

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 003/05/5-834/2021

ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

25 августа 2021 года

г. Улан – Удэ

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев заявления граждан <...>, <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Бурятское УФАС России) поступили заявления граждан <...>. и <...> (вх. от 26.03.2021 № 1789, от 29.03.2021 № 1841), указывающие на признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в части ненадлежащей рекламы.

Из заявления гражданки <...> следует, что в эфире телеканала «Альтернативное телевидение Бурятии» размещается реклама по доставке суши и роллов «Ёбидоёби» без указания ограничения по возрасту.

Гражданин <...> считает, что форма иностранного слова «Ёбидоёби» в русской транскрипции и произношении имеет нецензурную фонетику и значение. Слово «Ёбидоёби» в русском языке отсутствует, данное слово принадлежит японскому языку, и не предполагает написание русскими буквами. Следовательно, слово «Ёбидоёби» должно указываться в японском написании, или в русском переводе, то есть в виде написания японской фразы русскими буквами, как «Лучший день-суббота».

На запрос Бурятского УФАС России ООО РА «Медиатор» представило пояснения (вх. от 12.04.2021 №2315), что данный ролик был размещен на основании договора на подготовку и размещению рекламы от 18.03.2021, заключенного между ООО «Инвест-Групп» и индивидуальным предпринимателем Безъязыковым С.Е. Между ООО «Инвест-Групп» и ООО РА «Медиатор» заключено соглашение о сотрудничестве, в рамках данного соглашения ООО РА «Медиатор» оказало услугу по размещению рекламы индивидуальному предпринимателю. Вместе с тем, данный индивидуальный предприниматель пользуется комплексом исключительных прав на использование товарного знака «Ёбидоёби» на основании договора коммерческой субконцессии №37 от 28.10.2020, товарный знак «Ёбидоёби» зарегистрирован Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности. Также в распоряжении ООО РА «Медиатор» находится заключение эксперта от 12.11.2018г. №1640/58-2(18), назначенной Советским районным судом г.Красноярска по гражданскому делу №2-7200/2018, из которого следует, что коммерческое наименование (прагматоним) «Ёбидоёби», которое передает русскими буквами японский текст «День недели - суббота», не имеет близкое сходство с бранной ненормативной лексикой русского языка, не соответствует русскому сквернословью.

По результатам рассмотрения заявлений установлено следующее.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) – 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.

Информация по доставке суши и роллов «Ёбидоёби», сообщаемая на телеканале

«Альтернативное телевидение Бурятии», отвечает всем признакам рекламы и является рекламой по доставке суши и роллов «Ёбидоёби».

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона 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.

Согласно части 11 статьи 5 Закон о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В силу пункта части 6 статьи 1 Федерального закона от 01.06.2005 N 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).

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 «Ёбидоёби», 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.

Вопрос об оценке содержания рекламы по доставке суши и роллов «Ёбидоёби» на предмет соответствия части 6 и части 11 статьи 5 Закона о рекламе и Федеральному закону от 01.06.2005 № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации» был поставлен Национальному исследовательскому институту «Высшая школа экономики».

На основании проведенного исследования эксперты Национального исследовательского института «Высшая школа экономики» пришли к выводам, что анализируемая рекламная информация, содержащая слово «Ёбидоёби», обозначающее на японском языке «День недели – суббота», в виду отсутствия у большей части граждан России глубоких познаний в японском языке и в происхождении данного слова, не является широко известным среди российских потребителей и является созвучным выражениям в ненормативной лексике, поэтому может

восприниматься как слово, образованное от ненормативной лексики, что содержит признаки нарушения части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

Данный вывод подтверждается аналогичными позициями, содержащимися в решениях Суда по интеллектуальным правам от 21 сентября 2020 г. по делу № СИП-327/2020, Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 20 марта 2020 г. по заявке № 2018750190 и Санкт-Петербургского УФАС России от 23 мая 2019 г. по делу № 3-5-17/78-01-19, в отношении анализируемого словесного обозначения.

Поскольку словесное обозначение «Ёбидоёби» не соответствует нормам современного русского литературного языка и при этом перевод указанного обозначения имеет общеупотребительный аналог (эквивалент) в русском языке («День недели – суббота»), в рассматриваемом случае имеются также признаки нарушения части 6 статьи 1 Закона о государственном языке.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе имеются признаки нарушения части 11 статьи 5 Закона о рекламе, согласно которой при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно статье 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение части 6 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с информацией, предоставленной ООО РА «Медиатор», рекламодателем указанной рекламы является индивидуальный предприниматель Безъязыков Сергей Евгеньевич.

По результатам рассмотрения заявлений установлено, что в действиях рекламодателя – индивидуального предпринимателя Безъязыкова Сергея Евгеньевича содержатся признаки нарушения части 6 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, части 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 N 1922,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении индивидуального предпринимателя Безъязыкова Сергея Евгеньевича дело № 003/05/5-834/2021 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе и привлечь участие в рассмотрении дела в качестве ответчика.
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителей <...> и <...>.
3. Назначить дело № 003/05/5-834/2021 к рассмотрению на **13.09.2021 в 14.00 часов** по адресу Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. № 106.

В связи с угрозой распространения на территории Российской Федерации коронавирусной инфекции рассмотрение дела 003/05/5-834/2021 будет проводиться в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции.