"Современный предприниматель", 2011, N 9

**ОХРАНА ИЗОБРАЖЕНИЯ ГРАЖДАНИНА**

В соответствии со ст. 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.

Такое согласие не требуется в случаях, когда использование изображения осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах; изображение гражданина получено при съемке, которая проводится в местах, открытых для свободного посещения, или на публичных мероприятиях (собраниях, съездах, конференциях, концертах, представлениях, спортивных соревнованиях и т.п.), за исключением случаев, когда такое изображение является основным объектом использования; гражданин позировал за плату.

Можно ли публиковать ваши фотографии без разрешения?

Изображение гражданина рассматривается федеральным законодателем как нематериальное благо, которому предоставляется правовая защита по правилам гл. 8 ГК РФ.

Эти положения российского законодательства соответствуют Конвенции о защите прав человека и основных свобод (ст. 8), а также правовой позиции Европейского суда по правам человека: концепция частной жизни распространяется на аспекты, относящиеся к установлению личности, в частности на имя лица, его физиологическую и психологическую неприкосновенность, на изображение лица (Постановления по делу Бургхартц против Швейцарии от 22 февраля 1994 г., по делу Фон Ганновер (принцесса Ганноверская) против Германии от 24 июня 2004 г., по делу Шюссель против Австрии от 21 февраля 2002 г.).

Как справедливо отметил Александр Эрделевский "...внешность как элемент личности гражданина, зафиксированная в определенный момент времени, может составлять его личную тайну. Более того, любое не обнародованное самим гражданином собственное изображение следует предполагать охраняемым в тайне от третьих лиц" [<1>](https://www.hse.ru/adm/edit/edit.html?bc=75672793&goto=%2AL2FkbS9vcmcvc3RydWN0dXJlLzc1NjcyNzkzL3N0YXRpYy9pbmRleC5odG1sP19fdD02MDQ0ODEm%5EX3I9MTg4NDIxMzcwODQ4NDI0LjIzMjA2Jl9fcj1PSw%3D%3D%5E&cid=20594&addon_name=default#Par15).

--------------------------------

<1> Эрделевский А.М. Об охране изображения гражданина (Подготовлено для системы КонсультантПлюс, 2007).

Правила об охране изображения гражданина распространяются и на иностранных граждан, а также лиц без гражданства в силу п. 2 ст. 2 и ст. 4 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации".

Запрет на использование изображения гражданина без его согласия носит абсолютный характер. Публикация фотографий граждан в газетах и иных изданиях без их согласия нарушает их права, гарантированные Конституцией РФ, и не нарушает права самого издательства на информацию, поскольку реализация прав и свобод одних лиц не должна приводить к нарушению прав и свобод других.

В одном деле Останкинский районный суд г. Москвы удовлетворил требования истца к организации, опубликовавшей его фотографию без его согласия, при этом исказив ее, дополнив внесением пороков кожи.

Суд отклонил довод ответчика о творческом подходе к видению проблемы, указав, что в данной ситуации имеет место не творческий подход, а искажение действительного изображения (Обзор практики рассмотрения судами Российской Федерации дел о защите чести, достоинства и деловой репутации, а также неприкосновенности частной жизни публичных лиц в области политики, искусства, спорта).

В другом деле несанкционированная фото- и видеосъемка в государственном учреждении со стороны его работника, проводимая им неоднократно, несмотря на предупреждения, послужила основанием для увольнения за неоднократное неисполнение своих трудовых обязанностей (Определение Московского городского суда от 26 апреля 2011 г. по делу N 33-12252).

Законом не предусмотрены изъятия в части правовой охраны изображений каких-либо отдельных категорий граждан, в связи с чем установленные им правила действуют в том числе и в отношении граждан, имеющих публичный статус.

Так, по одному делу ФАС Поволжского округа указал, что использование организацией при оказании платных услуг по подготовке обращений и жалоб в государственные и муниципальные органы изображения Президента РФ представляет собой его использование в коммерческих целях. Следовательно, на такое использование требуется согласие Президента РФ (Постановление от 2 июня 2011 г. по делу N А55-19988/2010).

