РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 018/05/5-436/2023

Резолютивная часть оглашена 12 сентября 2023 года

г. Ижевск

В полном объеме изготовлено 19 сентября 2023 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <…> - заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике;

члены Комиссии: <…> - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <…> - старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № 018/05/5-436/2023, возбужденного по заявлению гр. <…> (исх. №б/н, б/д, вх. № 2563-ИП/23 от 03.04.2023) в отношении ИП <…> (ИНН <…>, ОГРНИП <…>) с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие:

- заявителя гр. <…>, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;
- ИП <…>, уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом;

УСТАНОВИЛА:

03.04.2023 в Удмуртское УФАС России поступило заявление гр. <…> (далее - Заявитель) о распространении на мониторах в троллейбусах МУП «ИжГЭТ» видео рекламы доставки суши. По мнению Заявителя, указанная реклама содержит непристойное выражение «ёби доёби», нарушающее требования ФЗ «О рекламе».

На основании части 1 статьи 34 ФЗ «О рекламе» в адрес МУП «ИжГЭТ», ООО «Агентство транзитной рекламы», Ассоциация «АКРОМИ», ИП <…>. были направлены запросы о представлении документов и сведений в отношении рекламодателя и рекламораспространителя указанной рекламы.

В ответ на запрос МУП «ИжГЭТ» предоставило в материалы дела копию договора №7 от 01.01.2022, заключенного с ООО «Агентство транзитной рекламы» на предоставление права размещения рекламной информации. Согласно условиям данного договора МУП «ИжГЭТ» передало обществу право размещения информации на транспортных средствах (трамваи, троллейбусы), включая крышу, боковые, задние и передние наружные поверхности, салон транспортного средства.

Согласно копии договора от 01.04.2023, предоставленной в материалы дела ООО

«Агентство транзитной рекламы», общество заключило договор с Ассоциацией «АКРОМИ» о предоставлении права размещения рекламных конструкций в виде мониторов на перегородке между кабиной водителя и пассажирским салоном в троллейбусах и трамваях, принадлежащих МУП «ИжГЭТ».

Ассоциация «АКРОМИ» в свою очередь заключило агентский договор №16 от 01.04.2023 с ИП <…> (далее - Агент), в соответствии с которым Агент обязался совершать сделки от своего имени на оказание рекламных услуг. Согласно условиям договора, размещение видеороликов производится Агентом посредством своего программного обеспечения.

В ответ на запрос Управления ИП <…>. предоставил в материалы дела копию договора №423 от 31.03.2023, заключенного с ИП <…> на оказание рекламных услуг.

Согласно условиям указанного договора ИП <…> предоставляет следующие услуги: обеспечение размещения рекламных материалов заказчика на видеоэкранах общественного пассажирского транспорта, а также изготовление рекламных материалов в соответствии с техническим заданием, подписанным обеими сторонами (п. 2.1 договора).

В Приложении №1 к договору №423 от 31.03.2023 указаны следующие условия:

- вид оказываемых услуг: «размещение видео-рекламы на мониторах в транспорте: троллейбусы/трамваи»,
- период размещения: «с 02.04.2023 по 07.04.2023»,
- формат: «видеоролик»,
- хронометраж ролика: «10 сек»,
- количество: 8736,

- цена: 15620 руб.

В материалы дела представлена копия соглашения о расторжении договора оказания услуг от 04.04.2023. Установлено, что 04.04.2023 договор был расторгнут по соглашению сторон.

Также ИП <…> представил в материалы дела видеоролик рассматриваемой рекламы.

По результатам рассмотрения материалов, в связи с выявлением в действиях ИП <…> признаков нарушения п. 1 ч. 5 ст. 5, ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» определением от 02.06.2023 Удмуртское УФАС России возбудило дело № 018/05/5-436/2023.

Определениями от 10.07.2023 и 16.08.2023 рассмотрение дела по ходатайствам ИП <…> откладывалось.

Определением от 16.08.2023 рассмотрение дела было назначено на 07 сентября 2023 года.

07.09.2023 в Удмуртское УФАС России поступило ходатайство ИП <…> об отложении даты рассмотрения дела по медицинским обстоятельствам.

07.09.2023 Комиссия рассмотрела ходатайство и объявила перерыв в заседании до

11:00 12.09.2023 с целью предоставления предпринимателем доказательств

уважительности причин, по которым дело необходимо отложить.

12.09.2023 Комиссия установила, что ИП <…> не предоставила в материалы дела доказательства уважительности причин, в связи с чем отказано в удовлетворении ходатайства об отложении даты рассмотрения дела.

Рассмотрев документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, Комиссия установила следующее.

31.03.2023 между ИП <…> и ИП <…> заключен договор № 423 на оказание рекламных услуг по изготовлению и размещению видеорекламы на мониторах в транспорте (троллейбусы/трамваи) в период с 02.04.2023 по 07.04.2023.

Как следует из доказательств, представленных ИП <…>, 04.04.2023 между сторонами было подписано соглашение о расторжении договора оказания услуг.

Установлено, что видеоролик содержал изображение сета и текст: «Набор 0,8 кг роллов! Сяке Сан. 1299 Р. Ёбидоёби. Suhsi & Rolls. При заказе назови промокод оператору или укажи его в специальном поле. Акция действует до ее отмены. Минимальную сумму доставки в ваш район узнавайте на сайте или у оператора. Промокод 1111. Ёбидоёби. Suhsi & Rolls. yobidoyobi.ru 8(800) 333-33-23 8(912) 759-74-23». А также стилизованное обозначение буквы «Ё».

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация, распространенная в видеоролике на мониторах в трамваях и троллейбусах адресована неопределённому кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (услуги по доставке суши и роллов), формирование и поддержание интереса к ним, их продвижению на рынке, следовательно, является рекламой.

Согласно п. 1 ч. 5 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.

Согласно ч. 6 ст. 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов

Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям, по мнению специалистов ФАС России, могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К бранным словам относятся нецензурные слова, а также к таким словам могут быть отнесены слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорбления.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям - слова и изображения, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат.

В силу пункта части 6 статьи 1 Федерального закона от 01.06.2005 № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации» при использовании русского языка как государственного языка Российской Федерации не допускается использования слов и выражений, не соответствующих нормам современного русского литературного языка (в том числе нецензурной брани), за исключением иностранных слов, не имеющих общеупотребительных аналогов в русском языке. Государственный язык Российской Федерации (русский язык) подлежит обязательному использованию в рекламе (пункт 10 части 1 статьи 3 Федерального закона).

Ненормативная лексика (нецензурные выражения, непечатная брань), иначе-обесценная лексика - сегмент бранной лексики различных языков, включающий грубейшие бранные выражения, часто выражающие спонтанную речевую реакцию на неожиданную (обычно неприятную) ситуацию. Выделяются понятия ненормативной лексики и табуированной (обесценной) лексики. Одной из разновидностей обесценной лексики в русском языке является русский мат (наиболее грубая разновидность ненормативной лексики).

Решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент) 01.11.2019 отказано в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750190 для всех заявленных товаров 29, 30, 32 и услуг 35, 41, 43 классов МКТУ, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение "Ебидоеби", выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Заключением Коллегии Палаты по патентным спорам от 06.03.2020 указанное решение от 01.11.2019 оставлено в силе. При этом Коллегия исходила из того, что заявленное обозначение «ЁбидоЁби» может восприниматься как завуалированная форма нецензурного, непристойного слова, употребляемого в ненормативной лексике и образовано от матерного корня. Исходя из этого можно сделать вывод о том, что словесное обозначение «ЁбидоЁби» может относиться к жаргонным словам и, следовательно, не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку противоречит общественным интересам, принципам гуманности и

морали, а предоставление правовой охраны товарному знаку с указанным словесным обозначением будет нарушать положения, установленные пунктом 3 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 21.09.2020 по делу № СИП-327/2020 Суд отказал в признании недействительным вышеназванного решения Роспатента, поскольку заявленное обозначение может быть воспринято потребителем как образованное от нецензурного слова, а потому его регистрация в качестве товарного знака не соответствует требованиям закона.

Аналогичные выводы содержатся в судебных актах по делу № А12-35564/2021, определении Верховного Суда Российской Федерации № 306-ЭС23-1080 от 13.03.2023.

С учетом сложившейся судебной практики, поскольку значительной частью потребителей слово «Ёбидоёби», в том числе Заявителем, может быть воспринято как образованное от нецензурного слова, Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама является ненадлежащей, нарушающей п. 1 ч. 5 ст. 5, ч. 6 ст. 5 ФЗ

«О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 8, 10.4 и 12 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела установлено, что заказчиком рассматриваемой рекламы, определившим объект рекламирования и содержание рекламы, является ИП <…> (ИНН <…>), следовательно, данное лицо является рекламодателем.

Согласно части 2 статьи 33 ФЗ «О рекламе» антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Поскольку в материалы дела были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия считает, что основания для выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе отсутствуют.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 40-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, Комиссия Удмуртского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать видео рекламу, распространённую на мониторах общественного

транспорта (троллейбусы/трамваи) в г. Ижевске следующего содержания: «Набор 0,8 кг роллов! Сяке Сан. 1299 Р. Ёбидоёби. Suhsi & Rolls. При заказе назови промокод оператору или укажи его в специальном поле. Акция действует до ее отмены. Минимальную сумму доставки в ваш район узнавайте на сайте или у оператора. Промокод 1111. Ёбидоёби. Suhsi & Rolls. yobidoyobi.ru 8(800) 333-33-23 8(912) 759-74-23» ненадлежащей, нарушающей требования п. 1 ч. 5 ст. 5, ч. 6 ст. 5 «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать.
3. Передать материалы дела № 018/05/5-436/2023 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении виновных лиц производств по делам об административных правонарушениях, ответственность за совершение, которых предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия.