яке використовуватиметься. Перед замовленням виробництва реклами слід проаналізувати можливість виготовлення зображення за допомогою спеціальних програм [2]. У цьому випадку слід подбати про належне оформлення переходу майнових прав автора до замовника та отримати згоду на використання такого зображення на розсуд рекламодавця й без зазначення особи автора.

Література

1. Про рекламу: Закон України від 07.03.1996 р. [Електронний ресурс] – Режим доступу до ресурсу: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/270/96-%D0%B2%D1%80>
2. Використання фото фізичної особи в рекламі. [Електронний ресурс] – Режим [http://pragnum.ua/sites/default/files/publ/files/ 2017\_06\_12\_yurist\_i\_zakon\_ datsiv\_ foto\_v\_reklame.docx.pdf](http://pragnum.ua/sites/default/files/publ/files/%202017_06_12_yurist_i_zakon_%20datsiv_%20foto_v_reklame.docx.pdf)
3. Томаров Іларіон «Красиве обличчя в рекламі – підступна заборона в законі». [Електронний ресурс] – Режим доступу до ресурсу: [http://www.legalshift. com.ua/?p=48](http://www.legalshift.com.ua/?p=48).