При проведении заседаний советов директоров и общих собраний участников или акционеров в хозяйственных обществах может использоваться видеосъемка. Порядок принятия решения о возможности использования видеосъемки действующим корпоративным законодательством РФ не регламентирован. Вместе с тем с учетом императивных предписаний ст. 152.1 ГК РФ такое решение должно быть принято всеми участниками соответствующего собрания, поскольку это затрагивает их права. К такому выводу пришел ФАС Волго-Вятского округа в Постановлении от 17 декабря 2009 г. по делу N А31-3140/2009.

Используя изображение, лучше учесть все детали

Согласие гражданина на обнародование его изображения и его последующее использование может быть выражено различными способами. Так, в одном деле ФАС Северо-Кавказского округа отметил, что на основании п. 2 ст. 421 ГК РФ стороны вправе заключить договор, как предусмотренный законом, так и не предусмотренный им. Исходя из принципа свободы договора, гражданин может предоставить право использовать его фотографии на определенных условиях, в том числе за плату (Постановление от 13 марта 2008 г. N Ф08-1048/08 по делу N А53-16736/2006-С2-8).

Санкт-Петербургский городской суд указал, что изображение может быть использовано как в неизменном виде (формате), так и в другом масштабе или цвете, с нанесением его на товары, с включением в композицию товарного знака или знака обслуживания и т.п. Само согласие гражданина на использование его изображения является гражданско-правовой сделкой, поэтому такое согласие может содержать в себе ряд условий, в частности о сроке, на который согласие дается, об ограничении или перечислении способов использования изображения (например, исключительно в рекламе или, наоборот, лишь путем нанесения изображения на тот или иной товар и др.). Не исключается установление гражданином и территориальных пределов допустимого использования его изображения тем или иным способом. Кроме того, согласие гражданина на обнародование и использование его изображения может быть выражено при заключении им договора с лицом, которое приобретает право использования этого изображения. Данный договор может быть заключен не только при изготовлении изображения, но и после начала неправомерного использования уже полученного изображения гражданина (Определение от 5 октября 2010 г. N 13679).

Когда использование изображения правомерно?

Вместе с тем не подлежит удовлетворению иск гражданина к ответчику, считающего, что его изображение было использовано противоправно, если последний представит доказательства того, что оно было использовано в государственных, общественных и иных публично значимых целях в соответствии со ст. 152.1 ГК РФ.

В частности, на телеканале НТВ была показана передача под названием "ЧП: Расследование. Рынок жулья". В одном из эпизодов передачи был показан истец, произносящий фразу о том, что он отказывается отвечать на какие-либо вопросы, после чего уходит. Истец работал на момент съемки, а также в период судебного разбирательства в риелторском агентстве в должности начальника юридического отдела. Передача была посвящена проблемам, связанным с мошенническими действиями застройщиков, риелторов, проблемам коррупции.

Суд отказал истцу в удовлетворении заявленных требований, отметив следующее.

Кадры с изображением истца были получены в коридоре организации, на них присутствуют и другие люди. При этом, просматривая сюжет в целом, невозможно прийти к выводу, что истец причастен к совершению каких-либо противоправных действий. Из текста сюжета усматривалось, что в нем освещаются важные общественно значимые вопросы безопасности, жизни, здоровья и собственности. С этой целью представляется объективная информация об имевшей место в действительности гражданско-правовой сделке, чтобы телезрители могли оценить ситуацию со слов каждого из ее участников, составив объективное мнение о реальной ситуации на рынке жилья.

Таким образом, по мнению суда, интерес аудитории является общественно значимым, в связи с чем использование изображения гражданина, имевшего непосредственное отношение к сюжету, он признал правомерным (Определение Московского городского суда от 28 октября 2010 г. по делу N 33-30915).

А.Бычков

Начальник юридического отдела

ЗАО "ТГК "Салют"

Подписано в печать

05.09.2011