

ИП Детер И.Ю.

ул. Муравьева, д. 20, г. Артем,
692751

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 025/04/14.3-409/2024 о назначении административного наказания

25 июня 2024 года г. Владивосток

14 часов 35 минут

Я, заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России) <...>, рассмотрев 25.06.2024 протокол и материалы дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-409/2024 в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя Детер И.Ю. (ОГРНИП 315250200000721, ИНН 250201463207, дата присвоения ОГРНИП 05.02.2015), (далее – ИП Детер И.Ю.), в связи с нарушением требований, установленных частью 6 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), выразившимся в распространении ненадлежащей рекламной информации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 ФЗ «О рекламе», антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

12.02.2024 по результатам рассмотрения дела № 025/05/5-1716/2023 Комиссия Приморского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской

Федерации о рекламе (далее - Комиссия), признала ненадлежащей рекламу, нарушающей требования части 6 статьи 5 ФЗ « О рекламе».

При рассмотрении дела № 025/05/5-1716/2023 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

В Приморское УФАС России поступило заявление Администрации Артемовского городского округа (вх. № № 7277-ЭП/23 от 02.08.2023) относительно распространения оскорбительной, по мнению обращающихся граждан, наружной рекламы ООО «Ёбидоёби».

В заявлении указано, что рядом с остановкой общественного транспорта, в жилом районе города Артема, в районе д. 100 по ул. Кирова размещена наружная реклама ООО «Ёбидоёби»: *«В пятницу начинай с Куни Ли! Набор Куни Ли 1599р. Ёбидоёби. ёбидоёби.рф. 89241340433».*

По мнению Администрации Артемовского городского округа, указанная реклама является оскорбительной (непристойной).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Из пункта 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» следует, что объектом рекламирования является товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно части 6 статьи 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.

В распространяемой рекламе «В пятницу начинай с Куни Ли! Набор Куни

Ли 1599р. Ёбидоёби. ёбидоёби.рф. 89241340433» использованы слова «Куни Ли», «ёбидоёби», которые могут быть расценены как непристойные и(или) содержащие оскорбительные образы. В распространяемой рекламе указаны реквизиты ИП Детер И.Ю. Помимо прочего, в распространяемой рекламе указан номер телефона 89241340433, принадлежащий Детер Ивану Юрьевичу (согласно полученным сведениям от оператора связи) (вх. № 119 ДСП от 11.10.2023, договор об оказании услуг связи от 27.09.2022 № 246078641).

В рамках рассмотрения дела Комиссией изучено и приобщено к материалам дела Решение Арбитражного суда Красноярского края от 07.04.2023 по делу № А33-31075/2022 (далее – Решение) и Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 26.07.2023 по делу № А33- 31075/2022 (далее – Постановление).

Согласно выводам Судов по вступившим в законную силу судебным актам, ввиду многочисленных жалоб на обозначение сети доставки суши "ЕБИДОЕБИ" (рекламные вывески, баннеры, распространяемая реклама, в том числе в сети интернет) вполне очевидно, что слово «ЕБИДОЕБИ», которое также используется в фирменном наименовании общества, противоречит общественным интересам и принципам морали, поскольку конструкция спорного слова такова, что фирменное наименование ответчика состоит из употребления подряд двух слов, образованных от общеизвестного матерного, бранного слова на букву «е».

К бранным словам относятся нецензурные слова, а также слова и выражения, которые используются в качестве ругательств или оскорблений. К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

К оскорбительным образам, сравнениям и выражениям могут быть отнесены слова, которые, в том числе, ущемляют человеческое достоинство, принижают значимость отдельных лиц, исторических событий, памятных дат. Русский мат - бранные слова и выражения, употребление которых не допускается общественной моралью, предназначенные преимущественно для оскорбления адресата или отрицательных оценок людей и явлений.

Матерными считаются высказывания, состав которых входят слова, образованные от матерных корней (список таких корней определяется по опросам носителей языка и традиционно содержит от четырех до семи общеизвестных корней). Слова, образованные от данных четырех слов, начинающихся на «х», «п», «е», «б», также считаются нецензурными.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Соответственно, возможна ситуация, когда фирменное наименование оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. Конструкция спорного слова такова, что фирменное наименование ответчика состоит из употребления подряд двух слов, образованных от общеизвестного матерного, бранного слова на букву «е».

Довод ответчика о том, что отсутствуют нормы, запрещающие использовать в фирменном наименовании слова, схожие по звучанию с бранными, но не являющиеся таковыми, были оценены и обосновано признаны судом первой инстанции несостоятельными, поскольку обратное бы означало возможность использования любого бранного слова или выражения только потому, что в иностранном языке есть слово или выражение со схожим произношением.

При этом довод ответчика о том, что в слове «Ебидоеби» вообще отсутствует буква «е», а, следовательно, необоснованным является вывод об ассоциации со словом на указанную букву был также оценен и обосновано признан судом первой инстанции несостоятельным, поскольку действующие правила русского языка предусматривают употребление в письме буквы «е» вместо буквы «е», в результате чего происходит смешение указанных букв. Так, параграфу 10 Правил русской орфографии и пунктуации, утв. в 1956 году Академией наук СССР, Министерством высшего образования СССР и Министерством просвещения РСФСР указано, что буква «е» пишется в случаях, когда необходимо предупредить неверное чтение и понимание слова, либо когда необходимо указать произношение малоизвестного слова, а также в специальных текстах (букварях, школьных учебниках русского языка и т.д.).

Само по себе существование подобного правила свидетельствует о смешении в речи букв «е» и «е», в результате чего и возможно образование стойкой ассоциации между словами, в которых используется эти буквы (при наличии иных сходных элементов). Иными словами, ответчик использовал два слова, образованных от матерного слова на букву «е», употребляемого для обозначения действий сексуального характера, и заменил буквы «е» на смешиваемую с ней в

письменной речи букву «е». Суд, при этом, не дает оценку тому обстоятельству возникла ли такая ассоциация случайно, либо это результат осознанных действий ответчика, в рассматриваемом споре важен сам факт возникновения спорной ассоциации.

Неуместное использование ассоциаций с сексуальными действиями само по себе, а равно как и публичное использование ассоциаций с матерным словом, по мнению суда, очевидно, противоречит общественным интересам, принципам гуманности и морали. Кроме того, для восприятия заявленного обозначения российскими потребителями именно как транслитерация предложения "День недели - суббота" на японском языке российскому потребителю необходимы знания японского языка, который не является распространенным языком на территории Российской Федерации.

Очевидно, что большинство потребителей не обладают специальными познаниями в области филологии, лингвистики, в том числе и японского языка, и поэтому могут воспринимать спорное обозначение как образованное от общеизвестного слова и относящегося к нецензурным словам.

По результатам рассмотрения указанного дела ООО «Ебидеаеби» (ИНН 2465142629, ОГРН 1162468066298) обязали изменить фирменное наименование юридического лица путем внесения изменений в учредительные документы и представления в регистрирующий орган документов, предусмотренных статьей 17 Федерального закона от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», ввиду того, что содержащееся в фирменном наименовании ответчика слово «Ебидеаеби» является обозначением, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали, так как, находясь в информационном поле неограниченного числа лиц, с существенной долей вероятности слово вызовет ассоциации с бранной ненормативной лексикой русского языка.

Вместе с тем, объектами рекламирования в рассматриваемом случае выступает блюдо (сет роллов «КуниЛи»), а также сеть суши-баров «Ебидеаеби».

Рассматриваемая информация является рекламой, так как отвечает всем квалифицирующим признакам: информация распространена путем наружного размещения на рекламном щите; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания к рекламируемому товару - блюду (набор «КуниЛи»), а также сети «Ебидеаеби».

Комиссия отметила, что 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.

Слово "непристойный" в соответствии с Толковым словарем русского языка С.И. Ожегова означает "неприличный, бесстыдный". Слово «Бесстыдный» согласно вышеуказанному словарю означает «лишенный чувства стыда, противоречащий общественной морали, непристойный». «Неприличный» - противоречащий правилам приличия. «Приличие» - правило поведения, вежливость, благопристойность.

Согласно Толковому словарю русского языка Т.Ф. Ефремовой, слово «непристойный» означает «крайне неприличный, бесстыдный, предосудительный». Слово «Неприличный» означает «не отвечающий, противоречащий правилам приличия, непристойный».

Слово «Предосудительный» означает «заслуживающий осуждения, порицания». При решении вопроса о соответствии той или иной рекламной информации требованиям части 6 статьи 5 Закона о рекламе такую информацию следует оценивать в совокупности с обстоятельствами ее размещения (например, место расположения рекламной конструкции с учетом близости к учреждениям культуры, объектам культа, кладбищам и т.п.).

Реклама сети суши размещена наружно, реклама доступна широкому кругу потребителей, в том числе и детям. Поскольку слова «Ебидоеби» может быть значительной частью потребителей воспринято как образованное от нецензурного слова, его использование в рекламе нарушает требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Исходя из общих правил поведения и норм нравственности, публичное распространение слов, производных от известных терминов, обозначающих интимное половое поведение, противоречит правилам приличия в современном обществе, является непристойным и вызывает чувство неловкости и стыда.

Применительно к спорным правоотношениям использование слова «Кунили» в рассматриваемой публичной наружной рекламе в несколько завуалированной форме слова, обозначающего определенные действия сексуального характера, недопустимо ввиду нарушения правил приличия.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе», несёт рекламоатель.

Рекламоателем, в рассматриваемом случае является Детер И.Ю. (ИП Детер И.Ю.), в интересах которого распространяется реклама.

Согласно части 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение рекламоателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Датой совершения административного правонарушения следует считать 31.07.2023 (дата фиксации рекламы).

Местом совершения правонарушения следует считать г. Артем.

В связи с вышеизложенным, 17.04.2024 Приморским УФАС России было направлено определение о возбуждении дела № 025/04/14.3-409/2024 об административном правонарушении (исх. № 2790/24) в адрес ИП Детер И.Ю. (№80100895678110).

13.05.2024 на составление протокола об административном правонарушении ИП Детер И.Ю. не явился, документов не представил.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, частью 5 статьи 25.5 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении (в том числе его защитник/представитель) вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, а также пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Согласно части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ, в случае неявки лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, если оно извещено в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в его отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол составлен в отсутствие ИП Детер И.Ю.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 025/04/14.3-409/2024 (исх. от 14.05.2024 № 3457/24) было направлено заказным письмом с простым уведомлением (почтовый идентификатор № 80080496928336).

Определением исх. от 27.05.2024 № 3848/24 рассмотрение дела откладывалось (почтовый идентификатор № 80097596626307).

25.06.2024 на рассмотрение дела ИП Детер И.Ю. не явился.

Исследовав имеющиеся в материалах дела документы, прихожу к заключению, что распространенная информация ИП Детер И.Ю. является рекламой и распространялась/размещалась с нарушением требований, установленных частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Таким образом, в действиях ИП Детер И.Ю. как рекламодателя и рекламораспространителя, следствием которых явилось распространение рекламы с нарушением требований, установленных ФЗ «О рекламе», усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ранее ИП Детер И.Ю. не привлекался Приморским УФАС России к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (в течение года).

Согласно статье 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При назначении административного наказания лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. Смягчающих и отягчающих обстоятельств не установлено.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных статьей 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 4.1.1, 14.3, 23.48, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ :

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя Детер И. Ю. (ОГРНИП 315250200000721, ИНН 250201463207, дата присвоения ОГРНИП 05.02.2015), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении рекламы с нарушением требований, установленных частью 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» и назначить наказание в виде административного штрафа в размере **4 000 (четыре тысячи) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60-ти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Уникальный идентификатор начисления (УИН)	16100500000001982437
Код бюджетной классификации	16111601141010003140
ОКТМО	05701000

Получатель платежа	УФК по Приморскому краю (Приморское УФАС России)
ИНН	2540017193
КПП	254001001
Расчетный счет	03100643000000012000
Корреспондентский счет	40102810545370000012
БИК	010507002
Банк	ДАЛЬНЕВОСТОЧНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ// УФК по Приморскому краю, г. Владивосток

В платежном документе обязательно указывать «УИН», «Код бюджетной классификации» и код «ОКТМО». **В случае необходимости оплаты более одного штрафа, обязательно оплачивать каждый штраф отдельным платежным документом. Штраф, наложенный на физическое лицо, должен быть оплачен именно данным физическим лицом.** При несоблюдении указанных условий не гарантируется квитиование платежа в «Государственной информационной системе государственных и муниципальных платежей» (ГИС ГМП), что повлечет за собой отражение штрафа в системе «ГосУслуги» как неоплаченного, возможные проблемы при прохождении пограничного контроля при выезде за пределы Российской Федерации.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней со срока, указанного в части 1 указанной статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти или территориального органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в надлежащий срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неоплаченного штрафа.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела контроля рекламы

<...>

и недобросовестной конкуренции